

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Учебник

Второе издание, переработанное и дополненное

Под редакцией *М.К. Треушников*,
доктора юридических наук, профессора,
заслуженного деятеля науки РФ

Рекомендован Учебно-методическим Советом
по юридическому образованию УМО
по классическому университетскому образованию

Москва • 2007

Гражданский процесс: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушников. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2007. — 784 с.

ISBN 5-9584-0111-4

В учебнике освещается порядок судопроизводства по гражданским делам в судах общей юрисдикции, включая мировых судей. Излагаются также основы знаний об арбитражном процессе и несудебных формах защиты права (нотариальной и третейской). В начале учебника представлены программа учебной дисциплины «Гражданский процесс», перечень рекомендуемой учебной литературы, методические рекомендации по изучению курса. Нормативные акты, регулирующие отправление правосудия по гражданским делам, приводятся по состоянию на 1 июня 2005 г.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов, судей, прокуроров, адвокатов, иных практических работников правовых ведомств и служб.

Учебник подготовлен коллективом кафедры гражданского процесса юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова

Коллектив авторов:

Борисова Е.А., канд. юрид. наук, доц. — гл. 27, 28, 34, 36; **Иванова С.А.**, канд. юрид. наук, проф. — гл. 7, 8, 10, 15, 18; **Кудрявцева Е.В.**, канд. юрид. наук, доц. — гл. 23, 24, 33, 37; **Молчанов В.В.**, канд. юрид. наук, доц. — гл. 2, 12, 13, 14, 17; **Пискарев И.К.**, заслуженный юрист РФ, канд. юрид. наук, доц. — гл. 9, 22, 25, 35; **Салогубова Е.В.**, канд. юрид. наук, доц. — гл. 11, 20; **Треушников М.К.**, заслуженный деятель науки РФ, докт. юрид. наук, проф. — методические рекомендации по изучению курса «Гражданский процесс», программа учебной дисциплины «Гражданский процесс», гл. 1, 3, 5, 6, 19, 26; **Шерстюк В.М.**, докт. юрид. наук, проф. — гл. 4, 16, 21, 29, 30, 31, 32.

© Коллектив авторов, 2006
© ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2006

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ИЗУЧЕНИЮ КУРСА «ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС»

Изучение гражданского процессуального права (гражданского процесса) как совокупности знаний об общественных отношениях в сфере гражданского судопроизводства, их правовом регулировании следует начинать с анализа и восприятия программы учебной дисциплины «Гражданский процесс».

Программа курса в качестве документа помещена непосредственно за предлагаемыми методическими рекомендациями. Она рассчитана на получение знаний с учетом объема учебного времени, предусмотренного на изучение гражданского процесса в высших юридических учебных заведениях России. Программирование в области обучения является необходимым компонентом, определяющим лекционную, практическую (семинарскую) и самостоятельную формы работы преподавателей и студентов.

Наука гражданского процессуального права, или сокращенно — гражданского процесса, относится к числу фундаментальных областей правовых знаний. Ее значение определяется объективной ролью гражданского процессуального права в регулировании общественных отношений при осуществлении правосудия по гражданским делам.

Прежде чем изучать курс гражданского процессуального права детально, необходимо иметь верное представление об исходных понятиях, таких как «гражданское процессуальное право», «гражданский процесс», «наука гражданского процессуального права», «объект гражданского процессуального права», учебная дисциплина «гражданский процесс», система гражданского процессуального права, система науки гражданского процесса.

В настоящее время в Российской Федерации существуют три ветви судебной власти.

В пределах закрепленных в Конституции РФ полномочий судебную власть осуществляют Конституционный Суд Российской Федерации (ст. 125 Конституции РФ), суды общей юрисдикции (ст. 126 Конституции РФ) и арбитражные суды (ст. 127 Конституции РФ).

Судебная система Российской Федерации в целом устанавливается Конституцией РФ (п. 3 ст. 118). При этом суды общей юрисдикции и арбитражные суды имеют собственное устройство, т.е. их можно рассматривать как подсистемы единой судебной системы России.

Согласно ст. 4 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации»¹ правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией Российской Федерации и данным Федеральным конституционным законом. Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных законом о судебной системе, не допускается.

В России действуют федеральные суды и суды субъектов Российской Федерации (мировые суды и конституционные (уставные) суды), составляющие судебную систему Российской Федерации.

К *федеральным судам* относятся Конституционный Суд Российской Федерации, Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, апелляционные окружные суды, федеральные арбитражные суды округов (суды кассационной инстанции), арбитражные суды субъектов Российской Федерации, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

К *судам субъектов Российской Федерации* относятся конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

Суды каждой из трех ветвей судебной власти организационно независимы друг от друга и руководствуются при осуществлении правосудия самостоятельными источниками процессуального права.

Порядок деятельности Конституционного Суда Российской Федерации определяется Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О Конституционном Суде Российской Федерации»². Функционирование Конституционного Суда Российской Федерации изучается в науке конституционного права России.

Арбитражные суды России рассматривают и разрешают экономические споры между организациями или с участием граждан-предпринимателей, а также граждан, и руководствуются Конституцией РФ, Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации³.

Судебная власть в судах общей юрисдикции в настоящее время осуществляется посредством двух форм судопроизводства — гражданского и уголовного. Seriously обсуждается тема формирования административного судопроизводства⁴.

¹ Принят Государственной Думой РФ 23 октября 1996 г., введен в действие с 1 января 1997 г., изменения внесены 15 декабря 2001 г.

² Принят Государственной Думой РФ 24 июня 1994 г., изменения внесены 15 декабря 2001 г.

³ Принят Государственной Думой РФ 21 июня 2002 г.

⁴ Постановление VI Всероссийского съезда судей от 2 декабря 2004 г. // Вестник ВАС РФ. 2005. № 2.

В порядке гражданского судопроизводства в России ежегодно рассматривается и разрешается свыше 5 млн гражданских дел. Это дела о защите и охране закрепленных в Конституции РФ и других законах основных прав и свобод граждан и организаций — политических, трудовых, гражданских, семейных, жилищных, земельных и иных прав. Они называются гражданскими традиционно и независимо от того, что имеют в основании разнообразные правоотношения.

Гражданское процессуальное право — отрасль права, включающая совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между участниками процесса и судом общей юрисдикции всех инстанций (в дальнейшем — судом) при осуществлении правосудия по гражданским делам.

Гражданский процесс (гражданское судопроизводство) — урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения отнесенных к ведению судов гражданских дел.

Гражданский процесс универсален как принудительная форма защиты субъективных прав, возникающих не только и не столько из гражданских правоотношений, сколько из семейных, трудовых, социальных, жилищных, земельных, экологических и даже публичных правоотношений.

«...Гражданский процесс, — писал известный российский ученый XIX в. Ю.С. Гамбаров, — есть порядок принудительного осуществления гражданского права и сводится к совокупности норм, определяющих образ действия как существующих органов защиты права, так и лиц, пользующихся этой защитой, или так или иначе привлекаемых к ней»⁵.

Наука гражданского процессуального права (гражданского процесса) изучает общественные отношения, складывающиеся в деятельности судов по рассмотрению гражданских дел и выполнению задач, возложенных на суд как орган правосудия. Она исследует процессуальные нормы в неразрывной связи с их применением на практике и анализирует причины возникновения гражданско-правовых споров и дел в судах, обобщает судебную практику.

Объектом науки гражданского процессуального права являются гражданское процессуальное право как отрасль права и общественные отношения, складывающиеся в процессе отправления правосудия в судах общей юрисдикции, взятые в их развитии. Наука гражданского процессуального права имеет своим предметом вопросы теории и истории гражданского процессуального права.

В процессе изучения теории и судебной практики обнаруживаются недостатки или пробелы в действующем законодательстве. В связи с этим наука гражданского процессуального права имеет цель разработать обоснованные прогнозы по совершенствованию законодательства, предупреждению правовых споров, формированию правосознания граждан, включая юристов.

Гражданское процессуальное право не регулирует деятельность арбитражных судов, нотариата, третейских судов, органов, исполняющих судебные акты и акты иных органов, но наука гражданского процесса исследует эти институты.

В содержание и систему учебной дисциплины гражданского процесса входят темы, связанные с деятельностью арбитражных судов, нотариата, третейских судов, органов исполнения судебных актов.

Изучение процессуальных аспектов деятельности органов государства, осуществляющих защиту права, является объектом науки и учебной дисциплины гражданского процесса, поскольку их функция, как и суда, связана с защитой прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

В учебных планах государственных юридических вузов России по дневной форме обучения дисциплине «Гражданский процесс» отводится, как правило, 136 учебных часов. Этот фундаментальный предмет изучается в течение двух семестров, т.е. учебного года.

В расписании на изучение гражданского процесса практически отводится 4 часа в неделю, и они распределяются равномерно на две формы занятий: два часа в неделю — лекция и два часа — практическое занятие (семинар). Семинарские занятия по тематике следуют за соответствующими по теме лекциями и имеют целью закрепление полученных на лекции знаний.

Гражданское процессуальное право (гражданский процесс) подлежит изучению только на основе ранее полученных правовых знаний в области теории, истории права, конституционного, административного, гражданского права.

Процесс есть форма жизни закона, и нормы регулятивного (материального) права имеют непосредственное значение для познания многих институтов гражданского процессуального права, особенно таких, как подведомственность, подсудность, стороны, иск, доказательства.

Учебник содержит 37 глав, соответствующих темам программы.

Они неравнозначны по теоретической насыщенности и объему нормативного материала. По таким темам, как принципы, подведомственность, лица, участвующие в деле, доказательства, иск, должны читаться две—три лекции на каждую из обозначенных тем. Некоторые же темы, например судебные расходы, процессуальные сроки и другие, могут изучаться студентами на семинарских (практических) занятиях или самостоятельно.

⁵ Гражданский процесс. Курс лекций, читанных проф. Ю.С. Гамбаровым в 1894–95 акад. г. // Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005. С. 93. Подробно о сущности гражданского процесса см.: Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. С. 91–146.

Эффективным методом познания правовых явлений выступает сравнение⁶.

Преподавателю и студенту следует творчески с учетом метода сравнения подходить к использованию учебной литературы по гражданскому процессу различных творческих коллективов. Учебники нельзя оценивать с точки зрения конкуренции, противопоставления одного другому. Наоборот, к учебникам, написанным различными научными коллективами, нужно обращаться как к дополняющим друг друга книгам.

Учебники и пособия выпускаются в определенной последовательности, поэтому в каждом из них, естественно, содержатся новеллы, относящиеся к фактической основе учебного материала, т.е. постоянно обновляющемуся законодательству, регулирующему деятельность судов, арбитражных судов, третейских судов, нотариата. В различных изданиях находят отражение исторически сложившиеся научные концепции, взгляды.

Учебники не служат комментариями действующего законодательства, хотя в них неизбежно содержатся разъяснения действующих гражданских процессуальных норм, практики их применения. Фактологическая сторона всех учебников схожа, аналогична. Однако они различаются в тонкостях, в деталях, в трактовке научных категорий, понятийного аппарата гражданского процессуального права.

При изучении отдельных проблем науки гражданского процессуального права, особенно теоретического характера, таких как принципы гражданского процесса, процессуальные правоотношения, подведомственность, лица, участвующие в деле, иск, доказательства и других желательны проведение сравнения учебного материала, изложенного в одноименных главах различных учебников и монографиях⁷.

Традиционно на кафедрах ведущих университетов России сложились свои научные направления. Как следствие существования различных научных направлений кафедр в учебной литературе дается неоднозначная трактовка основополагающих категорий и понятий гражданского процессуального права: системы принципов, раскрытия их содержания, сущности гражданских процессуальных правоотношений, видов подведомственности, природы иска, доказательств, характера дел, вытекающих из административно-правовых отношений, и др.

Существует вечный педагогический вопрос: чему отдать предпочтение (приоритет) в обучении — изложению позитивного информационного материала о законодательстве (процессуальных нормах) или изложению концептуальных проблем. Правильный ответ состоит в том, чтобы гармонично сочетать как в учебниках, так и во всем учебном процессе по гражданскому процессуальному праву информационный и доктринально-дискуссионный аспекты обучения.

Простой пересказ существующего процессуального законодательства — это не наука, поскольку законодательство изменчиво. Выучить процессуальные правовые нормы один раз и навсегда невозможно.

Цель преподавания состоит в том, чтобы выработать у будущего юриста правовое мировоззрение, верное представление о всех основных процессуальных явлениях: сущности гражданской процессуальной отрасли права, процесса как деятельности суда; специфике процессуальных отношений; правах и обязанностях суда и лиц, участвующих в деле; стадиях процесса, т.е. о тех правовых понятиях и категориях, которыми оперирует гражданское процессуальное право и судебная практика.

Следовательно, предпочтение в процессе обучения должно отдаваться выработке правовых взглядов, способности обучающихся давать самостоятельную оценку различным суждениям по процессуальным проблемам.

Программа учебной дисциплины

«ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС»

для студентов юридических вузов и факультетов

(136 часов)

Составитель проф. М.К. Треушников

⁶ Известный российский ученый, представитель науки гражданского процесса К.И. Малышев по этому поводу высказал прекрасные мысли: «Как плод общечеловеческой культуры, теория процесса должна основываться на материалах всемирной истории и сравнительного правоведения и держаться постоянно на уровне современного сознания образованных народов. Но как наука по преимуществу практическая, она должна раскрывать нам проявление этого развивающегося в общечеловеческом сознании разума в действующем законодательстве страны и в русской судебной практике, подобно тому, как естествоиспытатель изучает местные явления природы при свете общих начал естествознания» (Малышев К.И. Курс гражданского судопроизводства. Т. I. СПб., 1876. С. 2).

⁷ Взгляды ученых России по этим проблемам подробно представлены в книге: Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова.

Специальность 02.11.00, направление 52.14.00

Утверждена на заседании кафедры гражданского процесса
юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова
12 мая 2005 г.

Рекомендована Учебно-методическим Советом
по юридическому образованию УМО
по классическому университетскому образованию

Раздел I ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Тема 1. Предмет гражданского процессуального права (4 часа)

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

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

Сущность, основные черты и значение гражданской процессуальной формы.

Понятие гражданского процессуального права. Предмет, метод и система гражданского процессуального права.

Соотношение гражданского процессуального права с конституционным, гражданским, семейным, трудовым, административным правом, арбитражным процессуальным и уголовным процессуальным правом, другими отраслями российского права.

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

Предмет и система науки гражданского процессуального права.

Метод гражданского процессуального права.

Тема 2. Источники гражданского процессуального права (2 часа)

Понятие источника гражданского процессуального права. Виды источников гражданского процессуального права. Общая характеристика ГПК РФ 2002 г. как источника гражданского процессуального права, его система. Порядок введения в действие ГПК РФ 2002 г. Международные договоры как источники гражданского процессуального права. Нормы, институты гражданского процессуального права. Действие гражданских процессуальных норм во времени и пространстве.

Тема 3. Принципы гражданского процессуального права (гражданского процесса) (4 часа)

Понятие принципов гражданского процессуального права и их значение. Система принципов гражданского процессуального права. Проблема классификации принципов гражданского процессуального права. Взаимосвязь принципов гражданского процессуального права.

Организационно-функциональные принципы гражданского процессуального права: осуществление правосудия только судом, независимость судей и подчинение их только закону, равенство граждан и организаций перед законом и судом, принцип гласности, государственный язык судопроизводства.

Функциональные принципы: принцип законности, диспозитивности, состязательности, процессуального равноправия сторон, устности, непосредственности, непрерывности.

Тема 4. Гражданские процессуальные правоотношения (4 часа)

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

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений, их классификация.

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

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

Объект гражданских процессуальных правоотношений.

Тема 5. Подведомственность гражданских дел (4 часа)

Понятие подведомственности. Подведомственность суду исковых дел. Ограничение подведомственности судов общей юрисдикции, арбитражных судов. Подведомственность дел неискового производства. Тенденция развития законодательства о подведомственности. Подведомственность споров третейским судам. Подведомственность нескольких связанных между собой требований. Последствия нарушения правил о подведомственности.

Тема 6. Подсудность гражданских дел (4 часа)

Понятие подсудности, ее отличие от подведомственности.

Виды подсудности. Родовая подсудность. Территориальная подсудность, ее виды. Соглашения о подсудности.

Порядок передачи дела из одного суда в другой суд.

Последствия нарушения правил о подсудности дела.

Тема 7. Стороны в гражданском процессе (4 часа)

Понятие сторон в гражданском процессе.

Гражданская процессуальная правоспособность и гражданская процессуальная дееспособность сторон. Процессуальные права и обязанности сторон.

Процессуальное соучастие. Цель и основания соучастия. Виды соучастия. Процессуальные права и обязанности соучастников.

Понятие ненадлежащего ответчика. Последствия замены ненадлежащего ответчика.

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

Тема 8. Третьи лица в гражданском процессе (2 часа)

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

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

Тема 9. Участие прокурора в гражданском процессе (2 часа)

Задачи прокуратуры в гражданском процессе на современном этапе развития общества.

Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе. Процессуальное положение прокурора.

Права и обязанности прокурора как лица, участвующего в деле.

Тема 10. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц (2 часа)

Основания и цель участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц. Формы участия в гражданском процессе.

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

Виды государственных органов, участвующих в гражданском процессе. Отличие участвующих в деле государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан от других участников процесса (прокурора, третьих лиц, экспертов, представителей).

Тема 11. Представительство в суде (2 часа)

Понятие судебного представительства. Основания и виды представительства (законное, уставное, договорное, общественное). Полномочия представителя в суде. Лица, которые не могут быть представителями в суде.

Тема 12. Процессуальные сроки (2 часа)

Понятие процессуальных сроков и их значение. Виды процессуальных сроков.

Сроки рассмотрения гражданских дел.

Исчисление процессуальных сроков. Порядок продления и восстановления пропущенного процессуального срока.

Тема 13. Судебные расходы (2 часа)

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

Тема 14. Ответственность в гражданском судопроизводстве (2 часа)

Понятие ответственности в гражданском процессуальном праве. Виды ответственности. Основания ответственности.

Судебные штрафы как вид ответственности. Основания и порядок наложения судебных штрафов. Сложение или уменьшение штрафа.

Тема 15. Иск (6 часов)

Понятие и сущность искового производства.

Понятие иска. Элементы иска. Виды исков. Право на иск, право на предъявление иска и право на удовлетворение иска. Защита интересов ответчика. Возражения против иска (материально-правовые и процессуальные). Встречный иск. Порядок предъявления встречного иска.

Изменение иска. Отказ от иска.

Признание иска. Мирное соглашение.

Порядок обеспечения иска и отмены обеспечения иска.

Тема 16. Особенности исковой формы защиты права по отдельным категориям гражданских дел

Значение изучения процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения отдельных категорий дел искового характера. Применение общих и специальных процессуальных норм в исковом производстве. Влияние характера материальных правоотношений на особенности рассмотрения и разрешения исковых дел.

Тема 17. Доказывание и доказательства (8 часов)

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

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

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

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

Относимость доказательств и допустимость средств доказывания. Оценка доказательств.

Виды средств доказывания. Объяснения сторон и третьих лиц.

Признание сторон (третьего лица) как средство доказывания.

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

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

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

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

Обеспечение доказательств. Основания к обеспечению доказательств до предъявления иска.

Судебные поручения. Процессуальный порядок дачи и выполнения судебного поручения.

Раздел II

ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Тема 18. Возбуждение гражданского дела в суде по исковым делам (4 часа)

Порядок предъявления иска. Последствия его нарушения. Исковое заявление и его реквизиты. Порядок исправления недостатков искового заявления.

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

Тема 19. Подготовка дел к судебному разбирательству (4 часа)

Подготовка дел к судебному разбирательству и ее значение. Задачи подготовки дел к судебному разбирательству. Процессуальные действия сторон, судьи в порядке подготовки гражданского дела к судебному разбирательству. Соединение и разъединение исковых требований. Предварительное судебное заседание. Назначение дела к разбирательству.

Тема 20. Правовое регулирование информационного обеспечения участников гражданского процесса (2 часа)

Надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, как необходимое условие для проведения судебного заседания.

Повестка как способ надлежащего извещения. Иные информационные формы надлежащего извещения. Порядок вручения повесток и извещений и способы фиксации факта их вручения.

Правовые последствия надлежащего и ненадлежащего извещения участников гражданского процесса. Извещение участников гражданского процесса, находящихся за пределами Российской Федерации.

Тема 21. Судебное разбирательство (6 часов)

Значение судебного разбирательства. Роль председательствующего в руководстве судебным разбирательством дела.

Части судебного разбирательства. Подготовительная часть судебного заседания. Последствия неявки в суд лиц, вызванных в судебное заседание. Отводы судей и других участников процесса (основания, порядок разрешения).

Разбирательство дела по существу.

Судебные прения.

Вынесение решения и объявление судебного решения.

Отложение разбирательства дела. Приостановление производства по делу. Отличие отложения разбирательства дела от приостановления производства по делу.

Окончание дела без вынесения судебного решения: прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения. Отличие прекращения производства по делу от оставления заявления без рассмотрения по основаниям и правовым последствиям.

Протокол судебного заседания, его содержание и значение. Право лиц, участвующих в деле, на ознакомление с протоколом судебного заседания и право подачи замечаний на протокол. Порядок рассмотрения замечаний на протокол судебного заседания.

Тема 22. Постановления суда первой инстанции (8 часов)

Понятие и виды судебных постановлений. Отличие судебного решения от судебного определения.

Сущность и значение судебного решения. Требования, которым должно удовлетворять судебное решение. Устранение недостатков судебного решения вынесшим его судом. Дополнительное решение. Разъяснение решения. Исправление описок и арифметических ошибок.

Содержание решения (его составные части).

Немедленное исполнение решения (виды и основания).

Отсрочка и рассрочка исполнения решения.

Законная сила судебного решения. Момент вступления решения в законную силу. Правовые последствия вступления решения в законную силу.

Определение суда первой инстанции. Виды определений (по содержанию, форме, порядку постановления). Законная сила судебных определений. Частные определения. Их содержание и значение.

Тема 23. Приказное производство (4 часа)

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

Тема 24. Заочное производство и заочное решение (4 часа)

Условия, допускающие заочное производство. Отличие между заочным и состязательным судопроизводством. Содержание заочного решения и его свойства. Обжалование заочного решения. Порядок рассмотрения заявления о пересмотре заочного решения. Полномочия суда по отношению к судебному решению. Отмена заочного решения и возобновление состязательного процесса.

Тема 25. Производство по гражданским делам у мирового судьи (2 часа)

Правовая природа мировой юстиции. Создание института мировых судей в Российской Федерации. Организационные проблемы деятельности мировых судей. Подсудность гражданских дел мировым судьям. Процессуальный порядок рассмотрения и разрешения дел. Акты мировых судей. Обжалование актов мировых судей.

Тема 26. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений (6 часов)

Конституционное право на обжалование в суд действий (бездействия) и решений органов государственной власти, государственных служащих, должностных лиц.

Понятие и сущность производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. Средства возбуждения процесса. Виды дел, относящихся к производству, возникающему из публичных правоотношений.

Значение судебной защиты политических прав граждан. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации. Порядок подачи в суд заявления или жалобы. Лица, участвующие в деле. Их права и обязанности. Процессуальные особенности разбирательства и разрешения дел по жалобам и заявлениям.

Судебное оспаривание нормативных правовых и ненормативных актов: порядок обращения в суд, подсудность, решение суда и его реализация.

Производство по делам о пересмотре постановлений и решений по делам об административных правонарушениях.

Производство по делам об обжаловании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных служащих и должностных лиц.

Тема 27. Особое производство (8 часов)

Понятие и сущность особого производства. Отличие особого производства от искового и от производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений. Порядок рассмотрения дел особого производства.

Подведомственность суду дел об установлении юридических фактов. Подсудность этих дел. Содержание заявления. Лица, участвующие в этих делах. Условия установления юридических фактов. Решение суда.

Судебный порядок рассмотрения и разрешения дел об усыновлении (удочерении) детей.

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим. Подсудность дела. Содержание заявления. Действия судьи после принятия заявления. Лица, участвующие в деле.

Решение суда. Последствия явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим.

Признание гражданина ограничено дееспособным или недееспособным. Подсудность. Содержание заявления. Лица, участвующие в деле. Особенность доказывания. Рассмотрение дела. Решение суда. Признание гражданина дееспособным.

Признание имущества бесхозяйным. Подсудность. Содержание заявления. Лица, участвующие в деле. Подготовка дела. Решение суда.

Установление неправильностей записей актов гражданского состояния. Содержание заявления. Подсудность. Решение суда.

Жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении. Порядок подачи жалобы. Порядок рассмотрения дела. Решение суда.

Восстановление прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство). Порядок подачи заявления. Содержание заявления. Подготовка дела. Действия суда после поступления заявления от держателя документа. Рассмотрение дела. Решение суда.

Судебный порядок эмансипации несовершеннолетних граждан. Рассмотрение и разрешение дел о недобровольной госпитализации граждан в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании.

Восстановление утраченного судебного производства.

Раздел III ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

Тема 28. Апелляционное производство по пересмотру решений и определений мировых судей (4 часа)

Сущность апелляционного производства. Объекты апелляционного обжалования. Реализация права на апелляцию. Апелляционная жалоба и ее реквизиты. Оставление апелляционной жалобы без движения, основания ее возвращения.

Действия мирового судьи после получения апелляционной жалобы. Рассмотрение апелляционной жалобы судьей районного суда. Полномочия суда апелляционной инстанции. Акты суда апелляционной инстанции.

Тема 29. Обжалование и проверка судебных решений и определений, не вступивших в законную силу, в кассационном порядке (8 часов)

Сущность и значение стадии кассационного обжалования. Право кассационного обжалования. Объект обжалования. Порядок и срок обжалования. Порядок и срок кассационного обжалования. Содержание кассационной жалобы. Право присоединения к жалобе. Объяснения на жалобу. Оставление жалобы без движения. Действия суда после получения жалобы.

Процессуальный порядок и сроки рассмотрения дел по кассационным жалобам судом второй инстанции. Характер кассационной проверки решений судом второй инстанции. Пределы рассмотрения кассационной жалобы. Право суда кассационной инстанции устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства. Полномочия суда второй инстанции. Основания к отмене решения, изменению или вынесению нового решения.

Определение суда второй инстанции. Обжалование определений суда первой инстанции. Объект частной жалобы, порядок обжалования; полномочия суда второй инстанции по рассмотрению частной жалобы.

Тема 30. Обжалование и проверка судебных решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу, в порядке надзора (4 часа)

Сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке судебного надзора.

Право на обращение в суд надзорной инстанции. Порядок обращения в суд надзорной инстанции. Содержание надзорной жалобы, представления прокурора. Возвращение надзорной жалобы или представления прокурора без рассмотрения по существу.

Рассмотрение надзорной жалобы или представления прокурора судьей. Истребование дел в суд надзорной инстанции. Передача дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции. Порядок рассмотрения дел в суде надзорной инстанции. Полномочия суда надзорной инстанции. Основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора.

Тема 31. *Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам (2 часа)*

Пересмотр решений по вновь открывшимся обстоятельствам как стадия гражданского процесса.

Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам. Отличие вновь открывшихся обстоятельств от новых доказательств.

Круг лиц, имеющих право возбуждать вопрос о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Суды, пересматривающие дело по вновь открывшимся обстоятельствам.

Процессуальный порядок рассмотрения заявлений о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Раздел IV ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ И АКТОВ ИНЫХ ОРГАНОВ

Тема 32. *Исполнение судебных актов и актов иных органов (4 часа)*

Органы принудительного исполнения. Роль суда в исполнительном производстве. Субъекты исполнительного производства, их процессуальные права и обязанности.

Акты, подлежащие принудительному исполнению (основания исполнения). Виды исполнительных документов и их правовое значение. Порядок выдачи исполнительного листа. Дубликат исполнительного листа. Давность для предъявления исполнительных документов к принудительному исполнению. Перерыв и приостановление давности. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к исполнению.

Общие правила исполнения. Обращение исполнительного документа к взысканию. Назначение срока для добровольного исполнения. Время производства исполнительных действий.

Постановление и прекращение исполнительного производства.

Возвращение исполнительного документа взыскателю.

Расходы по исполнению.

Исполнение решений о денежных взысканиях.

Обращение взыскания на имущество должника. Выявление и арест имущества должника. Имущество, свободное от взысканий. Продажа арестованного имущества. Обращение взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц. Обращение взыскания на недвижимое имущество. Обращение взыскания на заработную плату, пенсию и стипендию должника.

Распределение взысканных сумм между взыскателями. Исполнение судебных решений, которыми ответчик присужден к передаче определенных вещей. Особенности исполнения отдельных исполнительных документов. Защита прав субъектов исполнительного производства.

Раздел V ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ОРГАНИЗАЦИЙ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Тема 33. *Гражданские процессуальные права иностранных граждан и лиц без гражданства. Иск к иностранным государствам. Судебные поручения и решения иностранных судов. Международные договоры (4 часа)*

Гражданские процессуальные права иностранных граждан, предприятий и организаций. Гражданские процессуальные права лиц без гражданства.

Подсудность гражданских дел по спорам, в которых участвуют иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные предприятия и организации, а также по спорам, по которым хотя бы одна из сторон проживает за границей.

Иски к иностранным государствам. Исполнение поручений судов иностранных государств. Порядок сношений по вопросам правовой помощи. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражей.

Тема 34. *Порядок обращения и производство в Европейском Суде по правам человека*

История создания Европейского Суда по правам человека. Общая характеристика этого суда, цель деятельности. Судьи Европейского Суда. Компетенция Европейского Суда по правам человека и организация его работы. Порядок обращения в Европейский Суд по правам человека. Приемлемость обращений. Порядок принятия жалоб и рассмотрения дел. Прекращение производства по делу. Акты Европейского Суда.

Исполнение постановлений Европейского Суда по правам человека. Значение решений и постановлений Европейского Суда для национальных судов Российской Федерации.

Раздел VI АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Тема 35. Основы знаний об арбитражном процессе (4 часа)

Источники арбитражного процессуального права. Система и устройство арбитражных судов. Подведомственность споров арбитражным судам. Принципы арбитражного процесса. Порядок возбуждения дел. Условия принятия искового заявления. Соединение и разъединение исковых требований. Участники арбитражного процесса. Права и обязанности сторон в арбитражном процессе.

Доказательства в арбитражном процессе.

Производство в суде первой инстанции.

Решения и определения арбитражного суда: содержание, порядок постановления, правовые последствия. Исправление недостатков решения. Проверка законности и обоснованности решений арбитражного суда. Исполнение актов арбитражных судов.

Раздел VII НЕСУДЕБНЫЕ ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВА

Тема 36. Нотариальная форма защиты и охраны права (4 часа)

Основные источники законодательства о нотариате.

Понятие нотариата и его задачи. Компетенция нотариальных органов.

Основные правила совершения нотариальных действий (место, сроки, отложение и постановление, установление личности, проверка документов, ограничения в праве совершения нотариальных действий). Оспаривание нотариальных действий.

Нотариальные действия по удостоверению бесспорного права. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

Выдача свидетельств о праве на наследство.

Совершение нотариальных надписей. Перечень документов, на которых могут быть совершены нотариальные надписи.

Нотариальные действия по удостоверению фактов. Удостоверение сделок (договоров, завещаний, доверенностей). Засвидетельствование верности переводов. Передача заявлений. Принятие в депозит для передачи по принадлежности денежных сумм и ценных бумаг. Обеспечение доказательств.

Охранительные нотариальные действия. Принятие мер охраны наследственного имущества. Наложение запрещения отчуждения жилого дома. Принятие документов на хранение.

Тема 37. Третейское судопроизводство (4 часа)

Третейский суд. Значение третейского разрешения гражданско-правовых споров между гражданами, гражданами и организациями.

Правовое регулирование третейского судопроизводства.

Содержание соглашения о передаче спора в третейский суд. Порядок рассмотрения споров в третейском суде. Содержание решения третейского суда. Исполнение решений третейских судов. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

Литература

1. Учебники

Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2006.
Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.

2. Учебные и иные пособия

Баулин О.В. Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004.
Боннер А.Т. Установление обстоятельств гражданских дел. М., 2000.
Борисова Е.А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М., 2000.
Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.
Елисеев Н.Г. Гражданское процессуальное право зарубежных стран: Учебник. М., 2004.
Мировой судья в гражданском судопроизводстве: Научно-практическое пособие / Под ред. А.Ф. Ефимова, И.К. Пискарева. М., 2004.
Нештаева Т.Н. Международный гражданский процесс. М., 2001.
Путь к закону (исходные документы, пояснительные записки, материалы конференций, варианты проекта ГПК, новый ГПК РФ) / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2004.

- Особенности рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел (исковое производство) / Под ред. И.К. Пискарева. М., 2005.
- Осокина Г.Л.* Курс гражданского судопроизводства России. Общая часть. Томск, 2002.
- Рязановский В.А.* Единство процесса. М., 1996.
- Салогубова Е.В.* Римский гражданский процесс. М., 2002.
- Судебная практика по гражданским делам / Сост. Е.А. Борисова; под ред. В.М. Жуйкова. М., 2003.

ГЛАВА 1

ПРЕДМЕТ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Судебная защита гражданских прав

В случае нарушения прав граждан или организаций со стороны других лиц, а также угрозы нарушения права в будущем и при отсутствии добровольного восстановления нарушенного права возникает объективная потребность применения определенных мер защиты — способов защиты права по отношению к обязанной стороне.

Способ защиты права — категория материального (регулятивного) права. Способы защиты права перечислены в Гражданском кодексе РФ (ст. 12): защита гражданских прав осуществляется посредством: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и т.д.

От способа защиты права отличается форма защиты права.

Форма защиты права — категория процессуального характера. Под формой защиты права понимается определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права, определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением. Применение перечисленных в законе способов защиты права, т.е. определенных мер принуждения к нарушителю права, осуществляется не одной, а несколькими формами защиты права.

Многообразие форм защиты права объясняется действием ряда факторов — спецификой подлежащих защите или охране прав, сложностью или, наоборот, простотой познания правоотношений и подлежащих защите прав, степенью развития демократических процессов в обществе, правовыми традициями.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суды общей юрисдикции, включая мировых судей, арбитражные, третейские суды.

Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 ГК РФ).

Функции по защите и охране бесспорных прав и охраняемых законом интересов выполняют также нотариусы и другие должностные лица, имеющие право совершать нотариальные действия. Так, нотариусы удостоверяют сделки, принимают меры к охране наследственного имущества, выдают свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в имуществе супругов.

Многие трудовые споры рассматриваются непосредственно на месте возникновения конфликтов комиссиями по трудовым спорам (КТС), а коллективные трудовые споры — примирительными комиссиями, трудовыми арбитражами.

Среди различных форм защиты права ведущую роль играет судебная форма как универсальная, исторически сложившаяся, детально регламентированная нормами гражданского процессуального права. Она обеспечивает надежные гарантии правильного применения закона, установления реально существующих прав и обязанностей сторон.

Защита нарушенных прав человека судом общей юрисдикции наиболее эффективна и цивилизована⁸.

К судам общей юрисдикции относятся Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды (ст. 4 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»).

Деятельность судов осуществляется в демократической процессуальной форме, ориентированной прежде всего на защиту прав и законных интересов граждан, а также в определенных пределах и организаций. Эта деятельность называется правосудием по гражданским делам. Правосудие относится к важнейшим областям

⁸ См.: Жуйков В.М. Права человека и власть закона. М., 1995. С. 6.

государственной деятельности. Оно призвано защищать права и законные интересы не только отдельных субъектов права, но и всю существующую в стране систему общественных отношений⁹.

Право на судебную защиту — конституционное право граждан и организаций. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод провозглашает Конституция РФ (ч. 1 ст. 46). Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Судебная власть при защите гражданских прав судами общей юрисдикции осуществляется посредством отправления правосудия.

Гражданским судопроизводством (гражданским процессом) называется порядок производства по гражданским делам, определяемый нормами гражданского процессуального права.

Под гражданскими делами понимаются дела, вытекающие из широкого спектра правоотношений, — конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, жилищных, семейных и т.д. Задачами гражданского судопроизводства являются защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, организаций и их объединений, а также охрана государственных и общественных интересов, предупреждение правонарушений.

§ 2. Гражданская процессуальная форма

Гражданский процесс представляет собой установленную законом форму защиты права в судах общей юрисдикции. Существенной чертой гражданской процессуальной формы является система требований, закрепленных нормами гражданского процессуального права. Эта система предполагает наличие в своем составе правил, которые определяют круг и порядок деятельности всех без исключения лиц, участвующих в процессе, последовательность, содержание и характер всех их действий, а также ответственность за невыполнение этих действий.

Процесс есть упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели, — восстановление права или защиты охраняемого законом интереса.

Представитель германской правовой науки Оскар Бюлов рассматривал гражданский процесс как соотношение прав и обязанностей, т.е. как юридическое отношение.

Для того чтобы в суде возникло гражданское дело, заинтересованное лицо обращается в суд с заявлением, в котором излагает свои требования и обосновывает их. Судья проверяет, относится ли к ведению суда рассмотрение и разрешение возникшего правового отношения. Если на указанные в заявлении требования распространяется судебная форма защиты, судья выносит определение о принятии заявления к своему производству, и с этого момента возникает гражданское дело и судопроизводство по нему.

Суд, заинтересованные лица, другие участники (свидетели, эксперты, переводчики, представители) в процессе рассмотрения и разрешения дела совершают действия (участвуют в заседании суда, дают объяснения, показания, заявляют ходатайства и т.д.). Все действия суда, участвующих в деле лиц, других участников процесса, связанные с рассмотрением дела, вынесением решения, его обжалованием, исполнением, могут совершаться только в рамках норм действующего процессуального закона и поэтому являются процессуальными действиями, совокупность которых по существу и образует гражданский процесс (гражданское судопроизводство).

Гражданский процесс охватывает процессуальные действия суда, сторон, других участников процесса, их процессуальные права и обязанности. Суду, всем другим участникам для достижения целей правосудия законом предоставляются определенные процессуальные права с возложением на них соответствующих процессуальных обязанностей. Процессуальные права и обязанности реализуются в ходе процесса. Например, право на обращение в суд осуществляется путем подачи искового заявления, право на защиту против иска — путем подачи возражений на него или предъявления встречного искового заявления. Праву истца и ответчика участвовать в судебном заседании соответствует обязанность суда надлежащим образом известить стороны о времени и месте заседания. Участники процесса вступают с судом как властным органом в общественные отношения, которые регулируются нормами гражданского процессуального права и являются гражданскими процессуальными отношениями.

Таким образом, гражданский процесс есть единство процессуальных действий, процессуальных прав и обязанностей суда, других участников процесса.

Главный, но не единственный субъект гражданско-процессуальной деятельности — суд (первой инстанции, апелляционной инстанции, кассационной инстанции, суд, рассматривающий дела в порядке надзора).

Процесс включает деятельность и других лиц, заинтересованных в исходе дела, а именно: истцов, — граждан и организаций, которые просят суд защитить их права и законные интересы; ответчиков — граждан и организаций, привлекаемых к ответу по заявленному иску; третьих лиц; заявителей по делам особого производства. Заинтересованным в исходе дела гражданам и организациям, их представителям процессуальный

⁹ См.: Боннер А.Т. Правосудие как вид государственной деятельности. М., 1973. С. 3.

закон обеспечивает возможность активного участия на всех стадиях процесса. Суд как главный его участник должен не только соблюдать все процессуальные нормы права, но и добиваться исполнения их всеми участниками процесса.

Своеобразие отношений, возникающих в гражданском судопроизводстве, заключается в том, что они могут осуществляться только в порядке и формах, установленных нормами гражданского процессуального права, а все участники процесса наделяются законом определенными процессуальными правами и обязанностями.

В процессе указанной деятельности совершаются лишь те действия, которые заранее предусмотрены процессуальными нормами, и поэтому гражданские процессуальные отношения всегда выступают в форме процессуальных правоотношений, а сам гражданский процесс (гражданское судопроизводство) представляет собой неразрывную связь (систему) действий и правоотношений.

Таким образом, вся деятельность суда, а также участвующих в процессе лиц протекает в особой форме, называемой процессуальной.

Характерные черты гражданской процессуальной формы состоят в том, что:

- порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел заранее определен нормами гражданского процессуального права;
- заинтересованные в исходе дела лица пользуются правом участвовать в разбирательстве дела и отстаивать свои права и интересы на принципах равноправия и состязательности;
- судебное решение по делу должно быть основано на фактах, установленных в судебном заседании при помощи доказательств, и соответствовать закону.

Гражданская процессуальная форма защиты права обеспечивает заинтересованным в исходе дела сторонам определенные правовые гарантии законности разрешения спора, равенство процессуальных прав и процессуальных обязанностей. Она обязывает суд рассматривать и разрешать споры о праве и при этом строго соблюдать нормы материального и процессуального права, выносить в судебном заседании законные и обоснованные решения с соблюдением установленных законом или иными нормативными актами процессуальных гарантий для лиц, участвующих в деле.

§ 3. Предмет и метод гражданского процессуального права

В правовой теории все отрасли права принято делить на материальные (регулятивные) и процессуальные. К процессуальным отраслям относятся: гражданское процессуальное право, уголовное процессуальное право, арбитражное процессуальное право, административное процессуальное право¹⁰.

Гражданское процессуальное право есть отрасль права, включающая в себя совокупность расположенных в определенной системе процессуальных норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между судом и участниками процесса при отправлении правосудия по гражданским делам¹¹.

Для каждого из участников процесса по гражданскому делу нормами гражданского процессуального права установлены процессуальные права и обязанности. Например, суд имеет право рассматривать и разрешать дела, отнесенные к его ведению. Он несет и обязанности перед государством за качество осуществления правосудия. Суд наделен властными полномочиями по отношению к другим участникам процесса. В то же время он обязан строго соблюдать процессуальные права лиц, участвующих в деле, и других участников процесса.

Граждане и организации имеют право участвовать в процессе, заявлять ходатайства, доказывать основания своих требований, обжаловать вынесенное судом решение, принимать участие в исполнении решения. Наряду с комплексом процессуальных прав они несут и процессуальные обязанности: добросовестно пользоваться своими процессуальными правами, уплачивать судебные расходы, являться по вызовам суда, представлять доказательства.

Каждое процессуальное действие того или иного участника процесса выступает как результат осуществления процессуальных прав и реализации обязанностей, предусмотренных законом.

Нормы гражданского процессуального права определяют весь ход судебного процесса, устанавливая для каждого субъекта гражданских процессуальных отношений меру должного и возможного поведения.

Объектом правового регулирования норм гражданского процессуального права выступают общественные отношения в области судопроизводства по гражданским делам.

Следует отличать предмет гражданского процесса и предмет гражданского процессуального права. Предметом гражданского процесса как деятельности суда по осуществлению правосудия, протекающей в определенной процессуальной форме, являются конкретные гражданские дела. Предметом гражданского

¹⁰ См.: *Алексеев С.С.* Общая теория права. М., 1981. Т. 1. С. 248–250. Об административном процессуальном праве как отрасли можно дискутировать, как о перспективе развития этого явления.

¹¹ О системе гражданского процессуального права см.: *Шерстюк В.М.* Система советского гражданского процессуального права. М., 1989.

процессуального права как правовой отрасли служит сам гражданский процесс, т.е. деятельность суда и других участников, а также в определенной степени и деятельность органов исполнения судебных постановлений.

В теории гражданского процессуального права высказана иная точка зрения на предмет гражданского процесса и гражданского процессуального права. Как указывалось, защита гражданских прав осуществляется не только судом, но и другими органами. Исходя из этого положения некоторые ученые утверждали, что деятельность государственных органов и общественных организаций по разрешению споров о праве и защите права следует считать гражданским процессом. Совокупность норм права, регулирующих порядок деятельности всех органов государства и общественных организаций по защите права по приведенной концепции, необходимо понимать как одну отрасль гражданского процессуального права¹². Изложенная концепция вызвала возражения¹³. Аргументы критиков сводятся к тому, что гражданский процесс есть форма деятельности только судов общей юрисдикции, осуществляющих правосудие. Эта форма специфична, присуща только судам. Она имеет свои черты и отличается от формы деятельности арбитражных и третейских судов. Нельзя отождествлять судебную и иные формы защиты права. Гражданское процессуальное право имеет свои принципы, метод.

Гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения диспозитивно-разрешительным методом. Это означает, что инициатива возникновения гражданских дел принадлежит заинтересованным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе гражданских дел не возбуждает. Обжалование судебных актов и, как правило, их исполнение зависят также от волеизъявления заинтересованных субъектов процессуального права. Большинство норм гражданского процессуального права носит разрешительный, а не запретительный характер. Участники процесса могут занимать только присущее им одно процессуальное положение и совершать такие процессуальные действия, которые разрешены и предусмотрены нормами процессуального права.

Степень совершенства и развития норм гражданского процессуального права при условии их точного соблюдения в процессе применения предопределяет выполнение судами задач правосудия в современный период развития общества¹⁴.

§ 4. Виды гражданского судопроизводства и стадии гражданского процесса

Виды гражданского судопроизводства. Вид гражданского судопроизводства есть определяемый характером и спецификой подлежащего защите материального права или охраняемого законом интереса процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения, разрешения определенных групп гражданских дел.

Наличие в гражданском процессе нескольких видов судопроизводства объясняется тем, что на рассмотрение суда поступают дела, имеющие существенные материально-правовые отличия. Поскольку гражданское процессуальное право регулирует порядок судебной защиты различных прав и интересов, постольку материально-правовая природа дел в ряде случаев значительно влияет на порядок их рассмотрения и разрешения.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 г. предусматривает дела искового производства (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ) и дела неисковых производств (пп. 2–6 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ).

Основным и наиболее распространенным видом судопроизводства является исковое производство, в порядке которого рассматриваются дела по спорам, возникающим из гражданских, жилищных, семейных, трудовых и иных правоотношений. Правила искового производства являются общими для гражданского судопроизводства по всем делам. Процесс по неисковым видам судопроизводства осуществляется также по этим правилам, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, установленными специальными нормами для неисковых дел.

К неисковым видам судопроизводства относятся дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК РФ), например дела по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, дела о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и др.

¹² См.: *Зейдер Н.Б.* Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. 1962. № 3. С. 81; *Жерулис И.А.* Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 6; *Щеглов В.Н.* Советское гражданское процессуальное право. Томск, 1976. С. 8.

¹³ См.: *Мельников А.А.* Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 81; *Гражданский процесс БССР: Учебное пособие* / Под ред. Н.Г. Юркевича и В.Г. Тихини. Минск, 1979. Ч. 1. С. 5; *Советский гражданский процесс.* М., 1979. С. 9–10.

¹⁴ См.: *Лесницкая Л.Ф.* Концепция развития гражданского процессуального законодательства // Концепция развития российского законодательства. М., 1998. С. 116–123.

Элемент участия государства в лице его органов, должностных лиц по делам, возникающим из публичных правоотношений (конституционных, административных, финансовых и т.д.), определяет специфику порядка рассмотрения и разрешения указанных дел (ст. 246, 247, 249 и др. ГПК РФ).

Суд также рассматривает дела, в которых нет спора о праве. Суд защищает охраняемые законом интересы граждан и организаций, устанавливая судебным решением определенные юридические факты, правовое состояние лица, а также наличие или отсутствие бесспорных прав, для подтверждения которых требуется судебное решение. Эти дела в силу своей специфики выделены в особое производство (ст. 262 ГПК РФ).

К неисковым производствам относится также приказное производство, т.е. производство по бесспорным требованиям (ст. 122 ГПК РФ). В порядке приказного производства (гл. 11 ГПК РФ) рассматриваются, например, требования, основанные на нотариально удостоверенной сделке.

По ГПК РФ 2002 г. к неисковым отнесены новые виды производств, а именно: производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (разд. VI ГПК); производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (гл. 45 ГПК).

Стадии гражданского процесса. Деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел развивается в определенной последовательности, по стадиям.

Стадией гражданского процесса называется совокупность процессуальных действий, направленных к одной близлежащей цели: принятие заявлений, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство и т.д.

Первая стадия — **возбуждение дела**. Оно осуществляется путем подачи искового заявления, жалобы или заявления. Дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству.

После возбуждения дела следует вторая стадия — **подготовки дела к судебному разбирательству**. Цель этой стадии заключается в том, чтобы обеспечить своевременное и правильное разрешение дела в одном судебном заседании.

Третья стадия процесса — **судебное разбирательство дела**. В этой стадии дело в судебном заседании разрешается по существу и, как правило, заканчивается вынесением решения.

Четвертая стадия — **обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу (апелляция или кассация)**.

До вступления судебного акта в законную силу лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица), имеют право на его обжалование в вышестоящую судебную инстанцию.

Решения и определения мировых судей обжалуются в апелляционном порядке в районный суд, решения, определения иных судов обжалуются в кассационном порядке в коллегии по гражданским делам вышестоящего суда.

Однако иногда лица, участвующие в деле, считают постановление суда по тем или иным причинам неправильным после вступления его в законную силу, а поэтому просят его проверить и пересмотреть. В этих случаях возникает стадия гражданского процесса по **пересмотру решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, т.е. в порядке надзора**.

В законе предусмотрена и другая стадия процесса — **пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу**. Эта стадия встречается на практике редко и только в тех случаях, когда дело было рассмотрено без учета существенных обстоятельств, которые имели место в момент рассмотрения дела, но не были и не могли быть известны в то время заявителю или суду, а также в случае отмены приговора или решения, явившегося основанием принятия судебного акта.

Завершающей стадией гражданского процесса является стадия **исполнения судебных постановлений**. Без исполнения судебного решения не достигается цель процесса — **защита нарушенного права**. Традиционно в науке гражданского процессуального права исполнение судебных актов рассматривается как стадия процесса, независимо от того, что исполнительное производство регламентируется в основном самостоятельным Федеральным законом «Об исполнительном производстве», принятым Государственной Думой РФ 4 июня 1997 г.

§ 5. Система гражданского процессуального права

Все нормы гражданского процессуального права независимо от источника их выражения взаимосвязаны между собой и образуют строгую логическую систему. В этой системе можно обнаружить нормы общего, отдельного, специального и конкретизирующего значения, которые по взаимосвязи и взаимодействию создают систему процессуального права, отражающую специфику гражданских процессуальных отношений как властеотношений, многосубъектных отношений, отношений, возникающих для защиты самых разнообразных субъективных прав и интересов.

Среди всей совокупности процессуальных норм выделяются нормы, общие для трех видов судопроизводства и стадий гражданского процесса. Это — нормы, определяющие задачи гражданского судопроизводства, закрепляющие принципы гражданского процесса, устанавливающие круг лиц, участвующих в гражданском деле, доказательства, процессуальные сроки, вызовы и извещения и т.д.

Нормы с общим уровнем действия, применяемые при рассмотрении и разрешении гражданских дел всех видов судопроизводства и на всех стадиях процесса, выделены в раздел I ГПК РФ «Общие положения». С некоторой долей условности об этом разделе можно говорить, как об «Общей части» Гражданского процессуального кодекса.

Поскольку гражданский процесс есть движение (переход) дела из одной стадии в другую, то и процессуальные нормы, исходя из логики судебного познания, объединены в большие группы: производство в суде первой инстанции, производство в суде кассационной инстанции, пересмотр решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, исполнительное производство. Внутри совокупности норм постадийного регулирования есть также нормы разного уровня действия. Например, многие процессуальные нормы искового производства имеют общее значение (принятие заявлений — ст. 131 ГПК, подготовка дел к судебному разбирательству — гл. 14 ГПК), для других видов судопроизводства правила, установленные для дел искового характера, считаются поэтому общими правилами гражданского судопроизводства.

Однако специфику каждого вида судопроизводства отражают отдельные нормы, их комплексы. Так, только для искового производства характерен комплекс норм в виде обеспечения иска, предъявления встречного иска.

Только в заявлении по делам об установлении юридических фактов должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт (ст. 267 ГПК).

Гражданский процессуальный кодекс, а также кодексы, регулирующие гражданские, жилищные, трудовые, семейные и иные правоотношения, содержат ряд специальных, конкретизирующих процессуальных норм, устанавливающих специальные правила для какой-либо одной группы материально-правовых отношений. Так, в ч. 3 ст. 45 ГПК предусмотрено обязательное участие прокурора в разбирательстве дел. Конкретизация названного общего правила содержится в ряде других норм (ст. 273 ГПК).

Гражданское процессуальное право в своей системе содержит образования правовых норм, которые называются институтами: институт подведомственности, подсудности, иска, лиц, участвующих в деле, институт доказательств, процессуальных сроков и др.

Институт — совокупность процессуальных норм как общего, так и специального, конкретизирующего характера, расположенных иногда в различных источниках процессуального права, но регулирующих на всех стадиях процесса, видах судопроизводства одну группу процессуальных отношений, отличающихся своим предметом регулирования.

Отдельное положение в системе гражданского процессуального права занимают нормы, касающиеся исполнительного производства. Принудительное исполнение судебных актов проводится по ФЗ «Об исполнительном производстве». Однако суд (судья) осуществляет контроль за законностью при исполнении судебных актов и актов иных органов (разд. VII ГПК РФ) в установленной процессуальным законом форме.

§ 6. Взаимосвязь гражданского процессуального права с другими отраслями права

Гражданское процессуальное право как часть общей системы российского права находится в определенной связи с другими его отраслями.

Гражданское процессуальное право прежде всего тесно взаимосвязано с гражданским правом, поскольку гражданское процессуальное право обеспечивает принудительное осуществление нарушенного или оспариваемого гражданского права.

Материальное право имеет свои необходимые, присущие ему процессуальные формы защиты. Судебный процесс и право так же тесно связаны друг с другом, как, например, формы растений связаны с растениями, а формы животных — с мясом и кровью животных. Один и тот же дух должен одушевлять судебный процесс и законы, ибо процесс есть только *форма жизни закона*, следовательно, проявление его внутренней жизни¹⁵.

Гражданское процессуальное право служит формой принудительного осуществления гражданско-правовых, семейно-правовых, трудовых и других правовых обязанностей. «Право есть ничто без аппарата, способного принуждать к соблюдению его норм»¹⁶. Таким аппаратом принуждения во многих случаях жизни выступает суд.

Вместе с тем и гражданское процессуальное право без регулятивного права было бы бесцельным, так как служебная роль гражданского процессуального права состоит в защите и охране существующих прав. Связь между материальным и процессуальным правом проявляется непосредственно в отдельных институтах и нормах. В ряде случаев нормы материального права, устанавливая форму сделок, предрешают вопрос о доказательствах, которыми могут быть установлены факты возникновения данного правоотношения.

Связь гражданского процессуального права с конституционным определяется тем, что принципы организации и деятельности суда установлены нормами этого права, в первую очередь Конституцией РФ.

¹⁵ См.: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 1. С. 158.

¹⁶ Ленин В.И. Полн. собр. соч. Т. 33. С. 99.

Гражданское процессуальное право имеет связь с рядом других отраслей материального права, нормы которых суд применяет при рассмотрении и разрешении конкретных гражданских дел.

Гражданское процессуальное право взаимодействует с уголовным процессуальным правом. Эти отрасли права объединяет прежде всего то, что они регулируют общественные отношения, связанные с осуществлением правосудия в России. В гражданском процессуальном и уголовном процессуальном праве имеются схожие по сущности институты и принципы¹⁷.

Гражданское процессуальное право тесно связано и с арбитражным процессуальным правом. Эта связь обусловлена общностью задач судов общей юрисдикции и арбитражных судов по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов.

В арбитражном и гражданском процессах имеется много общих институтов: предметом разбирательства дел служат споры о праве, возбуждаемые путем предъявления иска; разбирательство и разрешение дел проводятся в состязательной форме процесса с участием сторон и проверкой доказательств, на основе которых должны быть установлены действительные взаимоотношения сторон.

Однако если деятельность суда общей юрисдикции регламентируется Гражданским процессуальным кодексом, то деятельность арбитражных судов регулируется специальными правовыми актами, устанавливающими порядок рассмотрения споров в арбитражных судах, прежде всего Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

¹⁷ Единство юридической природы ряда институтов судостроительного, уголовного, процессуального и гражданского процессуального права при наличии общих принципов привело к возникновению научной концепции судебного права. Суть этой концепции состоит в том, что судостроительные, уголовные процессуальные и гражданские процессуальные нормы должны рассматриваться в системе единого судебного права как взаимодействующие, объединяемые общностью целей и принципов правосудия (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).

Теория судебного права имеет давнее происхождение. Концепция судебного права не разделяется многими учеными, поскольку в действительности имеет место не объединение, а разделение отраслей права. Например, семейное и жилищное право отделились и приобрели самостоятельность. В гражданском и уголовном процессах при наличии общих целей правосудия, существовании аналогичных институтов (например, законодательства) настолько много различий, что они не позволяют ни с научной, ни с практической точек зрения рассматривать все виды процесса в рамках единого судебного права.

ГЛАВА 2

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие источников гражданского процессуального права

В науке гражданского процессуального права проблема источников изучалась С.Н. Абрамовым, М.Г. Авдюковым, А.Т. Боннером, В.П. Воложаниным, М.А. Гурвичем, П.П. Гуреевым, А.А. Добровольским, Л.Ф. Елисейкиным, В.М. Жуйковым, Н.Б. Зейдером, А.Ф. Клейнманом, К.И. Комиссаровым, Н.М. Костровой, Р.Ф. Каллистратовой, А.А. Мельниковым, В.М. Семеновым, М.К. Треушниковым, В.С. Тадевосяном, Я.Ф. Фархтдиновым, Н.А. Чечиной, М.С. Шакарян, В.М. Шерстюком, В.Н. Щегловым, М.К. Юковым, В.В. Ярковым и другими авторами.

В юридической литературе отмечается многозначность термина «источник права». Этот термин имеет двоякое значение: источник в смысле правотворческого решения и источник как фактическое местопребывание норм права.

Традиционно принято различать три основных источника права — нормативный юридический акт, санкционированный обычай и судебный прецедент¹⁸.

Юридический источник права в виде письменного документа — закрепляющее правотворческое решение законодателя, т.е. как носитель юридических норм, есть форма существования права. Нормативные акты-документы в наибольшей степени отражают свойства права, достоинства и потенциальные возможности правового регулирования. В числе нормативных актов приоритетное значение имеют законы как акты высшей юридической силы.

Согласно ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство находится в ведении Российской Федерации. Это означает, что отношения в сфере гражданского судопроизводства регламентируются только федеральными законами. Иными нормативными актами указанные отношения регулироваться не могут. Данное положение Конституции РФ нашло отражение в ст. 1 ГПК РФ, содержащей указание на то, что порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется федеральными конституционными и федеральными законами.

Необходимо обратить внимание на то, что ст. 1 ГПК РФ не включает в состав законодательства о гражданском судопроизводстве нормативные указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Из этого следует, что Президент РФ, Правительство РФ, федеральные министерства и ведомства не вправе издавать нормативные правовые акты, содержащие нормы гражданского процессуального права.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора (ч. 2 ст. 1 ГПК). Следовательно, наряду с законами эти правовые акты также должны рассматриваться в качестве источников права.

Санкционированным обычаям российское процессуальное законодательство, в отличие от гражданского, не придает значения источника права.

Судебный прецедент — вступившее в законную силу решение суда по конкретному спору. Судебные прецеденты отражают особый путь развития правовых систем, предопределенный специфическими историческими условиями существовавшими, в частности, в Англии. Но следует заметить, что в правовых системах англо-американской группы, для которых прецедент стал типичным источником, все большее значение приобретает нормативный акт.

Судебный прецедент является разновидностью судебной практики. Нельзя не сказать о том, что вопрос о судебной практике как источнике права давно является предметом дискуссии в процессуальной науке. Учитывая сказанное, с формально юридических позиций судебная практика не может рассматриваться как

¹⁸ Конечно, в литературе высказываются и иные суждения относительно понятия и видов источников права. Так, в числе источников называются нормативные договоры, имеющие подзаконный характер, принципы правосудия и др. См., например: *Фархтдинов Я.Ф.* Источники гражданского процессуального права Российской Федерации: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. Екатеринбург, 2002.

источник гражданского процессуального права. Однако исключительная важность данной области правоприменительной деятельности диктует необходимость более подробного рассмотрения этой темы.

§ 2. Нормы гражданского процессуального законодательства

Говоря о законах как источниках права, нельзя не остановиться на вопросе о правовых нормах, составляющих содержание законодательных актов, регулирующих отношения в области гражданского судопроизводства. Подразделение юридических норм на виды относится к микроструктуре права, поэтому при их рассмотрении с большей отчетливостью проявляются особенности правового регламентирования в различных правовых сферах, в данном случае гражданской процессуальной.

Юридические нормы, в своей совокупности образующие законодательные акты в области гражданского судопроизводства, можно подразделить на три вида: **регулятивные нормы, охранительные нормы, обобщающие нормы.**

Регулятивные нормы — предписания, направленные на регулирование отношений путем предоставления участникам процесса прав и возложения на них обязанностей.

Существуют три разновидности регулятивных норм:

- *обязывающие;*
- *запрещающие;*
- *управомочивающие.*

Обязывающие нормы устанавливают обязанности лица совершать определенные действия. Наиболее характерным примером таких предписаний является ч. 1 ст. 70 ГПК РФ, в соответствии с которой лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано явиться в суд и дать правдивые показания.

Запрещающие нормы устанавливают обязанности лица воздержаться от определенных действий. Столь же типичный пример — правила допустимости доказательств с негативным содержанием, т.е. законодательное запрещение использования определенных доказательств для установления определенных юридически значимых фактов. Например, ст. 162 ГК РФ при нарушении простой письменной формы сделки предусматривает запрещение ссылаться на свидетельские показания в подтверждение сделки и ее условий.

Управомочивающие нормы устанавливают субъективные права на совершение определенных действий. Например, в соответствии со ст. 35 ГПК РФ лица, участвующие в деле, 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, свидетелям, экспертам и специалистам; и т.п.

Охранительные нормы регламентируют государственные принудительные меры защиты прав участников процесса. Так, штрафные санкции могут быть применены в отношении лиц, у которых находится доказательство, необходимое кому-либо из участников процесса для доказывания своих требований или возражений, не исполнивших обязанность представить эти доказательства по требованию суда (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ).

Обобщающие нормы имеют дополнительный характер и не являются самостоятельной нормативной основой для возникновения правоотношений.

Обобщающие предписания подразделяются на:

- *общие;*
- *декларативные;*
- *дефинитивные.*

Общие нормы направлены на фиксирование в обобщенном виде особенностей регулируемых отношений. Например, по содержанию ст. 2 ГПК: «Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых и иных правоотношений».

Декларативные нормы — предписания, в которых сформулированы правовые принципы, лежащие в основе правового регулирования отношений в определенной области. В ГПК указание на правовые принципы организации и содержания деятельности по осуществлению правосудия в судах общей юрисдикции содержится в целом ряде правовых норм. В частности, в ст. 5 ГПК закреплён принцип осуществления правосудия по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, только этими судами. В ст. 6 ГПК — принцип равенства всех граждан перед законом и судом при рассмотрении и разрешении дел в порядке гражданского судопроизводства, в ст. 7 — принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел; в ст. 8 — принцип независимости судей при осуществлении правосудия; в ст. 10 — принцип гласности судебного разбирательства и т.д.

Дефинитивные нормы определяют в обобщенном виде признаки определенных правовых категорий. К примеру, в ст. 55 ГПК дается дефиниция судебных доказательств — доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает

наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

При изучении гражданского процессуального права большое значение имеет правильное понимание особенностей правовых норм, направленных на обеспечение индивидуального регулирования отношений, возникающих в гражданском судопроизводстве. По этому классифицирующему признаку можно выделить нормы:

- абсолютно определенные;
- относительно определенные;
- императивные;
- факультативные.

Абсолютно определенные — нормы, в которых исчерпывающе формулируются условия их действия, права и обязанности участников процесса. Например, норма, содержащаяся в ст. 57 ГПК, предписывает сторонам и другим лицам, участвующим в деле, в ходатайстве об истребовании доказательств обозначать истребуемое доказательство, а также указывать, какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указать причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения.

Относительно определенные — нормы, которые не содержат исчерпывающих указаний об условиях действия, правах и обязанностях участников процесса. В рамках относительно определенных норм выделяются:

- *ситуационные*;
- *альтернативные*;
- *факультативные*.

Ситуационные — нормы, предусматривающие возможность совершения участниками процесса действий в зависимости от конкретных обстоятельств, сложившихся в ходе разбирательства дела. В частности, суд может произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по месту хранения или нахождения в случае невозможности или затруднительности доставки их в суд (ст. 58 ГПК РФ).

Альтернативные нормы предполагают возможность выбора участниками процесса одного или нескольких точно обозначенных в законе вариантов действий по своему усмотрению. Например, при отсутствии сообщения суду от лица, участвующего в деле, о перемене своего адреса, судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему, известному суду месту жительства или месту нахождения адресата (ст. 118 ГПК). Иск к ответчику, место жительства которого неизвестно 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 (ч. 1 ст. 29 ГПК).

Факультативные — нормы, предусматривающие наряду с основным вариантом и факультативный вариант действий. Так, в частности, в соответствии с ч. 1 ст. 57 ГПК доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. В случае, если представление необходимых доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству оказывает содействие в собирании и истребовании доказательств.

Императивные — нормы, содержащие категорические предписания, которые не могут быть изменены по усмотрению суда или участников процесса: «Решение суда принимается в совещательной комнате, где могут находиться только судья, рассматривающий дело, или судьи, входящие в состав суда по делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается» (ч. 2 ст. 194 ГПК).

Диспозитивные — нормы, допускающие свободу выбора лицами, участвующими в деле, поведения в определенных ситуациях. Например, в соответствии со ст. 39 ГПК 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.

§ 3. Состав законодательства о гражданском судопроизводстве в судах общей юрисдикции

В силу свойственной праву системности его источники образуют взаимосвязанную совокупность, именуемую системой законодательства. Применительно к гражданскому процессуальному праву — это законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции.

Порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», Гражданским процессуальным кодексом РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи — также Федеральными законами «О мировых судьях в Российской Федерации» (ч. 1 ст. 1 ГПК).

Употребляемое в законе словосочетание «порядок гражданского судопроизводства» следует понимать более широко, чем собственно «процедуру» рассмотрения гражданских дел. Законами регулируется обширный круг правовых отношений, возникающих в области гражданского судопроизводства, касающихся системы судов общей юрисдикции, принципов гражданского процессуального права, правового статуса судей, прав и обязанностей участников судопроизводства и т.д. Нормативные акты, входящие в состав законодательства, могут быть не только сугубо специализированными, например такими, как ГПК, но и актами, относящимися к

материальным отраслям права и содержащими отдельные процессуальные нормы, используемые судом при рассмотрении гражданских дел.

Как уже отмечалось, в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Правовая система и система законодательства — понятия неравнозначные. Однако, учитывая, что законом установлено правило приоритета международного договора в гражданском судопроизводстве — «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора» (ч. 2. ст. 1 ГПК), видится целесообразным рассмотрение вопросов, касающихся указанных договоров, в составе законодательства о производственном судопроизводстве.

Конституция Российской Федерации. В Основном законе закрепляются важнейшие принципы судопроизводства в РФ в целом и в судах общей юрисдикции, в частности. В ст. 19 находит выражение принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом, в ст. 120 — принцип независимости судей и подчинению их только федеральному закону, в ст. 123 — принципы гласности, состязательности и процессуального равноправия сторон, и др.

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ (ч. 1 ст. 15). Закрепленное в Конституции РФ положение о высшей юридической силе и прямом действии означает, что все конституционные нормы имеют верховенство над законами и подзаконными актами, в силу чего суды при разбирательстве дел должны руководствоваться Конституцией РФ. Разъяснения по вопросам непосредственного применения конституционных норм содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия». Так, суд, разрешая дело, применяет непосредственно Конституцию тогда: а) когда закрепленные нормой Конституции положения исходя из ее смысла не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность ее применения при условии принятия федерального закона, регулирующие права, свободы, обязанности человека и гражданина и другие положения; б) когда суд придет к выводу, что федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции РФ, находится в противоречии с соответствующими ее положениями; в) когда закон либо иной нормативный правовой акт, принятый субъектом РФ по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ, противоречит Конституции РФ, а федеральный закон, который должен регулировать рассматриваемые судом правоотношения отсутствует (п. 2 Постановления).

Международные договоры. Правила международного договора Российской Федерации, а не нормы внутреннего законодательства, регулирующие иначе, чем в договоре аналогичные правоотношения, применяются, если решение о согласии на обязательность данного договора для России было принято в форме федерального закона.

Россия является участницей около 40 многосторонних и двусторонних международных договоров, конвенций, соглашений об оказании правовой помощи по гражданским и коммерческим делам, связывающих международными обязательствами Российскую Федерацию более чем со 100 государствами.

К наиболее значительным многосторонним международным договорам, содержащим процессуальные нормы, относятся: Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1 марта 1954 г.; Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г.; Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 18 марта 1970 г.¹⁹

К Конвенции 1954 г. Советский Союз присоединился в 1967 г., а к конвенциям 1965 г. и 1970 г. Россия присоединилась в 2001 г. В Гагских конвенциях участвует 41 государство.

В этих международных документах содержится целый ряд положений, которые являются для российского процессуального права новшеством. Например, в соответствии с ст. 21 Гагской конвенции 1965 г. допустимо вручение любым находящимся в России лицам (в том числе и российским гражданам) судебных документов через дипломатические представительства и консульские учреждения государств-участников Конвенции. До присоединения к указанной Конвенции согласно действующим договорам, в которых участвует Россия, вручение документов через дипломатические представительства и консульские учреждения допускалось только применительно к собственным гражданам соответствующих иностранных государств.

Или, например, согласно ст. 11 Гагской конвенции 1970 г. при исполнении поручения, лицо, которого оно касается, может отказаться от дачи показаний в той мере, в какой оно имеет привилегии или служебный долг отказаться от дачи показаний согласно законодательству запрашиваемого или запрашивающего государства. В отечественном гражданском процессе лицо может отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных ст. 51 Конституции РФ, ст. 69 ГПК РФ. За отказ от дачи показаний в России предусмотрена уголовная ответственность. В связи с этим запрашивающий орган в своем обращении к российскому суду должен оговорить возможность отказа от дачи показаний. Кроме названных, в Гагских конвенциях содержится еще целый ряд новых положений для российского законодательства.

¹⁹ Вестник ВАС РФ (Специальное приложение к № 10 2000 г.).

Россия — участница многосторонних договоров с государствами-членами СНГ, регулирующих правовое сотрудничество, в том числе в области судопроизводства. Например, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г., с изменениями от 28 марта 1997 г.) предусматривает оказание правовой помощи путем выполнения процессуальных действий, предусмотренных законодательством запрашивающей стороны, в частности, опроса сторон, допроса свидетелей, экспертов, проведения экспертизы, составления, пересылки документов и т.п.²⁰ В Конвенции регулируются и вопросы подсудности. Если в деле участвуют несколько ответчиков, имеющих местожительство на территории разных государств, спор рассматривается по местожительству (местонахождению) любого ответчика по выбору истца. Конвенцией затрагиваются и другие процессуальные вопросы. Иски к юридическим лицам предъявляются в суды Договаривающейся Стороны, на территории которой находится орган управления юридического лица, его представительство или филиал.

Значительное число двусторонних международных договоров были заключены с Советским Союзом, но в них участвует и Россия как государство-правопреемник²¹.

Под правовой помощью понимается выполнение процессуальных действий, в частности, пересылка и вручение документов, опрос сторон, допрос свидетелей экспертов и других лиц, передача доказательств, признание и приведение в исполнение судебных решений по гражданским делам и т.п. В договорах существуют некоторые особенности совершения процессуальных действий в отношениях с различными государствами. Например, российские суды направляют судебные поручения в компетентные органы Австрии, Алжира, Бельгии, ФРГ, Франции и некоторых других государств не позднее, чем за шесть месяцев до дня рассмотрения дела, а Албании, Болгарии, Испании, Кореи и других — не позднее, чем за четыре месяца.

Согласно международным соглашениям основанием для отказа в исполнении решений могут являться нарушение права стороны на защиту в ходе судебного процесса; вынесение решения некомпетентным судом; истечение трехлетнего срока давности для предъявления решения к принудительному исполнению; решение по законодательству государства, на территории которого оно вынесено, не вступило в законную силу; наличие вступления в законную силу решения российского суда, которое вынесено по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или наличие в производстве российского суда дела между сторонами, по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде.

При применении норм международных договоров необходимо учитывать, что в силу п. 3 ст. 5 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных договоров Российской Федерации, не требующих издания внутригосударственных актов для применения, действуют в России непосредственно. В иных случаях наряду с международным договором Российской Федерации следует применять и внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений данного международного договора (п. 5 Постановления ВС РФ от 31 октября 1995 г.).

Федеральные конституционные законы. В соответствии с ч. 1 ст. 1 ГПК РФ Федеральным конституционным законом, определяющим порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции, является ФЗ «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. (с изм. и доп. от 15 декабря 2001 г.)²². Согласно ст. 4 ФЗ «О судебной системе Российской Федерации» к судам, составляющим систему федеральных судов 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, военные и специализированные суды. В этой связи следует сделать вывод о том, что в законодательство, определяющее порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции, входит также и Федеральный конституционный закон «О военных судах в Российской Федерации» от 23 июня 1999 г.²³

²⁰ Вестник ВАС РФ. 1994. № 2.

²¹ Договоры, в которых участвует Россия: Коре́йская Народно-Демократическая Республика; Румынская Народная Республика; Народная Республика Албания; Венгерская Народная Республика; Монгольская Народная Республика; Федеративная Народная Республика Югославия; Иракская Республика; Народная Республика Болгария; Финляндская Республика; Германская Демократическая Республика; Греческая Республика; Социалистическая Республика Вьетнам; Чехословацкая Социалистическая Республика; Алжирская Народно-Демократическая Республика; Тунисская Республика; Республика Куба; Итальянская Республика; Народно-Демократическая Республика Йемен; Республикой Кипр (Сборник международных договоров о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам. М., 1988).

Договоры и соглашения, заключенные Российской Федерацией с Азербайджанской Республикой (Бюллетень международных договоров. 1995. № 5); Литовской Республикой (Бюллетень международных договоров. 1995. № 6); Республикой Молдова (Сборник законодательных актов РФ. 1995. № 20); Эстонской Республикой; Латвийской Республикой; Республикой Кыргызстан (Бюллетень международных договоров. 1995. № 3); Монголией; Республикой Индия; Ираном (Бюллетень международных договоров. 2001. № 1); Польшей (Бюллетень международных договоров. 2002. № 5); Аргентинской Республикой; Арабской Республикой Египет.

²² СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 1.

²³ Там же. 1999. № 26. Ст. 3170.

Отдельные процессуальные нормы содержатся и в других федеральных конституционных законах. Например, в ФКЗ «О военном положении» от 30 января 2002 г.²⁴ определяются правила подсудности при введении военного и чрезвычайного положений в стране.

Необходимо акцентировать внимание на вопросе, относящемся к ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г. как источнику процессуального права²⁵.

Конституционный Суд РФ в соответствии со ст. 118 Конституции РФ и ст. 4 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» входит в судебную систему РФ. Основная функция Конституционного Суда РФ — конституционный контроль за соответствием нормативных актов Конституции РФ путем проверки в порядке судопроизводства. Нормативные акты или отдельные их положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; международные договоры, несоответствующие Конституции РФ, не подлежат введению в действие и применению; решения судов, основанные на актах, признанных неконституционными, не подлежат исполнению. Решения Конституционного Суда обязательны на территории России для всех судебных органов.

Понятно, что в данном случае речь идет не только и не столько о ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» как источнике процессуального права, а об источниках — постановлениях Конституционного Суда, содержащих выводы о конституционности правовых норм. В науке тема о юридической природе постановлений Конституционного Суда РФ является дискуссионной.

Конечно, постановления не относятся к числу законов, Конституционный Суд РФ не создает новых норм права, однако в компетенцию данного судебного органа входит «изъятие» того или иного нормативного акта или отдельных его положений, в том числе и процессуального, из области правоприменения. В случае, если акт признан не соответствующим Конституции РФ, государственный орган или должностное лицо, принявшие этот акт, рассматривают вопрос о принятии нового акта, в котором должно содержаться и положение об отмене нормы, не соответствующей Конституции РФ. Вместе с тем неконституционное нормативное предписание прекращает действие именно с момента принятия решения об этом Конституционным Судом РФ, а не с момента его отмены компетентным государственным органом или должностным лицом.

Перечисленные обстоятельства дают достаточные основания признать за постановлениями Конституционного Суда РФ особый правовой статус и рассматривать их в качестве источников гражданского процессуального права.

Гражданский процессуальный кодекс РФ. Центральным актом гражданского процессуального законодательства является Гражданский процессуальный кодекс РФ.

Кодекс 2002 г., сохранив все оправдавшие себя на практике институты и правовые нормы, ориентирован на совершенствование порядка рассмотрения и разрешения дел в целях обеспечения дополнительных гарантий защиты прав граждан. Он содержит новые нормативные положения и модернизированные ранее существовавшие нормы. Изменилась структура Кодекса. В отличие от действующего с июня 1964 г. ГПК РСФСР, состоявшего из 6 разделов, 3-х подразделов, 42 глав, 438 статей и приложений, новый ГПК РФ включает в себя 7 разделов, 4 подраздела, 47 глав и 446 статей.

Раздел I и подраздел II раздела II ГПК РФ определяют систему гражданского судопроизводства и относятся не только к производству в суде первой инстанции, но и к следующим стадиям процесса.

В Кодексе существенно изменились положения, касающиеся состава суда. Исключен институт народных заседателей. Дела в судах первой инстанции рассматриваются единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, — коллегиально в составе трех профессиональных судей.

В целях устранения «смешения» подведомственности дел судам общей юрисдикции и арбитражным судам четко определена подведомственность дел судам общей юрисдикции (гл. 3 ГПК). При этом сохранено положение, в соответствии с которым, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Заметно изменена роль прокуратуры в гражданском процессе. По ГПК РСФСР 1964 г. прокурор имел широкие полномочия по обращению в суд с заявлением в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц, а также мог вступить в любое дело на любой стадии процесса, если того требовала охрана государственных или общественных интересов или прав и охраняемых законом интересов граждан. В ГПК РФ 2002 г. полномочия прокурора ограничены правом предъявлять иски только в защиту интересов государства либо неопределенного круга лиц, а также гражданина, но только в случае, если он по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может самостоятельно обратиться в суд. При этом законодатель исходил из того, что прокурор не осуществляет надзор за судом, а каждый гражданин и юридическое лицо в соответствии с законодательством вправе самостоятельно решать вопрос об осуществлении своих прав. Прокурор имеет право вступать в процесс и давать заключение по делу только в случаях, предусмотренных Кодексом и другими федеральными законами.

В ГПК РФ 2002 г. изменен и расширен перечень лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетелей, а также определен круг лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний (ст. 69). Нововведением

²⁴ Там же. 2002. № 23. Ст. 375.

²⁵ Там же. 1994. № 13. Ст. 1447.

является и законодательное закрепление проведения комплексной и комиссионной экспертизы при рассмотрении гражданских дел (ст. 82, 83). Определено правовое положение специалистов, ранее они не назывались в числе участников процесса и рассматривались либо как свидетели, либо как эксперты, хотя по целям участия в процессе и характеру решаемых ими задач они не являлись ни теми, ни другими (ст. 188).

Закон дополнен положениями, определяющими основания возвращения судам поданных исковых заявлений (ст. 135), кассационных жалоб, представлений прокурора (ст. 342).

Кодекс устанавливает новые сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. 154).

Глава 14 ГПК РФ, регламентирующая стадию подготовки дела к судебному разбирательству, содержит новое положение о проведении предварительного судебного заседания (ст. 152). Цель предварительного заседания — закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела, определение обстоятельств, имеющих значение для дела, определение полноты доказательств и т.д.

Приказное производство выделено в самостоятельный вид судопроизводства (гл. 11). Значительно расширен перечень дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции в порядке особого производства.

Внесены изменения в полномочия суда кассационной инстанции (ст. 361). Глава 41 «Производство в суде надзорной инстанции» содержит ряд новых положений. Так, установлен срок обращения в суд надзорной инстанции (ст. 376). Изменен круг лиц, имеющих право обжалования судебных постановлений. В частности, правом обжалования вступивших в силу постановлений суда, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда РФ, наделены лица, участвующие в деле, и другие лица, чьи права и законные интересы нарушены. Должностные лица органов прокуратуры могут обращаться с представлением в суд надзорной инстанции в случае, если в рассмотрении дела участвовал прокурор.

В ГПК РФ 2002 г. внесен новый раздел о производстве по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (разд. VI), а также содержится еще ряд нововведений.

Иные федеральные законы. К другим федеральным законам, содержащим правовые нормы, касающиеся судебной деятельности, относятся, например, ФЗ «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. (с послед. изм. и доп.), содержащий нормы о порядке назначения и гарантиях независимости судей²⁶; ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации “О государственной пошлине”» от 31 декабря 1995 г. (с последующими изменениями и дополнениями)²⁷, устанавливающий размеры и порядок уплаты государственной пошлины при производстве дел в арбитражных судах; Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. (с изм. от 14 декабря 1995 г.)²⁸ и ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12 июня 2002 г. (с изм. от 27 сентября 2002 г.)²⁹, содержащие процессуальные нормы, определяющие особенности рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений; Закон РФ «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 января 1992 г. (с посл. изм. и доп.), определяющий полномочия прокурора по участию в рассмотрении и пересмотре гражданских дел³⁰.

Существует еще довольно много законов материально-правового характера, содержащих процессуальные нормы, касающиеся чаще всего вопросов подведомственности дел судам общей юрисдикции, распределения обязанностей по доказыванию, допустимости доказательств и т.д. Это — Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ, Закон «О защите прав потребителей»³¹, Закон «Об охране окружающей природной среды»³² и др. Однако положения всех федеральных законов применимы к гражданскому судопроизводству только в части, не противоречащей ГПК.

Законодательство о порядке гражданского судопроизводства у мирового судьи. В соответствии со ст. 4 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» судебную систему РФ составляют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи.

Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливается Конституцией РФ, ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», иными федеральными конституционными законами, ГПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, а также ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации». Порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации.

²⁶ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 30. Ст. 1792.

²⁷ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 19.

²⁸ Там же. 1993. Ст. 117; Там же. 1995. № 51. Ст. 4970.

²⁹ Там же. 2002. № 24. Ст. 2253.

³⁰ Там же. 1995. № 47. Ст. 4472; 1999. № 7. Ст. 878.

³¹ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

³² ВВС РФ. 1992. № 10. Ст. 456.

Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. определяет их требования, предъявляемые к мировому судье, порядок назначения (избрания) на должность, срок полномочий и компетенцию мирового судьи, прекращение и приостановление его полномочий и др.³³

В ст. 4 названного Закона содержится указание на то, что общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта РФ определяются федеральным законом по законодательной инициативе соответствующего субъекта РФ, согласованной с Верховным Судом РФ, или по инициативе Верховного Суда РФ, согласованной с соответствующим субъектом РФ. Таковым законом является ФЗ «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» от 29 декабря 1999 г. (с изм. и доп. от 9 июля 2002 г.)³⁴.

Судебные участки и должности мировых судей создаются и упраздняются законами субъектов РФ. Законами субъектов РФ может устанавливаться также порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей. В качестве примера законодательства в этой области можно назвать Закон г. Москвы «О мировых судьях в городе Москве» от 31 мая 2000 г. (с изм. и доп. от 2 октября 2002 г.)³⁵; Закон г. Москвы «О создании судебных участков и должностей мировых судей в городе Москве» от 6 июня 2001 г. (с изм. и доп. от 23 октября 2002 г.)³⁶.

Принципиально важным является то, что порядок осуществления правосудия мировыми судьями по гражданским делам устанавливается только федеральными законами. К их числу в первую очередь относится ГПК РФ, а также другие федеральные законы, содержащие процессуальные нормы, применяемые при рассмотрении гражданских дел в судах общей юрисдикции.

§ 4. Судебная практика и законодательство о гражданском судопроизводстве

Прежде чем говорить о соотношении судебной практики с процессуальным законодательством, необходимо ответить на вопрос — что понимать под судебной практикой? В.М. Лебедев предлагает рассматривать судебную практику как всю совокупность деятельности судов по применению законодательства при рассмотрении гражданских, уголовных, административных и других судебных дел. Иначе говоря — как опыт индивидуально-правовой деятельности судов, в том числе обобщений и анализа этой деятельности, а также решений разных судебных инстанций, включая постановления и определения Верховного Суда РФ по конкретным категориям дел³⁷.

В юридической литературе обычно выделяются три вида судебной практики:

- практика, представляющая собой опыт применения законодательства судами первого и второго звена, выраженный в их решениях по конкретным делам, решениях мировых судей;
- решения высших судебных органов по конкретным делам, связанных с толкованием и применением права, когда в правоприменительной практике отсутствует однозначное понимание (толкование) правовых норм;
- практика применения законодательства, содержащаяся в особых актах центральных судебных органов, в которых данная практика обобщенно формулируется в виде предписаний нижестоящим судам.

Полемика по поводу юридического статуса судебной практики, признания или нет ее источником права, относится к решениям и постановлениям высших судебных инстанций, связанных с толкованием и применением права.

Практику решений высших судебных органов по конкретным делам, некоторые авторы именуют прецедентной³⁸.

Судебный прецедент, как уже нами отмечалось, явление, не характерное для отечественной правовой системы в ее историческом развитии и современном состоянии. Например, один из первых русских ученых-процессуалистов проф. К. Малышев в «Курсе гражданского судопроизводства» (1874), говоря о нормах гражданского судопроизводства, писал: «...совершенно особого рода значение имеют судебные решения. Для того дела, по коему они состоялись, окончательные судебные решения имеют силу закона, но в отношении других дел, хотя бы и подобных, они не могут быть признаваемы законом общими, для всех обязательными. Это правило вытекает из самой сущности решения, которое имеет целью установление спорных гражданских отношений только между тяжущимися сторонами и на основании особенных по каждому делу обстоятельств; в

³³ СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

³⁴ Там же. 2000. № 1. Ст. 1; 2002. № 28. Ст. 2784.

³⁵ Ведомости Московской Городской Думы. 2000. № 7; 2002. № 7.

³⁶ СЗ РФ. 2001. № 7; Вестник Мэра и Правительства Москвы. 2002. № 56.

³⁷ См.: *Лебедев В.М.* Судебная практика и развитие законодательства // Законодательство России в XXI веке: По материалам научно-практической конференции. М., 2002. С. 42.

³⁸ Там же. С. 43.

другом деле, хотя бы и подобном, могут быть иные обстоятельства, иные оттенки отношений, иные субъекты и т.д. Следовательно, от одного частного случая нельзя прямо заключать к другому. Однако судебные решения составляют весьма важный материал для индуктивного применения, развития и построения права... Кроме этого общего значения судебных решений, они имеют еще особенный, больший или меньший авторитет вследствие иерархической подчиненности судов»³⁹.

Однако нельзя не сказать о том, что в современной науке гражданского процессуального права выдвигаются предложения о признании права судебных прецедентов. Например, по мнению В.М. Жуйкова, в России имеется потребность и возможность перехода к праву судебных прецедентов, под которыми следует понимать (для судов общей юрисдикции) постановления Верховного Суда РФ по конкретным делам, что в значительной степени способствовало бы обеспечению правильного и единообразного применения федерального законодательства всеми судами Российской Федерации и облегчило бы их работу. Учитывая отсутствие опыта, по мнению автора, было бы правильным осуществить этот переход постепенно, закрепив на первом этапе (лучше всего в ФКЗ «О судах общей юрисдикции») пока еще не обязанность, а только право суда ссылаться в своих решениях на официально опубликованные постановления Пленума Верховного Суда РФ по конкретным делам, в которых решены вопросы толкования норм права. В последующем, накопив положительный опыт, можно было бы перейти и к обязательности прецедентов, выраженных в официально опубликованных постановлениях Верховного Суда РФ⁴⁰.

Эта позиция имеет своих противников. В частности, в одной из статей, затрагивающих эту тему, отмечается, что в законодательстве дореволюционной, советской и современной России нет ни малейших оснований для признания судебной практики формой права⁴¹.

Как бы то ни было, право судебных прецедентов в настоящее время является только предметом научных дискуссий, хотя не исключено, что законодатель, весьма радикально настроенный в части реформирования правовой системы, в будущем может воспринять предлагаемую концепцию, юридически закрепив существование судебных прецедентов.

Споры, имеющие давнюю историю, ведутся по поводу правового значения разъяснений высших судебных инстанций, связанных с толкованием и применением законов. В научных трудах авторов XIX и начала XX в. велась столь же активная дискуссия, как и сегодня⁴².

Л.И. Петражицкий (1910), обобщая высказываемые учеными суждения, писал, что «многие считают судебную практику особым источником права (видом позитивного права) наравне с обычным правом и законами. Другие, не отрицая значения судебной практики как источника права, подводят ее под обычное право и считают ее особым видом особого права. Некоторые же вообще отрицают значение судебной практики как источника права, указывая, что задача судов состоит не в создании, а в применении действующего права»⁴³.

Представители гражданской процессуальной науки того времени в большинстве своем занимали весьма взвешенную позицию. В качестве иллюстрации сказанного позволено еще раз обратиться к Учебнику гражданского судопроизводства проф. К. Малышева: «...при разрешении дел определения сената, конечно, должны приниматься в руководство к единообразному истолкованию и применению законов, ввиду того, что дело может дойти в порядке обжалования до сената и что он, по всем вероятностям, отменит решение, постановленное на основаниях, противоречащих его толкованию закона; однако и здесь эти определения не имеют силы общего закона»⁴⁴.

В попытке преодолеть видимые затруднения в определении юридического статуса разъяснений высших судебных инстанций, учеными предлагались различные правовые конструкции, с помощью которых, по мнению их авторов, можно было бы адекватно решить эту проблему.

³⁹ Малышев К.И. Курс гражданского судопроизводства. Т. 1. СПб., 1874. С. 67, 68.

⁴⁰ См.: 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. Указ. соч. С. 47.

⁴¹ Бошно С.В. Судебная практика — источник правотворчества. Роль судебной практики в правовой системе // Научные труды РАЮН. № 1 (т. 2). М., 2001. С. 244.

⁴² Например: Гримм Д. К вопросу о понятии и источнике обязательности юридических норм // Журнал Министерства Юстиции (июль 1986 г.). СПб., 1986; Хвостов В.М. Общая теория права. СПб.; М.; Варшава, 1914; и др.

⁴³ Цит. по: Петражицкий Л.И. Теория права и государства: Серия «Классики истории и философии права». СПб., 2000. С. 452.

⁴⁴ Малышев К. Указ соч. С. 68.

Например, Е.В. Васьковский в работе, относящейся к 1917 г., судебную практику рассматривал как вспомогательный источник процессуального права вследствие того, «что сенат признает за своими разъяснениями, даваемыми при разрешения дела в кассационном порядке, обязательное значение для всех подведомственных ему судебных учреждений»⁴⁵. А.Ф. Черданцев полагал, что «положения, содержащиеся в разъяснениях вышестоящих судов можно назвать интерпретационными нормами, обязательность которых носит не формальный характер, а фактический (логический)»⁴⁶.

Очевидно, что перед современными теоретиками права стоят те же вопросы, что и перед их предшественниками. Спектр высказываемых мнений колеблется от резкого отрицания правомерности отнесения положений, содержащихся в постановлениях высшей судебной инстанции к источникам права, до признания данных актов таковыми источниками.

Закон 1981 г. «О судостроительстве РСФСР» (ст. 56) наделял Верховный Суд правом давать *руководящие* разъяснения судам по вопросам применения законодательства. Конституция РФ 1993 г. сохранила полномочия Верховного Суда по даче разъяснений, касающихся вопросов судебной практики, однако термин «руководящие» в тексте Основного закона отсутствует. Это обстоятельство породило научную полемику относительно обязательности разъяснений, содержащихся в постановлениях, для нижестоящих судов. В ГПК 2002 г. содержится правоустановление, в соответствии с которым указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело (ч. 2 ст. 390 ГПК).

Однако суть рассматриваемой проблемы находится не в плоскости обязательности или необязательности разъяснений высшей судебной инстанции, а в том, являются ли данные положения самостоятельными регуляторами общественных отношений, возникающих в сфере судопроизводства. Именно по наличию или отсутствию этого признака можно определить их юридический статус, а следовательно, ответить на вопрос, относятся ли постановления Пленума Верховного Суда РФ к источникам права.

По своему содержанию постановления Пленума Верховного Суда имеют различную направленность. В постановлениях разъясняются отдельные предписания ГПК, раскрывается содержание отдельных правовых норм; преодолеваются пробелы в правовом регулировании при помощи аналогии закона или права; обобщается и анализируется судебная практика.

Группа ученых признают за постановлениями Пленума Верховного Суда РФ силу источника гражданского процессуального права⁴⁷. В целом аргументация авторов состоит в том, что постановления имеют нормативный характер, подлежат неоднократному применению и принудительному осуществлению, а также преодолевают пробелы в правовом регулировании.

Собственно существование пробелов в правовом регулировании и стало основанием для суждения о возможности преодоления этого явления посредством судебной практики, выполняющей в данном случае, по мнению некоторых авторов, нормообразующую функцию. Под пробелом в области гражданского процессуального права понимается неурегулированность или недостаточная урегулированность конкретной нормой ГПК РФ или иного источника права процессуальных отношений.

Преодоление пробелов в праве возможно путем применения аналогии закона или аналогии права. Право применения аналогии нашло законодательное закрепление в ГПК. Так, в соответствии с ч. 4 ст. 1 ГПК в случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, федеральные суды общей юрисдикции и мировые судьи применяют норму, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы действуют исходя из принципов осуществления правосудия в РФ (аналогия права).

Пробелы в праве, по мнению В.М. Жуйкова, всегда были, есть и будут даже в самых стабильных законодательных системах, поскольку объективно невозможно предусмотреть все, что требует правового регулирования. В современном законодательстве России, продолжает автор, огромное количество пробелов. Это вызвано кардинальными изменениями правовой системы, сложностью законодательного процесса, бессистемностью законотворческой деятельности и многими другими причинами. Судебная практика в таких условиях довольно часто становится источником права. Суды просто вынуждены на основе аналогии закона или аналогии права вырабатывать процедуры рассмотрения некоторых категорий дел⁴⁸.

Следует сказать, что точка зрения о том, что путем применения аналогии создаются новые правовые нормы, неоднократно высказывалась и в советской литературе⁴⁹.

⁴⁵ Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 14.

⁴⁶ Черданцев А.Ф. Правовое регулирование и конкретизация права // Сборник научных трудов. Вып. 30. Свердловск, 1974. С. 33–34.

⁴⁷ Например: Жуйков В.М. Роль разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации в обеспечении единства судебной практики и защиты прав человека. С. 5–23.

⁴⁸ См.: Жуйков В.М. Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 71, 72.

⁴⁹ См.: Лазарев В.В. Пробелы в праве и пути их устранения. М., 1974. С. 172, 173.

Оппоненты, а их, надо признать, большинство, — сторонники отнесения судебной практики к числу источников процессуального права полагают, что судебное нормотворчество противоречит принципу законности и не соответствует действительному назначению судебных органов (А.Т. Боннер, М.К. Треушников, Я.Ф. Фархтдинов, М.С. Шакарян, Д.М. Чечот и др.)⁵⁰. По их мнению, руководящие разъяснения высшей судебной инстанции, касаются ли они раскрытия содержания отдельных процессуальных норм, их конкретизации, детализации или преодоления пробелов в правовом регулировании с использованием аналогии закона или права, являются только актами толкования норм права.

Полагаем, что данная позиция наиболее адекватно отражает и юридический, и фактический статус судебной практики в отечественной правовой системе. С формально-юридической точки зрения высшая судебная инстанция не имеет нормотворческих полномочий. Иное противоречило бы Конституции РФ, провозглашающей принцип разделения властей и определяющей функции каждой из ветвей власти.

С фактической стороны, суждение о том, что при преодолении пробелов в праве судебная практика играет роль источника права, видится недостаточно обоснованным. Аналогия не создает новой нормы права, а лишь расширяет сферу применения уже существующих правовых норм.

Аналогия закона понимается как применение нормы, регулирующей сходные отношения при отсутствии нормы процессуального права. Давая разъяснения по поводу применения аналогии права в той или иной ситуации, высшая судебная инстанция устанавливает наличие уже существующей правовой нормы, толкует ее содержание с целью определения пригодности для разрешения возникающих процессуальных вопросов и устанавливает порядок ее применения, а не создает нового нормативного предписания.

При возникновении необходимости использовать аналогию права, т.е. действовать исходя из принципов осуществления правосудия, Верховный Суд РФ осуществляет толкование содержания провозглашенных принципов правосудия. При этом необходимо иметь в виду, что принципы правосудия — это основополагающие идеи, нашедшие закрепление в нормах права. Иными словами, и в этом случае высшая судебная инстанция дает толкование правовых норм.

По нашему мнению, судебную практику следует рассматривать как элемент правовой системы, участвующий в правовом регулировании, но относится она не к правотворчеству, а к применению права. В процессе деятельности судебных органов складываются общие правовые положения, которые находят выражение в особых актах — постановлениях высших судебных инстанций. Эти положения конкретизируют нормы действующего права, поскольку при всей самостоятельности судебной деятельности, она имеет характер именно применения права и строится в соответствии с действующим правом. По этой причине данная деятельность относится к толкованию права, к правоприменительной конкретизации, а не к источнику права.

Вне зависимости от того признают ли ученые судебную практику источником права или нет, все без исключения отмечают ее очень большое значение для российской правовой системы. Значение судебной практики в обобщенном виде можно определить следующим образом:

- разъяснения высшей судебной инстанции в части толкования и применения правовых норм обеспечивают единство судебной практики в РФ;
- в процессе судебной правоприменительной деятельности выявляются пробелы действующего законодательства;
- судебной практикой проверяется эффективность правовых норм, обнаруживается потребность в совершенствовании отдельных нормативных предписаний;
- обобщение и анализ судебной практики позволяет выявить закономерности и тенденции развития правоприменительной деятельности, определить пути ее совершенствования и т.д.

§ 5. Действие норм гражданского процессуального законодательства

Официальное опубликование и вступление закона в силу. В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ не могут применяться законы, а также любые иные нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы, обязанности человека и гражданина, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. В соответствии с данным конституционным положением суд не вправе основывать свое решение на неопубликованных нормативных актах.

Порядок официального опубликования федеральных нормативных правовых актов определяется ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»⁵¹.

Для отдельных видов нормативных актов установлен различный порядок официальной публикации. Официальным опубликованием федеральных конституционных законов, федеральных законов, составляющих законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции, считается первая публикация их полных текстов в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации».

Дата вступления нормативного акта в силу может определяться несколькими способами:

⁵⁰ См.: Боннер А.Т. Источники советского гражданского процессуального права. М., 1977. С. 19.

⁵¹ СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.

- дата вступления в силу указана в самом нормативном акте;
- нормативный акт вступает в силу через определенный период после даты официального опубликования;
- дата вступления акта в силу отсчитывается от даты подписания документа.

Федеральные конституционные нормативный акт, федеральные законы вступают в силу на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу⁵².

В ряде случаев принимается специальный закон о порядке введения закона в действие. Особый порядок введения в действие ГПК РФ 2002 г. установлен ФЗ «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 14 ноября 2002 г.⁵³ Согласно указанному закону ГПК РФ вводился в действие с 1 февраля 2003 г., за исключением гл. 34, 35, 36, которые начали действовать с 1 июля 2003 г.

Законом «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» признаны утратившими силу или недействующими полностью или в части более 60 нормативных правовых актов, относящихся к рассмотрению гражданских дел в судах общей юрисдикции.

Действие норм гражданского процессуального законодательства во времени. Законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции, являясь федеральным, вступает в силу одновременно на всей территории России. По общему правилу законы не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие. Однако из этого правила могут быть исключения тогда, когда в самом законе предусматривается распространение его действия и на отношения, возникшие до вступления данного закона в силу.

Такие исключения предусматривались ФЗ «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».

Еще одно специфическое положение относилось к рассмотрению гражданских дел мировыми судьями. До назначения (избрания) мировых судей в субъектах РФ дела, подсудные мировым судьям, рассматривались районными судами.

Действие норм гражданского процессуального законодательства в пространстве и по кругу лиц. Федеральный статус законодательства о гражданском судопроизводстве в судах общей юрисдикции предопределяет его действие на всей территории России. Ограничение территориального действия закона может вводиться только федеральным законом. Такое положение нехарактерно для процессуального законодательства.

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

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

⁵² СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.

⁵³ Там же. 2002. № 46. Ст. 4531.

ГЛАВА 3

ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА (ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА)

§ 1. Понятие, значение и состав принципов гражданского процессуального права (гражданского процесса)

В науке гражданского процесса пользуются понятиями, определениями, категориями, выработанными за длительный период времени в теории гражданского процессуального права. К числу таких правовых категорий относятся принципы гражданского процессуального права⁵⁴.

Понятие «**принцип**» имеет латинское происхождение и в переводе на русский язык означает «основа», «первоначало».

Исходя из этимологического значения этого слова принципами гражданского процессуального права (процесса) называют фундаментальные его положения, основополагающие правовые идеи, закрепленные в нормах права наиболее общего характера. Они пронизывают все гражданские процессуальные институты и определяют такое построение гражданского процесса, который обеспечивает вынесение законных и обоснованных решений и их исполнение.

Принципы есть основание системы норм гражданского процессуального права, центральные понятия, стержневые начала всей системы процессуальных законов.

Как правильно полагал М.Г. Авдюков, правовой принцип находит всегда конкретное закрепление в нормах права, или он должен быть абстрагирован из норм действующего права⁵⁵. Правовая идея, концепция, не закрепленная в нормах права, остается существовать только в области правового учения, доктрины.

В принципах гражданского процессуального права концентрируются взгляды законодателя на характер и содержание современного судопроизводства по рассмотрению и разрешению судами гражданских дел.

Принципы гражданского процессуального права выражаются как в отдельных нормах наиболее общего содержания, так и в целом ряде процессуальных норм, в которые включаются гарантии реализации на практике общих правовых предписаний. Без гарантирующих норм принципы превращаются в призывы, лозунги.

Поскольку принципы гражданского процессуального права осуществляются в процессуальной деятельности, постольку они являются не только принципами права, но и принципами гражданского процесса, т.е. деятельности.

Возникнув на основе новых взглядов на роль и значение судебной власти в обществе как самостоятельной и независимой ветви государственной власти, принципы становятся важными предпосылками дальнейшего развития и совершенствования гражданского процессуального законодательства в направлении, обеспечивающем надлежащую защиту судами прав граждан и организаций.

В познавательных целях в юридической науке принято выявлять состав принципов каждой отрасли права, в том числе гражданского процессуального права.

Термин «состав» употребляется для обозначения перечня, набора предметов, явлений. В науке гражданского процессуального права этим термином обозначаются присущая для гражданского процесса совокупность всех принципов, их количественный объем, перечисление.

Анализ действующего законодательства, а именно: Конституции Российской Федерации, законодательства о судебной системе РФ, Гражданского процессуального кодекса РФ 2002 г., позволяет выделить следующий состав принципов гражданского процессуального права: принцип назначаемости судей; принцип отправления правосудия только судом (п. 1 ст. 118 Конституции); принцип независимости судей и подчинения их только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (п. 1 ст. 120 Конституции РФ); принцип законности; принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом; принцип состязательности; принцип диспозитивности; принцип равноправия сторон; принцип гласности разбирательства дел; принцип сочетания устности и письменности; принцип непосредственности; принцип государственного языка судопроизводства; принцип непрерывности.

Принципы любой отрасли права, в том числе гражданского процессуального, тесно взаимосвязаны и образуют одну логико-правовую систему. Только взятые вместе в качестве системы они характеризуют

⁵⁴ О взглядах известных российских ученых-процессуалистов на содержание принципов гражданского процесса см.: Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005. С. 180–271.

⁵⁵ Советский гражданский процесс. М., 1979. С. 18.

гражданское процессуальное право как фундаментальную отрасль права и определяют публичный характер гражданского судопроизводства, построенного на началах прежде всего законности, состязательности и диспозитивности.

Нарушение одного принципа, например, непосредственности исследования доказательств, приводит, как правило, к нарушению другого принципа — законности или всей системы принципов.

Одни принципы в этой системе можно рассматривать в качестве гарантий реализации других. Так, принцип государственного языка судопроизводства — гарантия всех других принципов процесса, в частности принципов законности, устности.

Под классификацией принципов понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации принципов гражданского процесса.

В теории процессуальных отраслей права (гражданского, арбитражного) принципы принято классифицировать по такому основанию, как объект правового регулирования.

По этому признаку (основанию) весь состав принципов гражданского процессуального права делится на две большие группы: принципы организационно-функциональные, т.е. определяющие устройство судов и процесс одновременно, и принципы функциональные, определяющие только процессуальную деятельность суда и других участников гражданского процесса.

Эти две группы принципов находятся во взаимной связи, причем нередко один и тот же принцип выступает и как организационно-функциональный, и как функциональный. В связи с этим верным является утверждение В.М. Савицкого, что нет принципов только организационных или только функциональных⁵⁶. Деление принципов на две группы до некоторой степени условно.

§ 2. Организационно-функциональные принципы

Принцип осуществления правосудия только судом. Данный принцип имеет конституционное закрепление и провозглашается в ч. 1 ст. 118 Конституции Российской Федерации, в которой записано: «Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом».

Содержание этого принципа легко раскрывается на примере уголовного судопроизводства. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда (п. 1 ст. 49 Конституции РФ). Сложнее данный принцип раскрывается в области гражданского судопроизводства.

Принцип отправления правосудия только судом действует и в гражданском, и в арбитражном судопроизводствах (процессах).

В гражданском процессе этот принцип проявляется в том, что суды в системе органов, осуществляющих защиту права (третейские суды, нотариат, комиссии по трудовым спорам (КТС) и т.д.), занимают особое место. Приоритет судебной формы защиты права выражается в том, что: а) когда спор о праве рассматривается несколькими органами, в число которых входит суд, окончательное решение принимается судом, например, по трудовым спорам после КТС решение по заявлению заинтересованного лица принимает суд; б) на суд возложена обязанность проверки законности в определенных пределах решений третейских судов в случае обращения за выдачей исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда; в) и, наконец, решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК РФ). Правосудие — специальный вид государственной деятельности и осуществляется только судьями, наделенными полномочиями в установленном порядке, и в строго процессуальной форме, установленной процессуальным законом.

Принцип назначения судей на должность. Изначальный организационный принцип гражданского судопроизводства — принцип выборности судей и народных заседателей. Данное положение было закреплено в ст. 6 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации».

В настоящее время суды формируются иначе и судьи не избираются, а назначаются на должность.

Существуют два способа назначения судей на должность: одни судьи назначаются Советом Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, другие — Президентом Российской Федерации.

Независимо от того, в каком порядке происходит назначение на должность судьи, ни одно лицо не может быть представлено к назначению без согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Советом Федерации Федерального Собрания Российской Федерации по представлению Президента РФ назначается на должность Председатель Верховного Суда Российской Федерации.

По представлению Президента Российской Федерации, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ, Совет Федерации Федерального Собрания Российской Федерации назначает на должность также заместителей Председателя Верховного Суда Российской Федерации и других судей Верховного Суда РФ.

⁵⁶ Проблемы судебного права. М., 1983. С. 127.

Председатели, заместители председателей и судьи судов субъектов Российской Федерации, судьи районных и приравненных к ним судов назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ с учетом мнения квалификационной коллегии судей и законодательных (представительных) органов соответствующих субъектов Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместители, председатели (заместители председателей) верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, судов автономной области и автономных округов, районных судов, военных судов назначаются на должность сроком на 6 лет. Одно и то же лицо может быть назначено на должность председателя (заместителя) одного и того же суда неоднократно, но не более двух раз подряд.

Отбор кандидатов на должность судей осуществляется на конкурсной основе.

Предельный возраст пребывания в должности судьи федерального суда и мирового судьи — 70 лет⁵⁷.

Принцип единоличного рассмотрения и разрешения гражданских дел. Дела в суде первой инстанции рассматриваются судьями единолично. При единоличном рассмотрении судья действует от имени суда. Коллегиальное рассмотрение гражданских дел в суде первой инстанции — исключение из общего правила (ст. 7 ГПК РФ).

Коллегиальное рассмотрение дела в составе трех профессиональных судей предусмотрено, например, по делам о расформировании избирательной комиссии (ч. 3 ст. 260 ГПК РФ).

Гражданские дела в судах кассационной и надзорной инстанций суды рассматривают коллегиально.

Принцип независимости судей. Этот принцип провозглашен в Конституции РФ и означает, что при осуществлении правосудия судьи независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону (ч. 1 ст. 120 Конституции). Независимость судей — важнейший принцип правосудия.

Судьи рассматривают и разрешают гражданские дела в условиях, исключающих постороннее на них воздействие. Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается и влечет за собой установленную законом ответственность (ч. 2 ст. 8 ГПК РФ).

Независимость судей обеспечивается целым рядом конституционных гарантий (ст. 120–124 Конституции РФ), конкретизированных в нормах законодательства о судебной системе Российской Федерации и в ГПК.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дел судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий в заседании голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменном виде свое особое мнение.

Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимо и влечет за собой ответственность, установленную административным и уголовным законодательством.

Суждения о фактических обстоятельствах дела, достоверности доказательств, о правах и обязанностях сторон должны быть убеждениями самих судей, а не суждениями, навязанными им другими лицами извне.

Судья обязан применять закон и не вправе подчинять свое решение усмотрению глав местной администрации, органов власти, должностных лиц.

Независимость судей обеспечивается политическими, экономическими, правовыми гарантиями.

К политическим гарантиям независимости судей относятся те положения, закрепленные в различных законах, которые запрещают судьям быть представителями каких-либо государственных и иных организаций, состоять в политических партиях, движениях, представлять интересы должностных лиц, государственных образований, территорий, наций, народностей, социальных групп. Решения судей должны быть свободными от соображений практической целесообразности и политической склонности.

К экономическим гарантиям независимости судей относятся такие положения законодательства, которые представляют судьям за счет государства материальное и социальное обеспечение, соответствующее высокому статусу судей, бесплатное предоставление жилой площади и другие социальные льготы.

К юридическим гарантиям независимости судей относятся: установленный законом порядок отправления правосудия, установленный порядок отбора судей на должность и наделения их полномочиями, право судьи на отставку, запрет вышестоящему суду давать в своих определениях при отмене решения нижестоящего суда указания о достоверности или недостоверности доказательств о том, какую норму материального права следует применять при новом рассмотрении дела.

⁵⁷ Федеральный конституционный закон «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон “О судебной системе Российской Федерации”» от 5 апреля 2005 г. № 3-ФКЗ; Федеральный закон «О внесении изменений в Закон Российской Федерации “О статусе судей в Российской Федерации”», в Федеральный закон “О мировых судьях в Российской Федерации”, Федеральный закон “О статусе судей в Российской Федерации” и Федеральный закон “Об органах судейского сообщества в Российской Федерации”» от 5 апреля 2005 г. № 33-ФЗ // Российская газета. 2005. 9 апр.

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принимать необходимые меры к обеспечению безопасности судьи, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества.

Судья не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в производстве дел кому бы то ни было для ознакомления иначе как в случаях и в порядке, предусмотренных процессуальным законом.

Средства массовой информации не вправе предрешать в своих сообщениях результаты рассмотрения и разрешения конкретного спора до принятия судом решения.

Независимость судей гарантируется неприкосновенностью личности судьи (ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» и ст. 16 Закона ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»). Неприкосновенность судьи распространяется также на его жилище и служебное помещение, используемые им транспорт и средства связи, его корреспонденцию, принадлежащее ему имущество и документы.

Судья не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое решение, если вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении. В законе регламентирован порядок привлечения судей к уголовной и административной ответственности (ч. 3–4 ст. 16 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации» с изм. и доп. от 28 ноября 2001 г.).

Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом. Этот принцип имеет свое начало в конституционном и гражданском праве. Равенство участников гражданского оборота перед законом и судом есть прежде всего элемент правового статуса граждан и организаций в обществе. Этот принцип по своей правовой природе происходит из провозглашаемых в гражданском праве основных начал гражданского законодательства, которое основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (ст. 1 ГК РФ).

Равенство граждан перед законом и судом не зависит от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств.

Равенство в процессуальных правах организаций не зависит от места нахождения организации, юридического статуса, подчиненности, географических факторов и иных обстоятельств (ст. 6 ГПК РФ).

Принцип государственного языка. В силу ст. 71, 118 Конституции РФ суды общей юрисдикции являются федеральными судами, поэтому судопроизводство в них должно вестись на государственном языке⁵⁸.

Судопроизводство по гражданским делам ведется на русском языке — государственном языке Российской Федерации или на государственном языке республики, входящей в состав Российской Федерации, на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах судопроизводство ведется на русском языке.

Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения и показания, выступать в суде и заявлять ходатайства, приносить жалобы на родном языке или на любом свободно выбранном языке общения.

Нарушение установленных законом процессуальных гарантий защиты прав лиц, не владеющих языком судопроизводства, — безусловное основание к отмене судебного решения.

Принцип гласности. В гражданском процессе рассмотрение и разрешение дел происходит в открытом заседании суда (ст. 123 Конституции РФ и ст. 9 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»). Открытое разбирательство оказывает положительное воздействие на судей, участвующих в деле лиц, представителей с точки зрения публичного контроля за их деятельностью, прозрачности правосудия, влияет на соблюдение ими норм гражданского процессуального права. Этот принцип является одной из предпосылок вынесения обоснованных и законных судебных постановлений и последующей оценки со стороны общества работы судов и функционирования системы органов правосудия.

Принцип гласности судебного разбирательства тесно взаимосвязан с другими принципами, в частности с принципом устности.

Под принципом гласности понимается свободный доступ в зал судебных заседаний всех граждан, желающих послушать процесс, а также их право на письменные заметки о процессе и фиксацию всего происходящего в зале судебного заседания с занимаемого места.

В зависимости от лиц, которые могут быть ознакомлены с деятельностью суда, различают гласность для сторон и других лиц, участвующих в деле, — гласность в узком смысле слова и гласность для народа, или публичность⁵⁹.

⁵⁸ Федеральный закон «О государственном языке Российской Федерации» от 1 июня 2005 г. // Российская газета. 2005. 7 июня.

⁵⁹ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М., 1996. С. 42.

Публичность заключается в праве присутствия в зале судебного заседания посторонних лиц, т.е. публики, включая представителей средств массовой информации, которые могут помещать объективные отчеты о судебном разбирательстве, не предрешая выводов суда в решении.

Средства массовой информации не вправе оказывать какое-либо воздействие на судей, их независимость.

Из принципа гласности допускаются исключения. Существуют ограничения гласности гражданского процесса двух видов: 1) ограничения, предусмотренные законом и не допускающие усмотрения судей или других лиц, участвующих в деле, по вопросу проведения закрытого судебного заседания; 2) ограничения, предусмотренные в законе, допускающие возможность проведения закрытого судебного заседания по ходатайству лиц, участвующих в деле, представителей либо по инициативе суда (ч. 2 ст. 10 ГПК РФ).

Примером первого вида исключения из принципа гласности являются производства по делам об усыновлении ребенка. В соответствии со ст. 139 СК РФ и ст. 273 ГПК РФ в целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления дела об усыновлении ребенка подлежат рассмотрению и разрешению в закрытом судебном заседании, включая оглашение решения.

Можно привести достаточно много примеров второго вида ограничений гласности, когда исключения из принципа гласности допускаются, однако не имеют безусловного характера и требуют в каждом конкретном деле обсуждения суда и мотивировки проведения закрытого судебного заседания.

Например, каждый гражданин России имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, на тайну переписки, телефонных переговоров и т.д. В целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений личная переписка и личные телеграфные сообщения могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми происходил обмен информацией. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются в закрытом судебном заседании.

Закон допускает исключение из принципа гласности в интересах сохранения различного рода тайны. Рассмотрение дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом о государственной тайне, а также при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой и иной тайны, и в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Подлежат рассмотрению в закрытом судебном заседании гражданские дела, если открытое разбирательство дела будет противоречить интересам охраны государственной тайны и может нанести ущерб безопасности Российской Федерации (ч. 1 ст. 2 Закона Российской Федерации «О государственной тайне» от 21 июля 1993 г.).

Исходя из того, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, суд вправе рассмотреть дело в закрытом судебном заседании на основании п. 1 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, п. 1 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, которыми предусмотрено, что пресса и публика могут не допускаться на все судебное разбирательство или его часть по соображениям морали, общественного порядка, а также когда того требуют интересы несовершеннолетних детей или для защиты частной жизни сторон или в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо в интересах правосудия.

О разбирательстве дела в закрытом заседании суд выносит мотивированное определение. Оно не подлежит обжалованию. После оглашения определения все присутствующие в зале судебного заседания граждане, кроме лиц, участвующих в деле, обязаны покинуть его.

В интересах соблюдения законности в случае проведения закрытого заседания суда установлено, что разбирательство дел в закрытом заседании ведется с соблюдением общих правил судопроизводства.

§ 3. Функциональные принципы

Принцип законности. Законность есть состояние жизни общества, в котором, во-первых, существует качественное, непротиворечивое законодательство и, во-вторых, принятые нормы права уважаются, а также исполняются органами власти, должностными лицами, организациями и гражданами.

В случае нарушения закона государство обязано обеспечивать надлежащую защиту нарушенных или оспоренных прав в установленном процессуальном порядке и реализацию (исполнение) принятых решений.

Гражданский процесс — одна из форм защиты права.

Законность в деятельности судов означает полное соответствие всех их постановлений и совершаемых процессуальных действий нормам как материального, так и процессуального права, т.е. закону.

Принцип законности провозглашен в качестве основного принципа в Российской Федерации. Человек, его права и свободы, говорится в ст. 2 Конституции РФ, являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства.

Принцип законности по своему содержанию включает в себя требование к судам правильно применять нормы материального (регулятивного) права и совершать процессуальные действия, во исполнение норм гражданского процессуального права.

В соответствии со ст. 11 ГПК РФ суд обязан разрешать дела на основании Конституции РФ, международных договоров Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ, нормативных

правовых актов федеральных органов государственной власти, конституций (уставов), законов, иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления. Суд разрешает гражданские дела исходя из обычаев делового оборота в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами.

Суд, установив при рассмотрении гражданского дела, несоответствие акта государственного или иного органа, а равно должностного лица Конституции РФ, федеральному конституционному закону, федеральному закону, общепризнанным принципам и нормам международного права, международному договору Российской Федерации, Конституции (уставу) субъекта Российской Федерации, закону субъекта Российской Федерации, принимает решение в соответствии с нормативными правовыми актами, имеющими наибольшую юридическую силу.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации, то применяются правила международного договора.

В случае отсутствия норм права, регулирующих спорное отношение, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор исходя из общих начал и смысла законов (аналогия закона и аналогия права).

При рассмотрении и разрешении гражданских дел суды руководствуются законодательством о судопроизводстве в судах общей юрисдикции (ст. 1 ГПК РФ).

Это законодательство находится в ведении Российской Федерации. Субъекты Российской Федерации не имеют права принимать нормы, регламентирующие процесс отправления правосудия в федеральных судах.

Все гражданские процессуальные нормы трудно или невозможно включить в Конституцию РФ, в Гражданский процессуальный кодекс.

С точки зрения содержания принципа законности важно, чтобы процессуальные нормы, расположенные в актах материально-правового характера (в ГК РФ, в Семейном кодексе РФ, Трудовом кодексе РФ), соответствовали принципам гражданского процессуального права.

Реализация принципа законности обеспечивается целым рядом процессуальных гарантий. К их числу относятся прежде всего гарантии, составляющие содержание других принципов гражданского процессуального права, например, независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону, равенство сторон перед законом и судом, состязательность процесса, равноправие сторон, гласность судебного разбирательства, непосредственность и непрерывность судебного разбирательства и т.д.

Законодатель, детально регламентируя гражданский процесс, все же допускает возможность судебных ошибок. Для их устранения и восстановления законности предусмотрены стадии пересмотра судебных постановлений, а именно: стадия пересмотра решений, не вступивших в законную силу в кассационном порядке, стадия пересмотра вступивших в законную силу решений в порядке надзора и стадия пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам.

Следует выделить такие гарантии реализации принципа законности, как обязательность извещения заинтересованных лиц о времени и месте судебного заседания, возможность отвода судьи, участие прокурора, участие в процессе государственных органов и органов местного самоуправления, возможность стороны иметь представителя, четкий регламент формы и содержания искового заявления, ограниченный перечень оснований к отказу в его принятии.

В качестве гарантии принципа законности в гражданском процессе установлена письменная форма решения и подробно регламентировано его структурное содержание.

Цель гражданского процесса состоит в том, чтобы в результате рассмотрения дела были установлены существующие фактические обстоятельства дела и к ним должна быть правильно применена норма материального права.

Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными, если суд: 1) не применил закона, подлежащего применению; 2) применил закон, не подлежащий применению; 3) неправильно истолковал закон.

Принцип объективной истины. Принцип законности в гражданском процессе означает, что при рассмотрении и разрешении судом отнесенных к его ведению дел должна строго соблюдаться установленная законодательством процессуальная форма деятельности, т.е. порядок определения лиц, участвующих в деле, возбуждения процесса, извещения и вызовов участников процесса, подготовки дела к судебному разбирательству, ведения судебного заседания, обжалования решения или определения, а также исполнения решения суда.

Правильному применению закона всегда предшествует процессуальная деятельность сторон по установлению оснований возникновения, изменения или прекращения субъективных прав и обязанностей сторон, т.е. по установлению юридических фактов. Процесс познания включает в себя как установление фактов, с которыми стороны связывают возникновение, изменение или прекращение их права, так и правовую оценку установленных судом фактов. Спор сторон в исковом производстве чаще всего и сводится к установлению или отрицанию фактов, имеющих правовое значение по делу.

Если по конкретному делу суд не установил полно и верно фактических обстоятельств по делу, прав и обязанностей сторон, т.е. истины, то нельзя и принять законное действие. Истинным называется суждение, в

котором верно отражается объективная реальность. Под истиной в гражданском процессе понимается верное суждение судьи (судей) о действительно фактических обстоятельствах по делу в их правовой оценке. Установление фактов предшествует акту применения нормы (норм) права.

Законодательство о гражданском судопроизводстве предусматривает перечень доказательств, с помощью которых устанавливаются фактические обстоятельства, порядок их представления, истребования, правила оценки доказательств. В интересах реализации принципа объективной истины (гл. 6 ГПК РФ), в качестве его гарантии установлена обязанность суда осуществлять руководство гражданским процессом. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при разрешении гражданских дел (ч. 2 ст. 12 ГПК РФ). Решение суда должно быть обоснованным (ст. 195 ГПК РФ).

Гарантией принципа объективной истины выступает норма об основаниях отмены или изменения решения суда в кассационном порядке. Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, а также их недоказанность являются основаниями к отмене решения (пп. 1, 2 ч. 1 ст. 362 ГПК РФ).

Истина рождается в споре. Методом достижения истины в гражданском процессе выступает состязание сторон в условиях равноправия.

Принцип диспозитивности. Принцип диспозитивности отличает по характеру гражданский процесс от уголовного. Принцип диспозитивности заключается в возможности участвующих в деле лиц и в первую очередь сторон распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. Этот принцип определяет движение процесса по делу, переход его из одной стадии в другую. В соответствии с принципом диспозитивности возбуждение гражданского дела, определение предмета и основания иска, обжалование решения, обращение его к исполнению зависят от волеизъявления стороны (истца). Начало диспозитивности пронизывает все гражданское судопроизводство от возникновения конкретного гражданского дела до исполнительного производства⁶⁰. Заключение мирового соглашения определяется волей обеих сторон, а признание иска зависит от позиции ответчика. Стороны сами выбирают способы защиты. Суд без обращения к нему с иском (заявлением) заинтересованных лиц не возбуждает гражданского дела.

Заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав или охраняемых законом интересов.

Суд приступает к производству по гражданскому делу не иначе как по воле заинтересованного лица. В отдельных случаях, предусмотренных в законе, гражданское дело может быть возбуждено по инициативе прокурора, государственных органов и органов местного самоуправления, а также отдельных граждан, защищающих в суде права и интересы других лиц (ст. 45–46 ГПК РФ).

Диспозитивность гражданского процесса предопределяется наличием одноименного принципа в регулятивных (материальных) правоотношениях, являющихся объектом судебного рассмотрения и разрешения. Так, в гражданском праве провозглашено, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора (ст. 1 ГК РФ).

Кредитор может прекратить обязательство прощением долга (ст. 415 ГК РФ).

Свобода действий сторон, но в пределах закона, в регулятивных отношениях определяет и сущность принципа диспозитивности гражданского процесса.

В соответствии с принципом диспозитивности стороны по своему соглашению могут передать спор на разрешение третейского суда. Если в законе установлена альтернативная подсудность для данного вида иска, то истец выбирает суд по своему усмотрению. По заявлению лица, участвующего в деле, суд вправе принять меры по обеспечению иска в любой стадии процесса. Истец в исковом заявлении определяет предмет и основание иска и может соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Ответчик вправе до принятия решения по делу предъявить к истцу встречный иск. Стороны могут в ходе судебного заседания достичь мирового соглашения, которое оформляется ими письменно. Истец вправе до принятия решения судом изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично. Суд обязан принять отказ истца от иска, если эти действия не противоречат закону, но разъяснить при этом правовые последствия такого действия.

Свобода распорядительных действий сторон имеет некоторые пределы, т.е. ограничения, определяемые в интересах принципа законности.

⁶⁰ См.: *Боннер А.Т.* Принцип диспозитивности советского гражданского процессуального права. М., 1987. С. 34.

Суд не принимает, в частности, признания иска ответчиком, не утверждает мирового соглашения сторон, если эти действия противоречат закону, правовым актам или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц.

Принцип состязательности. Истоки принципа состязательности находятся в противоположности материально-правовых интересов сторон в гражданском процессе. Если принцип диспозитивности определяет возможности сторон и других лиц, участвующих в деле, по распоряжению объектом спора и движением процесса, то принцип состязательности определяет их возможности и обязанности по доказыванию оснований заявленных требований и возражений, по отстаиванию своей правовой позиции⁶¹.

Этот принцип теснейшим образом связан с принципом законности, диспозитивности. Условием реализации принципа состязательности выступает процессуальное равноправие сторон, поскольку состязаться в отстаивании своих субъективных прав и охраняемых законом интересов стороны могут лишь в одинаковых правовых условиях с использованием равных процессуальных средств.

Принцип состязательности в современных условиях имеет конституционное закрепление. В ч. 3 ст. 123 Конституции РФ говорится: «Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон». Эта конституционная норма повторена в ГПК РФ (ст. 12).

Яркой иллюстрацией принципа состязательности является установленное правило доказывания, в соответствии с которым каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ). Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ч. 1 ст. 57 ГПК).

Всесторонность рассмотрения дела, принятие судом законного и обоснованного решения обеспечиваются обширными возможностями сторон проявлять в процессе свою инициативу и активность, приводить доводы в обоснование своей позиции и отвергать доказательства и аргументы противоположной стороны.

В соответствии со ст. 35 ГПК РФ лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, осуществлять выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы, заявлять ходатайства, давать объяснения суду и пользоваться другими правами, обеспечивающими состязание в процессе, направленное к установлению реально существовавших фактических обстоятельств по делу, прав и обязанностей сторон.

Содержание принципа состязательности и гарантии реализации этого принципа серьезно изменились в связи с принятием ГПК РФ 2002 г.

По действовавшему ранее законодательству принцип состязательности как бы нейтрализовался принципом объективной истины, и суд был обязан, не ограничиваясь представленными сторонами доказательствами, принимать все предусмотренные законом меры к установлению действительных обстоятельств дела, т.е. собирать доказательства по своей инициативе. В настоящее время в гражданском процессуальном законе этой нормы нет. Однако в случае, когда для сторон и других лиц, участвующих в деле, представление доказательств затруднительно, то по их ходатайству суд оказывает им содействие в собирании доказательств (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ).

Весь ход судебного заседания имеет состязательную форму. Эта форма проявляется в определенной законом очередности выступлений лиц, участвующих в деле, в порядке исследования доказательств и в последовательности разрешения судом заявленных ходатайств.

В гражданском процессе при реализации принципа состязательности определенная роль отводится и суду в интересах обеспечения законности. Состязательности, при которой суд играл бы в процессе пассивную роль, а процесс сводился к «свободной игре спорящих сторон», в настоящее время в гражданском судопроизводстве нет.

Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой из сторон они подлежат доказыванию. Он вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, проверяет относимость представляемых доказательств к рассматриваемому делу, окончательно устанавливает содержание вопросов, по которым требуется получить заключение экспертов, может назначить по своей инициативе экспертизу, если без заключения экспертов невозможно правильно разрешить дело.

Принцип процессуального равноправия сторон. В основе этого принципа лежат экономические и правовые начала, которые ставят участников гражданских отношений в равное положение. Данное состояние в сфере регулятивных отношений в свою очередь положено в основу равноправия сторон в гражданском процессе (ч. 1 ст. 12 ГПК РФ).

Суть данного принципа выражается в установленных процессуальным законом равных возможностях сторон на защиту своих прав и интересов. Предоставляя одной стороне конкретные процессуальные права, закон наделяет аналогичными правами и другую сторону. Если истцу предоставляется право изменять предмет и основания своих требований, то ответчику соответственно предоставлено право изменять основания

⁶¹ О положении суда в состязательном процессе, о состязательности в современной теории процессуального права см.: *Шишкин С.А.* Состязательность в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М., 1996. С. 23, 95.

возражений, ранее выдвинутых против иска, право признавать иск, предъявлять встречный иск. Таким образом, ни одна из сторон не пользуется каким-либо преимуществом перед другой. Каждая сторона вправе иметь представителя.

При разрешении спора обе стороны в равной мере имеют право рассчитывать на оказание помощи со стороны суда, но по их ходатайству. Принцип процессуального равноправия сторон имеет гарантии на всех стадиях процесса и является предпосылкой состязательности процесса. Например, каждая из сторон и другие лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы (ч. 2 ст. 79 ГПК РФ). При подготовке дела к судебному разбирательству судья разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности (п. 1 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ). Равное право на обжалование судебных постановлений в апелляционном, кассационном или надзорном порядке имеет каждая сторона.

Принцип сочетания устности и письменности. Гражданский процесс строится на сочетании двух начал: устности и письменности. Традиционно преобладающее значение в этом сочетании придается устности, хотя известно, что сторонам, суду и другим участникам процесса приходится закреплять свои отношения и совершать процессуальные действия в письменной форме.

В гражданском процессуальном праве закреплены нормы, обязывающие суд, стороны, других участников процесса совершать процессуальные действия в устной форме, т.е. фиксирующие принцип устности.

Так, заседание суда ведется в устной форме. Председательствующий в заседании суда в устной форме открывает заседание, объявляет, какое дело подлежит рассмотрению; секретарь судебного заседания проверяет явку участников процесса; суд устно разъясняет сторонам и другим лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности. Объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов заслушиваются. Вопросы всем участникам процесса задаются также в устной форме и протоколируются.

Действие устности имеет важное практическое значение. Личное общение сторон между собой в процессе и с судом создает наилучшую возможность достижения верного знания в процессе, облегчает восприятие доказательств по делу и вынесение законного и обоснованного решения. Устная форма общения повышает эффективность состязания сторон в процессе разрешения спора.

Некоторые процессуальные действия должны совершаться только в письменном виде. Исковое заявление как основной процессуальный документ подается в письменной форме (ст. 131 ГПК), решение суда выносится также в письменной форме. В письменной форме подаются апелляционные, кассационные, надзорные жалобы и представления прокурора. Важную роль среди доказательств имеют письменные доказательства (документы). Мировое соглашение между сторонами заключается также в письменной форме.

Некоторые процессуальные действия могут совершаться равнозначно как в устной, так и в письменной формах. Например, стороны могут заявлять ходатайства в судебном заседании как письменно, так и устно. Возражения против заявленных ходатайств можно также подавать в письменном виде. В письменной и устной формах можно ставить вопросы перед экспертом в судебном заседании.

Принцип непосредственности. Этот принцип определяет способы восприятия судом доказательств по делу. В силу данного принципа суд должен основывать свое решение по делу исключительно на доказательствах, проверенных и исследованных в заседании суда. Суд обязан всемерно стремиться к тому, чтобы сведения о необходимых для разрешения спора фактах были получены из первоисточников, хотя копии документов или выписки из них не исключаются. Если для дела имеет значение лишь часть документа, представляется надлежащим образом заверенная выписка из него. Подлинные документы предъявляются, когда обстоятельства дела согласно законодательству должны быть удостоверены только такими документами.

Исследование доказательств с соблюдением всех требований принципа непосредственности — эффективный способ достижения верных знаний об обстоятельствах по делу. Вступая в непосредственные контакты с источниками доказательств, заслушивая лично объяснения участвующих в деле сторон и других участников процесса, судьи тем самым имеют возможность вести проверку предоставленных материалов и объяснений указанных лиц действительно, активно.

В силу принципа непосредственности доказательства по делу исследует и оценивает тот состав суда, который должен разрешить дело по существу и вынести решение. Состав суда должен быть неизменным в судебном заседании. Если при коллегиальном составе суда кто-либо из судей выбывает из процесса по конкретному делу, при его замене рассмотрение и разрешение дела начинается заново (ч. 2 ст. 157 ГПК РФ).

Однако в отдельных случаях непосредственное восприятие доказательств судом невозможно либо нецелесообразно. В связи с этим из принципа непосредственности допускаются процессуальным законом исключения. Например, такие исключения предусматриваются тогда, когда доказательства находятся в другом городе, районе или области, их собирает, исследует в порядке судебного поручения другой суд, либо когда до рассмотрения и разрешения дела принимаются меры обеспечения доказательств (ст. 62–66 ГПК РФ).

В то же время протоколы и иные доказательства, полученные в результате выполнения судебного поручения либо путем обеспечения доказательства, непосредственно исследуются судом при рассмотрении дела по существу и оцениваются наряду с другими доказательствами.

Принцип непрерывности. В соответствии с этим принципом разбирательство дела осуществляется при неизменном составе суда (ч. 2 ст. 157 ГПК РФ). Основным смыслом, заложенный в этом принципе, состоит в том, чтобы обеспечить внимательный подход к рассмотрению и разрешению дела. Судья, рассматривая одно дело, не может отвлекаться на рассмотрение других дел. Перерыв в судебном разбирательстве назначается только

для отдыха. До принятия решения по делу или до отложения его рассмотрения суд не вправе рассматривать другие дела.

Рассмотрение заявления о вынесении судебного приказа (гл. 11 ГПК РФ) производится без судебного заседания и не относится к случаям нарушения принципа непрерывности, если такое рассмотрение имеет место в перерыве между заседаниями по гражданскому делу.

ГЛАВА 4

ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений

При рассмотрении и разрешении гражданских дел между судом и другими участниками процесса возникают общественные отношения. Эти отношения урегулированы нормами гражданского процессуального права и являются гражданскими процессуальными отношениями.

Изучение проблемы правоотношений — это познание механизма воздействия процессуальных норм на регулируемые общественные отношения, осознание правовой действительности, выявление необходимости совершенствования форм и методов правового регулирования в целях повышения эффективности норм права и укрепления законности.

Большое внимание к гражданским процессуальным правоотношениям обусловлено тем, что они служат средством применения норм гражданского процессуального права, выражают динамику процесса⁶².

Гражданские процессуальные правоотношения — это разновидность правовых отношений. Им, как и всем правоотношениям, свойственно то, что они возникают и существуют на основе норм права между конкретными лицами, юридически закрепляют взаимное поведение их участников, обеспечены силой государственного принуждения.

Вместе с тем гражданское судопроизводство — специфическая сфера общественной деятельности, поэтому и возникающие в ней правовые отношения имеют свои особенности.

Гражданские процессуальные правоотношения возникают на основе норм гражданского процессуального права, содержащихся в различных источниках, и существуют только между двумя субъектами — судом, рассматривающим дело, и любым другим участником процесса (суд — истец, суд — ответчик, суд — свидетель и т.д.).

Суд — обязательный участник этих правоотношений. Стороны, третьи лица, прокурор, государственные органы не состоят между собой в процессуальных отношениях. Эти отношения не могут возникать без участия суда⁶³.

С этой точкой зрения трудно согласиться. Гражданское процессуальное право не предоставляет участникам процесса никаких прав и не возлагает на них никаких обязанностей по отношению друг к другу. Поскольку отсутствуют гражданско-процессуальные обязанности участников процесса по отношению друг к другу, постольку в законе не предусмотрены и правовые последствия на случай их невыполнения. Известный представитель российской гражданской процессуальной науки Е.В. Васьковский писал: «Что касается русского процесса, то корифеи нашей процессуальной науки (проф. Гольмстен, Нефедьев, Гордон, Попов) согласны в том, что у тяжущегося нет никаких процессуальных обязанностей по отношению к противной стороне, так что к нашему процессу применима конструкция самого Бюлова»⁶⁴.

Данная особенность процессуальных отношений объясняется тем, что законом суду отведена главная роль в выполнении задач, поставленных перед гражданским судопроизводством. Суд — орган государственной власти. Именно на него закон возложил обязанность рассматривать и разрешать гражданские дела по существу, поэтому суду отведена руководящая роль в процессе. Он осуществляет руководство процессом, направляет действия всех участников процесса, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, обеспечивает выполнение ими процессуальных прав и обязанностей, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при разрешении гражданских дел,

⁶² Курс советского гражданского процессуального права. М., 1981. Т. 1. С. 179.

⁶³ В литературе некоторые авторы считают, что гражданские процессуальные отношения могут складываться между участниками процесса помимо суда (см.: *Жерулис И.А.* Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 62–64; Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 211).

⁶⁴ *Васьковский Е.В.* Учебник гражданского процесса. Изд. 1917 г. Переизд. Краснодар, 2003. С. 222.

разрешает все вопросы, возникающие при рассмотрении дела, выносит постановления. Поскольку суд является органом власти, то и полномочия его по отношению к другим участникам процесса носят властный характер.

В процессуальной литературе не без оснований эти отношения именуют «властеотношениями». Властным характером процессуальные отношения прежде всего и отличаются от гражданских, семейных, трудовых и других материальных отношений, которые характеризуются равенством их участников. В гражданских процессуальных отношениях нет равенства между судом и другими участниками процесса. Они являются отношениями власти и подчинения, в которых суд располагает властными полномочиями, другие же субъекты этих отношений таких полномочий не имеют⁶⁵.

Властный характер полномочий суда не означает, что он выступает только как носитель права, а все остальные участники процесса — носители обязанностей. Суд наделен не только процессуальными правами, но и обязанностями по отношению к другим участникам процесса. Например, суд обязан принять исковое заявление по гражданскому делу, если оно подано в порядке, установленном законом; он обязан рассмотреть и удовлетворить обоснованное ходатайство о приобщении к делу судебных доказательств.

Процессуальные права и обязанности суда и других участников процесса предусмотрены нормами гражданского процессуального права и взаимосвязаны.

Интересы суда как главного субъекта процессуального правоотношения не противоречат интересам других участников правоотношения. Суд сам заинтересован в наиболее полной реализации процессуальных прав всех субъектов процессуальных отношений, возникших в гражданском судопроизводстве, поскольку это необходимо для правильного осуществления задач правосудия. Не случайно закон обязывает суд разъяснять лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершения или несовершения тех или иных процессуальных действий и содействовать участвующим в деле лицам в осуществлении их прав.

Следующая особенность гражданских процессуальных отношений заключается в том, что они возможны только в правовой форме. В отличие от материальных отношений они не могут существовать как фактические, т.е. не урегулированные нормами гражданского процессуального права.

Специфической особенностью гражданских процессуальных правоотношений является и то, что они образуют систему тесно взаимосвязанных и взаимообусловленных, последовательно развивающихся и сменяющих друг друга отношений. Данная система состоит из совокупности относительно самостоятельных правоотношений. Они могут отличаться друг от друга по основаниям возникновения, по субъектному составу, содержанию, объекту. Вместе с тем они взаимосвязаны, взаимообусловлены и представляют единую систему процессуальных отношений. Любое отдельно взятое правоотношение является элементом этой системы и не может существовать изолированно от других. Единство, целостность системы гражданских процессуальных правоотношений обусловлены прежде всего однородностью этих отношений. Все они имеют общую целевую направленность — служат правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, обязательным субъектом каждого из них является суд.

Таким образом, гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения между судом и любыми другими участниками процесса, направленные на достижение задач гражданского судопроизводства, предусмотренных ст. 2 ГПК РФ.

§ 2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений

Гражданские процессуальные правоотношения могут возникнуть, если имеются следующие предпосылки: 1) нормы гражданского процессуального права; 2) правоспособность участников процесса; 3) юридические факты.

Для возникновения гражданских процессуальных правоотношений прежде всего необходимо наличие норм гражданского процессуального права. Эти нормы служат юридической базой (основой) для процессуальных правоотношений. Без процессуальных норм не может быть и правоотношения.

Гражданские процессуальные нормы, выступающие в качестве одной из предпосылок возникновения гражданских процессуальных правоотношений, обладают специфическими признаками: 1) устанавливаются только государством; 2) являются общеобязательными; 3) имеют общий характер; 4) регулируют общественные отношения лишь в области осуществления правосудия по гражданским делам судом общей юрисдикции; 5) обеспечиваются возможностью применения государственного принуждения и процессуальных мер, не связанных с государственным принуждением; 6) имеют своей задачей обеспечение правильного и

⁶⁵ Российский ученый — представитель науки гражданского процессуального права Е.А. Нефедьев признавал, что в гражданском процессе действительно возникает юридическое отношение, элементом которого являются власть и подчинение. Однако он утверждал, что властеотношение не есть сущность процесса. По его мнению, сущность гражданского процесса состоит в нормированной законом деятельности его субъектов.

«...Юридический быт, — утверждал Е.А. Нефедьев, — есть совокупность не только юридических отношений, но и юридической деятельности» (Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушников. М., 2005. С. 94).

своевременного рассмотрения и разрешения гражданских дел, отнесенных законом к ведению суда общей юрисдикции⁶⁶.

Процессуальные нормы обладают системными свойствами, объединены в правовые институты и образуют целостную систему гражданского процессуального права. Каждая правовая норма не может существовать изолированно от других и утрачивает свои регулирующие качества. Только в системе отрасли права, совместно с другими нормами она способна полно проявить качества регулятора процессуальных отношений. В связи с этим каждое гражданское процессуальное отношение регулируется не одной процессуальной нормой, а их совокупностью.

Для возникновения гражданских процессуальных отношений необходимо, чтобы его субъекты обладали гражданской процессуальной правоспособностью, т.е. способностью иметь гражданские процессуальные права и обязанности. Быть участниками процесса могут только правоспособные лица.

Способность иметь гражданские процессуальные права и обязанности стороны и третьего лица (гражданская процессуальная правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, являющимися субъектами материального права.

От гражданской процессуальной правоспособности следует отличать гражданскую процессуальную дееспособность.

Гражданская процессуальная дееспособность — это способность лично осуществлять свои права в суде и поручать ведение дела представителю.

Юридические лица, выступающие в процессе в качестве сторон и третьих лиц, обладают процессуальной дееспособностью с момента их регистрации.

Полная процессуальная дееспособность граждан возникает с достижением совершеннолетия, т.е. с 18 лет. С этого момента граждане могут лично или через своего представителя участвовать в процессе и самостоятельно распоряжаться своими процессуальными правами и нести процессуальные обязанности.

Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может лично осуществлять свои права и обязанности в суде в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация).

Процессуальная дееспособность гражданина прекращается с его смертью или признанием его в судебном порядке недееспособным.

Предпосылкой возникновения процессуальных отношений являются юридические факты, т.е. факты, с наличием или отсутствием которых правовая норма связывает возникновение, изменение или прекращение процессуальных прав и обязанностей⁶⁷. Факты в гражданском процессуальном праве имеют определенную специфику.

Юридические последствия влекут не все факты, а только действия или бездействия суда и других участников процесса. Факты-события непосредственно не могут порождать возникновение или прекращение процессуальных правоотношений, они служат лишь основанием для совершения действий, которые непосредственно и влекут возникновение или прекращение правоотношений. Например, факт смерти истца сам по себе не приводит к процессуальному правопреемству. Для возникновения процессуальных отношений между судом и правопреемником необходимо, чтобы суд совершил процессуальное действие — допустил замену выбывшей стороны правопреемником.

Особенностью юридических процессуальных фактов является и то, что процессуальные отношения возникают, как правило, при наличии определенной совокупности юридических фактов — юридического состава. Под юридическим составом следует понимать систему юридических фактов, необходимых для наступления юридических последствий (возникновения, изменения, прекращения правоотношений). Таким образом, юридические последствия вызывает не один факт, а их система, выступающая как самостоятельное целое, как единый комплекс, который только и приводит к юридическим последствиям.

Для гражданских процессуальных отношений характерны такие юридические составы, в которых факты должны накапливаться последовательно, в строго определенном порядке. Элементы такого состава должны следовать один за другим в строгой установленной процессуальными нормами последовательности. Юридическое значение имеет и сам порядок накопления фактов. Например, экспертиза не может быть назначена и проведена ранее возбуждения гражданского дела. Если же она была проведена с нарушением закона, то заключение эксперта не может быть использовано судом в качестве судебного доказательства по делу.

В юридических составах с последовательным накоплением фактов последним, «завершающим» фактом всегда является факт-действие. В ряду фактов в составах указанного типа факт-событие не может быть завершающим фактом, после него обязательно должен следовать факт-действие. Это — особенность юридических составов в гражданских процессуальных правоотношениях.

⁶⁶ См.: Мельников А.А. Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 8.

⁶⁷ Подробнее о понятии, функции и классификации юридических фактов см.: Ярков В.В. Юридические факты в механизме реализации норм гражданского процессуального права. Екатеринбург, 1992.

§ 3. Объект и содержание процессуальных правоотношений

Определение объекта процессуальных правоотношений имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Оно помогает правильно установить пределы допустимого изменения предмета иска или предмета заявления; предмет доказывания; соотношение предмета иска или заявления по делу особого производства с предметом решения⁶⁸.

Объектом гражданских процессуальных отношений является то, на что направлено это правоотношение⁶⁹.

Следует различать общий объект процессуальных отношений по каждому конкретному гражданскому делу и специальные объекты каждого правоотношения, взятого в отдельности. Общим объектом служит лежащий за пределами процессуальных правоотношений спор о праве между участниками материально-правового отношения, который необходимо разрешить суду в исковом производстве, а также требование об установлении юридического факта или иных обстоятельств по делам особого производства. Общий объект процессуальных правоотношений имеется и по делам, возникающим из административно-правовых отношений.

Специальный объект — это те «блага», на достижение которых направлено всякое правоотношение⁷⁰. Каждое отдельное правоотношение, а также их группы (суд — стороны, суд — судебные представители, суд — свидетели) имеют свой специальный объект. Например, специальным объектом процессуальных отношений между судом и судебным представителем являются права и охраняемые законом интересы представляемого, которые призван защищать представитель. Объектом отношений между судом и свидетелем будет информация о фактах, имеющих существенное значение.

Вопрос о содержании гражданских процессуальных правоотношений — один из сложных вопросов теории гражданского процессуального права.

В науке гражданского процессуального права нет единого мнения относительно содержания гражданского процессуального правоотношения.

Некоторые авторы считают, что содержанием процессуальных отношений являются права и обязанности суда и других участников процесса⁷¹.

По мнению же других, содержание гражданских процессуальных отношений составляют процессуальные действия его субъектов, совершаемые в соответствии с их правами и обязанностями⁷².

А.А. Мельников пришел к выводу, что «содержанием гражданских процессуальных отношений всегда будет либо требование о реализации субъективного гражданского процессуального права, либо требование об исполнении процессуальной обязанности, либо требование, направленное на осуществление порядка судопроизводства. Возможны варианты сочетаний этих требований»⁷³.

Более правильной представляется позиция тех авторов, которые считают, что содержание данных правоотношений — это не только права и обязанности субъектов, но и их процессуальные действия⁷⁴.

Конечно, субъективные процессуальные права и обязанности являются специфическим, свойственным только процессуальному правоотношению содержанием. Права и обязанности субъектов процессуального правоотношения составляют суть, содержание правоотношения. Они определяют, что субъекты этого правоотношения могут и что должны делать.

Вместе с тем субъективные права и обязанности — это только конкретно возможное и конкретно должное (необходимое) поведение участников процесса, а вовсе еще не реальное, не фактическое их поведение, совершаемое ими в соответствии с правами и обязанностями.

Вступая в правовые отношения, участники процесса реализуют эти права и обязанности. Эта реализация осуществляется путем совершения процессуальных действий.

⁶⁸ Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 203.

⁶⁹ Вопрос о том, что считать объектом гражданских процессуальных отношений и имеет ли вообще гражданское процессуальное правоотношение объект, является дискуссионным в литературе. Обзор существующих точек зрения по этому вопросу см.: Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 203–208; Мельников А.А. Правовое положение личности в гражданском процессе. М., 1969. С. 87–92.

⁷⁰ См.: Зейдер Н.Б. Гражданские процессуальные правоотношения. Саратов, 1965. С. 53–54.

⁷¹ Советский гражданский процесс / Под ред. Н.А. Чечиной и Д.М. Чечота. Л., 1984. С. 50; Советский гражданский процесс / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. М., 1978. С. 58–59.

⁷² Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 197–200.

⁷³ Мельников А.А. Правовое положение личности в гражданском процессе. С. 84.

⁷⁴ См.: Джалилов Д.Р. Гражданское процессуальное правоотношение и его субъекты. Душанбе, 1962. С. 27; Кац Ю.С. Судебный надзор в гражданском производстве. М., 1980. С. 84–86.

Таким образом, права и обязанности неразрывно связаны с процессуальными действиями, составляя единое содержание гражданских процессуальных правоотношений.

Рассматривая вопрос о содержании гражданского процессуального правоотношения, нельзя разъединять права и обязанности субъектов этих отношений с их действиями, с поведением, поскольку только в их поведении в результате совершения ими определенных действий могут быть реализованы установленные законом права и обязанности. Права и обязанности приобретают реальный характер лишь тогда, когда осуществляются в результате совершения управомоченными и обязанными лицами действий, предусмотренных законом.

§ 4. Субъекты гражданских процессуальных отношений

Субъектами гражданского процессуального права являются суд, граждане и организации. Закон признает также субъектами гражданского процессуального права иностранных граждан и лиц без гражданства, иностранные организации и международные организации.

Все эти лица могут участвовать в процессе. Вступая в гражданские процессуальные правоотношения с судом, они становятся субъектами гражданских правоотношений.

Каждый участник преследует в процессе свои цели и соответственно этому занимает в нем строго определенное положение: истца, ответчика, третьего лица без самостоятельных требований, заявителей, заинтересованных лиц и др. Согласно своему положению каждый участник процесса наделяется соответствующими правами и обязанностями.

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений можно разделить на три основные группы: 1) суд; 2) лица, участвующие в деле; 3) лица, содействующие осуществлению правосудия⁷⁵.

Суд. Основным участником процесса, как правильно отмечалось в литературе, является суд. Он орган государственной власти, осуществляющий правосудие, и занимает особое место среди других участников процесса.

Руководящая роль суда, властный характер его деятельности, особенности правомочий суда и его обязанностей как субъекта процессуальных правоотношений проявляются в следующем: а) суд руководит ходом процесса, направляет действия лиц, участвующих в процессе, обеспечивает выполнение и осуществление ими правомочий и обязанностей; б) суд выносит постановления, имеющие властный характер, разрешающие спор и отдельные вопросы на протяжении всей судебной деятельности; в) суд может применить санкции ко всем лицам, участвующим в процессе; г) правомочия и обязанности суда соответствуют правомочиям и обязанностям всех субъектов процессуальных правоотношений; д) обязанности суда, корреспондирующие правомочиям лиц, участвующих в процессе, соответствуют одновременно полномочию государства в целом и представляют собой государственно-правовые функции суда; е) объем прав и обязанностей суда как субъекта всех процессуальных отношений больше прав и обязанностей любого другого субъекта процессуальных отношений⁷⁶.

Субъектами процессуальных отношений являются не только суды первой инстанции, но и суды второй инстанции, а также суды, пересматривающие гражданские дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Гражданское процессуальное право детально регламентирует деятельность суда во всех стадиях процесса.

Закон, предоставляя суду права, вместе с тем возлагает на него обязанности перед участниками процесса.

Лица, участвующие в деле. Эта группа участников процесса занимает особое место среди других субъектов гражданских процессуальных отношений. Лица, участвующие в деле, играют в гражданском процессе важную роль. Их деятельность активно влияет на ход и развитие гражданских процессуальных отношений, возникновение, изменение и прекращение процесса в целом. Согласно закону лицами, участвующими в деле, признаются: стороны; третьи лица; прокурор; лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс для дачи заключения по основаниям, предусмотренным законом, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и делам, возникающим из публичных правоотношений.

⁷⁵ В определенных случаях субъектами гражданских процессуальных отношений могут быть и лица, не участвующие непосредственно в судопроизводстве. К ним, в частности, можно отнести граждан, присутствующих в судебном заседании при рассмотрении дела и не нарушающих установленный порядок. За нарушение порядка во время разбирательства дела они могут быть оштрафованы судом. Привлечение к ответственности этих лиц осуществляется в рамках гражданского процессуального правоотношения.

⁷⁶ См.: Чечина Н.А. Гражданские процессуальные отношения // Чечина Н.А. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2004. С. 21–22.

Все лица, участвующие в деле, объединены в одну группу прежде всего по наличию у них юридической заинтересованности в деле. Степень такой заинтересованности у названных лиц различна. Стороны и третьи лица в исковом производстве, а также заявители и заинтересованные лица по делам, возникающим из административных правоотношений, и делам особого производства имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, так как участвуют в процессе для защиты своих субъективных прав и охраняемых законом интересов. Другая группа лиц, участвующих в деле (прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, и др.), защищают в процессе не свои, а государственные либо общественные интересы или права, свободы и законные интересы других лиц, поэтому решение по делу не затрагивает их субъективных прав и интересов; заинтересованность их — только процессуально-правовая.

Лица, содействующие осуществлению правосудия. Для оказания содействия правильному и быстрому разрешению дела в процесс могут привлекаться свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, представители.

Эти лица являются субъектами гражданских процессуальных отношений, наделяются определенными процессуальными правами и обязанностями, но, в отличие от лиц, участвующих в деле, юридической заинтересованности в исходе дела не имеют.

ГЛАВА 5

ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

§ 1. Понятие подведомственности

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд (ст. 11 ГК РФ).

Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. Однако решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Кроме форм защиты прав граждан и организаций, перечисленных в ст. 11 ГК РФ, существует нотариальная форма защиты и охраны бесспорных субъективных гражданских прав (гл. III Основ законодательства Российской Федерации о нотариате)⁷⁷. Трудовые права работников кроме суда могут защищаться комиссиями по трудовым спорам (ст. 381–397 Трудового кодекса РФ).

Законом установлен определенный порядок разрешения коллективных трудовых споров, который состоит из нескольких этапов (гл. 61 Трудового кодекса РФ).

Некоторые правовые вопросы разрешаются собраниями товариществ, кооперативов, акционерных обществ, поскольку отнесены к их компетенции законом и соответствующими уставами. Например, к компетенции общего собрания акционеров отнесено установление предельного размера объявленных акций, дробление и консолидация акций, участие в холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах, иных объединениях коммерческих организаций (ст. 48 Федерального закона «Об акционерных обществах», принятого Государственной Думой 24 октября 1995 г.)⁷⁸.

В связи с тем, что в Российской Федерации существует не одна, а несколько форм защиты права, требуется четкое законодательное распределение между ними объема разрешаемых споров и иных правовых вопросов, т.е. круга ведения (предметной компетенции).

Правовое понятие «подведомственность» происходит от глагола «ведать» и означает в гражданском процессуальном праве предметную компетенцию 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 вопросы.

Применительно к судам под подведомственностью понимаются гражданские дела, которые эти суды правомочны рассматривать и разрешать по существу⁷⁹.

Любое гражданское дело относится к одному из видов судопроизводства (исковому, особому, приказному и т.д.).

Для определения подведомственности дел различных видов судопроизводства применяются разные правила. Для неисковых дел в законе использован такой метод определения их подведомственности суду, как полное перечисление категорий дел, составляющих тот или иной вид неискового производства.

Судам подведомственны **дела приказного производства** по требованиям, например, основанным на нотариально удостоверенной сделке, на сделке, совершенной в простой письменной форме, на протесте векселей в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом и т.д. (ст. 122 ГПК РФ).

Суды рассматривают и разрешают дела, возникающие из публичных правоотношений, например, по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и другие дела (ст. 245 ГПК РФ).

Судам подведомственны **дела особого производства**. Все категории этих дел перечислены в ст. 262 ГПК РФ, всего 11 разновидностей дел, например, дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, об

⁷⁷ Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М., 2002. С. 61–69.

⁷⁸ СЗ РФ. 1996. № 1. С. 1.

⁷⁹ Понятие «подведомственность» употребляется еще и в других смыслах: а) как предпосылка права на обращение в суд и б) как правовой институт, т.е. совокупность юридических норм, расположенных в различных нормативных правовых актах, определяющих ту или иную форму защиты права (см. подробнее: *Жуйков В.М.* Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997).

усыновлении (удочерении) ребенка и т.д. В Законе содержится норма (ч. 2 ст. 262), в которой говорится, что к делам особого производства федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

К ведению судов общей юрисдикции относятся неисковые дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (гл. 47 ГПК РФ), дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (гл. 46 ГПК РФ), дела, возникающие в связи с исполнением актов судов общей юрисдикции и актов иных органов (разд. VII ГПК РФ).

Для характеристики подведомственности исковых дел метод полного их перечисления по отдельным категориям не применяется. Это объясняется тем, что перечислить в одной или в нескольких статьях Гражданского процессуального кодекса все иски, подведомственные суду, невозможно ввиду их количественного и качественного разнообразия.

В связи с этим определение подведомственности судам исковых дел и применение правил о подведомственности вызывают затруднения на практике⁸⁰.

В течение длительного времени в теории гражданского процесса для определения судебной подведомственности исковых дел пользовались двумя критериями в совокупности: а) характером спорного правоотношения и б) субъектным составом спорного правоотношения (ст. 25 ГПК РСФСР 1964 г.).

По общим критериям судам общей юрисдикции были подведомственны иски, вытекающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных и иных правоотношений (первый критерий), если хотя бы одной из сторон в споре выступал гражданин (второй критерий). Установленные в свое время ст. 25 ГПК РСФСР для определения подведомственности исковых дел два критерия не действуют в том виде, как они применялись в течение нескольких десятилетий.

Суды общей юрисдикции имеют право рассматривать иски с участием организаций, например, споры между общественными объединениями или споры с участием органов местного самоуправления, в то время и арбитражные суды рассматривают споры с участием граждан-предпринимателей.

Суды общей юрисдикции вправе рассматривать и разрешать споры, вытекающие из любых правоотношений, которые трудно перечислить в виде заверченного перечня. Суды могут рассматривать споры с участием двух сторон — организаций и без участия граждан, например, о ликвидации общественного объединения (ст. 44 Закона «Об общественных объединениях»).

В соответствии со ст. 27 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела с участием граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, если спор при этом вытекает из экономических правоотношений.

Имеются нормы, устанавливающие иной судебный, по сравнению с гражданским судопроизводством, порядок защиты права. Например, согласно ст. 10 Закона РСФСР «О реабилитации жертв политических репрессий», принятого Верховным Советом РСФСР от 18 октября 1991 г., дела, поступившие в суд с отрицательным заключением прокурора относительно оснований для реабилитации, рассматриваются в судебных заседаниях по правилам пересмотра судебных решений в порядке надзора, установленном действующим уголовно-процессуальным законодательством РСФСР с изъятиями, установленными Законом «О реабилитации жертв политических репрессий».

Суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают иски с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления, о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ).

Все иски и неисковые дела рассматриваются судами общей юрисдикции при условии, что они не относятся к категории экономических споров и других дел, отнесенных законом к ведению арбитражных судов (ст. 27–33 АПК РФ)⁸¹.

§ 2. Виды подведомственности

В теории гражданского процессуального права и в законодательстве различают несколько видов подведомственности. Знание этих видов позволяет правильно решать вопрос о применении той или иной

⁸⁰ См., например: Постановление № 17 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 ноября 2003 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел по трудовым спорам с участием акционерных обществ, иных хозяйственных товариществ и обществ» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2004. № 1. С. 1.

⁸¹ О подведомственности дел арбитражным судам подробнее см.: Арбитражный процесс: Учебник. М., 2005. С. 93–115.

формы защиты права или о последовательности обращения граждан и организаций за защитой права в различные органы государства или компетентные организации.

Подведомственность конкретного правового требования может быть исключительной, альтернативной, условной или определяемой по связи требований.

Исключительная подведомственность. Абсолютное большинство споров, вытекающих из гражданских, семейных, жилищных, экологических, других правоотношений, рассматривается непосредственно только судом и не может разрешаться по существу другими органами. Такой вид называется исключительной подведомственностью. Это понятие означает, что для разрешения спора судом не требуется обязательного досудебного порядка обращения в какие-либо иные органы. К исключительной подведомственности относятся споры о признании авторства на художественное произведение, о восстановлении на работе, о признании договора передачи квартиры в собственность гражданам недействительным и т.д.

Альтернативная подведомственность. Спор правового характера может быть по закону разрешен не только судом, но и другим несудебным органом (в административном порядке, нотариальном порядке, третейским судом). Обращение к той или иной форме защиты права зависит от усмотрения истца, заявителя, другого заинтересованного лица или определяется соглашением сторон, выраженным как в отдельном документе, так и в тексте гражданско-правового договора (контракте).

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 80 Семейного кодекса РФ родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов). Оно заключается в письменной форме, подлежит нотариальному удостоверению и имеет силу исполнительного листа (ст. 99–100 Семейного кодекса РФ). Родитель может избрать и судебный порядок взыскания алиментов, если соглашение не заключено.

Решения и действия (бездействие) избирательных комиссий и их должностных лиц могут быть обжалованы в вышестоящую избирательную комиссию или в суд. Предварительное обращение в вышестоящую избирательную комиссию не является обязательным условием для обращения в суд.

Разновидностью альтернативной подведомственности является передача споров третейским судам. Для передачи спора третейскому суду требуется волеизъявление не одной стороны, а двух сторон и заключение соглашения о передаче спора третейскому суду в определенной форме.

Законом предусмотрены требования к форме соглашения о передаче спора третейскому суду. Оно должно быть заключено обязательно в письменной форме, в виде отдельного третейского соглашения либо в виде третейской оговорки в договоре.

Соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств связи, обеспечивающих фиксирование такого соглашения (ст. 5, 7 ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», принятого 21 июня 2002 г.).

Стороны могут аннулировать соглашение о передаче спора третейскому суду только по взаимному согласию. Не допускается односторонний отказ от соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда.

Условная подведомственность. Данный вид подведомственности означает, что для определенной категории споров или иных правовых вопросов соблюдение предварительного внесудебного порядка их рассмотрения выступает в качестве необходимого условия их подведомственности суду. Для условной подведомственности характерно, чтобы требование до суда обязательно было предметом рассмотрения и разрешения другого органа. Так, индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами. Порядок образования комиссий по трудовым спорам, их компетенция, срок обращения в комиссию по трудовым спорам, порядок рассмотрения спора регламентируются Трудовым кодексом Российской Федерации (ст. 384–389). Порядок разрешения коллективных трудовых споров также состоит из ряда этапов (ст. 401 Трудового кодекса РФ).

Обязательный внесудебный порядок рассмотрения и разрешения споров установлен в случаях предъявления требования о возмещении вреда, причиненного здоровью, если в качестве стороны в обязательстве из причинения вреда выступает работодатель, который несет ответственность за вред, причиненный здоровью рабочих, служащих, членов колхозов и других кооперативов, гражданам, работающим по гражданско-правовым договорам подряда и поручения, трудовым увечьем, происшедшим как на территории работодателя, так и за ее пределами, а также во время следования к месту работы или с работы на транспорте, предоставленном работодателем (ст. 2, 3 Правил возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденных Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 декабря 1992 г. № 4214-1⁸² с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом, принятым Государственной Думой 21 июня 1995 г.).

Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров предусмотрен Уставом железнодорожного транспорта Российской Федерации от 24 декабря 2002 г. (ст. 120), ФЗ «О связи» от 18 июня 2003 г. (ст. 55), Кодексом внутреннего водного транспорта, принятого 7 февраля 2001 г. (ст. 161, 162).

⁸² Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 71.

Подведомственность дел, определяемая по связи исковых требований. При объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду, а другие — арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции, если их разделение невозможно.

Объективное соединение требований возможно при наличии общности их оснований.

В ст. 22 ГПК РФ содержится правило, позволяющее решить вопросы подведомственности связанных между собой исковых требований, когда их разъединение возможно. В этой статье Кодекса РФ закреплен приоритет подведомственности судов общей юрисдикции.

Если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

ГЛАВА 6

ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

§ 1. Понятие и виды подсудности

Понятие подсудности необходимо отличать от подведомственности. Нормы о подсудности определяют компетенцию конкретных судов внутри судебной системы по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Нормы же о подведомственности разграничивают компетенцию судов общей юрисдикции от иных судов (арбитражных, третейских), а также других государственных органов и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать те или иные вопросы права.

При возбуждении гражданских дел (принятии заявлений судьей) важно правильно определять как подведомственность дела, так и его подсудность. Условием возникновения гражданского процесса по конкретному спору является решение судьей двусторонней задачи: а) относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда (подведомственность) и б) какой конкретно суд обязан рассматривать данное дело (подсудность).

Подсудность — это институт (совокупность правовых норм), регулирующий относимость подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для их рассмотрения по первой инстанции.

В соответствии с ФЗ «О судебной системе Российской Федерации» систему судов общей юрисдикции образуют федеральные суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации (ст. 4).

Система федеральных судов общей юрисдикции в настоящее время состоит из трех уровней:

- а) районные суды;
- б) верховные суды республик, краевые, областные суды, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, суд автономной области (Еврейской), суды автономных округов;
- в) Верховный Суд Российской Федерации.

Военные суды приравниваются либо к районным судам, либо к верховным судам республик, краевым, областным судам (ст. 26 ГПК РФ)⁸³.

Подсудность гражданских дел судам определенного уровня судебной системы называется родовой подсудностью.

Все гражданские дела с точки зрения их родовой подсудности делятся на четыре типа: одни дела подсудны по первой инстанции мировым судьям, другие — районным судам, третьи — верховным судам республики, областным, краевым судам, городским судам городов Москвы и Санкт-Петербурга, суду автономной области, судам автономных округов, четвертые — Верховному Суду Российской Федерации.

Родовая подсудность определяется характером (родом) дела, предметом спора, иногда субъектным составом материального правоотношения (например, при усыновлении детей иностранцами).

По родовой подсудности происходит отграничение компетенции мировых судей от районных судов по рассмотрению дел по первой инстанции, районных судов от компетенции судов субъектов Федерации и последних — от компетенции Верховного Суда Российской Федерации.

В ранее изданных учебниках с учетом гражданского процессуального законодательства того времени утверждалось, что поскольку основная масса гражданских дел разрешалась районными судами, а вышестоящий суд имел право изъять любое гражданское дело для рассмотрения по первой инстанции из нижестоящего суда, то понятие родовой подсудности не имело значения.

В настоящее время правовое регулирование подсудности существенно изменилось. В 1989–2002 гг. в Российской Федерации были приняты законодательные акты (о разрешении коллективных трудовых споров, о государственной тайне, о политических партиях и т.д.), в соответствии с нормами которых те или иные споры отнесены по первой инстанции к ведению не районных, а вышестоящих судов, включая Верховный Суд Российской Федерации.

Это означает, что усилилось значение родовой подсудности. Принципиально изменилось правило об изъятии дел вышестоящими судами из ведения нижестоящих судов. Согласно п. 1 ст. 47 Конституции РФ никто

⁸³ Гарнизонные военные суды приравниваются к районным судам, а окружные (флотские) — к областным и соответствующим им судам. Подсудность дел военным судам определена ст. 7, 14, 22 ФКЗ «О военных судах в Российской Федерации».

не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом. В настоящее время у вышестоящих судов нет права на изъятие дел для рассмотрения из нижестоящих судов.

Родовая подсудность в современных условиях является действующим видом подсудности.

В качестве признака определения подсудности, кроме рода дела, выступает также территория, на которой функционирует конкретный суд. Признак территории функционирования суда позволяет определять, какому из однородных судов (из множества районных либо судов субъектов Федерации) подсудно данное дело.

Этот вид подсудности называется территориальной (местной) подсудностью. Правила территориальной (местной) подсудности позволяют распределять гражданские дела для рассмотрения по первой инстанции между однородными судами.

В теории гражданского процессуального права территориальную подсудность разделяют на подвиды: общая территориальная подсудность, подсудность по выбору истца (альтернативная), исключительная подсудность, договорная подсудность и подсудность по связи дел.

§ 2. Родовая подсудность гражданских дел

Общее правило родовой подсудности состоит в том, что большинство гражданских дел рассматривается и разрешается мировыми судьями, районными судами, за исключением дел, отнесенных различными законодательными актами к подсудности вышестоящих судов и Верховного Суда Российской Федерации.

Верховные суды республик, краевые, областные, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, автономной области, автономных округов в настоящее время рассматривают и разрешают по первой инстанции дела:

- связанные с государственной тайной;
- об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, затрагивающих права, свободы и охраняемые законом интересы граждан и организаций;
- о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных и централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений местных и централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта Российской Федерации;
- об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий по выборам законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, соответствующих комиссий референдума.

Федеральными законами к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, суда автономной области и автономного округа могут быть отнесены и другие дела.

К их числу, кроме перечисленных в ст. 26 ГПК РФ дел, относятся дела⁸⁴:

- по заявлениям граждан РФ, постоянно проживающих за пределами РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства об усыновлении (удочерении) ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации (ч. 2 ст. 269 ГПК РФ);
- о признании забастовки незаконной (ст. 413 ТК РФ);
- об обеспечении конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления;
- об обжаловании роспуска представительного органа местного самоуправления, отрешения главы муниципального образования от должности;
- о неправомочности данного состава депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, в том числе в связи со сложением депутатами своих полномочий;
- об обжаловании лицами, постоянно проживающими за пределами РФ, неправомерных действий должностных лиц дипломатических представительств и консульских учреждений по вопросам гражданства.

Верховный Суд Российской Федерации рассматривает по первой инстанции дела:

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

⁸⁴ См. подробнее: *Жилин Г.А.* Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 2003. С. 37.

- об оспаривании нормативных правовых Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;
- о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов Российской Федерации;
- об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;
- по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органа государственной власти субъектов Российской Федерации, между органами государственной власти субъектов Российской Федерации, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ.

В период 1992–2002 гг. значительно расширился перечень дел, рассматриваемых по первой инстанции Верховным Судом РФ.

Так, согласно ст. 3 Закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» Конституционный Суд разрешает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ.

Акты же ненормативного, т.е. индивидуального характера Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы и Правительства, оспариваются заинтересованными лицами в Верховном Суде РФ. Как правило, это акты, касающиеся освобождения от должности тех или иных государственных служащих и иных работников.

Не относится к компетенции Конституционного Суда РФ рассмотрение запросов о соответствии Конституции РФ и другим законам нормативных актов министерств и ведомств РФ, касающихся прав и свобод граждан. Заинтересованные лица, чьи права и свободы затрагиваются актами нормативного характера общероссийских министерств и ведомств, могут оспаривать соответствие этих актов Конституции РФ и другим конституционным и федеральным законам РФ в Верховном Суде РФ.

Статья 27 ГПК относит к подсудности Верховного Суда РФ дела о восстановлении в должности судей, полномочия которых прекращены. В данной норме в обобщенном виде фиксируются положения, ранее закрепленные в Законе РФ «О статусе судей в Российской Федерации».

Подсудность дел Верховному Суду РФ о приостановлении деятельности общероссийских и международных общественных объединений и ликвидации их предусмотрена ст. 42, 44 ФЗ «Об общественных объединениях».

Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» предусматривает, что решения и действия (бездействие) Центральной избирательной комиссии РФ и ее должностных лиц могут быть обжалованы в Верховный Суд РФ (ч. 2 ст. 75 Закона).

В ст. 85 Конституции РФ предусматривается возможность передачи Президентом РФ спора между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ на рассмотрение соответствующего суда. В Конституции РФ не конкретизировано, в какой суд передается данный спор. В ст. 27 ГПК проведена такая конкретизация и указано, что данные споры рассматриваются по первой инстанции Верховным Судом.

Существовавшая ранее практика вышестоящих судов в случае отмены решений в кассационном или надзорном порядке принимать сложные дела к своему производству по первой инстанции не соответствует в настоящее время ст. 47 Конституции РФ.

§ 3. Территориальная (местная) подсудность

Нормы, устанавливающие территориальную (местную) подсудность, позволяют распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. Подсудность дела зависит от административной территории, на которой действует данный суд.

Общее правило территориальной подсудности (общая территориальная подсудность) закреплено в ст. 28 ГПК. Согласно этому правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется по месту нахождения организации.

В соответствии с правилом территориальной подсудности происходит определение конкретного суда, в который следует обращаться с иском (заявлением). В норме заложен принцип интереса, а именно лицо, заинтересованное в защите своего права, предъявляет иск в том суде, на территории юрисдикции которого находится ответчик.

При предъявлении иска к гражданину суд определяется местом жительства ответчика. В ст. 27 Конституции РФ говорится, что каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться,

выбирать место пребывания и жительства. Согласно Конституции РФ разделяются два понятия: а) место пребывания и б) место жительства.

В Законе РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» от 25 июня 1993 г. также содержатся эти два юридических понятия. Местом пребывания называется то место, где гражданин находится временно, тогда как в ч. 1 ст. 20 ГК РФ записано, что местом жительства признается то 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.

В настоящее время граждане могут иметь не одну, а несколько квартир на праве собственности, или домов. В ч. 2 ст. 213 ГК РФ говорится, что количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, поэтому определить их постоянное или преимущественное место жительства бывает иногда трудно. Судебная практика при решении этого вопроса исходит из положений о регистрационном учете граждан, введенном вместо прописки. Иск к гражданину предъявляется в том суде, где проведен регистрационный учет гражданина.

Последующая после предъявления иска перемена ответчиком места жительства не меняет первоначальной подсудности дела.

Установление места жительства судом не проводится, за исключением случаев розыска ответчика (ст. 120 ГПК). В п. 2 ч. 2 ст. 131 ГПК говорится, что истец обязан в исковом заявлении указать место жительства ответчика.

Не является местом жительства пребывание граждан в следственном изоляторе или в местах отбывания наказания. Иски лицам, отбывающим наказание либо находящимся в следственных изоляторах, предъявляются по последнему известному месту жительства.

Иски к организациям предъявляются по общему правилу по месту нахождения организации. Место нахождения организации определяется местом государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не установлено иное.

Альтернативная подсудность (подсудность) по выбору истца (заявителя) означает, что дело подсудно не только суду по месту нахождения ответчика, но и другому суду, указанному в законе. Согласно закону, когда дело подсудно нескольким судам одного уровня, выбор суда для рассмотрения и разрешения дела принадлежит истцу (заявителю) (ст. 29 ГПК РФ).

Смысл правил альтернативной подсудности состоит в том, чтобы создать дополнительные благоприятные правовые гарантии для стороны, нуждающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права, в выборе суда. В правилах альтернативной подсудности учитываются особые обстоятельства, связанные с повышенной охраной прав и интересов лиц, нуждающихся в судебной защите.

Нормы об альтернативной подсудности не подлежат расширительному толкованию и применению. Судья не имеет права отказывать истцу в применении правил альтернативной подсудности и переадресовывать истца (заявителя) в другой суд, ссылаясь на возможность рассмотрения дела и в другом суде.

В процессуальном законе установлены случаи определения места рассмотрения дела по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ).

В соответствии с общими правилами территориальной подсудности иск предъявляется по месту нахождения ответчика. Однако в тех случаях, когда место жительства ответчика неизвестно, иск может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства.

Иск к организации может быть предъявлен также по месту нахождения ее имущества.

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

Иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены истцом также по месту его жительства. Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом по месту его жительства или по месту причинения вреда. Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, а также о взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасение на море могут предъявляться также по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна.

Иски, вытекающие из договоров, в которых указано место исполнения, могут быть предъявлены также по месту исполнения договора.

Иски о расторжении брака могут быть предъявлены по месту жительства истца также в случае, когда при нем находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным.

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

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

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

Дела, возникающие из морских требований, о выплате заработной платы и других сумм, причитающихся членам экипажа судна, в том числе расходов на репатриацию и взносов по социальному страхованию, а также о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина на суше или на воде в связи с эксплуатацией судна, рассматриваются и разрешаются судами по правилам альтернативной подсудности⁸⁵.

Исключительная подсудность называется так потому, что устанавливаемые ею правила исключают применение других видов территориальной подсудности, в частности, общей территориальной, альтернативной, договорной и по связи требований (дел). По определенным категориям гражданских дел, указанным в законе (ст. 30 ГПК), выбор суда не зависит от воли истца, а точно предопределен в законе. Предъявление исков по перечисленным в законе делам в другие суды, кроме указанных, исключается.

Иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), об освобождении имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.

Иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства.

Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров или багажа, предъявляются по месту нахождения перевозчика, к которому была предъявлена претензия.

Нормы об исключительной подсудности разумны и направлены на обеспечение в максимальной степени благоприятных условий для своевременного и правильного рассмотрения дел, названных в данной статье, поскольку облегчается как собирание доказательств по делу, так и решение других вопросов процесса. Так, документы, касающиеся строений, находятся в Бюро технической инвентаризации (БТИ) по месту нахождения строения, доказательства, касающиеся земельных участков, также находятся в учреждениях местной администрации района деятельности суда.

Нормы об исключительной подсудности направлены и на то, чтобы обеспечить реализацию вынесенного по делу судебного решения тем судом, где находится объект спора, провести регистрацию, например, недвижимости в том районе, где вынесено решение.

Правило исключительной подсудности по наследственным делам применяется тогда, когда иск кредитором умершего лица предъявляется к наследникам в течение шести месяцев после открытия наследства, т.е. до времени вступления в права наследования.

Если же иск предъявляется после получения наследства, то действуют общие правила территориальной подсудности, т.е. иск предъявляется не по месту нахождения наследственного имущества или основной его части, а по месту жительства ответчика. Данные правила логичны, так как наследственное имущество может быть поделено по частям, принято одним наследником, а другим выплачена компенсация за долю и т.д. Действие правила исключительной подсудности после принятия наследства теряет смысл.

Договорная подсудность означает, что стороны по соглашению между собой могут изменять территориальную подсудность для данного дела.

В соответствии с принципом диспозитивности гражданского процесса стороны вправе сами определить суд, которому подсудно дело. Однако они могут изменить только два вида территориальной подсудности: общую (ст. 28 ГПК) и альтернативную (ст. 29 ГПК). Исключительная подсудность, как и родовая, не может определяться соглашением сторон. Эти виды подсудности имеют определяемый законом регламент.

Сторонам предоставляется возможность определенного маневра в интересах либо истца, либо ответчика. Соглашение о подсудности может включаться в виде отдельного положения гражданско-правового договора (контракта), заключенного между сторонами и являющегося объектом рассмотрения суда. Стороны могут обменяться также письмами, телеграммами, иными фиксируемыми способами передачи информации и определить территориальную подсудность.

Соглашение сторон о подсудности может быть выражено и в ходатайствах, заявляемых перед судом, о передаче дела, например, по месту жительства истца.

Договорная подсудность создает много преимуществ для сторон, дополнительные удобства, поскольку законом предусмотрено их право самим избирать наиболее удобный в территориальном отношении суд.

Заключенное соглашение о подсудности в равной мере обязательно для сторон. Изменение условий договора одной из сторон не допускается. Закон не предусматривает права стороны в одностороннем порядке изменить условия договора о подсудности.

Подсудность нескольких связанных между собой дел имеет место в том случае, когда между ними существует такая объективная связь, которая позволяет рассмотреть все заявленные требования в одном процессе (ст. 151 ГПК).

⁸⁵ Постановление № 18 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 ноября 2003 г. «О подсудности дел, вытекающих из морских требований» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2004. № 1. С. 2.

Существование этого вида подсудности по связи требований обусловлено необходимостью своевременного и правильного рассмотрения в одном деле нескольких требований, заявленных к различным ответчикам. Все заявляемые требования в этом случае вытекают из одного правового основания. Например, иск может быть предъявлен к лицам, совместно причинившим вред (ст. 1080 ГК РФ). Автор произведения, открытия может предъявить иск к другим авторам, соавторам.

Согласно правилам подсудности по связи дел истцу принадлежит право предъявления иска в суд по месту жительства одного из ответчиков либо нескольких ответчиков. Право выбора суда по связи исковых требований принадлежит истцу.

Подсудность по связи исковых требований отличается от альтернативной тем, что при применении альтернативной подсудности происходит выбор стороной суда либо по месту жительства, нахождения истца, либо ответчика. При подсудности по связи дел выбор суда происходит только по признаку места жительства, нахождения ответчика (ответчиков).

Исковые требования могут предъявляться одновременно к нескольким организациям и гражданам-предпринимателям. Это может иметь место, например, при использовании товарных знаков или фирменного наименования в процессе предпринимательской деятельности. Истец имеет право предъявить иски в суд по месту нахождения (регистрации) одной из организаций.

Встречный иск — одно из средств защиты против основного иска. Логика правовой природы встречного иска и условий его предъявления такова, что он может рассматриваться только по месту рассмотрения основного иска и одновременно с ним.

Если преступлением причиняется имущественный вред, то защита прав потерпевшего должна осуществляться путем предъявления, рассмотрения и разрешения гражданского иска в уголовном процессе по нормам УПК. Однако существуют две ситуации, когда субъективное право потерпевшего не защищается в уголовном процессе: 1) гражданский иск не предъявляется в уголовном деле либо 2) суд, рассматривающий уголовное дело, по каким-либо причинам не разрешает гражданского иска или признает за гражданским истцом право на удовлетворение иска, но не указывает размера сумм, подлежащих взысканию.

Если гражданский иск не был заявлен в уголовном процессе или не разрешен в уголовном деле, он предъявляется по общим правилам подсудности.

§ 4. Передача дела, принятого к своему производству, в другой суд

Передача гражданского дела из одного суда в другой — явление исключительное. Общее правило подсудности состоит в том, что дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено этим судом по существу, несмотря на то что в дальнейшем оно стало подсудным другому суду.

Однако, как исключение, передача дела из одного суда в другой может иметь место, но лишь в случаях, предусмотренных в законе (ст. 33 ГПК), и в порядке, регламентированном нормами гражданского процессуального права.

В настоящее время существуют четыре ситуации, при которых суд передает дело в другой суд, если:

- гражданское дело было возбуждено по общему правилу территориальной подсудности в суде по последнему известному месту жительства ответчика и его фактическое место жительства при возбуждении дела было не известно, а в процессе рассмотрения и разрешения дела оно будет установлено, то при наличии ходатайства ответчика о передаче дела в другой суд по подсудности суд передает дело по месту жительства ответчика;
- при его рассмотрении выяснилось, что оно было принято к производству в данном суде с нарушением правил подсудности;
- после отвода одного или нескольких судей замена их в данном суде становится невозможной и дело нельзя рассматривать в суде, в котором оно принято к производству;
- обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств.

В Законе установлен процессуальный порядок передачи дела из одного суда в другой. О передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба. Передача дела осуществляется по истечении срока обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы — после вынесения определения суда об оставлении жалобы без удовлетворения.

Дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между судами в Российской Федерации не допускаются (ч. 4 ст. 33 ГПК РФ).

ГЛАВА 7

СТОРОНЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. Состав участников гражданского процесса

Гражданское процессуальное законодательство не содержит перечня участников гражданского процесса. В ГПК имеется только указание на состав лиц, участвующих в деле, и судебных представителей.

Все субъекты гражданского процесса занимают неодинаковое положение и пользуются разными процессуальными правами. Различное положение субъектов имеет значение как в отношении влияния их на ход процесса, так и для достижения конечной его цели, а именно постановления судебного решения и его исполнения.

Проблема развития теории субъектов гражданского процессуального права служила предметом исследования в трудах известных ученых⁸⁶.

Всех участников гражданского процесса можно разделить на три группы. К первой — относится суд. Интересы суда как основного участника гражданского процесса не противоречат интересам других, и поэтому он должен содействовать наиболее полной реализации прав всех участников гражданского процесса. Правовое положение суда определяется тем, что он руководит ходом процесса и направляет действия лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выносит судебные постановления, разрешает материально-правовой спор по существу, а следовательно, осуществляет защиту нарушенного или оспоренного права истца или ответчика.

Правовое положение судей закреплено Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации», а также ст. 1 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». В этой статье говорится, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Вторую группу участников гражданского процесса составляют лица, участвующие в деле. Гражданское процессуальное законодательство не дает общего определения понятия лиц, участвующих в деле, ограничиваясь лишь перечислением состава лиц, участвующих в деле (ст. 34, 38, 42–43, 45–47 ГПК РФ). Согласно закону лицами, участвующими в деле, являются стороны; третьи лица; прокурор; лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК РФ; заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и делам, возникающим из публичных правоотношений.

Третью группу участников гражданского процесса составляют лица, содействующие осуществлению правосудия. К их числу относятся свидетели, эксперты, переводчики, судебные представители.

Лица, участвующие в деле, — это основные участники гражданского процесса. Процессуальная деятельность лиц, участвующих в деле, активно влияет на весь ход процесса, от их действий зависит движение процесса, переход его из одной стадии в другую, все они заинтересованы в исходе дела. Неправильное определение состава лиц, участвующих в деле, влечет отмену решения по делу⁸⁷.

Таким образом, лицами, участвующими в деле, являются те участники процесса, которые своими действиями влияют на ход и развитие процесса, обладают в силу Закона определенными процессуальными правами и несут процессуальные обязанности, от которых зависит процессуальное положение каждого из них.

Лицами, участвующими в деле, субъекты процесса становятся в момент возникновения дела и привлечения их в процесс в качестве конкретных участников, процессуальное положение которых определяет закон.

Лица, участвующие в деле, делятся на две группы.

В состав первой группы лиц, участвующих в деле, входят стороны (истец и ответчик) и третьи лица.

Они имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, участвуют в процессе всегда в защиту собственных интересов и выступают в процессе от своего имени.

Вторую группу лиц, участвующих в деле, составляют прокурор и государственные органы, а также другие лица, выступающие в защиту чужих интересов. Эти лица, участвующие в деле, имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, выступают в процессе от своего имени, но в защиту чужих интересов.

⁸⁶ См.: Козлов А.Ф. Субъекты советского гражданского процессуального права по Основам гражданского судопроизводства и новым ГПК Союзных республик // Краткая антология Уральской процессуальной мысли. Екатеринбург, 2004. С. 274.

⁸⁷ БВС РФ. 2002. № 6. С. 10.

§ 2. Стороны в гражданском процессе

В законе стороны названы первыми среди лиц, участвующих в деле. Стороны относятся к тем лицам, участвующим в деле, для которых характерны следующие признаки: 1) они имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела; 2) выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов.

Стороны — основные участники гражданского процесса. Они имеют противоположные материально-правовые интересы, которые противостоят друг другу. Спор о праве между сторонами разрешается судом с максимумом правовых гарантий правильного его рассмотрения.

Стороны обладают целым рядом вещественных признаков: 1) гражданско-правовая заинтересованность в разрешении спора; 2) процессуальная заинтересованность в вынесении благоприятного решения; 3) выступление в защиту своих субъективных прав и от своего имени⁸⁸.

Предметом судебной деятельности служит спорное материальное правоотношение. Оно определяет существование субъектного состава конкретного дела по спору, в котором обязательно действуют две стороны и между которыми ведется спор о праве.

Это обстоятельство предопределяет то, что сторонами становятся те лица, которые являются предполагаемыми субъектами спорного материального правоотношения. Закон связывает понятие сторон с понятием субъектов материальных правоотношений.

Определение сторон как субъектов спорных материальных правоотношений уже давно получило свое обоснование в трудах известных ученых-процессуалистов⁸⁹.

Один из субъектов спорного материального правоотношения выступает в качестве предполагаемого обладателя спорного права, которым он распоряжается в целях его защиты по своему усмотрению, а другое лицо — предполагаемый носитель правовой обязанности. Без сторон не может быть искового производства, в порядке которого разрешается большинство споров.

Одной из сторон является лицо, которое обращается в суд за защитой своего субъективного права или охраняемого законом интереса, поскольку оно считает, что другое лицо нарушило или неосновательно оспаривает его права или охраняемые законом интересы. В качестве другой стороны выступает лицо, которое указывается как предположительный нарушитель прав и законных интересов лица, обратившегося в суд.

Лицо, которое обращается в суд за защитой спорного права путем предъявления иска, называется истцом, а лицо, привлекаемое к ответу, к которому истец предъявляет свое исковое требование, именуется ответчиком. Поскольку стороны в процессе находятся в состоянии спора, вопрос о принадлежности прав или охраняемых законом интересов, а также о необходимости защиты этих прав и интересов, может быть разрешен только в итоге судебного разбирательства. Сторонами (истцом и ответчиком) участники конкретного спора становятся с момента возбуждения гражданского дела.

Следовательно, только суд может дать окончательный ответ на вопрос, принадлежит ли истцу спорное право и нарушено ли оно ответчиком. В момент предъявления иска и возбуждения дела существует лишь предположение о том, что истец — это лицо, которое предполагается субъектом спорного права или охраняемого законом интереса, а ответчик — то лицо, которое предположительно считается субъектом спорной обязанности, оспаривает права истца. Итак, как истец, так и ответчик — предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения.

Истец — это лицо, которое предположительно является обладателем спорного права или охраняемого законом интереса и которое обращается в суд за защитой, поскольку считает, что его право неосновательно нарушено или оспорено ответчиком⁹⁰.

⁸⁸ См.: *Чечот Д.М.* Участники гражданского процесса // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 109.

⁸⁹ *Чечина Н.А.* Гражданские процессуальные отношения // Чечина Н.А. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2004. С. 30, 43; *Краснокутский В.А.* Очерки гражданского процессуального права, опыт систематизации законодательства РСФСР и СССР по судоустройству. Кинешма, 1924; *Гольмстен А.Х.* Программа по русскому гражданскому судопроизводству. Пг., 1915; *Клейнман А.Ф.* Советский гражданский процесс. М., 1954 // *Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова.* М., 2005. С. 277, 279, 281).

⁹⁰ В литературе высказано мнение, что существуют «две основные формы участия истца в гражданском процессе». Однако в данном случае речь идет не о «двух формах участия», а об истце как предполагаемом субъекте спорного материального правоотношения, каковым он является в случае возбуждения им дела, и когда

Ответчик — лицо, которое по заявлению истца либо нарушитель его прав и интересов, либо неосновательно, по мнению истца, оспаривает его права и которое вследствие этого привлекается к ответу по иску и против которого поэтому возбуждается дело.

В русском гражданском судопроизводстве известно определение ответчика как лица, имеющего свои самостоятельные претензии к истцу в ответ на предъявленные к нему требования в качестве встречного истца⁹¹.

Объединяет стороны то обстоятельство, что именно их спор о праве гражданском суд рассматривает и разрешает по существу.

Стороны участвуют в процессе для защиты своих прав, выступают в процессе от своего имени. Процесс, как правило, начинается по заявлению того лица, которое считает, что его право или охраняемый законом интерес нарушены.

Наряду с этим заявление в суд за защитой нарушенного или оспоренного права может подать не только то лицо, которое является субъектом спорного права. Согласно закону суд приступает к рассмотрению гражданского дела по заявлению лица, обращающегося за защитой своего права или охраняемого законом интереса по заявлению других лиц, имеющих по закону право выступать в защиту чужих интересов, а также прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и др.

Согласно ч. 2 ст. 38 ГПК РФ лицо, в интересах которого дело начато по заявлению лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, извещается судом о возникшем процессе и участвует в нем в качестве истца.

В случае отказа прокурора от заявления, поданного в защиту охраняемых интересов другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если это лицо или его законный представитель, не заявит об отказе от иска. При отказе истца от иска суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает прав и законных интересов других лиц (ч. 2 ст. 45 ГПК РФ).

Аналогичные последствия наступают в случае отказа органов, организаций или граждан поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, а также отказа истца от иска (ч. 2 ст. 46 ГПК РФ).

Степень юридической заинтересованности сторон наиболее высока по сравнению с другими участниками гражданского процесса и обусловлена именно тем обстоятельством, что от их действий зависит движение процесса по каждому делу, переход из одной стадии в другую.

Стороны характеризуются юридическими свойствами правоспособности и дееспособности⁹².

Гражданская процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения и прекращается со смертью гражданина. Гражданская процессуальная правоспособность связана с гражданской правоспособностью. Согласно ч. 1 ст. 17 ГК РФ способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами. В то же время гражданская процессуальная правоспособность нетождественна гражданской правоспособности. Она в определенной степени носит самостоятельный характер. В порядке гражданского судопроизводства защищаются различные права и охраняемые законом интересы, вытекающие из жилищных, авторских, брачно-семейных и других отношений. В связи с этим гражданская правоспособность не может иметь определяющего значения для всех дел. Процессуальная правоспособность суда, свидетелей, экспертов, прокурора и некоторых других участников гражданского процесса не связана с их гражданской правоспособностью.

Содержание гражданской правоспособности определяется нормами ГК РФ (ст. 18)⁹³.

Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и охраняемых законов интересов.

В качестве сторон или третьих лиц в гражданском процессе, как известно, могут участвовать юридические лица. В силу закона юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1

иск в защиту его интересов предъявлен так называемым «процессуальным истцом» (Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. 3-е изд. М., 2001. С. 102).

⁹¹ Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. С. 271.

⁹² В теоретической литературе получила обоснование категория правосубъектности, под которой понимается единство правоспособности и дееспособности (или праводеспособности). Однако ни действующее законодательство, ни практика разрешения гражданских дел не знают употребления этого термина. Вряд ли эта категория имеет право на самостоятельное существование (Гражданское право / Под ред. Е.А. Суханова. 2-е изд. М., 1998. Т. 1. С. 116).

⁹³ См.: Толстой Ю.К. К разработке теории юридического лица на современном этапе // Проблемы современного гражданского права. М., 2000. С. 681.

ч. 1 ст. 49 ГК РФ). Правоспособность юридического лица наступает с момента его государственной регистрации и прекращается в момент завершения его ликвидации (ст. 49 и ч. 1 ст. 51 ГК РФ).

В отношении юридических лиц по существу понятие правоспособности и дееспособности не различается, поскольку их правоспособность возникает и прекращается одновременно.

Гражданская процессуальная дееспособность — это способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности, которая принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим возраста 18 лет, и организациям (ч. 1 ст. 37 ГПК РФ). Именно с момента достижения совершеннолетия (согласно ст. 21 ГК РФ совершеннолетие наступает по достижении 18-летнего возраста) граждане могут лично или через представителей участвовать в процессе по гражданскому делу и самостоятельно распоряжаться принадлежащими им правами и нести обязанности.

Вместе с тем имеются исключения из общего правила. В случаях, предусмотренных законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и охраняемые законом интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (ч. 4 ст. 37 ГПК РФ). Права, свободы и охраняемые законом интересы несовершеннолетних, а также граждан, ограниченных в дееспособности, признанных недееспособными, защищают их законные представители: родители, усыновители, опекуны, попечители (ч. 5 ст. 37 ГПК РФ)⁹⁴. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак (ч. 2 ст. 21 ГК РФ). В соответствии со ст. 13 Семейного кодекса РФ при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту государственной регистрации заключения брака вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет.

Несовершеннолетний может лично осуществлять процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности со времени вступления в брак или объявления его полностью дееспособным (эмансипированным).

Согласно ст. 56 Семейного кодекса РФ при нарушении прав и законных интересов ребенка он может самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет в суд.

Закон изменил пределы дееспособности несовершеннолетних родителей. Несовершеннолетние родители имеют право требовать по достижении ими возраста 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке (ст. 62 Семейного кодекса РФ).

Таким образом, гражданская процессуальная дееспособность может наступить в полном объеме и до достижения 18 лет в случаях, указанных в законе.

Содержание дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет установлено ч. 1 ст. 26 ГК РФ. В соответствии со ст. 1074 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях. Новым является институт эмансипации. Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Для объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным необходимо решение органа опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей, усыновителей, попечителей, а при отсутствии такого согласия — решение суда (п. 1 ч. 1 ст. 27 ГК РФ).

Права, свободы и охраняемые законом интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет защищают в процессе их законные представители, однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних (ч. 3 ст. 37 ГПК).

Права и охраняемые законом интересы несовершеннолетних, а также граждан, признанных недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, защищаются в суде их законными представителями. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах без специального полномочия (п. 2 ч. 1 ст. 31 ГК РФ).

Процессуальная дееспособность граждан прекращается либо с их смертью, либо с признанием в судебном порядке их недееспособными.

Стороны пользуются всеми процессуальными правами, принадлежащими лицам, участвующим в деле.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, снимать копии, делать выписки, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной формах; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные

⁹⁴ Судебная практика по гражданским делам / Под ред. В.М. Жуйкова. М., 2002. С. 52.

законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами (ч. 1 ст. 35 ГПК). В тех случаях, когда стороны недобросовестно используют свои права или чрезмерно затягивают процесс, создавая препятствия нормальному ходу процесса и осуществлению правосудия по конкретному спору, суд должен пресекать подобные действия, применяя санкции, предусмотренные законом.

Объем прав сторон гораздо шире по сравнению с остальными лицами, участвующими в деле. Закон предусматривает наличие процессуальных прав, которые принадлежат только сторонам. Эти права являются распорядительными и направлены на распоряжение объектом процесса, переходом процесса из одной стадии в другую.

Закон в качестве одного из важных прав истца предусматривает его право отказа от иска, изменения предмета или основания иска.

В соответствии со ст. 39 ГПК РФ основание и предмет иска истец вправе определить по своему усмотрению. Суд не наделен правом без согласия истца изменять основание и предмет заявленных исковых требований⁹⁵.

Отказ от иска — это важное диспозитивное право истца, означающее, что истец отказался от своего материально-правового требования к ответчику, а следовательно, и от продолжения процесса⁹⁶. Отказ от иска возможен как в суде первой, так и в суде второй инстанции, а также в стадии судебного надзора. По существу об этом же идет речь и в стадии исполнительного производства, когда оно прекращается ввиду отказа взыскателя от взыскания.

Признание иска ответчиком означает, что он признает требование к нему истца (ч. 1 ст. 39 ГПК РФ). Признание иска может быть как полным, так и частичным. При признании иска и принятии его судом процесс продолжается и по делу выносится решение об удовлетворении исковых требований.

Стороны имеют право заключить мировое соглашение (ч. 1 ст. 39 ГПК РФ). Мировое соглашение — это двусторонний договор, в котором стороны идут на взаимные уступки друг другу, определяя свои права и обязанности по спорному правоотношению. Оно может заключаться только между субъектами спорного материального правоотношения (истец, ответчик, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора). Однако заключение мирового соглашения исключено по отдельным категориям гражданских дел, например, о лишении родительских прав, о взыскании алиментов.

Суд не принимает отказа истца от иска, признания иска и не утверждает мирового соглашения сторон, если это противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК РФ).

Суд обязан содействовать сторонам в реализации диспозитивных прав, разъяснять последствия тех или иных процессуальных действий. Важно отметить, что при изменении основания и (или) предмета иска, увеличение размера исковых требований, течение срока начинается с момента вынесения соответствующего определения (ч. 3 ст. 39 ГПК РФ).

Закон предусматривает, что со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска 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 в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств (ст. 99 ГПК).

На участниках процесса лежит обязанность соблюдать порядок во время разбирательства дела. В случае нарушения этого требования закон предусматривает, что суд может применить определенные санкции: первоначально предупреждение, а затем удаление из зала судебного заседания (ст. 159 ГПК). Закон также возлагает на стороны обязанность известить суд о причинах неявки их в судебное заседание и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167 ГПК).

На сторонах лежит важная обязанность быть правдивыми в процессе и сообщать суду сведения, соответствующие действительности.

Вместе с тем существует мнение о том, что обязанности говорить правду участников гражданского процесса, в том числе и самих тяжущихся (сторон), являются не правовыми, а носят моральный характер⁹⁷.

В литературе высказано мнение о том, что существует процессуальная обязанность истца лично присутствовать в судебном заседании, которая зависит как от усмотрения суда, так и от личной заинтересованности истца (соистца) в благоприятном для него исходе дела⁹⁸.

⁹⁵ БВС РФ. 1998. № 9. С. 14.

⁹⁶ Там же. 2000. № 8. См. также: Судебная практика по гражданским делам. С. 491, 493.

⁹⁷ См.: *Ференс-Сороцкий А.А.* Аксиомы гражданского процесса // Актуальные проблемы гражданского процесса. СПб., 2002. С. 51.

⁹⁸ См.: *Гребенцов А.М.* Новый Гражданский процессуальный кодекс об обязательном участии истцов (соистцов) в судебном заседании // Судебная защита прав граждан в ее наиболее эффективных формах. Екатеринбург, 2003. С. 88.

Устав гражданского судопроизводства Российской Империи предусматривал законодательное закрепление целого ряда основных процессуальных обязанностей сторон.

К их числу относилась обязанность проигравшей стороны возместить другой стороне судебные расходы (ст. 868 УГС), существовала обязанность иностранного подданного в случае предъявления им иска, не состоящего на государственной службе и не имеющего недвижимости обеспечить возможные убытки и издержки по делу по требованию ответчика (п. 5 ст. 571 УГС). Статья 442 УГС предусматривала правило, согласно которому «каждая сторона обязана по требованию своего противника представлять находящиеся у нее документы, служащие к подтверждению спорных обстоятельств дела»⁹⁹.

При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

§ 3. Процессуальное соучастие

Процессуальное соучастие — это участие в одном и том же процессе нескольких истцов или нескольких ответчиков, требования или обязанности которых не исключают друг друга.

Устав гражданского судопроизводства Российской Империи под соучастниками понимал участие нескольких истцов или ответчиков, участвующих в производстве одного дела (ст. 15).

Согласно ст. 40 ГПК иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно.

Процессуальные соучастники имеют процессуальные права сторон и несут их обязанности. Известны случаи, когда соответчики, не признавая предъявленный к ним иск, предъявляли встречный иск в целях защиты своих интересов¹⁰⁰.

Участие в деле нескольких истцов или ответчиков может в некоторых случаях осложнить рассмотрение и разрешение гражданско-правового спора по существу, и в силу этого оно допустимо только в тех случаях, когда может привести к более быстрому и правильному рассмотрению спора. Важный признак процессуального соучастия — возможность сосуществования материально-правовых требований (или обязанностей) нескольких истцов (или ответчиков).

В этом и состоит отличие соучастников от третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 42 ГПК). Процессуальное соучастие может иметь место как по инициативе сторон, так и по воле суда.

Как правило, процессуальное соучастие имеет место тогда, когда это обусловлено конкретными обстоятельствами дела и способствует правильному разрешению спора. В связи с этим в стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов или соответчиков. В этой стадии судья разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, соответчиков (п. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК).

Как известно, в гражданском процессе возможно соединение исков по субъектам процесса (субъективное соединение исков), которые и являются процессуальными соучастниками.

Соучастие возможно как на истцовой, так и на ответной стороне. В первом случае речь идет о процессуальных соистцах¹⁰¹, а во втором — о процессуальных соответчиках¹⁰².

Возможны случаи, когда в качестве соответчиков выступают юридические лица. Так, по конкретному делу был предъявлен иск физического лица к Комитету по финансам и налоговой политике муниципального образования г. Ханты-Мансийск и отделу внутренних дел Ханты-Мансийского района, управлению внутренних дел Ханты-Мансийского автономного округа Тюменской области о возмещении материального ущерба и компенсации морального вреда, причиненных истцу тем, что в результате неправомерных действий сотрудника внутренних дел был по неосторожности убит его сын¹⁰³.

Предъявление иска несколькими соистцами к одному ответчику называется активным соучастием, а предъявление иска одним истцом к нескольким ответчикам называется пассивным соучастием¹⁰⁴. При этом в процессе всегда будут оставаться две стороны: истцовая и ответная.

Предъявление иска несколькими соистцами к нескольким ответчикам именуется смешанным соучастием.

⁹⁹ Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. С. 307.

¹⁰⁰ Судебная практика по гражданским делам. С. 81.

¹⁰¹ См.: *Жуйков В.М.* Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 282–283; см. также: БВС РФ. 2002. № 9. С. 2.

¹⁰² БВС РФ. 2001. № 7. С. 12.

¹⁰³ Там же. 2002. № 7. С. 7.

¹⁰⁴ Там же. 2001. № 6. С. 11.

Закон устанавливает основания процессуального соучастия. Согласно ст. 40 ГПК РФ процессуальное соучастие допускается, если: 1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков; 2) права и обязанности нескольких истцов и ответчиков имеют одно основание; 3) предметом спора являются однородные права и обязанности (ч. 2 ст. 40).

Соучастие бывает обязательным и факультативным. Обязательное соучастие имеет место в том случае, когда характер спорного материального правоотношения не позволяет решить вопрос о правах или обязанностях одного из участников процесса без привлечения остальных субъектов материального правоотношения в процесс для участия по конкретному делу. Так, в силу закона трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей. При отсутствии соглашения об уплате алиментов они взыскиваются в судебном порядке. В данной ситуации имеет место обязательное соучастие.

В некоторых случаях необходимость обязательного соучастия обусловлена прямым указанием закона. Так, согласно ч. 2 ст. 7 Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» от 8 июля 1991 г. (с изм. и доп.) в договор передачи жилого помещения в собственность включаются несовершеннолетние, имеющие право пользования данным жилым помещением, проживающие с лицами, которым это жилое помещение передается в общую с несовершеннолетними собственностью, или несовершеннолетние, проживающие отдельно от указанных лиц, но не утратившие право пользования данным жилым помещением. В случае возникновения спора, связанного с приватизацией жилого помещения, все они должны быть привлечены в процесс в качестве соучастников.

Факультативное соучастие означает, что вопрос о праве или обязанности одной из сторон можно разрешить отдельно в самостоятельном процессе и независимо от разрешения вопроса о правах и обязанностях другого участника. При факультативном соучастии характер спорного материального правоотношения позволяет рассмотреть дело в отношении каждого из субъектов в отдельном процессе.

Соучастники независимы друг от друга и могут совершать любые процессуальные действия по своему усмотрению. Помимо процессуальных прав, которыми наделены стороны, соучастники имеют дополнительные права. Так, в силу закона они могут поручить ведение дела одному из соучастников, присоединиться к кассационной жалобе, поданной одним из них.

В случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика или соответчиков в связи с характером спорного правоотношения суд привлекает его или их к участию в деле по своей инициативе. После привлечения соответчика или соответчиков подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 3 ст. 40 ГПК).

§ 4. Замена ненадлежащего ответчика

Замена ненадлежащего ответчика в гражданском процессе происходит в случае, когда выясняется, что то лицо, к которому предъявлен иск не может быть носителем спорной обязанности.

Правильное определение круга надлежащих ответчиков по конкретному делу имеет важное значение для вынесения законного и обоснованного решения суда¹⁰⁵.

Участие конкретного лица в гражданском процессе в качестве стороны, в данном случае ответчика, определяется наличием предположения о том, что ответчик является носителем спорной обязанности по предъявленному требованию истца.

В некоторых случаях в законе содержится указание на надлежащего ответчика по конкретным категориям гражданских дел. Так, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания), то в соответствии с ч. 1 ст. 151 ГК РФ на причинителя вреда судом может быть возложена обязанность по выплате денежной компенсации¹⁰⁶.

Ответственность по возмещению вреда, причиненного источником повышенной опасности, возлагается на собственника, передавшего транспортное средство в техническое управление без надлежащего юридического оформления (доверенности)¹⁰⁷.

В силу ч. 2 ст. 1079 ГК РФ в случае выбытия источника повышенной опасности из обладания его владельца в результате противоправных действий других лиц, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности несут лица, противоправно завладевшие таким источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности.

Надлежащим ответчиком по делам о компенсации за участие в боевых действиях, сведения о которых не относятся к сведениям, содержащим государственную тайну, и, следовательно, не подлежат засекречиванию, и

¹⁰⁵ БВС РФ. 2000. № 3; см. также: Судебная практика по гражданским делам. С. 50.

¹⁰⁶ Там же. 2002. № 6. С. 12.

¹⁰⁷ Там же. С. 14.

поскольку правоотношение по делам о выплате денежных средств за участие в боевых действиях являются отношениями, возникающими в связи с прохождением военной службы, то надлежащим ответчиком должен выступать тот орган, в котором истец проходит воинскую службу¹⁰⁸.

Надлежащим ответчиком по искам военнослужащих-преподавателей военных кафедр вузов, по искам о взыскании задолженности по выплате ежемесячной процентной надбавки к должностному окладу (тарифной ставке) за работу со сведениями, составляющими государственную тайну является высшее учебное заведение, за счет средств Минобразования РФ (п. 3 Постановления Правительства РФ от 14 сентября 1999 г. № 1255 «Об обучении граждан Российской Федерации по программам подготовки офицеров запаса на военных кафедрах при государственных муниципальных или имеющих государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственным образовательным учреждениям высшего профессионального образования»).

Если автомобиль, которым управлял гражданин по доверенности, ввезен на территорию Российской Федерации временно без уплаты таможенных платежей, т.е. является условно выпущенным, то собственник этого автомобиля не вправе передавать его в пользование другому лицу, а следовательно, именно он (собственник) остается владельцем источника повышенной опасности и должен нести ответственность за причиненный вред¹⁰⁹.

Надлежащими ответчиками по искам о защите чести, достоинства и деловой репутации привлекаются авторы не соответствующих действительности порочащих сведений, а также распространяющие эти сведения.

Если оспариваемые сведения были распространены в средствах массовой информации, то надлежащими ответчиками являются автор и редакция соответствующего средства массовой информации. Если эти сведения были распространены в средствах массовой информации с указанием лица — их источника, то это лицо также выступает надлежащим ответчиком.

При опубликовании или ином распространении не соответствующих действительности порочащих сведений без обозначения имени автора (например, в редакционной статье) надлежащим ответчиком по делу является редакция соответствующего средства массовой информации, т.е. организация, физическое лицо или группа физических лиц, осуществляющие производство и выпуск данного средства массовой информации (ч. 9 ст. 2 Закона РФ «О средствах массовой информации»).

В случае, если редакция средства массовой информации не является юридическим лицом, к участию в деле в качестве ответчика может быть привлечен учредитель данного средства массовой информации (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3).

Ненадлежащим ответчиком признается лицо, в отношении которого исключается существовавшее в момент возбуждения дела предположение о его юридической ответственности по предъявленному иску¹¹⁰.

В качестве ответчика в процессе может участвовать лицо, не являющееся носителем спорной обязанности.

В этих случаях суд сталкивается с ненадлежащей стороной (ответчиком) и производит ее замену. Ненадлежащий ответчик — это лицо, в отношении которого исключается предположение о том, что он носитель спорной обязанности.

Замена ненадлежащего ответчика может быть произведена по инициативе одной из сторон. Замена ненадлежащей стороны происходит при наличии определенных условий. Однако во всех случаях требуется согласие надлежащего истца на замену ненадлежащего ответчика.

Замена ненадлежащего ответчика происходит по правилам, предусмотренным законом. Суд при подготовке дела или по время его разбирательства в суде первой инстанции, может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим, если при этом не изменяется подсудность данного дела. После замены ненадлежащего ответчика подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 1 ст. 41 ГПК РФ).

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

§ 5. Процессуальное правопреемство

Процессуальное правопреемство — особый случай замены в гражданском процессе стороны или третьего лица. Если выбывает одна из сторон в спорном или установленном судебным решением правоотношении (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга и другие случаи перемены лицу в обязательствах), суд допускает замену этой стороны ее правопреемником. Правопреемство возможно на любой стадии процесса (ч. 1 ст. 44 ГПК РФ).

¹⁰⁸ Там же. № 8. С. 22.

¹⁰⁹ БВС РФ. № 3. С. 14.

¹¹⁰ Там же. № 5. С. 3.

Замена стороны или третьего лица происходит, как правило, в результате правопреемства, имевшего место в материальном праве, т.е. в спорном материальном правоотношении. Основания процессуального правопреемства аналогичны основаниям правопреемства в материальном правоотношении. Если правопреемство в материальном правоотношении допускает переход прав и обязанностей от одного лица к другому, то возможно и процессуальное правопреемство. Как правило, это бывает тогда, когда происходит перемена лиц в обязательстве, новый субъект права полностью или частично принимает на себя права и обязанности своего правопреемника.

Универсальное правопреемство возможно в тех случаях, когда происходит переход субъективных прав и обязанностей одного лица к другому, например, в порядке наследования.

Если же одной из сторон процесса является юридическое лицо, то основанием правопреемства выступает реорганизация юридического лица (ч. 1 ст. 58 ГК РФ). Закон указывает также на переход прав и обязанностей от одного юридического лица к другому и по основаниям, предусмотренным ч. 2–5 ст. 58 ГК РФ. Ликвидация юридического лица не влечет за собой правопреемства (ч. 1 ст. 61 ГК РФ).

Единое (сингулярное) правопреемство, т.е. правопреемство в отдельном материальном правоотношении, влечет за собой процессуальное правопреемство тогда, когда по закону допускается переход отдельных субъективных прав. Это может иметь место в случае перехода права собственности, уступки требования, перевода долга. Согласно ч. 1 ст. 387 ГК РФ права кредитора по обязательству переходят к другому лицу на основании закона и наступления указанных в нем обстоятельств. Согласно действующему гражданскому законодательству в порядке наследования переходят как права, так и обязанности наследодателя.

Устав гражданского судопроизводства Российской Империи содержал упоминание и об основных видах производства, указывая при этом на преемство общее и преемство частное. Основанием общего преемства были указаны смерть тяжущегося, сумасшествие или лишение его всех прав состояния.

Следует отличать процессуальное правопреемство от правопреемства в материальном праве. В гражданском процессе от одного лица к другому переходит вся совокупность процессуальных прав и обязанностей и не может быть частичного правопреемства. К лицу, заменившему выбывшего истца или ответчика, например, в связи с переводом долга или требования, переходят все права и обязанности.

Правопреемство в гражданском процессе допускается не всегда. Это зависит от того, допускает ли спорное материальное правоотношение правопреемство. Существуют такие права и обязанности, лично-доверительный характер которых не допускает возможности перехода прав и обязанностей к другому лицу. Согласно ст. 388 ГК РФ не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника. Не допускается правопреемство по делам, связанным с восстановлением на работе уволенного работника.

Согласно ч. 1 ст. 605 ГК РФ обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты. В силу личного характера обязательств по предоставлению содержания к наследнику получателя ренты не может перейти право требования по предоставлению содержания¹¹¹.

Хотя в законе говорится только о таких субъектах процессуального правопреемства, как стороны, действие ст. 44 ГПК распространяется и на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования.

Порядок процессуального правопреемства подчиняется определенным правилам. Процессуальное правопреемство может иметь место только в том случае, если процесс по конкретному делу уже возник.

Процессуальный порядок осуществления правопреемства состоит в следующем:

- при наступлении обстоятельств, служащих основанием для универсального правопреемства в материальном праве, в силу закона производство по делу подлежит обязательному приостановлению (п. 1 ст. 215 ГПК);
- в случае же единичного (сингулярного) правопреемства вступление в процесс правопреемника не требует приостановления производства по делу.

В случае выбытия стороны (смерти гражданина) в гражданском процессе суд в любой стадии процесса должен обсудить вопрос о возможности замены этой стороны ее правопреемником.

Процессуальное правопреемство возможно на любой стадии процесса. Когда правопреемство наступает в отношении нескольких лиц, суд должен известить каждого из них, и вступление их в процесс зависит от воли каждого лица. Правопреемник принимает на себя все процессуальные права и обязанности правопреемника, и все действия, совершенные им, обязательны для правопреемника. Согласно ч. 2 ст. 44 ГПК РФ все действия, совершенные до вступления правопреемника в процесс, обязательны для него в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которого правопреемник заменил. Время вступления в процесс правопреемника влияет на объем его прав и обязанностей, поскольку правопреемник не может изменить то, что имело место до его вступления в процесс. Если истец частично отказался от иска, то его правопреемник не может требовать полностью удовлетворения иска в полном объеме. В случае отмены решения и направления дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции права и обязанности правопреемника будут действовать в полном объеме. Если же правопреемство произошло после вступления

¹¹¹ БВС РФ. 2001. № 7. С. 12.

решения в законную силу, то правопреемник вправе требовать исполнения решения либо совершать лишь такие действия, которые мог бы совершить правопреемник.

Замена правопреемника правопреемником на стороне истца происходит только при наличии согласия его на эту замену и на вступление в процесс. В случае же отсутствия его согласия на замену и на вступление в процесс в качестве правопреемника производство по делу подлежит прекращению.

Замена же правопреемника на стороне ответчика происходит вне зависимости от его согласия на основании определения суда.

Правопреемство отличается от замены ненадлежащей стороны тем, что вступление в процесс правопреемника не означает начала нового процесса.

Процесс по делу продолжается с того момента, с которого он был приостановлен.

Определение суда о замене или об отказе в замене правопреемника может быть обжаловано.

ГЛАВА 8

ТРЕТЬИ ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. Понятие и виды третьих лиц

Третьи лица в гражданском процессе относятся к той же группе лиц, участвующих в деле, что и стороны (истец и ответчик). Их правовое положение характеризуется тем, что они, как и стороны, имеют и материально-правовую, и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела. Выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов.

Впервые проблема участия третьих лиц в гражданском процессе была разработана А.Ф. Клейнманом¹¹².

Институт третьих лиц, в том числе разработка вопросов, связанных с видами третьих лиц, был известен русскому гражданскому судопроизводству (Устав гражданского судопроизводства), о чем свидетельствуют труды ученых-процессуалистов¹¹³.

В отличие от сторон третьи лица никогда сами не являются инициаторами возбуждения гражданского дела, поэтому они и не участвуют в формировании первоначального материального спорного правоотношения.

Однако в ряде случаев участие третьих лиц в гражданском процессе допускается, поскольку решение, вынесенное по спору между истцом и ответчиком может послужить основанием для привлечения их в процесс. Этим объясняется то обстоятельство, что у третьих лиц всегда существует известная материально-правовая заинтересованность в исходе дела.

Третьи лица участвуют в гражданском процессе для защиты своих прав и охраняемых законом интересов, которые не совпадают с интересами истца и ответчика, поскольку решение суда, вынесенное по спору между первоначальными сторонами может затронуть в той или иной мере права и интересы этих лиц.

В случае участия третьих лиц в процессе суд сталкивается с несколькими материальными правоотношениями, находящимися в неразрывной связи и взаимозависимости.

Субъекты этих материальных правоотношений вступают в начатый процесс для защиты своих интересов. Так, например, решение, которое будет вынесено по первоначальному спору в будущем, может явиться основанием для стороны потребовать возмещения убытков на праве регресса от третьего лица, виновного в причинении вреда.

Возможность привлечения третьих лиц в процесс по конкретным категориям гражданских дел во многом обусловлена нормами материального права. Так, например, Гражданский кодекс РФ предусматривает в отдельных случаях по определенным видам договоров привлечение третьих лиц к участию в деле.

Так, например, по договору купли-продажи продавец обязан защищать покупателя товара от претензий, которые могут возникнуть у посторонних (других) лиц на проданное им имущество, исключать возможность привлечения к ответственности покупателя со стороны других лиц (см., например, ч. 1 ст. 460, ч. 1 ст. 461 и ч. 1 ст. 462 ГК РФ).

Таким образом, в случае отсуждения проданной вещи продавец обязан возместить покупателю ущерб.

При этом покупатель, к которому предъявлен иск, оказывается в положении ответчика не по своей вине, а по вине самого продавца. Именно поэтому продавец по требованию покупателя привлекается в процесс с той целью, чтобы оказать помощь покупателю по поводу купленной им вещи.

Распространенным основанием для привлечения в процесс третьих лиц является право регресса. Решение, которое вынесет суд, может оказаться основанием для предъявления нового иска в ином процессе. Например, согласно ст. 640 ГК РФ ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель в соответствии с правилами, установленными гл. 59 ГК РФ. Арендодатель вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора. Согласно

¹¹² См.: *Клейнман А.Ф.* Участие третьих лиц в гражданском процессе // Сб. трудов Иркутского университета. Т. XIII. Власть труда. Иркутск, 1927.

¹¹³ См.: *Нефедьев Е.А.* Учебник русского гражданского судопроизводства. М., 1903; *Яблочков Т.М.* Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1912; *Энгельман И.Е.* Курс русского гражданского судопроизводства. Юрьев, 1912; *Клейнман А.Ф.* Советский гражданский процесс // Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушниковой. С. 289, 291–292, 296, 301.

ст. 1081 ГК РФ лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных должностных или иных трудовых обязанностей лицом, управляющим транспортным средством и т.п.) имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу.

Привлечение в процесс третьих лиц может быть связано не только с правом регресса, что бывает в большинстве случаев, но возможны и другие основания. Так, например, судебной практике известны случаи привлечения третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, по делам, вытекающим из жилищных правоотношений (иски по делам о разделе жилой площади и о разделе пая в домах, которые принадлежат ЖСК или ДСК).

Участие третьих лиц в гражданском процессе является одним из случаев осложнения процесса по субъектному составу. В связи с этим третьих лиц следует отличать от соистцов или соответчиков, которые занимают в процессе самостоятельное положение, и требования их не исключают друг друга.

Третьи лица имеют материальные правоотношения только с тем лицом, на стороне которого они выступают. У них отсутствует наличие связи с противоположной стороной.

Участие в процессе третьих лиц обеспечивает возможность наиболее полного исследования всех обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, вместе с тем способствует наиболее быстрому и эффективному разрешению и рассмотрению спора, дает возможность определить права и обязанности других участников процесса и защитить их интересы в процессе рассмотрения дела, вынести законное и обоснованное решение по делу. Вместе с тем исключается возможность вынесения противоречивых решений в отношении одного и того же предмета спора.

Закон предусматривает возможность участия в гражданском процессе двух видов третьих лиц: третьи лица, заявляющие самостоятельные относительно предмета спора (ст. 42 ГПК РФ), и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (ст. 43 ГПК РФ).

Вопрос о вступлении третьих лиц в процесс решается, как правило, на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Вместе с тем закон допускает возможность вступления в дело третьих лиц до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу (ч. 1 ст. 42 ГПК РФ).

В этом случае, как при вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно спора, так и при вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно спора, рассмотрение дела происходит с самого начала (ч. 2 ст. 42 и ч. 2 ст. 43 ГПК РФ).

Закон предоставляет любому гражданину или юридическому лицу, чьи права и законные интересы нарушены или оспорены, право на судебную защиту. Такая защита может быть осуществлена как путем возбуждения гражданского дела в суде и участия заинтересованных лиц в качестве сторон (соучастников) по делу, так и путем вступления (привлечения) заинтересованного лица в уже начавшийся процесс и участия в нем в качестве третьего лица. Третье лицо с самостоятельными требованиями и третье лицо без самостоятельных требований являются предполагаемыми участниками иного материального правоотношения, связанного с правоотношением между сторонами. Помимо обеспечения судебной защиты субъекту, не являющемуся стороной по делу, участие третьих лиц позволяет объединить в одном деле все доказательства, способствует экономии процесса, предотвращает вынесение судом противоречивых решений.

Третьи лица — *предполагаемые субъекты материальных правоотношений, взаимосвязанных со спорным правоотношением, которые являются предметом судебного разбирательства, вступающие в начавшийся между первоначальными сторонами процесс с целью защиты своих субъективных прав либо охраняемых законом интересов.*

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

Лицо может вступить в процесс, возникший между другими субъектами для защиты своего права. Такое лицо называется третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора.

Закон подчеркивает, что эти третьи лица пользуются всеми правами и несут все обязанности истца (ст. 42 ГПК РФ). Следует отметить, что закон предоставляет возможность заинтересованному лицу защитить свое нарушенное или оспариваемое право еще до предъявления им самостоятельного иска путем вступления в процесс, начатый другими лицами.

В данном случае положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, уравнено с процессуальным положением истца, оно ищет защиты и требует, чтобы спорное право суд признал не за истцом и не за ответчиком, а только за ним, и добивается решения в свою пользу.

Требования третьего лица равнозначны требованию первоначального истца к ответчику.

Основным для правильного определения процессуального положения третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, является вопрос о том, предъявляет ли он самостоятельные требования относительно предмета спора¹¹⁴.

¹¹⁴ В теории гражданского процесса дореволюционного периода имеется ряд определений, а также оснований вступления третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, это —

Практика рассмотрения гражданских дел с участием третьих лиц свидетельствует о том, что иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, может быть предъявлен, как правило, к обеим сторонам первоначального спора, т.е. как к истцу, так и к ответчику. Ему важно отстоять в процессе рассмотрения спора свое самостоятельное право на предмет спора.

В литературе это мнение поддерживают большинство ученых, которые отмечают, что спорным является решение вопроса о том, к какой из первоначальных сторон (истцу или ответчику) предъявляется иск третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора. Однако исходя из сущности спорного правоотношения следует признать, что «вступление третьего лица не может не повлечь за собой спора не только с ответчиком, у которого находится спорное имущество, но и с ответчиком, который на это имущество претендует». Это правило относится в большей степени к искам о присуждении, при рассмотрении которых третье лицо может предъявить иск к обеим сторонам¹¹⁵.

Третье лицо с самостоятельными требованиями относительно предмета спора предъявляет к обеим сторонам самостоятельные иски на предмет спора, по существу само является стороной в спорном деле и имеет все права и обязанности стороны¹¹⁶.

Вступлению в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, должно предшествовать определение судом его правового статуса.

Вступление в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, происходит на основании определения суда. В законе подчеркивается, что 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 которое может быть подана частная жалоба (ст. 42 ГПК РФ).

В случае признания его третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, оно приобретает право на предъявление иска, т.е. должно обладать всеми предпосылками права на предъявление иска. Вместе с тем должен быть соблюден порядок осуществления (реализации) права на предъявление иска.

Судья может отказать третьему лицу в принятии искового заявления по основаниям, предусмотренным ст. 134 ГПК РФ, или же возвратить его исковое заявление в случае несоблюдения требований закона (ст. 135 ГПК РФ). Исковое заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, может быть также оставлено без движения (ст. 136 ГПК РФ).

Вместе с тем в случае, если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования не реализует своего права на вступление в процесс с самостоятельными требованиями, судья не может привлечь его к участию в деле. При этом третье лицо может требовать защиты своего нарушенного права путем предъявления самостоятельного иска к той стороне процесса, в пользу которой было вынесено решение суда.

Примером участия третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, является иск жены к своему бывшему мужу об истребовании у него швейной машины, приобретенной в период нахождения их в браке. В качестве третьего лица с самостоятельными требованиями в процесс вступил

присоединение третьего лица к производящемуся процессу с самостоятельным иском относительно объекта этого процесса, против одного или обоих тяжущихся (*Васьковский Е.В.* Учебник гражданского процесса. С. 415). К.И. Малышев относит сюда все случаи, когда третье лицо заявляет на спорное имущество свои особые права независимо от прав истца или ответчика (*Малышев К.И.* Курс гражданского судопроизводства. 2-е изд. С. 200; *Нефедьев Н.И.* Учебник русского гражданского судопроизводства. М., 1904. С. 104–105). И.Е. Энгельман относил сюда все те случаи, когда третье лицо отыскивает предмет спора вполне или отчасти в свою пользу (*Энгельман И.Е.* Учебник русского гражданского судопроизводства. СПб., 1899. С. 105). Т.М. Яблочков находил, что главное вступление третьего лица в процесс хотя и сопровождается некоторым своеобразием формы, но по существу не представляет особого вида иска, являясь комбинацией двух исков: по отношению к первоначальному истцу — это иски о признании, об установлении права, а по отношению к первоначальному ответчику — иски о признании и иски о присуждении (к возврату вещи) (*Яблочков Т.М.* Гражданское судопроизводство. С. 84).

¹¹⁵ См.: *Чечот Д.М.* Участники гражданского процесса // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 173.

¹¹⁶ См.: *Добровольский А.А.* Участие органов государственного управления в советском гражданском процессе: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1954. С. 10; см. также: *Чечина Н.А.* Гражданские процессуальные отношения // Чечина Н.А. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2004. С. 46.

директор курсов кройки и шитья, сообщивший, что предмет спора принадлежит курсам, которые посещала истица, она взяла швейную машину во временное пользование.

Иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, может быть предъявлен не только к первоначальным сторонам спора¹¹⁷, но и к одной из сторон — истцу или ответчику.

Как правило, требования истца и третьего лица с самостоятельными требованиями могут не совпадать полностью по своему содержанию и объему.

Их вступление в процесс может произойти по собственной инициативе, по ходатайству сторон или же по инициативе суда уже в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Процессуальное положение третьего лица с самостоятельными требованиями очень похоже на процессуальное положение соистца, поэтому важно определить их отличительные признаки. Таких признаков два. Во-первых, третье лицо всегда вступает в уже начавшийся процесс. Во-вторых, самостоятельный характер требований третьего лица, которые вытекают из иных или аналогичных оснований, но не таких же, как у истца.

Третье лицо и истец являются предполагаемыми субъектами различных по своему содержанию материальных правоотношений, хотя они и возникли по поводу одного объекта. Соистцы же — предполагаемые участники единого сложного многосубъектного правоотношения при обязательном соучастии, или же нескольких, но аналогичных по своему содержанию материальных правоотношений при факультативном соучастии. Их требования не исключают друг друга.

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

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 оно может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 43 ГПК РФ).

Вступив в процесс, оно стремится помочь лицу, на стороне которого оно участвует, с тем, чтобы защитить свой собственный интерес¹¹⁸.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, это такое лицо, которое вступает в уже начатый процесс, ведущийся по спору между первоначальными сторонами.

Основные цели участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования в процессе, состоят в том, чтобы защитить свои собственные интересы, поскольку решение суда, вынесенное по основному спору между истцом и ответчиком, может повлиять на его собственные права по отношению к одной из сторон.

Участие третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, обеспечивает выполнение целого комплекса процессуальных задач: во-первых, защиту материально-правовых интересов граждан, организаций, выступающих в процессе в качестве третьего лица, во-вторых, содействие в защите субъективных прав граждан и организаций, выступающих в качестве сторон по делу, в-третьих, всестороннее и полное в соответствии с объективной истиной установление всех обстоятельств по делу, в-четвертых, экономии времени и сил суда.

Влияние судебного решения на права и обязанности третьих лиц следует понимать в том смысле, что законная сила судебного решения, которым устанавливаются те или иные правоотношения, распространяется на третьих лиц вследствие такого его свойства, как преюдициальность. В процессе по регрессным искам не могут оспариваться факты и правоотношения, установленные решением, вынесенным с участием третьих лиц.

Влияние решения на права третьих лиц обусловлено тем обстоятельством, что они имеют материально-правовые отношения только с одной из сторон спора, т.е. они выступают всегда на стороне истца или ответчика и не связаны никаким материальным правоотношением с другой стороной. И в этом их отличие от соучастников.

Третьи лица без самостоятельных требований не обладают диспозитивными процессуальными правами, не являются они также и предположительными субъектами спорного материального правоотношения¹¹⁹.

Так, например, в случае предъявления иска о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности, материальное правоотношение существует между истцом (потерпевшим) и владельцем источника повышенной опасности, но не между истцом и непосредственным причинителем вреда, который участвует в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований.

Последствия участия в процессе третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на стороне истца или ответчика, обусловлены субъективными пределами законной силы судебного решения.

¹¹⁷ См.: *Аносова С.В.* Советский гражданский процесс / Под ред. А.Ф. Клейнмана. М., 1964.

¹¹⁸ По дореволюционному законодательству России вступление в процесс третьих лиц без самостоятельных требований относительно предмета спора называлось дополнительным вступлением в процесс или пособничеством. См.: *Яблочков Т.М.* Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1912. С. 75.

¹¹⁹ См.: *Чечина Н.А.* Указ. соч. С. 59–60.

Непривлечение третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования в процесс, освобождает его от ответственности, если оно докажет, что, приняв участие в процессе, он предотвратил бы вынесение неблагоприятного последствия для стороны (в случае, например, предъявления регрессного иска).

Основанием вступления в процесс третьего лица без самостоятельных требований может быть и иная юридическая заинтересованность в исходе дела, указанная в законе (см., например, ст. 462, 399 ГК РФ).

Так, если при обращении в суд с требованием о взыскании алиментов на детей будет установлено, что с ответчика уже взыскиваются алименты на детей от другого брака, то заинтересованные лица, в пользу которых взыскиваются алименты, должны быть привлечены к участию в деле в качестве третьего лица на стороне ответчика¹²⁰.

Анализ судебной практики позволяет выделить ряд оснований для участия в деле третьих лиц без самостоятельных требований: возможность возникновения иска к кооперативу (третьему лицу) о предоставлении в пользование члену ЖСК жилой площади в соответствии с его долей пая — по делам о разделе пая и жилой площади в ЖСК между бывшими супругами; возможность возникновения иска к третьему лицу о расторжении договора займа или хранения, обеспеченного залогом, — по делам об освобождении имущества от ареста и др.

По смыслу ст. 706 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг против друга требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком. Это означает, что в случаях нарушения обязательств, возникающих из договора подряда, в качестве истцов и ответчиков могут выступать соответственно только заказчик и подрядчик. Субподрядчики, т.е. лица, которых подрядчик привлек к исполнению своих обязанностей, вправе участвовать в деле на стороне генерального подрядчика в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований¹²¹.

Наиболее распространенным основанием разрешения споров с участием третьих лиц является возможность предъявления регрессного иска к третьему лицу (ст. 461, 462, 1068, 1080 ГК РФ)¹²².

Случаи привлечения в процесс субъектов материальных правоотношений в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, предусмотрены также в иных нормах, регулирующих различные виды регрессных правоотношений (см., например, ч. 3 ст. 399 ГК РФ, п. 1 ст. 33, пп. 2 и 3 ст. 53 Федерального закона «Об ипотеке (залоге) недвижимости»; п. 5 ст. 187 и п. 1 ст. 281 Кодекса торгового мореплавания РФ).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут участвовать в процессе на стороне ответчика. Гораздо реже в судебной практике встречаются случаи участия третьих лиц на стороне истца¹²³.

В случае уступки требования и предъявления иска новым кредитором к должнику возможно привлечение на стороне истца первоначального кредитора, который занимает положение третьего лица, поскольку первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, его участие в деле в качестве третьего лица должно помочь истцу в защите его притязаний к ответчику. В случае отклонения судом заявленного притязания ввиду его недействительности истец получает право регресса по отношению к третьему лицу (первоначальному кредитору) (ст. 388, 390 ГК РФ).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут быть привлечены в процесс по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также по инициативе суда (ст. 43 ГПК РФ).

Как правило, ходатайство о привлечении третьих лиц может исходить не только от сторон процесса, но и от прокурора, госорганов и т.д.

¹²⁰ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (научно-практический) / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2001. С. 130.

¹²¹ См.: *Осокина Г.Л.* Курс гражданского судопроизводства России. Общая часть. Томск, 2002. С. 180.

¹²² В литературе неоднозначно решается вопрос о возможности совместного или раздельного рассмотрения основного и регрессного иска. Анализ судебной практики позволяет прийти к выводу, что наиболее часто в судебной практике суды не прибегают к одновременному рассмотрению в одном процессе обоих исковых требований. В настоящее время в ГПК РФ отсутствует правило (ГПК РСФСР 1964 г., ст. 39), предусматривающее обязательное привлечение третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, по делам о восстановлении на работе.

¹²³ *Гражданский процесс: Учебник* / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М., 2000. С. 79; *Туманова Л.В.* Участие третьих лиц как процессуальная форма обеспечения защиты интересов государства и общества в гражданском судопроизводстве (материально-правовые и процессуальные средства охраны и защиты интересов государства и общества). Калинин, 1988. С. 51.

Для третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, характерны следующие признаки:

- отсутствие самостоятельного требования на предмет спора;
- вступление в уже начатое по инициативе истца дело и участие в нем на стороне истца или ответчика;
- наличие материально-правовой связи только с тем лицом, на стороне которого третье лицо выступает;
- защита третьим лицом собственных интересов, поскольку решение по делу может повлиять на его права и обязанности¹²⁴.

Таким образом, основанием для вступления (привлечения) в дело третьего лица служит возможность предъявления иска к третьему лицу, обусловленная взаимной связью основного спорного правоотношения между одной из сторон и третьим лицом.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности сторон, за исключением права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, а также на предъявление встречного иска и требование принудительного исполнения решения суда (ч. 1 ст. 43 ГПК РФ).

Таким образом, у третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований, отсутствуют диспозитивные, распорядительные права сторон. О вступлении в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, суд выносит определение, при этом рассмотрение дела в суде производится с самого начала (ч. 2 ст. 43 ГПК РФ).

Следовательно, вступление в дело на стороне истца или ответчика не создает для третьих лиц положения стороны (соучастника) по спору между истцом и ответчиком. Третье лицо не является предполагаемым субъектом спорного материального правоотношения и не предъявляет никаких требований на объект спора. В связи с этим закон и не предоставляет третьему лицу, не заявляющему самостоятельных требований, полный объем прав и обязанностей стороны. Однако поскольку третьи лица участвуют в деле на стороне истца или ответчика, они, следовательно, содействуют защите субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон.

Третьи лица в ходе судебного разбирательства дают объяснения по делу (ст. 174 ГПК РФ), могут участвовать в допросе свидетелей (ст. 177 ГПК РФ), в исследовании письменных и вещественных доказательств (ст. 181–183 ГПК РФ), в допросе экспертов (ст. 187 ГПК РФ). Третьи лица участвуют в судебных прениях (ст. 190 ГПК РФ), а после вынесения решения имеют право на его кассационное обжалование (ст. 336 ГПК РФ). Они также могут обжаловать определение суда и возбуждать ходатайства, связанные с движением дела (об отложении дела слушанием, о приостановлении производства по делу и т.д.). Они имеют право также подать апелляционную жалобу (ст. 320 ГПК РФ) и обжаловать вступившее в законную силу судебное постановление (ст. 376 ГПК РФ).

¹²⁴ Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. М., 1980. С. 268 (автор главы — Т.Е. Абова).

ГЛАВА 9

УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. Задачи прокуратуры в гражданском процессе

Согласно Конституции РФ прокуратура представляет собой единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ. Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры определяется федеральным законом (ст. 129 Конституции РФ).

Таким законодательным актом федерального уровня является Закон РФ «О прокуратуре Российской Федерации»¹²⁵, которым устанавливается, что прокуратура осуществляет от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации.

Среди различных функций прокуратуры особое место занимает ее участие в рассмотрении судами гражданских, уголовных и административных дел. Своеобразие этой функции заключается в том, что прокуратура не осуществляет надзора за судебной деятельностью и, не покушаясь на самостоятельность, независимость, объективность судебной власти, обращается к ней как к инструменту защиты прав и интересов тех лиц, которые, по мнению прокуратуры, в этом нуждаются.

Так, в ч. 4 ст. 27 Закона РФ «О прокуратуре Российской Федерации» указывается, что в случае нарушения прав и свобод человека и гражданина, защищаемых в порядке гражданского судопроизводства, когда пострадавший по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не может лично отстаивать в суде или арбитражном суде свои права и свободы или когда нарушены права и свободы значительного числа граждан либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, прокурор предъявляет и поддерживает в суде или арбитражном суде иск в интересах пострадавших.

ГПК РФ (ч. 1 ст. 45) с учетом этого положения закона о прокуратуре указывает, что заявление в защиту прав, свобод и законных интересов граждан может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, нетрудоспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд.

Помимо защиты прав конкретных граждан, прокурор вправе обратиться в суд с заявлением с целью защиты прав, свобод и интересов неопределенного круга лиц и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Некоторые нормы отраслевого законодательства также предусматривают возможность самостоятельного обращения прокурора в суд. Так, согласно ст. 70 Семейного кодекса РФ дело о лишении родительских прав может рассматриваться судом по заявлению прокурора. Иски об ограничении родительских прав, помимо иных лиц, перечисленных в ч. 3 ст. 73 СК РФ, могут быть предъявлены прокурором. В силу ч. 1 ст. 391 Трудового кодекса РФ прокурор вправе обратиться с заявлением в суд, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует законодательству или иным нормативным правовым актам.

Значительна роль прокуратуры в разрешении судом дел публично-правового порядка. В частности, прокурор наделен правом в пределах своей компетенции обратиться в суд с заявлением о признании недействительным полностью или в части нормативного правового акта органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица (ч. 1 ст. 251 ГПК РФ).

§ 2. Формы участия прокурора в гражданском процессе

Участие прокурора в гражданском процессе возможно на любой стадии: от возбуждения дела в суде до исполнения решения суда. В то же время формы участия прокурора в гражданском процессе, объем его прав и обязанностей, содержание процессуальных действий различны в зависимости от того, в какой стадии процесса он принимает участие.

В стадии принятия заявления прокурор выступает в качестве инициатора возникновения процессуальных отношений. При этом форма и содержание поданного им заявления, помимо общих требований, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 131 ГПК РФ, должны соответствовать положениям ч. 3 ст. 131 ГПК. В исковом заявлении, предъявленном прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации,

¹²⁵ Указанный Федеральный закон действует с изм. и доп. от 22 августа 2004 г.

Федерации, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, указывается, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено. Весьма существенно требование относительно того, что в заявлении прокурора должна содержаться ссылка на закон или иной нормативный акт, предусматривающий способы защиты этих интересов. В случае обращения прокурора в защиту интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином.

Заявление об оспаривании нормативного правового акта также должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК РФ, и содержать: дополнительные данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, о его наименовании и дате принятия; указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью (ч. 5 ст. 251 ГПК РФ).

Указанное требование относительно содержания заявления, с которым прокурор обращается в суд, выступает в качестве гаранта соблюдения им тех положений закона, которые определяют случаи, когда прокурору предоставляется право инициировать гражданское дело в суде.

Несоблюдение прокурором требования о содержании подаваемого им заявления — основание для оставления заявления без движения, с последствиями, предусмотренными ст. 136 ГПК РФ.

Прокурор, подавший заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца. Исключение составляет право на заключение мирового соглашения. Прокурор также освобождается от обязанности по уплате судебных расходов.

В связи с этим он обязан в достаточной степени активно участвовать в подготовке дела к судебному разбирательству, в частности, передавать ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска, заявлять ходатайство об истребовании доказательств, которые не могут быть получены без помощи суда, например, о судебном поручении, о вызове свидетелей, о назначении экспертизы и т.п. Весьма желательно участие прокурора в предварительном судебном заседании, особенно в тех случаях, когда возникает вопрос о прекращении производства по делу, оставлении его заявления без рассмотрения либо когда ответчик возбудит спор о пропуске срока исковой давности или установленного федеральным законом срока обращения в суд.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству, а также в ходе судебного разбирательства возможен отказ прокурора от заявления, поданного в защиту интересов другого конкретного лица (лиц). Однако если это процессуальное действие прокурора не совпадает с позицией этого лица (лиц) или его законного представителя, то рассмотрение дела по существу продолжается. Для прекращения производства по делу необходимо также, чтобы истец или его законный представитель отказались от иска, и этот отказ не противоречил закону или не нарушал бы прав и законных интересов других лиц.

В ходе судебного разбирательства прокурор, обратившийся в суд с заявлением, не наделен правом давать заключение ни по существу рассматриваемого дела, ни по отдельным вопросам, которые могут возникнуть в судебном заседании.

Как лицо, участвующее в деле, прокурор вправе принести апелляционное или кассационное представления.

Вступление прокурора в гражданский процесс путем подачи им заявления — в настоящее время основная форма его участия в рассмотрении и разрешении гражданского дела по существу. Ограничивая условия его вступления в гражданский процесс, закон в то же время не связывает инициативу прокурора, его самостоятельность в решении вопроса о том, есть ли необходимость обращения в суд с соответствующим заявлением.

В то же время гражданское процессуальное законодательство предусматривает и другую форму участия прокурора в гражданском процессе, а именно вступление в процесс, уже начатый по инициативе других лиц. В отличие от первой формы она носит для прокурора обязательный характер, если закон предусматривает его участие в гражданском деле.

Об этой форме участия прокурора прежде всего говорится в ч. 3 ст. 45 ГПК РФ. В силу указанной нормы прокурор вступает в процесс и дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами, в целях осуществления возложенных на него полномочий.

Кодекс предусматривает участие прокурора в таких гражданских делах, как усыновление (удочерение) ребенка (ст. 273), о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении гражданина умершим (ст. 239), об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (ст. 284), об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288), о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством (ст. 304), об оспаривании нормативного правового акта (ст. 252), о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (ст. 260).

Среди федеральных законов, предусматривающих случаи участия прокурора в процессе рассмотрения отдельных категорий гражданских дел, можно назвать Семейный кодекс РФ, в котором закреплено, что дела о лишении родительских прав и о восстановлении в родительских правах (ст. 70, 72 СК РФ), об ограничении

родительских прав (ст. 73 СК РФ), об отмене усыновления (удочерения) ребенка (ст. 140 СК РФ) рассматриваются с участием прокурора.

При возникновении в суде указанных дел судья обязан поставить об этом соответствующего прокурора в известность, а при назначении дела к судебному разбирательству — направить ему извещение о месте и времени рассмотрения дела.

Неявка прокурора, извещенного судом о времени и месте судебного заседания, не может быть препятствием к разбирательству дела (ч. 3 ст. 45 ГПК РФ). Это положение позволяет сделать вывод о том, что рассмотрение дела в отсутствие прокурора, который обязан принять участие в рассмотрении дела в силу закона, при надлежащем его извещении о времени и месте судебного разбирательства, само по себе не относится к случаям нарушения норм процессуального законодательства, влекущего за собой отмену судебного постановления.

В отличие от прежнего законодательства ГПК РФ не предусматривает право суда признавать обязательным участие прокурора в деле.

§ 3. Права и обязанности прокурора как лица, участвующего в деле

Вступив в процесс рассмотрения и разрешения судом конкретного дела, в котором он обязан участвовать в силу закона, прокурор как лицо, участвующее в деле, вправе знакомиться с материалами дела, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства. К особым процессуальным действиям, на совершение которых уполномочен прокурор, вступивший в уже начатый процесс другими лицами, относится его заключение как по отдельным вопросам, возникающим во время разбирательства дела, так и по существу рассматриваемого дела в целом. Заключение по существу рассматриваемого дела дается прокурором в судебном заседании после исследования всех доказательств по делу (ст. 189 ГПК).

В своем заключении прокурор должен кратко обосновать общественную значимость рассматриваемых правоотношений и самого дела, если таковая имеет место, подробно проанализировать исследованные в ходе судебного разбирательства доказательства, оценить их, показать, какие из них следует признать достоверными, а какие недостоверными и почему, на существование каких имеющих значения для дела обстоятельств указывают достоверные доказательства, раскрыть характер правоотношений сторон, прокомментировать закон или иной нормативный правовой акт, регулирующий данные правоотношения, и в конечном итоге высказать свое мнение, как на основании этой правовой нормы должно быть разрешено дело.

Высказанная прокурором точка зрения по делу в целом не является обязательной для суда. Тем не менее внимательное прослушивание речи прокурора, участвующего в деле, будь то его выступление в прениях или произнесенное в порядке дачи заключения, а также речей всех иных участвующих в деле лиц, позволяет суду более четко уяснить позицию каждого участника, воспринять их аргументацию, сопоставить различные точки как на фактическую, так и на правовую сторону рассматриваемого дела и, в полной мере сообразуясь с требованиями принципов законности, состязательности и других принципов гражданского процесса, сформировать свое внутреннее убеждение относительно оценки доказательств, круга обстоятельств, установленных по делу обоснованности и правомерности заявленных требований.

Прокурор, участвующий в деле, вправе ознакомиться с протоколом судебного заседания и принести на него замечания, которые рассматриваются в порядке, установленном ст. 232 ГПК РФ.

При несогласии прокурора, участвующего в деле для дачи заключения, с решением суда, принятым по первой инстанции, им могут быть принесены апелляционное или кассационное представления (ст. 320, 336 ГПК РФ).

Поскольку согласно ст. 327 ГПК РФ рассмотрение дела судом апелляционной инстанции производится по правилам производства в суде первой инстанции, прокурор, принесший представление в эту судебную инстанцию, сохраняет свое право на участие в деле при его рассмотрении в апелляционном порядке. Аналогично решается вопрос об участии прокурора в апелляционной инстанции и в случае, если он, принимая участие в суде первой инстанции, не подавал апелляционного представления.

Прокурор, принесший апелляционное представление, вправе его отозвать до принятия решения или определения судом апелляционной инстанции. В случае принятия отзыва представления суд выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение суда первой инстанции не было обжаловано другими лицами.

Отзыв кассационного представления возможен до начала судебного заседания кассационной инстанции. Приняв отзыв, суд выносит определение о прекращении кассационного производства, при условии, если на решение суда первой инстанции не подавались жалобы других лиц (ст. 345 ГПК РФ).

Обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда имеют право должностные лица органов прокуратуры, перечисленные в ст. 377 ГПК РФ, лишь при условии, если в деле, при рассмотрении которого были постановлены эти судебные акты, принимал участие прокурор.

Предоставленное ст. 394 ГПК РФ право прокурора принести представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда также связано с его участием в рассмотрении дела. При этом представление может быть подано прокурором в течение трех месяцев (ст. 394 ГПК РФ). Таким

образом, ныне действующее законодательство уравнивает прокурора с другими лицами, участвующими в деле, по срокам обращения в суд.

Хотя прокурор не указан в числе лиц, участвующих в исполнительном производстве, ни в разделе VII ГПК РФ «Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов», ни в ФЗ «Об исполнительном производстве» ему нельзя отказать в праве на совершение процессуальных действий по исполнению тех судебных постановлений, принятых судом при рассмотрении дела, в котором прокурор принимал участие путем предъявления заявления, поскольку его правомочия в данном случае аналогичны тем, которыми обладает истец (взыскатель).

ГЛАВА 10

УЧАСТИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ОРГАНИЗАЦИЙ И ГРАЖДАН, ЗАЩИЩАЮЩИХ ПРАВА, СВОБОДЫ И ОХРАНЯЕМЫЕ ЗАКОНОМ ИНТЕРЕСЫ ДРУГИХ ЛИЦ

§ 1. Основания и цели участия

В случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав и законных интересов неопределенного круга лиц. Заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя (ст. 46 ГПК РФ). Согласно ст. 4 ГПК РФ гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав и свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Законодательное закрепление и правовая регламентация участия в гражданском процессе лиц, которые защищают не свои права, а охраняемые законом интересы и права других субъектов, служат важной гарантией законности осуществления правосудия.

Как известно, государственные органы могут занимать в процессе положение стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, в тех случаях, когда они сами являются непосредственными носителями прав и обязанностей, о защите которых просят суд, и когда они выступают в процессе от своего имени и в защиту собственных интересов. В приведенной ситуации они имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, занимают правовое положение истца или ответчика в процессе¹²⁶.

Однако государственные органы, органы местного самоуправления, организации или отдельные граждане могут участвовать в гражданском процессе для защиты не только своих прав и охраняемых законом интересов, но также для защиты интересов и прав других лиц, являющихся субъектами спорного материального правоотношения.

В этом случае основанием их участия в процессе будет служить заинтересованность в законном и обоснованном разрешении спора, вытекающая из тех функций и обязанностей, которые возложены на них законом и актами, определяющими компетенцию данного государственного органа (организации).

Обязательными условиями возбуждения дела государственным органом в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц являются следующие: указание закона, наличие просьбы заинтересованного лица (субъекта спорного материального правоотношения), в защиту прав предъявляется иск истцом в процессуальном смысле, который занимает положение процессуального истца.

В тех случаях, когда закон возлагает на органы государственного управления специальную обязанность, они участвуют в процессе в качестве процессуальных истцов.

Понятие процессуальных истцов в гражданском процессе связано с наличием целого ряда признаков, позволяющих выявить их характерные признаки:

- 1) отсутствие материально-правового интереса;
- 2) они освобождены от уплаты государственной пошлины и не несут судебных расходов по делу;
- 3) к ним не может быть предъявлен встречный иск;
- 4) наряду с процессуальным истцом к делу привлекается истец, чьи материальные права должен защитить суд¹²⁷.

Государственные органы относятся к той группе лиц, участвующих в деле, которые имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, участвуют в процессе от своего имени, но в защиту

¹²⁶ См., например, п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6/8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

¹²⁷ См.: *Чечот Д.М.* Участники гражданского процесса. М., 1960 // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 185.

чужих интересов. Они участвуют в процессе в силу возложенной на них законом служебной обязанности. Основанием участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и отдельных граждан является не только наличие специальных указаний в законе на возможность участия их в процессе в защиту прав и законных интересов других лиц, но и социальная направленность, особая значимость тех прав и охраняемых законом интересов, в защиту которых они выступают, например, охрана интересов материнства и детства, охрана окружающей природной среды, защита прав потребителей.

§ 2. Процессуальные формы участия

Закон предусматривает две процессуальные формы участия в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления: 1) обращение в суд с иском в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц по их просьбе или неопределенного круга лиц. Иск в защиту интересов недееспособного лица может быть предъявлен независимо от просьбы заинтересованного лица и 2) государственные органы и органы местного самоуправления могут вступить в процесс по своей инициативе или по инициативе участвующих в деле лиц, а также для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей.

Основная цель их участия в обоих формах состоит в защите прав и интересов граждан, организаций, выполнении обязанностей, порученных им государством по охране этих прав и интересов путем оказания содействия суду. Участвуя в гражданском процессе, государственные органы защищают не только права непосредственных их носителей, но и интересы государства и общества в целом, т.е. правопорядок.

Первая форма участия — возбуждение гражданского дела. Иск в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов недееспособного гражданина может быть предъявлен независимо от просьбы его законного представителя или иного заинтересованного лица (ч. 1 ст. 46 ГПК). Государственные органы и другие лица, которым закон предоставляет право защищать интересы иных лиц, возбуждают процесс по собственной инициативе в тех случаях, когда становится известно о нарушении чьих-то прав и охраняемых законом интересов, и закон предоставляет им такое право. В действующем законодательстве нельзя перечислить все возможные случаи предъявления ими исков в защиту чужих интересов. Однако в ряде случаев закон содержит такое указание.

Нормы, предусматривающие участие государственных органов в гражданском процессе, имеются в нормах материального права, регулирующих большое число правоотношений, служащих предметом рассмотрения в суде и регулируются нормами Семейного, Жилищного, Земельного, Градостроительного кодексов РФ и др.

В соответствии со ст. 28 ГК РФ должно быть дано разрешение органов опеки и попечительства на совершение сделки по отчуждению имущества малолетнего ребенка. Это разрешение должно быть получено перед совершением сделки с целью обеспечить соблюдение законных имущественных прав несовершеннолетнего ребенка¹²⁸.

Правовое положение органов государственной власти может быть определено актами местной администрации. Так, например, по делу о признании недействительными актов, изданных структурными подразделениями органа исполнительной власти Российской Федерации, Верховный Суд в определении указал, что комитет по здравоохранению в силу Закона г. Санкт-Петербурга «О структуре администрации Санкт-Петербурга» относится к органам государственной власти¹²⁹.

Кроме государственных органов, иски в защиту интересов других лиц могут предъявлять иные органы. Так, например, круг лиц, по заявлениям которых судами рассматриваются дела о лишении родительских прав, определен ч. 1 ст. 70 Семейного кодекса РФ. К ним, в частности, относятся орган или учреждение, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей: органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, территориальные центры социальной помощи семье и детям, социальные приюты для детей и подростков, интернаты для детей с физическими недостатками и др. (п. 9 постановления Пленума ВС РФ от 29 мая 1998 г. «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»).

Согласно закону иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен дошкольными образовательными учреждениями, общеобразовательными учреждениями и другими учреждениями, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (ст. 73 Семейного кодекса РФ).

При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей с их родителей (ч. 3 ст. 80 Семейного кодекса РФ).

¹²⁸ БВС РФ, 1999. № 4. С. 8.

¹²⁹ Там же. 2002. № 7. С. 21.

В соответствии с Законом РФ «О защите прав потребителей» органы по защите прав потребителей при местной администрации, а также общественные организации потребителей могут предъявлять иски в суде в защиту прав потребителей, а также в защиту неопределенного круга потребителей. Уточняя и развивая это положение, Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 29 сентября 1994 г. в редакции Постановления Пленума от 25 апреля 1995 г. с изменениями и дополнениями, внесенными постановлениями Пленума от 25 октября 1996 г., от 17 января 1997 г., от 21 ноября 2000 г., от 10 октября 2001 г. «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» указал, что право на предъявление исков к изготовителям (исполнителям, продавцам) предоставлено широкому кругу лиц, в том числе федеральному антимонопольному органу, федеральным органам исполнительной власти, органам местного самоуправления, общественным объединениям потребителей¹³⁰.

Так, требование о ликвидации общественного объединения в связи с прекращением им своей деятельности в качестве юридического лица по основаниям, предусмотренным в ст. 29 и 52 Закона РФ «Об общественных объединениях», может предъявить областное управление Министерства юстиции Российской Федерации¹³¹.

На основании Закона РФ «Об охране окружающей природной среды» от 19 декабря 1991 г. предприятия, учреждения, организации и граждане имеют право предъявлять иски в суд о прекращении экологически вредной деятельности, наносящей ущерб окружающей природной среде, а также причиняющей вред здоровью и имуществу граждан.

Указание на возможность предъявления иска в защиту не своих прав, а прав и интересов других лиц содержится в других нормах действующего законодательства. Так, согласно ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях их деятельности», принятому Государственной Думой 8 декабря 1995 г., профсоюзы могут от своего имени предъявлять иски в защиту интересов членов профсоюза (ст. 19, 23).

Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления», принятый Государственной Думой 28 августа 1995 г., предоставляет право органам местного самоуправления и их должностным лицам, предъявлять иски в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд о признании недействительными актов органов государственной власти и их должностных лиц, органов местного самоуправления и их должностных лиц, предприятий, учреждений, организаций, а также общественных объединений, нарушающих права местного самоуправления (ст. 46).

Целый ряд норм ГПК предусматривает возможность возбуждения некоторых дел особого производства государственными органами, другими лицами. Согласно ст. 281 ГПК РФ дело об ограничении гражданина в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами может быть возбуждено на основании заявления членов его семьи, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения, а также комиссии по делам несовершеннолетних.

Дело о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства может быть возбуждено в суде на основании заявления членов его семьи, близких родственников (родителей, детей, братьев, сестер) независимо от совместного с ним проживания, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Дело об ограничении либо о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами может быть возбуждено на основании заявления родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства (ч. 1, 2, 3 ст. 281 ГПК РФ).

Государственные органы и органы местного самоуправления, предъявляя иск в защиту чужих интересов, не являются стороной в материальном смысле, а выступают в качестве истцов только в процессуальном смысле. Лица, подавшие заявление в защиту законных интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 46 ГПК РФ).

Процессуальные истцы должны обосновывать и поддерживать в судебном заседании требования, с которыми они обратились в суд, совершать все действия в таком же порядке, как и истец — субъект спорного материального правоотношения, т.е. сторона в материальном смысле. К ним нельзя предъявить встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском требованием.

Государственным органам принадлежат все остальные права, которыми закон наделяет истца. Заинтересованное же лицо, в чьих интересах предъявлен иск, извещается о слушании дела и участвует в нем в качестве истца. В случае отказа государственных органов, органов местного самоуправления, организаций или граждан поддерживать требования, заявленные ими в интересах другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если лицо, в чьих интересах заявлено требование, или его представитель не заявит об отказе от иска. В случае отказа органов, организаций или граждан, поддержать требование, заявленное ими в интересах другого лица, а также отказа истца от иска, наступают процессуальные последствия, предусмотренные ч. 2

¹³⁰ Комментарий к постановлениям пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. М., 1999. С. 215.

¹³¹ БВС РФ. 2001. № 2. С. 3.

ст. 45 ГПК РФ. Государственные органы могут занимать в процессе положение ответчиков в процессуальном смысле. Так, орган опеки и попечительства может занимать положение ответчика в процессуальном смысле по делу о восстановлении в родительских правах и об отмене усыновления.

Второй формой участия в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления является вступление в дело для дачи заключения.

Заключение, даваемое органами государственного управления, должно отвечать определенным требованиям и среди них наиболее важным является указание не только на те действия, которые были совершены данным госорганом, но содержать правовой вывод, основанный на законе о том, как должен был разрешен спор, т.е. должна быть рекомендация суду по поводу дела, которое находится в его производстве. Заключение госорганов относится к числу письменных доказательств. В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе, по инициативе участвующих в деле лиц для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

В тех случаях, когда юридическая заинтересованность органов государственного управления в деле вытекает из их государственно-правовой деятельности, они участвуют в процессе со специальной целью — дать заключение по делу¹³².

Семейный кодекс РФ содержит достаточно большое количество норм, регулирующих участие органов опеки и попечительства в делах, вытекающих из брачно-семейных отношений (ст. 28, 70, 72, 79, 78 СК РФ). Так, при рассмотрении судами споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту интересов ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства (ст. 78 Семейного кодекса РФ).

Согласно ст. 273 ГПК РФ заявление об усыновлении рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста 14 лет, а в необходимых случаях родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от 10 до 14 лет.

В соответствии с п. 4 ст. 40 Закона РФ «О защите прав потребителей» федеральный антимонопольный орган (его территориальные органы) вправе вступить в дело по своей инициативе или по инициативе участвующих в деле лиц для дачи заключения в целях осуществления возложенных на него обязанностей или защиты нарушенных прав других лиц, государственных или общественных интересов¹³³.

Вопрос об участии государственного органа, органа местного самоуправления, организации в процессе решается в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Судья должен известить государственный орган о слушании дела. Государственный орган обязан представить к моменту рассмотрения дела свое заключение. Согласно ст. 78 Семейного кодекса РФ орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

Заключение органа опеки и попечительства должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченного на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г.)¹³⁴.

Участвуя в делах об усыновлении на основании документов, подтверждающих способность третьих лиц к содержанию и воспитанию детей, орган опеки и попечительства дает положительное заключение по делу¹³⁵.

Заключение указанных органов представляется в письменном виде, оглашается в судебном заседании. После чего суд, лица, участвующие в деле, их представители могут задавать уполномоченным представителям вопросы по поводу данного заключения в целях его разъяснения и уточнения. Представители государственных органов выступают в судебных прениях после сторон и третьих лиц, им предоставлено также право реплики. Если государственный орган привлекается к участию в деле, то его участие в деле является не только правом, но и обязанностью. Заключение государственного органа имеет важное значение для правильного разрешения спора, однако суд не связан доводами и выводами, содержащимися в заключении, и может вынести решение, противоположное мнению, высказанному в заключении. Однако в этом случае требуются аргументированные доводы суда несогласий с выводами, содержащимися в заключении.

¹³² См.: *Добровольский А.А.* Участие органов государственного управления в гражданском процессе. М., 1958. С. 35.

¹³³ БВС РФ. 2001. № 12. С. 2.

¹³⁴ Комментарий к постановлениям Пленума ВС РФ по гражданским делам / Под ред. В.М. Жуйкова. М., 1999. С. 401.

¹³⁵ БВС РФ. 2001. № 6. С. 8.

Заключение государственного органа, органа местного самоуправления следует отличать от заключения эксперта. Эксперт — лицо, которое не заинтересовано в исходе дела и отвечает лишь на вопросы, поставленные в определении суда о назначении экспертизы и касающиеся фактов, но не права. Его участие зависит от конкретных обстоятельств дела, в то время как участие в процессе государственного органа, как правило, обусловлено указанием закона.

ГЛАВА 11

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ

§ 1. Понятие судебного представительства

Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя (ч. 1 ст. 48 ГПК). Дела недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан ведут их законные представители, дела организаций — их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Судебные представители — физические лица, которые на основании предоставленных им полномочий выступают в суде от имени доверителя с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам.

Под судебным представительством понимается деятельность представителя в гражданском процессе, осуществляемая им в указанных выше целях.

Необходимость в судебном представительстве обусловлена различными причинами. Некоторые участвующие в деле лица могут не обладать гражданской процессуальной дееспособностью (несовершеннолетние, лица, признанные судом недееспособными). Поскольку недееспособные граждане не могут вести свои дела в суде, поэтому их права реализуют законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители).

Представительство нередко вызвано желанием заинтересованных лиц получить квалифицированную юридическую помощь при рассмотрении их гражданских дел в суде. Участие судебного представителя в процессе способствует более полному выяснению всех обстоятельств по делу, проявлению инициативы и активности участников процесса.

Представительство в гражданском процессе имеет большое значение и служит важной гарантией в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. В связи с этим законодательством установлен широкий круг лиц, которые могут участвовать в качестве представителей в суде.

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением судей, следователей, прокуроров: однако они могут участвовать в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Наличие определенного образовательного ценза для представительства в суде гражданским процессуальным законом не предусмотрено¹³⁶.

Определенные запреты на осуществление судебного представительства установлены законом в отношении адвокатов.

Так, адвокат не вправе:

- 1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;
- 2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:
 - имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;
 - участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;
 - состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое участвовало или участвует в рассмотрении дела;

¹³⁶ Так, по конкретному делу судом ошибочно не был допущен к участию в деле представитель, в частности в связи с отсутствием у него юридического образования (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 27 октября 2004 г. «Обзор судебной практики рассмотрения гражданских дел по искам и жалобам военнослужащих на действия и решения органов военного управления и воинских должностных лиц»).

- оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела.

Вести дело в суде через представителя могут не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане, участвующие в гражданском процессе в порядке ст. 46 ГПК, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Судебное представительство возможно по всем категориям гражданских дел в суде первой инстанции, в апелляционной и кассационной инстанциях, в надзорной инстанции, при пересмотре вступивших в законную силу решений, определений по вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении судебных решений.

Дела организаций ведут в суде их органы либо представители¹³⁷.

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. В учредительных документах предусматривается орган юридического лица, уполномоченный защищать его интересы в суде (ст. 53 ГК РФ).

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами.

В случае предъявления в суд общей юрисдикции, кроме Верховного Суда Российской Федерации, исковых или иных требований к Правительству Российской Федерации представление интересов Правительства в суде осуществляют федеральные министерства, иные федеральные органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации или Правительство¹³⁸. Федеральные министры, руководители иных федеральных органов исполнительной власти представляют Правительство в суде без доверенности.

Для представления позиции в Верховном Суде Российской Федерации Правительство назначает своего полномочного представителя, действующего от имени Правительства без доверенности.

Руководители федеральных органов исполнительной власти могут назначать представителей Правительства в суде из числа лиц, состоящих в штате этих и подведомственных им органов (центрального аппарата, территориальных и иных органах), либо привлекать адвокатов. Полномочия указанных лиц определяются в доверенности, которую подписывает руководитель соответствующего федерального органа исполнительной власти.

Федеральный орган исполнительной власти, назначивший представителя Правительства в суде, обязан в сроки, установленные процессуальным законодательством Российской Федерации для обжалования судебных решений, доложить в Правительство о результатах рассмотрения дела в суде.

В случае удовлетворения судом требований, предъявленных к Правительству (кроме исковых или иных требований, связанных с долговыми обязательствами Российской Федерации), соответствующий федеральный орган исполнительной власти в установленном порядке незамедлительно докладывает о принятом решении, вносит предложения об обжаловании решения суда, а по вступлении судебного решения в силу — о мерах по его выполнению.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Гражданский процессуальный кодекс РФ содержит новую норму о представителях. Суд назначает адвоката в качестве представителя, если отсутствует представитель у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50 ГПК).

Для выполнения поставленных задач представитель вступает в правоотношения с судом. Эти отношения регулируются нормами гражданского процессуального права и имеют процессуальный характер. Отношения же представителя и представляемого регулируются нормами материального права (гражданского, семейного,

¹³⁷ Представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводствах, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом (ч. 4 ст. 2 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

¹³⁸ Постановление Правительства Российской Федерации от 1 июня 2004 г. № 260 «О Регламенте Правительства Российской Федерации».

трудового и др.) и являются по своему характеру материально-правовыми отношениями, например отношения, вытекающие из договора поручения (ст. 182–189 ГК РФ), отношения между родителями и детьми.

Представитель выступает в процессе от имени представляемого. Формула «выступление от имени представляемого» в данном случае означает правомерные процессуальные действия судебного представителя, совершенные в пределах его полномочий по отношению к суду, осведомленному о представительском характере этих действий, и направленные на получение определенных правовых результатов для представляемого.

Участие в процессе судебного представителя не устраняет из дела представляемое лицо (истца, ответчика, заявителя и т.п.). Оно может участвовать в деле наряду со своим представителем (или даже несколькими представителями).

Закон не ограничивает представительство по кругу гражданских дел, однако, учитывая необходимость получения судом в ряде случаев личных объяснений сторон, суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя (например, по делам об установлении отцовства; о защите чести и достоинства и др.).

Судебное представительство — самостоятельный институт и его необходимо отличать от других правовых институтов.

Институт судебного представительства существенно отличается от представительства в гражданском праве. Их различают по ряду признаков: по целям и характеру отношений между представителем и представляемым, по субъектному составу, по основаниям возникновения, по правовым последствиям, которые влечет выдача поручения на совершение юридических действий.

О процессуальном положении представителя в гражданском процессе давно ведется дискуссия. Одни ученые считают, что представители не являются лицами, участвующими в деле, другие относят их к числу лиц, участвующих в деле. Точка зрения последних представляется более правильной. Судебный представитель является субъектом гражданских процессуальных отношений, имеет процессуальный интерес в деле, своими действиями оказывает влияние на развитие процесса. Он имеет самостоятельные процессуальные права и обязанности. За невыполнение своих процессуальных обязанностей он может быть привлечен к процессуальной ответственности. Однако без доверенности он не имеет права распоряжаться объектом спора.

§ 2. Виды судебного представительства

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемых, в других — для возникновения представительства волеизъявления представляемых не требуется.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

- 1) добровольное представительство, которое может появиться только при наличии на это волеизъявления представляемого;
- 2) обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно подразделить на:

- а) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;
- б) общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях.

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство может быть основано и на трудовых правоотношениях и может осуществляться постоянным сотрудником предприятия (например, юрисконсульт). В этом случае основанием представительства служит трудовой договор между предприятием и его работником.

Круг лиц, которые могут участвовать в процессе договорными представителями, довольно широк. Договорными представителями могут быть, например, адвокаты; юрисконсульты и другие штатные работники организаций — по делам этих организаций; один из соучастников по поручению других соучастников.

Чаще всего представителями в суде являются адвокаты. Они занимают ведущее место среди представителей в деле защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций в суде. Адвокаты — это лица, обладающие специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц — профессиональное занятие. Именно они призваны оказывать наиболее квалифицированную правовую помощь.

Чтобы получить правовую помощь, гражданин или организация обязаны заключить с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи, которое должно содержать предусмотренные законом условия (п. 4 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). Адвокат выступает в качестве представителя доверителя в гражданском, административном судопроизводстве только на основании договора поручения. Иные виды юридической помощи адвокат предоставляет на основании договора возмездного оказания услуг.

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, подлежит обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением.

По некоторым гражданским делам юридическая помощь адвокатами оказывается бесплатно (истцам в судах первой инстанции при ведении дел по искам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью; ветеранам Великой Отечественной войны — по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью; гражданам Российской Федерации — при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий, а также по вопросам, связанным с реабилитацией). Это касается граждан Российской Федерации, среднедушевой доход семей которых ниже прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающих граждан Российской Федерации, доходы которых ниже указанной величины.

«Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах... Если в установленном порядке услуги адвоката были оказаны бесплатно стороне, в пользу которой состоялось решение суда... расходы на оплату услуг адвоката взыскиваются с другой стороны в пользу соответствующего адвокатского образования» (ст. 100 ГПК).

В качестве договорного представителя предприятия, учреждения или организации может выступать любой ее штатный работник, уполномоченный на ведение дела в суде. В тех случаях, когда организация поручает защиту своих прав одному из сотрудников, учитывается его осведомленность, компетентность в деле, являющемся предметом судебного разбирательства. От имени юридических лиц в суде в качестве представителей выступают и юрисконсульты, которые, как и адвокаты, обладают специальными знаниями в области права и оказывают квалифицированную помощь своим организациям.

Общественным представительством называется представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественными объединениями по делам членов своих объединений, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти объединения. Общественное представительство имеет важное значение для защиты прав рабочих и служащих, изобретателей, рационализаторов, авторов художественных произведений и др. Основанием возникновения этого вида представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении, которое в силу устава обязано оказывать правовую помощь своим членам.

Общественные объединения защищают не все права граждан, а только те, реализация которых предопределяется задачами данного объединения. В связи с этим общественное представительство возможно только по некоторым категориям гражданских дел.

Общественные объединения, как правило, оказывают правовую помощь не только своим членам, но и другим гражданам, которые занимаются деятельностью, поощряемой этой организацией. Так, профсоюзы защищают права в области производства, труда, быта, культуры всех трудящихся, а не только членов профсоюза.

Членство в общественном объединении или занятие деятельностью, поощряемой этим объединением, может привести к возникновению представительства только при наличии волеизъявления на это со стороны представляемого. При отсутствии согласия представляемого уполномоченный общественным объединением не может быть допущен представителем к участию в деле.

Обязательным условием выделения общественного представителя является устное или письменное заявление об этом члена общественного объединения или другого лица, права которого охраняет данное объединение. Свои полномочия общественные представители сторон и третьих лиц получают не от представляемого, как при договорном представительстве, а от соответствующих общественных объединений.

Представителями интересов работников в суде могут выступать уполномоченные профессиональных союзов, т.е. лица, специально выделенные профсоюзом для оказания помощи в защите прав и законных интересов в суде. Ими может быть любой совершеннолетний член профсоюзов, но чаще уполномоченными профсоюзов выступают работники платного аппарата, имеющие юридическое образование и способные оказать рабочему или служащему квалифицированную правовую помощь.

В защиту прав изобретателей и рационализаторов в суде выступают уполномоченные общественных организаций. Общественными представителями могут быть и уполномоченные различных организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать интересы членов этих организаций.

Законное представительство. Появление термина «законное представительство» объясняется тем обстоятельством, что представляемый в силу своей недееспособности или частичной дееспособности не может посредством собственного волеизъявления избрать себе представителя и поэтому его определяет закон.

О законном представителе можно говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких-либо причин, не имеющих возможности защищать свои интересы в суде. Основанием этого вида представительства являются: 1) факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке (гл. 10 СК РФ); 2) факт усыновления детей (гл. 19 СК РФ); 3) административный акт о назначении опеки или попечительства (гл. 20 СК РФ).

Законные представители, как и все судебные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными.

Законными представителями в суде выступают родители, усыновители, опекуны, попечители. Данные лица имеют полномочия представителей в силу закона. Перечень законных представителей не является исчерпывающим. Законными представителями могут быть и иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Родители, не лишенные родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Они выступают в защиту своих детей во всех учреждениях, в том числе и судебных, без специальных полномочий (ст. 64 СК РФ).

Что касается представительства несовершеннолетних родителей в отношении своих детей, то вследствие снижения для них брачного возраста они обладают полной дееспособностью с момента вступления в брак. Если же родители не состоят в браке, то вопрос об осуществлении ими законного представительства решается в законодательстве следующим образом: родители, не состоящие в браке, с 16-летнего возраста вправе быть представителями своих детей; до достижения несовершеннолетними родителями 16-летнего возраста детям несовершеннолетних родителей может быть назначен опекун (ст. 62 СК РФ).

Возможны ситуации, когда между интересами родителей и несовершеннолетних детей имеются противоречия, что приводит к нарушению со стороны родителей прав и законных интересов ребенка. В таких случаях дети вправе самостоятельно обращаться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а по достижении 14-летнего возраста — в суд (ч. 2 ст. 56 СК РФ).

Родители, лишенные родительских прав, не могут быть законными представителями своих детей (ст. 71 СК РФ). Законное представительство в отношении детей прекращается по достижении ими совершеннолетия. После этого родители могут быть лишь их договорными представителями.

По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.

Выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении лиц, находящихся на попечении в государственных или общественных учреждениях, возложено на администрацию этих учреждений (гл. 20 СК РФ). В качестве законного представителя по делам подопечных в этих ситуациях выступает руководитель учреждения или уполномоченный им работник.

Над детьми до 14 лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, устанавливается опека. Над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, а также над совершеннолетними дееспособными лицами, если они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности, устанавливается попечительство.

Законные представители могут поручать ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

§ 3. Полномочия судебных представителей

Полномочия судебных представителей на ведение дела в суде должны быть удостоверены в соответствии с определенными требованиями, изложенными в законе.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом (ч. 1 ст. 53 ГПК).

Доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Эти доверенности могут быть удостоверены также организацией, в которой работает или учится доверитель; жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя; администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении; командиром (начальником) соответствующих воинской части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих частей, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

Доверенность представителю от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации. Руководитель организации как орган юридического лица действует от имени организации без доверенности, представляя ее во всех учреждениях и организациях. Полномочия руководителя на ведение дела в суде

подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (служебное удостоверение, протокол общего собрания, приказ и др.).

Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. Для осуществления же специальных полномочий адвокат должен иметь доверенность от представляемых лиц.

Уполномоченные профессиональных союзов, других общественных объединений должны представить документы, удостоверяющие поручение соответствующих объединений на осуществление представительства по данному делу (протокол или выписку из протокола общего собрания или выборного органа общественного объединения и др.). Для совершения распорядительных действий уполномоченные этих объединений обязаны представить суду доверенность от представляемых лиц.

Полномочия представителя могут быть определены в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК).

Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их полномочия. Такими документами служат паспорт родителей (усыновителей), свидетельства о рождении детей, акт об усыновлении. Опекуны и попечители должны представить суду опекунское или попечительское удостоверение.

Лица, не имеющие доверенности или иных документов, удостоверяющих их полномочия на ведение дела в суде, не могут быть допущены в процесс в качестве представителя. Отсутствие надлежащих полномочий у представителя лишает его процессуальные действия юридической силы.

При наличии соответствующим образом оформленных полномочий на ведение дела в суде представитель допускается в процесс и приобретает право на совершение всех тех процессуальных действий, которые вправе совершать сам представляемый в суде. Он, в частности, вправе знакомиться с материалами дела, снимать копии, делать выписки, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств и т.д. (ст. 35 ГПК). Это общие полномочия, без которых представитель не может обойтись, защищая права своих доверителей.

Вместе с тем закон предусматривает и такие процессуальные действия, право совершения которых должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом. Так, в ней должно быть специально оговорено право представителя на подписание искового заявления, предъявления его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег. Специальная оговорка в доверенности на право совершения каждого из названных действий необходима потому, что они связаны с распоряжением материальным правом доверителя.

В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении» отмечается, что «право признания обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, принадлежит и представителю стороны, участвующему в деле в ее отсутствие, если это не влечет за собой полного или частичного отказа от исковых требований, уменьшения их размера, полного или частичного признания иска, поскольку ст. 54 ГПК РФ, определяющая полномочия представителя, не требует, чтобы указанное право было специально оговорено в доверенности.

Суд не вправе при вынесении решения принять признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, совершенные адвокатом, назначенным судом в качестве представителя ответчика на основании ст. 50 ГПК РФ, поскольку это помимо воли ответчика может привести к нарушению его прав.

Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика на основании ст. 50 ГПК РФ, вправе обжаловать решение суда в кассационном (апелляционном) порядке и в порядке надзора, поскольку он имеет полномочия не по соглашению с ответчиком, а в силу закона и указанное право объективно необходимо для защиты прав ответчика, место жительства которого неизвестно» (п. 10 Постановления).

Законные представители, по сравнению с другими представителями, занимают особое положение. Они вправе совершать все те процессуальные действия, которые могли осуществлять в процессе сами представляемые, если бы они обладали процессуальной дееспособностью. В отличие от других представителей законные представители вправе самостоятельно совершать без особых на то полномочий распорядительные действия, такие как полный или частичный отказ от исковых требований, признание иска. Однако в некоторых случаях для совершения названного рода действий необходимо разрешение органа опеки и попечительства (ст. 37 ГК РФ).

ГЛАВА 12

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

§ 1. Понятие и виды процессуальных сроков

Своевременность защиты прав и интересов участвующих в деле лиц является одним из важных факторов, определяющих эффективность осуществления правосудия. Задачи судопроизводства — это правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел (ст. 2 ГПК).

Процессуальный срок — промежуток времени, в течение которого должны быть совершены определенные процессуальные действия. Процессуальные действия совершаются в процессуальные сроки, установленные федеральным законом. Если сроки не установлены федеральным законом, они назначаются судом (ч. 1 ст. 107 ГПК).

Можно выделить следующие виды процессуальных сроков:

1. Сроки, установленные законом:
 - а) сроки совершения процессуальных действий судом;
 - б) совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле.
2. Сроки, назначенные судом:
 - а) сроки совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле;
 - б) сроки для выполнения распоряжений суда лицами, не участвующими в деле.

Сроки, установленные законом

а) *сроки совершения процессуальных действий судом*

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 1999 г. № 79 «О ходе выполнения постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. № 7 “О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации”» отмечается, что «в целях защиты конституционных прав и законных интересов граждан уголовные и гражданские дела должны рассматриваться в строгом соответствии с правилами судопроизводства, важной составляющей которых являются установленные законом сроки выполнения отдельных процессуальных действий... Судам при осуществлении правосудия необходимо исходить из того, что несоблюдение установленных законом сроков производства по уголовным и гражданским делам существенно нарушает конституционные права граждан на судебную защиту...» (п. 1 Постановления).

Преднамеренное грубое или систематическое нарушение судьей процессуального закона, повлекшее неоправданную волокиту при рассмотрении уголовных и гражданских дел и существенно ущемляющее права и законные интересы граждан, «следует рассматривать с учетом конкретных обстоятельств как совершение поступка, позорящего честь и достоинство судьи или ущемляющего авторитет судебной власти» (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации»).

Неоправданная волокита может повлечь применение к виновному судье мер дисциплинарной ответственности на основании Закона РФ «О статусе судей». Более того, в Постановлении Конституционного Суда РФ от 25 января 2001 г. указано, что на основании п. 2 ст. 1070 ГК РФ подлежит возмещению государством вред, причиненный при осуществлении правосудия посредством гражданского судопроизводства в результате принятия незаконных актов, но и в иных случаях, в частности, нарушении разумных сроков судебного разбирательства, если вина судьи установлена.

Сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел определены в ст. 154 ГПК. Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения *двух месяцев* со дня поступления заявления в суд (включая время подготовки дела к судебному разбирательству), а мировым судьей до истечения *одного месяца* со дня принятия заявления к производству.

В исковом производстве есть и сокращенные сроки — один месяц установлен для рассмотрения дел о восстановлении на работе и о взыскании алиментов (ч. 2 ст. 154 ГПК). Федеральными законами могут предусматриваться сокращенные сроки рассмотрения и разрешения других категорий дел.

В тех случаях, когда в одном процессе соединяются требования, из которых для одних законом установлен сокращенный срок, а для других общий срок, дело подлежит рассмотрению в общий срок.

Специальные сроки предусмотрены в производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений:

- А) заявления об оспаривании нормативного правового акта должны быть рассмотрены в течение *одного месяца* со дня подачи заявления (ч. 2 ст. 252 ГПК);
- Б) заявления об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих рассматриваются и разрешаются в течение *десяти дней* с момента подачи заявления (ч. 1 ст. 257 ГПК);
- В) заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме:
- заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, рассматривается в течение *пяти дней* со дня его подачи, *но не позднее дня*, предшествующего дню голосования;
 - заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — *немедленно* (ч. 2 ст. 260 ГПК).

Если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решение относительно заявления принимается не позднее чем через *десять дней* со дня подачи заявления:

- заявление о неправильностях в списках избирателей, участников референдума разрешается в течение *трех дней* со дня подачи заявления, *но не позднее дня*, предшествующего дню голосования;
- заявление о неправильностях в списках избирателей, участников референдума, поданное в день голосования, — *немедленно* (ч. 1 ст. 260 ГПК);
- заявления о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума рассматривается не позднее чем через *четырнадцать дней* после подачи заявления;
- заявления о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума, поданные в ходе избирательной кампании, проведения референдума, — не позднее чем через *три дня* после подачи заявления;
- заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума рассматривается в течение *двух месяцев* со дня его подачи.

Исключения из общих сроков рассмотрения и разрешения дел существуют и в особом производстве.

Так, заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, рассматриваются судом в порядке особого производства в течение *пяти дней* со дня возбуждения дела (ст. 304 ГПК). Заявления о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина должно быть рассмотрено в течение *трех дней* со дня подачи заявления (ст. 306 ГПК).

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение третейского суда рассматривается судьей в срок, не превышающий *одного месяца*.

В апелляционной инстанции срок рассмотрения жалобы на решение мирового судьи — до *двух месяцев* со дня поступления в суд дела и апелляционной жалобы.

Сроки рассмотрения дел в суде кассационной инстанции варьируются в зависимости от того, каким судом оно рассматривается.

Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, автономного округа, окружной (флотский) военный суд должен рассмотреть дело, по кассационной жалобе или представлению прокурора, не позднее чем в течение *одного месяца* со дня его поступления.

Верховный Суд РФ — в течение *двух месяцев* со дня поступления дела.

Сокращенный срок для рассмотрения кассационных жалоб, представлений прокурора по делам о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ, поступившие в ходе избирательной кампании или подготовки референдума. Эти дела должны рассматриваться в течение *пяти дней* со дня их поступления.

Федеральным законом могут быть установлены сокращенные сроки и для других категорий дел (ст. 348 ГПК).

В суде надзорной инстанции сроки дифференцируются в зависимости от стадии прохождения дел — рассмотрения жалобы, представления прокурора; изучения истребованного дела; рассмотрения дела по существу (ст. 381, 382, 386 ГПК).

Окончанием срока рассмотрения дела является вынесение судом решения по существу спора либо определения о прекращении его производством или оставлении иска без рассмотрения.

По общему правилу решение принимается *немедленно* после разбирательства дела, а составление мотивированного решения может быть отложено не более, чем на *пять дней*, в сроки рассмотрения и разрешения дела, установленные законом (ст. 199 ГПК).

Судебный приказ выносится в течение *пяти дней* со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 126 ГПК).

Именно особые сроки принятия решения по делам о защите избирательных прав и право на участие в референдуме граждан РФ — решения относительно заявлений избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) *принимается не менее чем за пять дней до дня голосования* (ч. 2 ст. 260 ГПК).

Кроме названных, в законе предусмотрены и иные сроки для выполнения судом определенных процессуальных действий. Например, срок в *один месяц* установлен для выполнения судебного поручения (ст. 62 ГПК); в течение *трех дней* должна быть выслана ответчику копия заочного решения (ст. 236 ГПК); *трехдневный срок* предусмотрен и для направления лицам, не явившимся в судебное заседание, копий определений о приостановлении, прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 227 ГПК); рассмотрения заявления об обеспечении иска рассматриваются в день его поступления в суд (ст. 142 ГПК); замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение *пяти дней* со дня их подачи (ч. 2 ст. 232 ГПК); и др.

Закон допускает в установленных случаях возможность выхода суда за пределы нормативных сроков. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 152 ГПК по сложным делам судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных Кодексом сроков рассмотрения и разрешения дел. Судом могут быть сокращены установленные федеральным законом сроки приостановления исполнительного производства.

б) сроки совершения процессуальных действий, лицами, участвующими в деле

К срокам, определяемым законом, для лиц, участвующих в деле, относятся, например, *десятидневный срок* представления возражений относительно исполнения судебного приказа (ст. 128 ГПК); *пятидневный* — для подачи замечаний на протокол судебного заседания (ст. 231 ГПК); *три месяца* на обращение в суд с заявлением об оспаривании решения, действия органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего (ч. 1 ст. 256 ГПК); различные сроки на подачу заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ (ст. 260 ГПК); *десятидневный срок* подачи апелляционной жалобы на решение мирового судьи (ст. 321 ГПК); *десять дней* на обжалование и принесение представления в кассационном порядке (ст. 338 ГПК), срок в *один год* для обжалования судебных постановлений в порядке надзора (ч. 2, 3 ст. 376 ГПК) и некоторые другие.

В процессуальном законодательстве устанавливаются сроки для совершения наиболее значимых процессуальных действий, влияющих на права и обязанности лиц, участвующих в деле.

Осуществляя текущее руководство процессом и реализуя свои полномочия, суд назначает определенные сроки для совершения отдельных действий участниками судопроизводства.

Сроки, назначенные судом

а) сроки совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле

Назначение срока выполнения необходимых процессуальных действий лицами, участвующими в деле, как правило, является обязанностью суда. Эта обязанность может прямо указываться в законе.

Так, в частности, после принятия заявления судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству, указывает действия, которые следует совершить лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 147 ГПК). Суд назначает срок и для исправления недостатков апелляционной, кассационной жалоб или представления прокурора (ч. 1 ст. 232, ч. 1 ст. 341 ГПК). При принятии решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, и если эти действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает срок исполнения решения ответчиком (ст. 206 ГПК).

В некоторых случаях обязанность предполагается, исходя из обстоятельств дела и смысла закона. Так, выдавая сторонам запрос для получения доказательств, суд не может не установить срок их представления должностными лицами или гражданами, иное противоречило бы правилам доказывания и требованиям соблюдения сроков рассмотрения дел (ч. 2 ст. 57 ГПК).

Закон предоставляет суду и право назначать конкретные сроки — суд по своему усмотрению может установить порядок и срок исполнения принятого решения (ст. 204 ГПК).

Сроки для выполнения отдельных действий назначаются судом с учетом конкретных обстоятельств, исходя из соображений целесообразности и необходимости соблюдения общих сроков рассмотрения дела. Судом сроки должны назначаться с учетом принципа разумности — указывается в ст. 107 ГПК.

Например, в соответствии со ст. 136 ГПК судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения необходимых требований, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему *разумный срок* для исправления недостатков.

В некоторых случаях суд обязан установить срок в пределах, указанных в законе. Так, по делам вызывного производства при определенных обстоятельствах, суд устанавливает срок, в течение которого лицу, выдавшему документ, запрещается производить по нему платежи и выдачи. Этот срок не должен превышать *двух месяцев* (ч. 1 ст. 298 ГПК).

б) сроки для выполнения распоряжений суда лицами, не участвующими в деле

Судом могут назначаться сроки и для лиц, не являющихся участниками процесса. В соответствии со ст. 13 ГПК судебные постановления, а также законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения суда обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного

самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ.

Например, суд устанавливает срок для представления находящихся у должностных лиц или граждан доказательств, необходимых для рассмотрения дела (ст. 57 ГПК). Надо подчеркнуть, что при истребовании доказательств от должностных лиц и граждан законом предусмотрена обязанность в течение *пяти дней* известить суд о невозможности представить доказательство в установленный им срок (ч. 3 ст. 57 ГПК).

§ 2. Исчисление процессуальных сроков

Правила исчисления процессуальных сроков содержатся в ст. 107 ГПК. Сроки для совершения процессуальных действий определяются датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом времени. В последнем случае действие может быть совершено в течение всего периода.

Определение срока точной календарной датой необходимо, например, в случае, предусмотренном ст. 169 ГПК, в соответствии с которой суд, откладывая разбирательство дела, обязан назначить день нового судебного заседания с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств. В данной ситуации отсутствие указания на точную календарную дату явилось бы нарушением действующего законодательства, в соответствии с которым разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте его рассмотрения (ст. 155 ГПК).

Напротив, например, срок рассмотрения и разрешения дела невозможно установить иначе, нежели обозначением периода времени.

В ряде случаев процессуальные сроки могут определяться указанием на событие, которое должно наступить. В частности, при приостановлении производства по делу.

Процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами или днями.

Например, срок в *один год* установлен для обжалования судебных постановлений в порядке надзора (ч. 2, 3 ст. 376 ГПК); *три месяца* предоставляется законом для обращения в суд с заявлением об оспаривании решения, действия органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего (ч. 1 ст. 256 ГПК); судебный приказ выносится в течение *пяти дней* со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 126 ГПК), а *сорок восемь часов* дается для подачи заявления о принудительной госпитализации гражданина, помещенного в психиатрический стационар (ч. 1 ст. 303 ГПК).

Течение процессуального срока, исчисляемого днями, месяцами, годами начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ч. 3 ст. 107 ГПК).

Например, течение срока рассмотрения дела начинается на следующий день после даты, обозначенной в определении о назначении его к разбирательству в судебном заседании. При изменении основания или предмета иска, увеличении размера исковых требований течение срока рассмотрения дела начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия (ч. 3 ст. 39 ГПК).

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующие месяц и число последнего месяца срока. Если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, например, февраль не имеет тридцатого числа, то срок истекает в последний день этого месяца (ч. 1 ст. 108 ГПК).

В случаях, когда последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ч. 2 ст. 108 ГПК).

Процессуальный срок течет непрерывно с зачетом выходных и праздничных дней. Если начало срока приходится на нерабочий день, срок начинает течь с данного, а не ближайшего рабочего дня.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Если жалоба, документы либо денежные суммы были сданы в организацию почтовой связи до 24 часов последнего дня срока, то срок не считается пропущенным (ч. 3 ст. 108 ГПК).

Если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции (ч. 4 ст. 108 ГПК).

При пропуске процессуальных сроков наступают определенные правовые последствия.

Лица, участвующие в деле, пропустившие установленные сроки, лишаются права на совершение процессуальных действий. Жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, возвращаются без рассмотрения, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенных сроков (ч. 2 ст. 109 ГПК).

При нарушении сроков могут наступить и иные правовые последствия, нежели погашение права на совершение процессуальных действий.

Например, в случае неизвещения, а также, если требование суда о представлении письменного или вещественного доказательств в установленный срок не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, виновные должностные лица и граждане, не участвующие в деле, подвергаются штрафу.

Наложение штрафа не освобождает их от обязанности представления требуемого судом доказательства (ч. 3 ст. 57 ГПК).

Несоблюдение процессуальных сроков судьей (судом), судебным приставом-исполнителем также не освобождает их от обязательности совершения необходимых действий.

Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается в связи с приостановлением производства по гражданскому делу (ст. 215, 216 ГПК). Их течение приостанавливается с вынесением определения суда. Сроки приостановления производства по делу определяются ст. 217 ГПК.

Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается, и исчисляются они по правилам, изложенным в ч. 3 ст. 107 ГПК, т.е. со следующего дня после календарной даты вынесения определения о возобновлении производства. Процессуальные действия должны быть совершены в оставшийся после возобновления производства по делу срок.

От приостановления отличается перерыв процессуальных сроков. После перерыва процессуальный срок начинает исчисляться вновь с самого начала, а истекшее до перерыва время не засчитывается в новый срок. В гражданском процессуальном законодательстве предусмотрен один случай, когда возможен перерыв процессуальных сроков, а именно срок предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается предъявлением его к исполнению, если федеральным законом не установлено иное, а также частичным исполнением должником судебного постановления (ч. 1 ст. 432 ГПК).

§ 3. Продление и восстановление процессуальных сроков

Процессуальные сроки, назначенные судом, могут быть продлены судом (ст. 111 ГПК).

С просьбой о продлении сроков обращаются лица, для которых был установлен срок совершения определенных действий. Продление пропущенного срока может быть осуществлено и по инициативе суда.

В законе прямо не устанавливается порядок продления сроков. Это дает основание полагать, что продление процессуальных сроков может осуществляться судом без проведения специального заседания.

При решении вопроса о продлении процессуального срока принимается во внимание уважительность причины, по которой он был пропущен. Уважительной является причина, препятствовавшая или затруднявшая выполнение соответствующего действия в установленный срок (временная нетрудоспособность, командировка, семейные обстоятельства и т.п.).

Следует отличать продление процессуальных сроков от их восстановления. Продлеваются могут только сроки, установленные судом, а сроки, устанавливаемые законом, восстанавливаются.

При пропуске процессуальных сроков, установленных законом, лицам, участвующим в деле, разъясняется их право обратиться в суд с заявлением о восстановлении этого срока.

В ст. 112 ГПК содержится указание на порядок принятия и рассмотрения заявления о восстановлении срока.

Заявление подается лицами, пропустившими установленный законом срок, в суд, в котором должно было быть совершено процессуальное действие и рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются судебными повестками о времени и месте заседания, однако их неявка не служит препятствием для разрешения данного вопроса.

В соответствии с ч. 3 ст. 112 ГПК одновременно с подачей заявления о восстановлении срока должно быть совершено требуемое процессуальное действие, в отношении которого пропущен срок (подана жалоба, представлены документы).

Как и в случае продления процессуального срока, основанием восстановления является наличие уважительных причин пропуска срока. Признание причин уважительными зависит исключительно от усмотрения суда.

На определение суда об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба (ч. 4 ст. 112 ГПК).

ГЛАВА 13

СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ

§ 1. Понятие и виды судебных расходов

Судебные расходы — это затраты, возникающие в связи с рассмотрением дела в порядке гражданского судопроизводства.

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 88 ГПК).

Государственная пошлина представляет собой установленный законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов, в том числе за действия, совершаемые судом по рассмотрению, разрешению, пересмотру гражданских дел, за выдачу судом копий документов.

Цель взимания государственной пошлины в сфере судопроизводства — частичное возмещение государству затрат, связанных с обеспечением деятельности судов. Размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральным законом и зависят от характера иска (заявления, жалобы) и цены иска.

Судебные издержки — это денежные суммы, подлежащие взысканию при рассмотрении конкретного дела для выплаты их лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия (экспертам, свидетелям, специалистам), возмещения затрат суду по совершению перечисленных в законе отдельных процессуальных действий (ст. 94 ГПК).

В отличие от государственной пошлины размер издержек определяется исходя из фактически понесенных затрат при рассмотрении и разрешении конкретного гражданского дела.

Судебные расходы выполняют не только компенсационные функции. Обязанность их несения выступает как фактор предупреждения необоснованных обращений в суд.

§ 2. Государственная пошлина

В соответствии с ч. 2 ст. 88 ГПК размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральными законами о налогах и сборах. Таким законом является Налоговый кодекс Российской Федерации (ст. 333.16–333.42)¹³⁹.

Размер государственной пошлины

В соответствии со ст. 333.19 НК РФ по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче подлежащего оценке искового заявления имущественного характера 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. — 1 600 руб. плюс 2% суммы, превышающей 50 000 руб.;

от 100 001 руб. до 500 000 руб. — 2 600 руб. плюс 1% суммы, превышающей 100 000 руб.;

свыше 500 000 руб. — 6 600 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 — 2 000 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 — 2 000 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 и свободы граждан или организаций, — 100 руб.;

¹³⁹ Далее — НК РФ.

8) при подаче заявления по делам особого производства — 100 руб.;

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы — 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 2 руб. за одну страницу документа, но не менее 20 руб.;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1 000 руб.;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 100 руб.;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1 000 руб.;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов — 100 руб. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в два раза.

Государственная пошлина уплачивается лицом, обратившимся в суд общей юрисдикции или к мировому судье до подачи искового заявления, заявления, жалобы (в том числе апелляционной, кассационной или надзорной). В случае, если истец освобожден от уплаты государственной пошлины государственная пошлина уплачивается ответчиком (если он не освобожден от уплаты государственной пошлины) пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований в 10-дневный срок со дня вступления в законную силу решения суда.

Государственная пошлина уплачивается в наличной или безналичной форме.

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении. Уплата государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком.

Особенности уплаты государственной пошлины

Законом предусматриваются некоторые особенности уплаты государственной пошлины при обращении в суды общей юрисдикции, к мировым судьям.

По искам имущественного характера, подлежащим оценке, размер государственной пошлины исчисляется исходя из цены иска, которая указывается истцом. В соответствии со ст. 91 ГПК РФ цена иска определяется следующим образом:

1) по искам о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой денежной суммы;

2) по искам об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;

3) по искам о взыскании алиментов, исходя из совокупности платежей за год;

4) по искам о срочных платежах и выдачах, исходя из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за три года;

5) по искам о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах, исходя из совокупности платежей и выдач за три года;

6) по искам 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) по искам о прекращении платежей и выдач, исходя из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;

8) по искам о досрочном расторжении договора имущественного найма, исходя из совокупности платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года;

9) по искам 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) по искам, состоящим из нескольких самостоятельных требований, исходя из каждого требования в отдельности.

Следует обратить внимание на то, что в случае явного несоответствия указанной истцом цены действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления (ч. 2 ст. 91 ГПК РФ).

Встречаются ситуации, когда вообще затруднительно определить цену иска в момент его предъявления. В этом случае размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующей доплатой недостающей суммы государственной пошлины на основании цены иска, определенной судом при разрешении дела.

Указание на целый ряд особенностей, связанных с уплатой государственной пошлины в различных правовых ситуациях содержится в ст. 333.20 НК РФ.

Так, при подаче исковых заявлений, содержащих требования как имущественного, так и неимущественного характера, одновременно уплачиваются государственная пошлина, установленная для исковых заявлений

имущественного характера, и государственная пошлина, установленная для исковых заявлений неимущественного характера.

Существуют определенная специфика в определении размера государственной пошлины по делам о разделе имущества, находящегося в общей собственности, а также делам о выделе доли из указанного имущества, о признании права на долю в имуществе. В этих случаях размер государственной пошлины исчисляется по следующим правилам:

- если спор о признании права собственности истца (истцов) на это имущество ранее не решался судом, то размер государственной пошлины составляет:
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. — 1 600 руб. плюс 2% суммы, превышающей 50 000 руб.;
от 100 001 руб. до 500 000 руб. — 2 600 руб. плюс 1% суммы, превышающей 100 000 руб.;
свыше 500 000 руб. — 6 600 руб. плюс 0,5% суммы, превышающей 500 000 руб., но не более 20 000 руб.;
- если ранее суд вынес решение о признании права собственности истца (истцов) на указанное имущество, то размер государственной пошлины составляет:
для физических лиц — 100 руб.;
для организаций — 2 000 руб.

Необходимо обратить внимание и на другие особенности уплаты государственной пошлины.

Так, при предъявлении встречного иска, а также заявлений о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, государственная пошлина в соответствии с общими положениями, установленными ст. 333.19 НК РФ.

В случае выделения судьей одного искового требования или нескольких из соединенных исковых требований в отдельное производство государственная пошлина, уплаченная при предъявлении иска, не пересчитывается и не возвращается. По делам, выделенным в отдельное производство, государственная пошлина повторно не уплачивается.

Государственная пошлина не уплачивается при подаче кассационной жалобы соучастниками и третьими лицами, выступающими в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу.

При увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска. При уменьшении истцом размера исковых требований сумма излишне уплаченной государственной пошлины возвращается. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований.

В случае подачи исковых заявлений об истребовании наследниками принадлежащей им доли имущества государственная пошлина уплачивается в том порядке, который установлен при подаче исковых заявлений имущественного характера, не подлежащих оценке, если спор о признании права собственности на это имущество судом ранее был разрешен.

По делам 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.

Если судом производится замена выбывшей стороны ее правопреемником (в случае смерти физического лица, реорганизации организации, уступки требования, перевода долга и в других случаях перемены лиц в обязательствах), то государственная пошлина уплачивается правопреемником, только тогда, когда она не была уплачена замененной стороной.

В случае отказа в принятии к рассмотрению искового заявления или заявления о вынесении судебного приказа уплаченная государственная пошлина при предъявлении иска или заявления о вынесении судебного приказа засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины.

Существует некоторая особенность в оплате государственной пошлиной надзорных жалоб. Так, при подаче надзорных жалоб государственная пошлина уплачивается только в случае, если решения или определения по данным делам не были обжалованы плательщиком в кассационном порядке.

Освобождение от уплаты государственной пошлины

В ст. 89 ГПК РФ указывается, что льготы по уплате государственной пошлины предоставляются в случаях и порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Так, в соответствии со ст. 333.36 НК РФ от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, освобождаются:

- 1) истцы — по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий;
- 2) истцы — по искам о взыскании алиментов;

3) истцы — по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;

4) истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением;

5) организации и физические лица — за выдачу им документов в связи с делами о взыскании алиментов;

6) стороны — при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;

7) организации и физические лица — при подаче в суд:

- заявлений об отсрочке (рассрочке) исполнения решений, об изменении способа или порядка исполнения решений, о повороте исполнения решения, восстановлении пропущенных сроков, пересмотре решения, определения или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам, о пересмотре заочного решения судом, вынесшим это решение;
- жалоб на действия судебного пристава-исполнителя, а также жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенных уполномоченными на то органами;
- частных жалоб на определения суда, в том числе об обеспечении иска или о замене одного вида обеспечения другим, о прекращении или приостановлении дела, об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа, наложенного судом;

8) физические лица — при подаче кассационных жалоб по уголовным делам, в которых оспаривается правильность взыскания имущественного вреда, причиненного преступлением;

9) прокуроры — по заявлениям в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований;

10) истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного в результате уголовного преследования, в том числе по вопросам восстановления прав и свобод;

11) реабилитированные лица и лица, признанные пострадавшими от политических репрессий, — при обращении по вопросам, возникающим в связи с применением законодательства о реабилитации жертв политических репрессий, за исключением споров между этими лицами и их наследниками;

12) вынужденные переселенцы и беженцы — при подаче жалоб на отказ в регистрации ходатайства о признании их вынужденными переселенцами или беженцами;

13) уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по контролю (надзору) в области защиты прав потребителей (его территориальные органы), а также иные федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по контролю и надзору в области защиты прав потребителей и безопасности товаров (работ, услуг) (их территориальные органы), органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) — по искам, предъявляемым в интересах потребителя, группы потребителей, неопределенного круга потребителей;

14) физические лица — при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;

15) истцы — при рассмотрении дел о защите прав и законных интересов ребенка;

16) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации — при подаче ходатайства о проверке вступившего в законную силу решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления судьи;

17) истцы — по искам неимущественного характера, связанным с защитой прав и законных интересов инвалидов;

18) заявители — по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и (или) принудительном психиатрическом освидетельствовании;

19) государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в суды общей юрисдикции, а также к мировым судьям в случаях, предусмотренных законом, в защиту государственных и общественных интересов.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции и мировыми судьями также освобождаются:

1) общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

2) истцы — инвалиды I и II группы;

3) ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах;

4) истцы — по искам, связанным с нарушением прав потребителей;

5) истцы — пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, — по искам имущественного характера к Пенсионному фонду Российской Федерации, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу.

Следует обратить внимание на то, что применительно к данной группе плательщиков законом установлены некоторые особенности в части освобождения от уплаты пошлины.

Так, при подаче в суды общей юрисдикции, а также мировым судьям исковых заявлений имущественного характера и (или) исковых заявлений, содержащих одновременно требования имущественного и неимущественного характера, указанные лица освобождаются от уплаты государственной пошлины в случае, если цена иска не превышает 1 000 000 руб. В случае, когда цена иска превышает 1 000 000 руб., государственная пошлина уплачивается в сумме, исчисленной в соответствии с подп. 1 п. 1 ст. 333.19 НК РФ и уменьшенной на сумму государственной пошлины, подлежащей уплате при цене иска 1 000 000 руб.

Отсрочка (рассрочка) уплаты, уменьшение размера государственной пошлины

Процессуальным законодательством предусмотрена возможность предоставления отсрочки (рассрочки) уплаты государственной пошлины. Основания и порядок предоставления отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах (ст. 90 ГПК РФ).

Суды общей юрисдикции или мировые судьи, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате по делам, рассматриваемым указанными судами или мировыми судьями, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату (п. 2 ст. 333.20 НК РФ). Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины предоставляется по ходатайству заинтересованного лица. Обоснованность ходатайства должна быть подтверждена соответствующими документами (справками о размере заработной платы, пенсии, наличии несовершеннолетних детей, нетрудоспособных супругов и т.п.). Отсрочка (рассрочка) может быть предоставлена на срок до шести месяцев (ст. 333.41 НК РФ).

Обратим внимание на то, что в ГПК РФ не говорится о праве суда уменьшить размер государственной пошлины, однако такая возможность предусмотрена НК РФ (п. 2 ст. 333.20).

Возврат и зачет уплаченной государственной пошлины

Уплаченная государственная пошлина может быть полностью или частично возвращена, а также допускается ее зачет. Основания и порядок возврата или зачета пошлины устанавливаются ст. 333.40 НК РФ.

В частности, уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случае:

- 1) уплаты государственной пошлины в большем размере, чем это предусмотрено законом;
- 2) возвращения заявления, жалобы или иного обращения или отказа в их принятии судами. Если государственная пошлина не возвращена, ее сумма засчитывается в счет уплаты государственной пошлины при повторном предъявлении иска, если не истек трехгодичный срок со дня вынесения предыдущего решения и к повторному иску приложен первоначальный документ об уплате государственной пошлины;
- 3) прекращения производства по делу или оставления судом заявления без рассмотрения;
- 4) отказа лиц, уплативших государственную пошлину, от совершения юридически значимого действия до обращения в уполномоченный орган (к должностному лицу), совершающий (совершающему) данное юридически значимое действие.

Не подлежит возврату уплаченная государственная пошлина при утверждении судом мирового соглашения.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится по заявлению плательщика государственной пошлины, которое подается в налоговый орган по месту совершения действия, за которое уплачена (взыскана) государственная пошлина. Заявление может быть подано в течение трех лет со дня уплаты излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины.

К заявлению о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины прилагаются: решения, определения судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного или частичного возврата излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины, а также платежные поручения или квитанции с подлинной отметкой банка, подтверждающие уплату государственной пошлины, в случае, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, а если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов.

Возврат суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины производится за счет средств бюджета, в который произведена переплата.

Плательщик государственной пошлины имеет право на зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины в счет суммы государственной пошлины, подлежащей уплате за совершение аналогичного действия.

Зачет производится по заявлению плательщика, подаваемому в суд, в который он обращался за совершением юридически значимого действия. Заявление о зачете суммы излишне уплаченной государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня принятия соответствующего решения суда о возврате государственной пошлины из бюджета или со дня уплаты этой суммы в бюджет.

К заявлению о зачете суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины прилагаются: решения, определения судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного возврата государственной пошлины, а также платежные поручения или квитанции с подлинной отметкой банка, подтверждающие уплату государственной пошлины.

§ 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- расходы на оплату услуг представителей;
- расходы на производство осмотра на месте;
- компенсация за фактическую потерю времени, взыскиваемая со стороны недобросовестно заявившей необоснованный иск или спор либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, в пользу другой стороны;
- связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- другие признанные судом необходимыми расходы (ст. 94, 99 ГПК).

Свидетели, эксперты, переводчики, а также специалисты, вызываемые в суд общей юрисдикции для дачи показаний, заключений, переводов, участия в судебном разбирательстве, имеют право на возмещение понесенных ими расходов по явке в суд.

Вопросы, связанные с возмещением расходов указанным лицам, регулируются ГПК и Инструкцией о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд (утв. Постановлением СМ РСФСР от 14 июля 1990 г. с изм. от 2 марта 1993 г.).

Под расходами по явке в суд понимается:

- стоимость проезда к месту вызова и обратно;
- затраты по найму жилого помещения;
- выплата суточных.

Проезд к месту явки и обратно к месту постоянного жительства оплачивается свидетелям, экспертам, переводчикам и специалистам на основании проездных документов, но не свыше:

- по железной дороге — стоимости проезда в плацкартном или купейном вагоне;
- по водным путям — стоимости проезда в каютах, оплачиваемых по 5–8 группам тарифных ставок, на судах морского флота и в каюте 3 категории на судах речного флота;
- по шоссейным и грунтовым дорогам — стоимости проезда транспортом общественного пользования (кроме такси).

При пользовании воздушным транспортом возмещается стоимость билета обычного (туристического) класса.

Свидетелям, экспертам, переводчикам, специалистам оплачиваются расходы по проезду автотранспортом (кроме такси) к железнодорожной станции, пристани, аэродрому, если они находятся за чертой населенного пункта.

Возмещение расходов по найму жилого помещения, оплата суточных производятся применительно к порядку, установленному законодательством, о возмещении командировочных расходов.

Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, в связи с отвлечением их от обычных занятий получают компенсацию за потерю времени, исходя из фактических затрат времени и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (ч. 2 ст. 95 ГПК).

Помимо права на возмещение расходов, возникших в связи с явкой в суд, эксперты и специалисты имеют право на вознаграждение за проведенную работу, но только, если выполнение обязанности в суде не входило в круг их служебных обязанностей как работников государственного учреждения. Размер вознаграждения экспертам и специалистам определяется судом по согласованию со сторонами и по соглашению с экспертами и специалистами (ч. 3 ст. 95 ГПК).

Оплата услуг переводчика и возмещение понесенных им расходов в связи с явкой в суд производится за счет соответствующего бюджета (ч. 1 ст. 97 ГПК). Размер вознаграждения переводчику за письменные и устные переводы производится согласно заключенному договору (п. 9 Инструкции).

Денежные суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам, или другие связанные с рассмотрением дела расходы, признанные судом необходимыми, стороной, заявившей соответствующую просьбу или сторонами в равных частях, если просьба обоюдная. Средства вносятся на банковский счет управления (отдела) Судебного департамента в субъектах РФ.

Если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда, соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета, а по инициативе мировой судьи — за счет средств бюджета субъекта РФ, на территории которого действует мировой судья.

Выплата вознаграждения свидетелям за отвлечение их от работы или обычных занятий, экспертам, специалистам и переводчикам за выполненную ими работу, а также указанным лицам возмещение расходов по явке производится по определению суда (п. 12 Инструкции).

Суд, а также мировой судья может освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты расходов, связанных с выплатой денежных сумм свидетелями, экспертами и специалистами, или других расходов, признанных судом необходимыми. Суд и мировой судья могут также уменьшить размер указанных расходов. В этом случае расходы возмещаются за счет средств соответствующего бюджета (ст. 96 ГПК).

§ 4. Распределение судебных расходов между сторонами и их возмещение

Общие правила распределения судебных расходов между сторонами содержатся в ст. 98 ГПК. Из наименования статьи следует, что судебные расходы распределяются между сторонами по делу. Вместе с тем при решении вопроса о распределении судебных расходов учитываются и третьи лица с самостоятельными требованиями, поскольку они имеют все права и несут обязанности истца.

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы (государственную пошлину и судебные издержки), за исключением случаев, когда издержки возникли в связи с действиями, совершенными по инициативе суда (ч. 2 ст. 96 ГПК).

При частичном удовлетворении иска судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Приведенные правила распространяются и на распределение расходов в судах апелляционной и кассационной инстанций. Однако если вышестоящий суд изменит решение или вынесет новое, он перераспределяет судебные расходы. Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица (ч. 3 ст. 98 ГПК).

При отказе истца от иска и прекращении производства по делу ему возвращается уплаченная государственная пошлина, но истец обязан возместить ответчику понесенные им издержки по делу. Однако если истец отказался от иска вследствие добровольного удовлетворения его требований ответчиком, по просьбе истца все понесенные им по делу судебные расходы взыскиваются с ответчика (ч. 1 ст. 101 ГПК).

При заключении мирового соглашения стороны по обоюдной договоренности должны распределить судебные расходы. В противном случае суд решает этот вопрос, исходя из общих правил (ст. 95, 97, 99, 100 ГПК).

На сторону, недобросовестно действующую в процессе, т.е. заявившую заведомо неосновательный иск, систематически противодействовавшую правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может возложить уплату в пользу другой стороны компенсации за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК).

Закон предусматривает возможность возмещения расходов стороне, связанных с оплатой услуг представителя (ст. 100 ГПК). По письменному ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, с другой стороны судом взыскиваются расходы на оплату услуг представителя. Размер суммы расходов определяется судом в разумных пределах. Если услуги оказывались стороне бесплатно, расходы взыскиваются в пользу соответствующего адвокатского образования.

В соответствии со ст. 102 ГПК при отказе полностью или частично в иске лицу, обратившемуся в суд в предусмотренных законом случаях с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов истца, ответчику возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им издержки, связанные с рассмотрением дела, полностью или пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой истцу отказано.

При удовлетворения иска об освобождении имущества от ареста истцу возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им судебные расходы (ч. 2 ст. 102 ГПК).

Согласно Закону РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. (с изм. от 14 декабря 1995 г.) судебные издержки возлагаются на государственный орган, орган местного самоуправления, учреждение, предприятие или объединение, общественное объединение или должностное лицо, государственного служащего также *в случае признания судом их действий (решений) законными*, если поданная гражданином вышестоящему в порядке подчиненности органу, объединению, должностному лицу жалоба была оставлена без ответа либо ответ дан с нарушением установленного законом срока.

В соответствии с ч. 5 ст. 198 ГПК в резолютивной части судебного решения должно содержаться указание на распределение судебных расходов. Если данный вопрос не разрешен, по заявлению стороны или по собственной инициативе суд может вынести дополнительное решение (ст. 201 ГПК). На определение суда об отказе в вынесении дополнительного решения может быть подана частная жалоба или принесен протест. В этом случае вопрос о распределении судебных расходов решается вышестоящим судом.

В ГПК предусматривается возможность возмещения судебных расходов не только сторонам, но и суду, понесенных им в связи с рассмотрением дела (ст. 103 ГПК).

Если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом, возмещаются за счет средств федерального бюджета.

При удовлетворении иска издержки, понесенные судом, 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.

Если иск удовлетворен частично, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки взыскиваются в федеральный бюджет с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

При отказе в иске издержки взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет.

Действия суда, связанные с судебными расходами, совершаются путем вынесения определений, на которые может быть подана частная жалоба (ст. 104 ГПК).

ГЛАВА 14

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Дискуссия об ответственности в гражданском процессуальном праве

В теории права наиболее устоявшейся точкой зрения является признание нескольких видов юридической ответственности — гражданской, уголовной, административной, дисциплинарной. Вместе с тем с нарастающей активностью учеными, представителями различных отраслей права, ведутся исследования нетрадиционных видов юридической ответственности¹⁴⁰.

Разработка проблематики гражданской процессуальной ответственности началась приблизительно в 1970–1980-е годы. К числу первых исследователей этой темы относится Н.А. Чечина, за которой последовали В.В. Бутнев, П.Ф. Елисейкин, И.М. Зайцев, Е.А. Крашенинников, Н.В. Кузнецов, А.Г. Новиков, Н.И. Ткачев, А.В. Цихоцкий, М.И. Штефан. Все авторы сходятся в мнении, что виды ответственности целесообразно выделять на основании отраслевых критериев и рассматривать гражданскую процессуальную ответственность как одну из разновидностей юридической ответственности. «Гражданская процессуальная ответственность, — пишет Н.А. Чечина, — обладает как общими свойствами юридической ответственности, так имеет и специфические особенности. «Общие свойства определяются ее родовыми признаками, а специфические — видовыми. Первые производны от содержания юридической ответственности. Вторые — от особенностей гражданского процессуального права»¹⁴¹.

Надо признать, что в правовой науке не существует доминирующей концепции юридической ответственности. Ответственность рассматривается и как реализация санкций правовых норм, и как мера государственного принуждения, применяемого к правонарушителю, и как исполнение нарушенной обязанности под воздействием государственного принуждения, и как обязанность правонарушителя претерпеть юридически неблагоприятные последствия и т.д.¹⁴²

подавляющее большинство отечественных и зарубежных исследователей придерживаются мнения о существенном отличии юридической от других видов социальной ответственности (моральной, общественной, профессиональной и др.). Юридическая ответственность закрепляется юридическими нормами, что придает ей формально определенный характер. Это выражается в законодательном закреплении:

- а) требований, предъявляемых к поведению участников общественных отношений;
- б) невыгодных последствий за неисполнение этих требований;
- в) свойств субъекта права, являющихся предпосылками возложения на него ответственности (дееспособность, вменяемость и др.);
- г) состав правонарушения как основания ответственности. Реализация юридической ответственности обеспечивается мерами государственного принуждения.

Вместе с тем в теории права отдельными учеными высказываются мысли о том, основанием юридической ответственности следует рассматривать не только правонарушение, но и правомерное поведение. В этом случае ответственность проявляется как долг, обязанность субъекта действовать в соответствии с требованием социальных норм¹⁴³.

Теории «негативной» и «позитивной» ответственности восприняты и в науке гражданского процессуального права, в которой высказываются суждения о том, что гражданская процессуальная ответственность, как и юридическая вообще, может быть позитивной и негативной.

Под позитивной ответственностью понимается обязанность субъекта гражданских процессуальных отношений точно исполнять свои процессуальные обязанности и использовать предоставленные ему

¹⁴⁰ Например см.: *Колосова Н.М.* Конституционная ответственность в Российской Федерации. М., 2000.

¹⁴¹ *Чечина Н.А.* Основные направления развития науки советского гражданского процессуального права. Л., 1987. С. 74.

¹⁴² См., например: *Иоффе О.С., Шаргородский М.Д.* Вопросы теории права. М., 1961. С. 314–318; *Братусь С.Н.* Юридическая законность и ответственность. М., 1976. С. 4; и др.

¹⁴³ См.: *Строгович М.С.* Сущность юридической ответственности // Советское государство и право. 1979. № 3. С. 73.

процессуальные права в соответствии с их назначением. Негативная ответственность — обязанность правонарушителя претерпеть предусмотренные нормами гражданского процессуального права юридически неблагоприятные последствия в виде лишений личного или имущественного характера¹⁴⁴.

Надо признать, что большинство исследователей отвергают идею существования позитивной ответственности в целом и процессуальной в частности. Например, А.В. Цихоцкий пишет: «...сама по себе эта категория не отражает какую-либо юридическую реальность»¹⁴⁵. Другие авторы еще более категоричны: «В отличие от уголовного права гражданская процессуальная ответственность представлена реализацией наказания и никак иначе»¹⁴⁶.

Не считая необходимым в рамках учебного курса излишне углубляться в вопросы теории, все же отметим, что сторонники существования «позитивной» ответственности механически переносят философскую и социологическую терминологию на юридическую понятийную систему. Именно на переименовании известных правовых понятий основаны попытки развить идеи позитивной ответственности, заслоняющие изучение права, и «еще хуже, что они вступили с ним в радикальное противоречие»¹⁴⁷.

Представление о том, что понимается под гражданской процессуальной ответственностью, может дать, например, определение, предлагаемое М.И. Штефаном, — это «установленные нормами гражданского процессуального права и обеспеченные государственным принуждением меры воздействия на правонарушителя в виде возложения на него обременительной (дополнительной) обязанности или некомпенсируемого лишения прав имущественного или личного характера по совершению определенных гражданских процессуальных действий или применения других мер государственного принуждения за совершение противоправных гражданских процессуальных действий (бездействия)»¹⁴⁸.

Возвращаясь к ранее приведенному суждению Н.А. Чечиной, считаем правильным, исходить из того, что ответственность в гражданском процессуальном праве должна обладать общими свойствами юридической ответственности и специфическими свойствами, определяемыми особенностями гражданского процессуального права.

Ответственность характеризуется тем, что она:

- выступает в форме общественного отношения между государством в лице уполномоченных на то органов (судом) и гражданином;
- формально определенная;
- имеет четко обозначенные в законе границы и условия возникновения и прекращения;
- связана с применением мер государственного принуждения.

Основанием ответственности является правонарушение, это всегда персонифицированная ответственность.

Специфика гражданской процессуальной ответственности, с нашей точки зрения, должна определяться, исходя из особенностей гражданского процессуального права, относящихся:

- к методу правового регулирования;
- гражданским процессуальным отношениям;
- принципам процессуального права;
- правовому статусу участников процесса;
- характеру применяемых санкций.

Для гражданского процессуального права характерен метод диспозитивно-разрешительного регулирования. Это означает, что инициатива в возникновении гражданских дел принадлежит заинтересованным лицам, а не суду. Своими распорядительными действиями стороны могут влиять на движение дела. Большинство гражданских процессуальных норм носит разрешительную, а не запретительную направленность.

Одной из особенностей гражданских процессуальных отношений является их публично-правовой, властный характер. Складываются они между судом и участниками процесса. В данном случае уместно процитировать высказывание одного из ученых, создателей российской школы гражданской процессуальной науки, проф. А.Х. Гольмстена. «Суд есть орган государственной власти, а поэтому на нем лежит ряд обязанностей — перед государством и частными лицами, сторонами. Первые из них, называемые официальными, заключаются, конечно, в совершении *ex officio* процессуальных действий, определенных законами. Вторые же

¹⁴⁴ См.: *Бутнев В.В.* Гражданская процессуальная ответственность. Ярославль, 1999. С. 30–45.

¹⁴⁵ *Цихоцкий А.В.* Теоретические проблемы эффективности правосудия по гражданским делам. Новосибирск, 1997. С. 294.

¹⁴⁶ *Новиков А.Г.* Гражданская процессуальная ответственность: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2002. С. 11.

¹⁴⁷ *Лейст О.Э.* Санкции и ответственность по советскому праву. М., 1981. С. 49–60.

¹⁴⁸ *Штефан М.И.* Гражданская процессуальная ответственность // Повышение роли гражданско-процессуальной ответственности в охране прав и интересов граждан и организаций. Киев, 1988. С. 200.

характеризуются тем, что каждой такой обязанности суда соответствует определенное право частного лица, стороны. При установлении обязанностей второго рода законодатель должен руководствоваться так называемым состязательным началом. Круг обязанностей первого рода должен быть по возможности сужен — их должно быть ровно столько, сколько необходимо в интересах общегосударственных и интересов правосудия. Зато круг обязанностей второго рода должен быть по возможности расширен. Оно и весьма понятно. В силу лично-автономического характера гражданского права, в процессе должны преобладать права сторон»¹⁴⁹.

Современный законодатель значительно усилил состязательное начало в гражданском судопроизводстве, исходя из принципиального положения — в соответствии с действующим законодательством каждый гражданин и юридическое лицо самостоятельно решают вопрос об осуществлении своих прав. В соответствии с принципами состязательности и диспозитивности, нашедшими нормативное выражение в процессуальном законе, лицам, участвующим в деле, в первую очередь сторонам, предоставлено право реализовывать свои материальные и процессуальные права, в частности, распоряжаться объектом спора и движением процесса, состязаться в отстаивании своих субъективных прав и интересов и т.д.

Состав участников процесса неоднороден. Это стороны и другие лица, участвующие в деле, имеющие юридическую (материально-правовую, процессуальную) заинтересованность в исходе дела, а также лица, содействующие осуществлению правосудия — свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, не имеющие юридической заинтересованности в деле. В сферу правосудия вовлекаются и лица, не относящиеся к участникам процесса. Каждый из субъектов, имеющих процессуальный статус, наделен комплексом прав и обязанностей, необходимых для осуществления ими своих функций.

Указанные обстоятельства, с нашей точки зрения, являются определяющими при решении вопроса о гражданской процессуальной ответственности. В этой связи считаем возможным высказать следующие соображения.

Одним из оснований наступления юридической ответственности, значит и гражданской процессуальной ответственности, является правонарушение. Традиционно все правонарушения делятся на преступления и проступки. Конечно, в данном случае можно говорить только о правонарушениях-проступках. Проступки представляют собой виновные противоправные действия, которые влекут за собой применение мер принудительного воздействия. В зависимости от сферы общественных отношений, которым противоправным поведением причиняется вред, и от характера применяемого при этом взыскания, проступки обычно подразделяются на административные, дисциплинарные и гражданско-правовые (деликты).

Предполагая наличие гражданской процессуальной ответственности, следует исходить из существования самостоятельного вида правонарушения (проступка) — гражданского процессуального, определив его признаки. Если гражданская процессуальная ответственность является самостоятельным видом юридической ответственности *в публичных правоотношениях*, его признаки должны соответствовать определенным характеристикам. Следовательно, гражданское процессуальное правонарушение (проступок) — это действия:

- а) виновные;
- б) противоправные;
- в) имеющие общественную опасность;
- г) причиняющие вред государству в сфере осуществления правосудия;
- д) влекущие применение мер государственного принуждения.

Некоторые авторы настаивают на существовании гражданских процессуальных правонарушений, которые предстают в форме неисполнения гражданской процессуальной обязанности и злоупотребления субъективным гражданским процессуальным правом, т.е. недобросовестного использования процессуальных прав. По их мнению, гражданскому процессуальному правонарушению (проступку) присущи все элементы правонарушения¹⁵⁰.

Правда, ряд ученых исходят из концепции ответственности без вины в гражданском процессуальном праве, по существу провозглашая «презумпцию вины в гражданском процессуальном праве».

По мнению сторонников приведенного суждения, применение любых гражданских процессуальных санкций всегда означает, что лицо привлекается к ответственности. Такая «тотальная» концепция ответственности «размывает» границы этого правового явления, по существу абстрактного.

В ст. 35 ГПК содержится указание на то, что лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности. При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

Есть основания полагать, что употребление законодателем термина «последствия», а не «ответственность», не является случайным. Проанализировав предусмотренные законом последствия, о которых говорится в ст. 35

¹⁴⁹ Гольмстен А.Х. Учебник русского гражданского судопроизводства. 5-е изд. СПб., 1913.

¹⁵⁰ См.: Новиков А.Г. Указ. соч. С. 19–24.

ГПК, можно попытаться ответить на вопрос, наступают ли эти последствия в виде гражданской процессуальной ответственности.

Действия, не согласующиеся с правовыми предписаниями, в соответствии с законом могут повлечь обязанность возмещения убытков, неблагоприятные процессуально-правовые последствия, штрафные санкции и др.

Упомянутые ранее авторы, рассматривают в качестве меры процессуальной ответственности возникающие неблагоприятные процессуальные последствия: отказ в принятии заявления; оставление искового заявления без движения; отказ в принятии встречного иска; удаление из зала судебного заседания участников судопроизводства либо присутствующих граждан; оставление заявления без рассмотрения; отмена или изменение решения, определения, заочного решения и судебного приказа¹⁵¹; отказ в принятии заявления об отводе при нарушении правил его заявления; отказ в восстановлении пропущенного срока; отказ в отмене судебного приказа и заочного решения; отказ в принятии новых доказательств в суде кассационной инстанции¹⁵². Раз это меры ответственности, они должны быть связаны с совершением гражданских процессуальных правонарушений¹⁵³.

Ответить на эти вопросы, вероятно, можно, если последовать, например, логике рассуждений, встречающейся в литературе, правда, в данном случае применительно к действиям суда. Судебная ошибка, повлекшая отмену судебного решения, вполне вписывается в рамки виновного противоправного поведения. Субъективная уверенность судьи в правильности применения процессуальных или материальных норм на проверку оказывается (с позиции смысла закона) заблуждением. Такой порок в умозаключениях, считающийся добросовестным с учетом прав и обязанностей суда, его процессуальных функций, задач и целей, а также в свете знаний судом закона, не позволяет говорить о наличии добросовестности в действиях судьи¹⁵⁴.

Есть все основания полагать, что подобное суждение — это игнорирование не только смысла, но и буквы закона, определяющего принципы осуществления правосудия, правовой статус судьи, гарантии его независимости, неприкосновенности и т.д. Отмена решения — не санкция (ее иногда именуют правосоставительной), связанная с ответственностью за недобросовестное, т.е. противозаконное поведение, а исправление судебной ошибки, могущей иметь место в силу различных обстоятельств, в частности пробелов в законодательстве, сложности толкования отдельных правовых норм и т.д.

Если отказ в принятии заявления, возращение заявления, оставление заявления без рассмотрения, т.е. процессуальные последствия, являются мерой ответственности, то трудно ответить на вопрос, почему закон предусматривает в этих случаях возврат уплаченной государственной пошлины?

Юридическая ответственность связана с мерами государственного принуждения — это один из ее признаков. Гражданские процессуальные отношения носят характер отношений власти и подчинения. Но представляется принципиально неверным отождествлять обязательность указаний суда для лиц, участвующих в деле, с мерами государственного принуждения, а совершаемые судом действия, связанные с наступлением процессуальных последствий, с мерами ответственности. Руководство процессом и совершение процессуальных действий — позитивная деятельность суда по отправлению правосудия в рамках регулятивных гражданских процессуальных отношений. Принуждение сторон и других лиц, участвующих в деле, имеющих юридическую заинтересованность в исходе дела, к реализации своих прав и выполнению процессуальных обязанностей под угрозой применения мер ответственности, не соответствует ни методу правового регулирования в области процессуальных отношений, ни принципам процесса, т.е. сущности гражданского процессуального права.

В обоснование этого тезиса обратимся к тексту закона. Так, со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК).

В данном случае имеет место правонарушение, совершенное в сфере осуществления правосудия, — сторона *недобросовестно заявила неосновательный иск*, сторона *систематически противодействует разрешению* дела. С несомненностью противоправное действие влечет применение мер юридической ответственности. В литературе эти меры именуются компенсационным видом гражданской процессуальной ответственности, применяемой также в других случаях, связанных с возмещением расходов по делу¹⁵⁵.

¹⁵¹ См.: *Викут М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс: Курс лекций. Саратов, 1998. С. 107.

¹⁵² См.: *Новиков А.Г.* Указ. соч. С. 19–25.

¹⁵³ Там же. С. 25.

¹⁵⁴ См.: *Ткачев Н.И.* К вопросу об ответственности суда в гражданском процессе // Юридическая ответственность. Владивосток, 1990. С. 106–107.

¹⁵⁵ См.: *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 106.

Однако являются ли эта ответственность и санкции гражданскими процессуальными? Очевидно, что нет. Компенсационная ответственность преследует цель возмещения стороне убытков, понесенных ею при рассмотрении гражданского дела. Закон «говорит» о возмещении убытков именно стороне, т.е. данная ответственность относится к частноправовой сфере отношений. Показательно, что за указанное нарушение не устанавливается ответственности и санкций за вред, причиненный государству систематическим противодействием правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Отнесение возмещения судебных расходов, понесенных судом в связи с рассмотрением дела, к мерам процессуальной ответственности также весьма проблематично, поскольку данная обязанность основана на требованиях закона, относящегося к области финансовых отношений.

Приведем еще один аргумент, базирующийся на законе. 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 отвергнутым (ч. 3 ст. 79 ГПК). И в данном случае отсутствуют основания оценивать действия суда как применение мер процессуальной ответственности, поскольку, во-первых, доказывание — не обязанность, а право сторон, во-вторых, неблагоприятные последствия возникают исключительно для недобросовестной стороны, а не суда.

Принципиального отличия между этими примерами нет. И в первом случае, где сторона «противодействует» суду в рассмотрении дела, не исполняя своей обязанности, и во втором, свидетельствующем о препятствовании другой стороне в осуществлении своих прав, что является недобросовестным использованием своих прав, суд не применяет мер государственного принуждения, связанных с гражданской процессуальной ответственностью. Он выполняет свои регулятивные функции, используя при этом «меры процессуальной защиты». Не обсуждая, насколько удачен термин «меры процессуальной защиты», используемый в процессуальной литературе¹⁵⁶, подчеркнем главное — эти меры не связаны с мерами ответственности. Ими обеспечивается нормальное движение процесса, охраняются и восстанавливаются права лиц, участвующих в деле.

Меры процессуальной защиты обеспечиваются процессуальными санкциями. Особенность процессуальных санкций состоит в том, что они выполняют стимулирующие функции применительно к лицам, участвующим в деле. Нарушитель процессуальной обязанности, предусмотренной диспозицией нормы, не достигает той цели, к которой он стремился, вступая в правоотношение, т.е. санкции, имеют характер ничтожности¹⁵⁷.

Надо обратить внимание на то, что речь идет о *процессуальных санкциях*, т.е. имеющих процессуальную природу, определяемую регулятивной природой гражданского процессуального права, а не о санкциях, применяемых в гражданском судопроизводстве, например, административно-правовых.

В гражданском процессуальном законодательстве содержатся нормы, допускающие применение к лицам, участвующим в деле, и другим участникам процесса мер ответственности в виде санкций принудительного характера.

Так, при нарушении порядка в зале судебного заседания им может быть объявлено предупреждение, а при повторном нарушении, они могут быть удалены из зала судебного заседания. Суд также вправе наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф (ч. 1–3 ст. 159 ГПК). Неисполнение распоряжения судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила и мешающие ведению процесса, безусловно, является правонарушением в сфере отправления правосудия, влекущим юридическую ответственность. Субъективная сторона этого правонарушения характеризуется сознательным противоправным действием лица, как правило, понимающего противоправность своих действий, предвидящего его негативные последствия и желающего наступления таких последствий. Однако само по себе наличие данной нормы в ГПК не может быть квалифицирующим признаком отнесения предусмотренной ответственности к гражданской процессуальной. Если следовать такой логике, то можно выделить весьма много видов ответственности. Например, по числу кодифицированных нормативных актов — водную, воздушную, лесную, градостроительную и т.п.

Обязанность граждан соблюдать порядок в судебном заседании не является исключительно гражданской процессуальной. Состав рассматриваемого правонарушения и санкции (удаление из зала, штраф) содержатся в общей норме — ст. 17.3 КоАП, содержащейся в гл. 17 «Административные правонарушения, посягающие на институты государственной власти», действия которой распространяются на все формы судопроизводства. В данном случае и ответственность, и санкции являются административно-правовыми.

Правда, в КоАП за данное правонарушение не предусмотрена такая мера ответственности, как предупреждение. О предупреждении иногда говорится, как о морально-правовом виде процессуальной

¹⁵⁶ См., например: Кузнецов Н.В. Санкции в гражданском процессуальном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1981. С. 9; Бутнев В.В. Указ. соч. С. 57.

¹⁵⁷ См.: Елисейкин П.Ф. Правоохранительные нормы (понятие, виды, структура) // Защита субъективных прав и советское гражданское судопроизводство. Ярославль, 1977. С. 30–31.

ответственности. В данном случае, вероятно, более правильно рассматривать предупреждение как меру административной ответственности, поскольку нарушение порядка в судебном заседании образует состав административного правонарушения.

В гражданском судопроизводстве штраф налагается за неисполнение участниками процесса некоторых обязанностей. В отличие от приведенного примера в иных случаях с формальной точки зрения небесспорно относить штраф к мерам административной ответственности. Например, при наложении штрафа на свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика в случае неявки в суд, по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК).

Административная ответственность устанавливается за правонарушения, предусмотренные законодательством об административно-правовых нарушениях. КоАП в отношении свидетелей, экспертов, переводчиков, специалистов за отказ или уклонение от исполнения обязанностей при разрешении дел об административных правонарушениях, устанавливается административная ответственность в виде штрафа. Рассмотрение данных дел в соответствии со ст. 22.1, 23.1 КоАП осуществляется, в том числе мировыми судьями, являющимися судьями общей юрисдикции, судьями районных судов, где мировые судьи не назначены.

В арбитражных судах штрафные санкции применяются в соответствии с общими положениями, установленными для всех категорий дел, — исковых, возникающих из административных правоотношений и т.д. Вряд ли логично предположить, что при неявке по делам искового производства штраф будет являться мерой одного вида ответственности, а по делам об административных правонарушениях мерой административной ответственности. В таком случае, рассматривая экономические споры, возникающие из гражданских правоотношений, штрафы, налагаемые на свидетеля, будут являться мерой гражданской правовой ответственности?

Из содержания ст. 3.2 КоАП следует, что штрафные санкции могут устанавливаться отраслевым законодательством. В данном случае процессуальным, поскольку принципиального отличия в цели назначения наказания и характере санкции в отношении лиц, оказывающих содействие правосудию, осуществляемому посредством административного или гражданского судопроизводства, не усматривается.

Юридическое содержание административного штрафа и судебного штрафа одинаково и проявляется в следующем: штраф является основным наказанием; это наказание имущественного характера и в отличие от гражданско-правового не выполняет компенсационной функции; наложение штрафа не освобождает лицо от исполнения соответствующей обязанности.

Штрафные санкции, используемые в административном, гражданском и арбитражном судопроизводствах, являются не специальной мерой процессуальной ответственности, а разновидностью административной ответственности.

Полагаем, что нет достаточных оснований говорить о существовании гражданской процессуальной ответственности как самостоятельного вида юридической ответственности.

Более приемлемо такое понятие, как ответственность в гражданском судопроизводстве. Отправление правосудия обеспечивается возможностью привлечения правонарушителей к различным видам ответственности — уголовной, гражданской, административной, дисциплинарной.

§ 2. Судебные штрафы

Судебные штрафы являются мерой ответственности в виде санкций, применяемых судом в отношении лиц, не исполнивших обязанность, установленную процессуальным законодательством. В предыдущем параграфе отмечалось, что штрафные санкции применяются в гражданском, арбитражном и административном судопроизводствах, хотя для процессуальных отраслей права они нетипичны. По своей природе — это мера административной ответственности.

Судебные штрафы представляют собой денежные взыскания, т.е. являются обременением имущественного характера для участников процесса, а также для других лиц, вовлекаемых в сферу судопроизводства.

Штрафы могут налагаться только за виновные действия. Мнение, встречающееся в литературе, о том, что для наложения штрафа достаточно установить факт неисполнения обязанности без определения вины¹⁵⁸ требует комментариев. Особенность наложения судебных штрафов, в отличие от применения штрафных санкций в административном порядке, состоит в оперативности совершения этого действия без проведения специального расследования. Для вынесения определения о наложении судебного штрафа достаточно предположения о виновности лица. Однако взыскание, т.е. реальное наступление последствий, производится, если вина определена. Закон устанавливает порядок опровержения достоверности предположения виновности (ст. 106 ГПК).

В гражданском процессуальном праве судебные штрафы могут налагаться на стороны, других лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей экспертов, переводчиков, специалистов, а также на граждан и должностных лиц, не являющихся участниками процесса.

¹⁵⁸ См.: *Викун М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 104.

Основания наложения судебного штрафа на лиц, участвующих в деле, единичны и допускаются только в некоторых специфических случаях.

Так, при принятии мер по обеспечению иска, штрафу подвергается ответчик за нарушение запрещения суда совершать определенные действия (ч. 2 ст. 140 ГПК). Ответчик, нарушая обязательное указание суда, фактически создает для истца неблагоприятные последствия, поскольку своими действиями может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда, причинив убытки противной стороне. В целях нейтрализации негативных результатов действий ответчика истцу предоставлено право требовать возмещения убытков в судебном порядке.

Специфика предмета судебного разбирательства и субъектного состава дел, возникающих из публичных правоотношений, в которых хотя бы одной из сторон всегда является орган государственной власти, орган местного самоуправления или должностное лицо, предопределяет некоторые особенности в действиях суда. По общему правилу явка в суд — право стороны. В данном виде судопроизводства суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, местного самоуправления и должностного лица тем самым, создавая условия для рассмотрения дела. При отсутствии названных лиц возникает вероятность ситуации, при которой развитие процесса окажется затруднительным.

Такое положение появляется в силу того, что обязанность по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих возлагается на орган, принявший нормативный акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (ч. 1 ст. 249 ГПК).

Неисполнение обязательных требований суда о явке в суд и непредставлении доказательств по делам, возникающим из публичных правоотношений, является основанием применения штрафных санкций к виновным должностным лицам.

Последним основанием наложения штрафа на лиц, участвующих в деле, а также их представителей, является нарушение порядка в судебном заседании (ч. 3 ст. 159 ГПК).

Свидетели, эксперты, специалисты, переводчики могут быть подвергнуты штрафу в случае неявки в суд по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК). Кроме того, штраф может быть наложен на переводчика при его уклонении от явки в суд или исполнения своих обязанностей (ч. 4 ст. 162 ГПК).

Перечисленные участники процесса штрафуются как нарушители порядка в судебном заседании (ч. 3 ст. 159 ГПК).

Общим правовым основанием наложения штрафа на должностных лиц и граждан, не относящихся к участникам процесса, являются требования, содержащиеся в ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (ст. 6), ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» (ст. 1), в соответствии с которыми вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов Федерации, а также их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ. Аналогичная норма содержится в ст. 13 ГПК.

При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести частное определение и направить его в соответствующие организации или должностным лицам для принятия необходимых мер. В соответствии со ст. 226 ГПК в случае несообщения о принятых мерах по частному определению виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу. Наложение штрафа не освобождает их от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда.

На должностных лиц и граждан, не являющихся участниками процесса, налагается штраф и в случае неисполнения требования суда о представлении находящихся у них доказательств, необходимых сторонам, а также неизвещения суда о невозможности представить истребуемые доказательства (ч. 3 ст. 57 ГПК).

Штрафы налагаются в размерах, предусмотренных ГПК РФ.

Судебные штрафы в отношении не участвующих в рассмотрении дела должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления, организаций взыскиваются из их личных средств.

О наложении штрафа выносится определение. Копия определения направляется лицу, на которое наложен штраф (ст. 105 ГПК).

Оштрафованное лицо может просить суд о сложении или уменьшении размера штрафа. Это заявление рассматривается в судебном заседании. Гражданин или должностное лицо обязательно должны быть извещены о времени и месте заседания. Неявка заинтересованных лиц не служит препятствием для рассмотрения заявления. На определение суда об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа может быть подана частная жалоба (ст. 106 ГПК).

Взыскание денежных средств производится по правилам исполнительного производства.

§ 3. Виды и субъекты ответственности в гражданском судопроизводстве

Действующим законодательством предусматривается использование в гражданском судопроизводстве мер различных видов юридической ответственности. Субъектами ответственности могут являться суд, участники процесса и иные лица.

За наиболее опасные деяния, наносящие существенный вред сложившемуся в обществе правопорядку в сфере осуществления правосудия, устанавливается **уголовная ответственность**.

Согласно ст. 120 Конституции РФ судьи независимы и подчиняются только Конституции и федеральному закону. Законодательством предусматривается ряд составов преступлений, связанных с посягательством на жизнь и безопасность судей, их независимость. Субъектами этих преступлений могут являться любые граждане вне зависимости от их отношения к рассматриваемому делу. Объективная сторона преступлений характеризуется тем, что они совершаются при рассмотрении судьей конкретных дел.

Особо тяжким преступлением является посягательство на жизнь судьи, а также его близких — ст. 295 УК РФ.

Уголовная ответственность предусматривается за вмешательство в деятельность судьи (ст. 294 УК РФ). Состав преступления образуют действия лиц, преследующих цель добиться вынесения выгодного им решения (удовлетворения иска, отказа в иске). Вмешательство может проявляться как в форме непосредственного воздействия на судью, так и через его близких, знакомых и т.д. Отягчающие последствия имеет совершение указанных действий лицом, использующим свое служебное положение.

Разновидностью вмешательства в деятельность судьи являются деяния, связанные с угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении судьи (ст. 296 УК РФ).

Уголовно наказуема клевета в отношении судьи в связи с исполнением им своих обязанностей по рассмотрению дел (ст. 298 УК РФ). Объектом преступления является не только честь, достоинство и репутация судьи, но и нормальная деятельность суда, поскольку клевета, безусловно, подрывает авторитет судебных органов. Отягчающими обстоятельствами является клевета, соединенная с обвинением судьи в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

Проявление неуважения к суду также влечет применение мер уголовной ответственности (ст. 297 УК РФ). Неуважение к суду выражается в оскорблении судьи либо участвующих в конкретном деле. Оскорбление специалисты в области уголовного права определяют как действия, направленные на унижение чести и достоинства лица, выраженные в неприличной форме.

Кроме того, что лица, участвующие в деле, как и другие граждане, могут быть субъектами уголовной ответственности в приведенных случаях, в УК РФ предусмотрен специальный состав преступления, субъектами являются только стороны и другие лица, участвующие в деле, а также их представители — фальсификация доказательств (ст. 303 УК РФ). Фальсификация заключается в сознательном искажении представленных доказательств путем их подделки, подчистки, внесения исправлений и т.д., искажающих содержащиеся в них сведения.

Ответственность предусматривается за преступные действия, совершенные в отношении лиц, оказывающих содействие в осуществлении правосудия, — свидетелей, экспертов, переводчиков.

Карается подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ). В законе способы противоправного воздействия на участников процесса расположены по степени опасности в порядке возрастания.

Первый способ — подкуп путем передачи указанным лицам материального вознаграждения в виде денег, иного имущества либо предоставлении выгод имущественного характера в целях дачи свидетелем ложных показаний, экспертом — ложного заключения или ложных показаний, переводчиком — осуществления неправильного перевода. При решении вопроса об ответственности не имеет значение размер подкупа и то, что участниками процесса не выполнена просьба лица, совершившего подкуп.

Второй способ — принуждение свидетелей, экспертов и переводчиков к совершению указанных действий, а также к уклонению их от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких. Под уклонением от дачи показаний следует понимать отказ лица от явки в суд, несмотря на вызовы.

Положение свидетелей, экспертов переводчиков может поменяться прямо противоположным образом. Из потерпевших указанные лица могут превратиться в обвиняемых.

Законом устанавливается уголовная ответственность за заведомо ложные показания, заключение эксперта или неправильный перевод (ст. 307 УК РФ), а также за отказ свидетеля от дачи показаний (ст. 308 УК РФ).

Заведомая ложность показаний заключается в том, что данные лица, несмотря на их предупреждение об уголовной ответственности, сообщают суду не соответствующие действительности, искаженные сведения о фактах, имеющих значение для дела. Заведомая ложность показаний свидетеля может выражаться не только в искажении фактических данных, но и в их отрицании. Заведомо ложное заключение эксперта — это преднамеренно не соответствующий действительности вывод по результатам проведенных исследований. Неправильный перевод — преднамеренное искажение содержания показаний или исследуемых письменных материалов.

Отказ свидетеля от дачи показаний выражается в форме уклонения от явки в суд, умолчания, когда свидетель отвечает на одни вопросы и отказывается отвечать на другие. Конечно, это не относится к случаям, когда свидетель вправе отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных ГПК.

В соответствии со ст. 13 ГПК вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ. К судебным постановлениям относятся судебные приказы, решения и определения суда (ч. 1, 2 ст. 13 ГПК РФ). За злостное неисполнение судебных постановлений предусматривается уголовная ответственность (ст. 315 УК РФ). Под злостным неисполнением понимается преднамеренный неоднократный отказ соответствующего лица исполнить судебный акт или воспрепятствование его исполнению.

Судьи неприкосновенны. Вопрос о соотношении неприкосновенности судей и правил их привлечения к ответственности был предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ, который пришел к выводу, что особый статус судей не влечет освобождения их от ответственности. При наличии достаточных оснований и соблюдении установленных в федеральном законодательстве процедур судья за допущенные им нарушения законов может быть привлечен как к уголовной, так и к иной ответственности.

Уголовной ответственности подлежат судьи, вынесшие заведомо неправосудное решение (ст. 305 УК РФ). Неправосудность решения заключается в его несоответствии установленным по делу обстоятельствам и грубом нарушении норм материального и процессуального права. Ответственность наступает в случае, когда это действие совершалось преднамеренно, т.е. судья создавал, что выносит заведомо незаконное и необоснованное решение и желал наступления такого результата. Если вынесение данного решения связано с получением взятки, ответственность наступает по совокупности двух преступлений, предусмотренных ст. 390, 305 УК РФ.

Не является преступлением вынесение неправосудного решения вследствие допущенных ошибок при оценке собранных по делу доказательств, правовой квалификации правоотношений, толковании закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 122 Конституции РФ судья не может быть привлечен к уголовной ответственности иначе как в порядке, определяемом федеральным законом. Порядок привлечения судей к уголовной ответственности устанавливается Законом РФ «О статусе судей». Так, решение по вопросу о возбуждении уголовного дела принимается в отношении судьи:

- судьи Верховного Суда РФ, Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, автономного округа — Генеральным прокурором РФ на основании заключения судебной коллегии в составе трех судей Верховного Суда РФ о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ;
- судьи иного суда общей юрисдикции — Генеральным прокурором РФ на основании заключения судебной коллегии в составе трех судей соответственно Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, автономного округа о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта РФ.

В Законе определяется и порядок принятия решения об избрании в отношении судьи в качестве меры пресечения заключения под стражу, а также об осуществлении оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий.

За совершение дисциплинарного проступка судья может быть привлечен к **дисциплинарной ответственности**. Под дисциплинарным проступком понимается нарушение норм Закона о статусе судей, а также положений Кодекса чести судьи РФ.

К судье при исполнении своих полномочий предъявляются требования неукоснительно соблюдать Конституцию РФ, избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности.

Правила осуществления профессиональной деятельности судьи содержатся в Кодексе чести судьи, принятом Советом судей РФ 21 октября 1993 г.:

- судья должен быть беспристрастным, не допуская влияния на свою профессиональную деятельность кого бы то ни было, в том числе своих родственников друзей или знакомых;
- судья при принятии им решения по делу должен быть свободным от приверженности одной из сторон, от влияния общественного мнения, от опасений перед критикой его деятельности;
- судья должен проявлять терпение, вежливость, тактичность и уважение к участникам судебного разбирательства;
- судья обязан хранить профессиональную тайну в отношении информации, полученной в ходе исполнения своих обязанностей;
- судья не вправе делать публичных заявлений, комментариев, выступлений в прессе по делам, находящимся в производстве суда до вступления в силу постановлений, принятых по ним;
- судья должен добросовестно исполнять профессиональные обязанности и принимать все необходимые меры для своевременного рассмотрения дел и материалов; и т.д. (ст. 2 Кодекса)¹⁵⁹.

В ст. 4 Кодекса указывается, что за совершение должностного или иного проступка судья несет ответственность в соответствии с действующим законодательством при соблюдении установленных гарантий

¹⁵⁹ Сборник нормативных актов о суде и статусе судей в РФ. М., 1997. С. 9.

его неприкосновенности. В примечании к Кодексу содержится определение проступка, позорящего честь и достоинство судьи, — это такое действие или бездействие, которое, хотя и не является преступным, но по своему характеру несовместимо с высоким званием судьи.

Формулировки цитируемых актов недостаточно определенные. В некоторых постановлениях Пленума Верховного Суда РФ конкретизируется содержание действий, которые расцениваются как проступок. «Преднамеренное грубое или систематическое нарушение судьей процессуального закона, повлекшее неоправданную волокиту при рассмотрении уголовных или гражданских дел и существенно ущемляющее права и законные интересы граждан, следует рассматривать с учетом конкретных обстоятельств как совершение поступка, позорящего честь и достоинство судьи или ущемляющего авторитет судебной власти» (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации»).

Наличие оснований для привлечения судьи к дисциплинарной ответственности определяется квалификационной коллегией судей, которая и принимает соответствующее решение. Дисциплинарное взыскание на судью может быть наложено в виде:

- предупреждения;
- досрочного прекращения полномочий судьи.

Законом предусматривается **гражданско-правовая ответственность** за вред, причиненный гражданам при отправлении правосудия.

Статья 1070 ГК РФ «Ответственность за вред, причиненный незаконным действием органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда» не содержит ясного ответа на вопрос, подлежит ли возмещению вред, возникший в связи с рассмотрением дел в порядке гражданского судопроизводства?

В Постановлении Конституционного Суда РФ от 25 января 2001 г. указано, что на основании ст. 1070 ГК РФ подлежит возмещению государством вред, причиненный также при осуществлении правосудия посредством гражданского судопроизводства в результате принятия незаконных актов, разрешающих спор по существу, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Вред, причиненный в результате незаконных действий или бездействия суда (судьи), подлежит возмещению и в иных случаях, а именно, когда спор не разрешается по существу, в том числе при нарушении разумных сроков судебного разбирательства — если вина судьи установлена не приговором суда, а иным судебным решением.

К мерам **административной ответственности** относится удаление из зала судебного заседания сторон и других участников процесса, нарушающих порядок в зале судебного заседания или наложение на них штрафа. Неисполнение распоряжений судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила, является административным правонарушением (ст. 17.3 КоАП). На возможность удаления из зала указанных лиц и применения к ним штрафных санкций при рассмотрении дел в порядке гражданского судопроизводства указывается в ст. 159 ГПК.

Министерство юстиции РФ приказом от 3 августа 1999 г. утвердило Инструкцию «О порядке исполнения судебными приставами распоряжений председателя суда, судьи или председательствующего в судебном заседании и взаимодействия судебных приставов с должностными лицами и гражданами при исполнении обязанностей».

Административным правонарушением, влекущим применение штрафных санкций, является непринятие мер по частному определению суда (ст. 17.4 КоАП, ст. 226 ГПК).

ГЛАВА 15

ИСК

§ 1. Понятие и сущность искового производства

Исковое производство — основной вид гражданского судопроизводства. Гражданские дела — это, как правило, иски. Следовательно, защита права в большинстве случаев осуществляется судом в порядке искового судопроизводства. Исковая форма защиты права в значительной мере совпадает с гражданской процессуальной формой¹⁶⁰.

Для исковой формы защиты права характерны следующие признаки:

- 1) наличие материально-правового требования, вытекающего из нарушенного или оспоренного права стороны и подлежащего в силу закона рассмотрению в определенном порядке, установленном законом, т.е. иска;
- 2) наличие спора о субъективном праве;
- 3) наличие двух сторон с противоположными интересами, которые наделены законом определенными полномочиями по защите их прав и интересов в суде¹⁶¹.

Иск — важнейшее процессуальное средство защиты нарушенного или оспоренного права, а форма, в которой происходит защита этого права, называется исковой формой¹⁶².

Спорные требования, подлежащие рассмотрению в рамках процессуальной формы, называются исковыми.

Исковая форма защиты является наиболее приспособленной для правильного рассмотрения и разрешения споров с вынесением решения.

Основные черты исковой формы защиты права достаточно детально изучены в процессуальной науке и состоят в следующем:

- порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел последовательно определен нормами гражданского процессуального закона;
- лица, участвующие в деле, имеют право лично или через своих представителей участвовать в рассмотрении дела в заседании суда;
- лицам, участвующим в деле, закон предоставляет достаточные правовые гарантии, дающие им возможность влиять на ход процесса и добиваться вынесения законного решения;
- исковое производство носит состязательный характер¹⁶³.

Нарушение права заинтересованных лиц на судебную защиту, их прав и законных интересов является основанием к отмене решения суда¹⁶⁴.

Право на судебную защиту — одно из важнейших субъективных прав граждан и организаций, охраняемых законом¹⁶⁵.

Выбор способа защиты гражданских прав принадлежит непосредственно гражданам и юридическим лицам¹⁶⁶.

¹⁶⁰ См. о проблемах дифференциации процессуальной формы: *Кострова Н.М.* Дифференциация процессуальной формы: проблемы правового регулирования // Современная доктрина гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства: Теория и практика. Краснодар; СПб., 2004. С. 122.

¹⁶¹ См.: *Добровольский А.А.* Исковая форма защиты права. М., 1965; Курс гражданского процессуального права. Т. 1. С. 410 и сл.

¹⁶² Об анализе различных теорий понятия иска и исковой формы защиты права в настоящее время см.: *Осокина Г.Л.* Иск (теория и практика). М., 2000. С. 9, 51, 89, 103, 110.

¹⁶³ ВВС РФ. 2000. № 7. С. 12–13.

¹⁶⁴ Там же. 2001. № 9. С. 3.

¹⁶⁵ Там же. № 5. С. 2; № 7. С. 3.

¹⁶⁶ Там же. 2002. № 6. С. 6.

Исковая форма защиты права существует не только в гражданском судопроизводстве, основные ее черты присущи и арбитражному процессу. Увеличилось число норм, содержащих правовые гарантии исковой формы защиты права. Об исковой форме защиты права можно говорить применительно к третейскому разбирательству. Рассмотрение и разрешение спора в третейском суде происходит с необходимыми правовыми гарантиями соблюдения законности, и стороны обладают равными процессуальными правами. Так, в Законе РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. говорится о предъявлении иска, исковом заявлении, исковых требованиях, возражениях ответчика по иску, равном отношении к сторонам (ст. 8, 13, 18).

Несмотря на увеличение числа видов судопроизводства, основным и неоспоримым остается существование трех видов судопроизводства: искового, производства по делам, возникающим из публично-правовых отношений, и особого производства¹⁶⁷.

При некоторых различиях в исковой форме защиты права в гражданском, арбитражном процессах, при третейском разбирательстве, принципиальные черты всех исковых форм в этих юрисдикционных органах одни и те же, и поэтому иные особенности отдельных видов исковой формы защиты права, применяемой различными юрисдикционными органами, не меняют единой сущности исковой формы защиты права¹⁶⁸.

§ 2. Понятие иска

Иск является процессуальным средством защиты нарушенного или оспоренного права, присущим исковой форме судопроизводства.

Спорное материально-правовое требование одного лица к другому, подлежащее рассмотрению в определенном процессуальном порядке, называется **иском**.

Иск — универсальное средство защиты права. По своей сущности он представляет сложное явление, в котором следует различать две стороны: материально-правовую — требование истца к ответчику и процессуально-правовую — это требование истца к суду об обеспечении защиты нарушенного или оспариваемого права. При этом требование к суду не может не сопровождаться требованием к ответчику¹⁶⁹.

Именно о материально-правовом требовании одного лица к другому, об исковых требованиях неоднократно указывается в законе и судебной практике¹⁷⁰. Так, в исковом заявлении должно быть указано требование истца к ответчику (ч. 4 ст. 131 ГПК РФ), ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск (ст. 137 ГПК РФ). При предъявлении требования несколькими истца или к нескольким ответчикам судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство (ч. 3 ст. 151 ГПК РФ). О требовании истца говорится и в ч. 4 ст. 132 ГПК РФ, где сказано, что истец должен приложить к исковому заявлению документы, на которых он основывает свое требование.

Когда истец отказывается от иска, то он отказывается не от обращения к суду, а именно от своего требования к ответчику. Если суд принимает решение об обеспечении иска, то речь идет о том, чтобы обеспечить в будущем реализацию материально-правового требования одного лица к другому.

¹⁶⁷ См.: *Носырева Е.И.* Виды современного гражданского судопроизводства и их классификация // Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве / Под ред. М.К. Треушников. М., 2004. С. 88.

¹⁶⁸ В настоящее время совершенствование процессуальной формы, кроме уже существующей гражданской и арбитражной формы, происходит применительно к административному процессу (см.: *Семенов В.М.* К вопросу о ценности гражданского процессуального права и гражданской процессуальной формы. Краткая антология Уральской процессуальной мысли. Екатеринбург, 2004. С. 109). Многие институты исковой формы защиты, имеющиеся в ГПК Республики Беларусь, совпадают с одноименными (аналогичными) институтами, существующими в ГПК РФ (см. например, условия реализации права на предъявление иска, некоторые предпосылки права на предъявление иска, отказ в возбуждении гражданского дела, возбуждение гражданского дела и др. — *Гражданский процесс. Особенная часть* / Под ред. Т.А. Беловой, И.Н. Колядко, Н.Г. Юркевича. Минск, 2002. С. 9, 25, 35 и др.).

¹⁶⁹ См.: *Чечот Д.М.* Субъективное право и формы его защиты // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 81.

¹⁷⁰ БВС РФ. 2001. № 7. С. 12; 2002. № 6. С. 21; № 6. С. 10, 21; и др.

Исковое заявление — важное средство возбуждения процесса по конкретному спору. Согласно закону любое заинтересованное лицо может обратиться в суд за защитой нарушенного или оспоренного права. Такое обращение и принято называть предъявлением иска.

Определения иска, содержащиеся в литературе только как средства возбуждения процесса или как средства обращения за защитой права, не являются точными и не раскрывают всего его содержания¹⁷¹. Эти определения не отграничивают иск от других обращений в иные органы государства или обращения по другим видам гражданского судопроизводства (заявление или жалоба по делам особого производства и производства по делам, возникающим из публичных правоотношений). Обращение в суд или иной юрисдикционный орган будет исковым только в том случае, если оно сопровождается требованием к другой стороне и суду о рассмотрении дела в определенном исковом порядке.

Исковые требования — это такие требования, когда между истцом и ответчиком возник спор в связи с нарушением или оспариванием субъективного права и стороны не разрешили его без вмешательства суда, а передали на его рассмотрение и разрешение.

Любое обращение в суд с иском должно сопровождаться требованием к ответчику, т.е. к конкретному лицу, нарушившему его право. В сочетании двух требований: материально-правового (требования истца к ответчику) и процессуально-правового (требования истца к суду) состоит иск. Без одной из этих сторон иска не существует.

Вся судебная исковая форма посвящена тому, чтобы проверить обоснованность требования истца к ответчику, и если оно обоснованно, то удовлетворить это требование¹⁷². В противном случае суд отказывает в иске. Суд отказывает не в обращении к суду, а именно в требовании истца к ответчику, поскольку обращение уже состоялось, и судья принял исковое заявление. Если нет требования истца к ответчику, то нет и иска. Обращение в суд без материально-правового требования к ответчику также не может рассматриваться в качестве иска.

О едином понятии иска и его двух сторонах все чаще говорится в научной литературе: «единое понятие иска представляется более правильным и научно обоснованным. Такое понятие иска соответствует как законодательству, так и судебной практике»¹⁷³.

Иск — это единое понятие, имеющее две стороны: материально-правовую и процессуально-правовую. Обе стороны находятся в неразрывном единстве¹⁷⁴.

Если иначе рассматривать иск, то нельзя будет понять правовую природу таких институтов, как встречный иск, соединение и разъединение исковых требований (ст. 137, 151 ГПК и др.). Нормы арбитражного процессуального законодательства также говорят об иске как о требовании (ст. 126, 132 АПК РФ и др.).

Однако существует мнение, согласно которому отрицается единое понятие иска. С возражениями согласиться трудно. По любому спору требование истца к суду всегда обязательно сопровождается требованием истца к ответчику. Для того чтобы говорить об иске, необходимо, чтобы оба эти требования выступали неразрывно, образуя единое понятие иска с двумя сторонами.

Иском следует считать предъявленное в суд для рассмотрения и разрешения в процессуальном порядке материально-правовое требование одного лица к другому, вытекающее из спорного материально-правового отношения и основанное на определенных юридических фактах¹⁷⁵.

¹⁷¹ Указание на разногласия по поводу понятия иска и его элементов, которые существовали в теории гражданского процесса, см.: *Васьковский Е.В.* Указ. соч. С. 603; *Гордон В.М.* Иск о признании. Ярославль, 1906. С. 1; *Гордон В.М.* Основание иска в составе изменения исковых требований. Ярославль, 1902. С. 16; *Нефедьев Е.А.* Учение об иске. Вып. 1. 1895. С. 7; *Гамбаров Ю.С.* Гражданский процесс. М., 1986. С. 195; *Исаенко В.Л.* Гражданский процесс. Практический комментарий на вторую книгу Устава Гражданского Судопроизводства. Т. 1. Вып. 1. Минск, 1890. С. 461.

¹⁷² О понятии иска как требовании одного лица к другому неоднократно указывалось в трудах русских ученых. Так, *Е.В. Васьковский* писал: «В исковом порядке производства подлежат проверке требования, заявленные одними лицами против определенных других лиц». Кроме того, он указывал, что «суд устанавливает правомерность требований истца по отношению к ответчику». См.: *Васьковский Е.В.* Указ. соч. С. 156, 346, 349, 350; *Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова.* М., 2004. С. 256–257.

¹⁷³ *Ефимова М.Г.* О понятии иска // *Актуальные проблемы гражданского процесса.* СПб., 2002. С. 135, 140.

¹⁷⁴ *Юридическая процессуальная форма. Теория и практика.* М., 1976. С. 198.

§ 3. Элементы иска

Элементы иска характеризуют его содержание и правовую природу. Иск состоит из **двух элементов**: предмета и основания. Закон и судебная практика именно этими двумя элементами исчерпывают содержание иска как единого понятия.

Вопрос об элементах иска или его составных частях неоднозначно решается в исследованиях русских ученых, относящихся к разным периодам развития науки гражданского процессуального права¹⁷⁶.

Значение элементов иска состоит в том, что они служат средством индивидуализации исков. По предмету и основанию один иск отличается от другого. Предмет и основание иска имеют значение для определения тождества исков. Они помогают конкретизировать обстоятельства по делу и построить защиту против иска.

В учебной литературе существуют различные точки зрения по вопросу об элементах иска, их сущности, содержания и числа¹⁷⁷.

В законе говорится, что изменение иска происходит по его предмету и основанию (ст. 39 ГПК). Эти элементы имеют значение для определения объема исковой защиты по предъявленному требованию. Они же устанавливают направление, ход и особенности судебного разбирательства по каждому процессу.

В литературе институт изменения иска связывается с вопросом об использовании исковых средств защиты прав.

Таким образом, вопрос об элементах иска имеет не только теоретическое, но и практическое значение.

Все содержание иска определяется двумя его составными частями, которыми являются предмет и основание иска.

Вместе с тем некоторые авторы полагают, что помимо этих двух элементов иска в нем должен быть еще и третий — содержание¹⁷⁸.

Вполне обоснованные возражения против выделения в составе элементов иска его содержания высказаны в юридической литературе. Нельзя не согласиться с тем, что ни законодательство, ни практика не выделяют содержание иска как самостоятельный элемент, а тождество определяется по двум элементам — предмету и основанию, но при совпадении субъектного состава¹⁷⁹.

Разрешая спор сторон, а также заявленное истцом исковое требование, суд должен проверить его законность и обоснованность и дать ответ по этому конкретному требованию в решении. В свою очередь требование истца к ответчику должно обязательно обосновываться конкретными фактами и опираться на соответствующую норму права, подлежащую применению по данному спору.

Гражданское процессуальное законодательство устанавливает, что в исковом заявлении должно быть указано требование истца к ответчику и обстоятельства, на которых истец основывает свое требование (ст. 131, 151 ГПК). В связи с этим предметом иска является то конкретное материально-правовое требование, которое истец предъявляет к ответчику и относительно которого суд должен вынести решение по делу.

Средство защиты (иск) и предмет защиты (субъективное право) — это разные вещи. Средство защиты (иск) нужно для того, чтобы защитить то, что служит предметом защиты, т.е. субъективное право.

Субъективное право не может быть составной частью средства защиты (иска). Если включать в состав иска субъективное право, что же остается защищать суду? Получается, что субъективное право будет защищать само себя.

Трудно согласиться с точкой зрения, согласно которой предметом иска является спорное правоотношение, поскольку в законе говорится, что в исковом заявлении должно быть указано требование, а не правоотношение. Спорное правоотношение не может считаться предметом иска, поскольку именно из него вытекает конкретное правовое требование истца к ответчику, с которыми истец обращается в суд. Известно, что из одного правоотношения (жилищного, брачно-семейного) может вытекать не одно, а несколько требований и каждое из них способно служить предметом иска.

Таким образом, предметом иска является не спорное правоотношение, не субъективное право, не права и обязанности, нарушенные ответчиком, и тем более не спор, а всегда требование истца к ответчику об устранении нарушения права и его восстановлении.

¹⁷⁵ Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 421 (автор раздела — А.А. Добровольский).

¹⁷⁶ См. более подробно: *Клейнман А.Ф.* Новейшие течения в советской науке гражданского процессуального права. М., 1967 // *Гражданский процесс: Хрестоматия* / Под ред. М.К. Треушникова.

¹⁷⁷ См., например: *Гражданское процессуальное право* / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 199; *Гражданский процесс* / Под ред. В.В. Яркова. С. 257.

¹⁷⁸ *Гражданское процессуальное право* / Под ред. М.С. Шакарян. С. 199.

¹⁷⁹ БВС РФ. 2002. № 6. С. 10; 2001. № 9. С. 2.

Предмет иска — это конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, вытекающее из спорного правоотношения и по поводу которого суд должен вынести решение¹⁸⁰.

Представляется правильным понимание предмета иска как «определенное требование истца к ответчику», которое зависит во многом от правильного определения вида иска¹⁸¹.

Помимо предмета иска существует так называемый материальный объект спора, которым может быть конкретная вещь, предмет, денежная сумма, подлежащая передаче, взысканию. Материальный объект спора входит в предмет иска. В частности, когда речь идет об увеличении или уменьшении размера исковых требований, то изменяется количественная сторона материального объекта спора, а не предмет иска.

Основание иска. Основание иска составляют юридические факты, на которых истец основывает материально-правовое требование к ответчику. Согласно п. 5 ст. 131 ГПК в исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, на которых истец основывает свое требование к ответчику. Основание иска — это то, из чего истец выводит свои требования к ответчику. Юридические факты — это обстоятельства, создающие, изменяющие права и обязанности сторон или же препятствующие возникновению прав и обязанностей. Такими юридическими фактами могут быть: заключение договора, вступление в брак и его регистрация, причинение вреда. В большинстве случаев основанием иска служит сложный фактический состав, когда в него входят несколько юридических фактов, образующих основание иска.

Юридические факты, составляющие основание иска, как правило, следует искать в гипотезе правовой нормы, подлежащей применению при разрешении конкретного спора в суде.

Можно согласиться с определением основания иска как обстоятельств, из которых вытекает право требования истца, на которых истец их основывает¹⁸².

Все юридические факты составляют фактическое основание иска. Кроме фактического основания иска, можно выделить также правовое основание. Обращаясь в суд, истец рассчитывает, что его субъективное право будет защищено. Однако для того, чтобы его требование было удовлетворено, надо это требование основывать не только на фактах, но и на соответствующей норме права. Можно защищать только то требование, которое основано на законе. Это означает, что, кроме юридических фактов, следует устанавливать и материально-правовую норму, составляющую правовое основание иска¹⁸³.

Судебная практика признает наличие правового основания иска при рассмотрении и разрешении гражданских дел в суде¹⁸⁴.

Нельзя не согласиться с тем, что каждое требование, рассматриваемое судом, должно быть направлено против определенного лица, основано на конкретных фактических и юридических данных.

Гражданский процессуальный кодекс не содержит указания на необходимость ссылки на правовое основание иска в исковом заявлении. Однако в иных нормативных актах, где говорится о содержании искового заявления, указывается на правовое основание иска. Так, о правовом основании иска говорится в АПК РФ, § 15 Регламента Международного коммерческого арбитражного суда, в ст. 23 Регламента третейского суда для разрешения экономических споров при Торгово-промышленной палате РФ и др.

О содержании иска. В некоторых научных источниках в качестве самостоятельного элемента выделяется содержание иска, под которым понимается способ судебной защиты¹⁸⁵. Нельзя согласиться с подобным утверждением, поскольку указанный элемент иска полностью совпадает с процессуальной целью иска, существует за его пределами и не может являться его составной частью. Кроме этого, ни закон, ни судебная практика не выделяют данный элемент в качестве его составной части. Все содержание иска исчерпывается двумя элементами — предметом и основанием. От волеизъявления истца не могут зависеть все действия суда, связанные с разрешением дела и вынесением решения. Содержание решения определяется законом и конкретными обстоятельствами дела и не зависит от просьбы истца. Цель иска определяется его предметом, и выделение в качестве самостоятельного элемента иска содержания осложняет понимание сущности иска¹⁸⁶.

Вполне обоснованным представляется утверждение о том, что не случайно в гражданском процессуальном законодательстве нигде не упоминается о содержании как о третьем элементе иска. Содержание иска в точном

¹⁸⁰ БВС РФ. 2002. № 9. С. 5.

¹⁸¹ См., например: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. С. 257.

¹⁸² Гражданский процесс. М., 2004. С. 259.

¹⁸³ См.: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 350.

¹⁸⁴ БВС РФ. 2002. № 6. С. 9.

¹⁸⁵ Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. С. 200. О содержании иска как действии суда, которого требует истец, указывалось еще в трудах русских ученых. См.: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 593, 604.

¹⁸⁶ См.: Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. М., 1965. С. 51; и др.

соответствии со смыслом данного понятия охватывает все составные части иска — его предмет и основание. Они индивидуализируют иск, давая возможность устанавливать различие и тождество исков¹⁸⁷.

§ 4. Виды исков

Существует материально-правовая и процессуально-правовая классификация исков¹⁸⁸.

По своей природе процессуальная цель всех исков едина. Она состоит в защите нарушенного или оспоренного субъективного права истца. По процессуальной цели иски делятся на иски: а) о присуждении; б) о признании.

Что же касается материально-правовой природы исков, то она различна. Различие проявляется в том, что иски могут отличаться друг от друга по характеру спорного правоотношения и того требования, с которым истец обращается к ответчику.

Материально-правовая классификация исков позволяет правильно определить направление и объем судебной защиты, подведомственность спора и его субъектный состав, а также выявить специфику процессуальных особенностей данного спора.

Как иски о признании, так и иски о присуждении бывают различными. Например, иски о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, и иски об отобрании детей и передаче их на воспитание от одного родителя к другому, являясь по своей процессуальной классификации исками о присуждении, в то же время отличаются друг от друга по составу участников спора, особенностям судебного доказывания и составу судебных доказательств, сущности решения и особенностям его исполнения.

Иски о присуждении являются наиболее распространенными в судебной практике. В исках о присуждении истец, обращаясь в суд за защитой своего права, просит признать за ним его спорное право, а кроме того, присудить ответчика к совершению определенных действий или к воздержанию от их совершения. Поскольку форма защиты определяется характером нарушения права, о защите которого просит истец, то иск о присуждении имеет место в том случае, когда по характеру нарушения спорного права его защита может осуществляться только путем присуждения ответчика к совершению определенных действий или к воздержанию от их совершения¹⁸⁹.

Характерная особенность исков о присуждении состоит в том, что в них как бы происходит соединение двух требований: о признании спорного права с последующим требованием о присуждении ответчика к выполнению обязанности¹⁹⁰. Иски о присуждении именуется также исполнительными¹⁹¹.

Иск о присуждении может быть направлен и на то, чтобы ответчик воздержался от действий, нарушающих права истца. Такие иски называются исками о воспреещении.

Предметом иска о присуждении является материально-правовое требование истца, направленное на присуждение ответчика к совершению какого-либо действия в пользу истца или на воздержание от совершения какого-либо действия¹⁹².

Основание иска о присуждении составляют юридические факты, свидетельствующие о возникновении права (например, факт заключения сделки, составление и удостоверение завещания), и факты, свидетельствующие о том, что это право нарушено (истечение срока и невыполнение обязательств).

Примерами исков о присуждении может служить, например, иск о выселении из комнаты и переселении ответчика по месту его регистрации, иск о взыскании стоимости пая¹⁹³.

¹⁸⁷ Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова. 3-е изд. М., 1999. С. 129.

¹⁸⁸ О видах исков в римском гражданском процессе см.: *Салогубова Е.В.* Римский гражданский процесс. М., 2002. С. 74.

¹⁸⁹ См., например: Постановление ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 2 апреля 1997 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленумов от 5 февраля 1998 г. «О некоторых вопросах применения Федерального закона “Об акционерных обществах”»). Комментарий к постановлениям Пленума ВС РФ по гражданским делам. С. 108.

¹⁹⁰ Там же. 2000. № 8. С. 12, 14.

¹⁹¹ Там же. 2002. № 6. С. 10, 21; см. также: БВС РФ. 2001. № 5. С. 10; № 7. С. 12.

¹⁹² О том, что предметом иска о присуждении является материально-правовое требование истца к ответчику, см.: *Васьковский Е.В.* Указ. соч. С. 595.

¹⁹³ БВС РФ. 2002. № 8. С. 8; № 7. С. 8.

Иски о признании. Назначение исков о признании состоит в том, чтобы устранить спорность и неопределенность права. Ответчик в случае предъявления к нему иска о признании не понуждается к совершению каких-либо действий в пользу истца.

Иски о признании называются исками установительными, поскольку по ним, как правило, задача суда заключается в том, чтобы установить наличие или отсутствие спорного права.

Иски о признании или установительные иски существовали уже в римском гражданском процессе под названием «преюдициальные иски». Так, по мнению В.М. Гордона, иски о признании есть не что иное, как иски о судебном подтверждении¹⁹⁴.

Вместе с тем в ряде случаев иски о признании служат средством защиты права, которое нарушено, т.е. когда необходимо не только внести определенность в спорное правоотношение, но и устранить нарушение субъективного права истца¹⁹⁵. Нарушенные права истца восстанавливаются путем удовлетворения иска о признании, когда ответчик не обязывается совершить какие-либо действия в пользу истца. По искам о признании защита права осуществляется самим судебным решением. Поскольку оспаривание права может создать в будущем угрозу его нарушения, иски о признании, предъявленные для предотвращения этой угрозы праву истца, имеют и профилактическое значение. Иски о признании могут служить средством установления не только спорного права, но и спорной обязанности.

Нередко иск о признании может предшествовать иску о присуждении. Это происходит в тех случаях, когда оба исковых требования взаимно связаны и удовлетворение иска о признании влечет за собой и удовлетворение иска о присуждении.

Примером может служить иск Т. к Заволжскому комбинату социальной защиты населения г. Ульяновска о признании незаконным решения о прекращении выплаты ему пенсии за выслугу лет как летчику-испытателю и о взыскании недополученных сумм пенсии и компенсации морального вреда¹⁹⁶.

Иски о признании делятся на положительные и отрицательные иски. Если иск направлен на признание спорного права, то будет иметь место иск о признании положительный, например, иск о признании права авторства, права собственности и т.д. Если же иск направлен на признание отсутствия спорного права, например, иск о признании брака недействительным, то это будет отрицательный иск о признании.

Примером исков о признании с отрицательным характером требований являются, например, иски об отрицании отцовства, когда суд должен установить, что между истцом и ответчицей (матерью ребенка), а также между истцом и ребенком нет (отсутствуют) правоотношения, вытекающие из отношений отцовства¹⁹⁷.

В теории гражданского процессуального права имеет место суждение о существовании преобразовательных исков¹⁹⁸. Их суть сводят к тому, что они направлены на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения и указывается на то, что это может произойти в результате одностороннего волеизъявления истца¹⁹⁹. Однако обращение заинтересованного лица в суд следует в тех случаях, когда субъективное право кем-либо нарушено или оспаривается и требует судебной защиты. Если нарушение права подтвердится, то суд вынесет решение, которым защитит нарушенное право. Рассматривая конкретное дело, суд только устанавливает, какое право нарушено или оспорено, и дает ему защиту своим решением.

Доводы, приводимые некоторыми авторами в поддержку существования так называемых преобразовательных исков, не представляются достаточно убедительными, поскольку, по существу, речь идет в приводимых авторами примерах либо об исках о признании, либо об исках о присуждении²⁰⁰.

¹⁹⁴ См.: Гордон В.М. Иски о признании. С. IV, 25.

¹⁹⁵ БВС РФ. 2001. № 8. С. 15.

¹⁹⁶ Там же. 2002. № 9. С. 10.

¹⁹⁷ См.: Чечина Н.А. Норма права и судебное решение // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005.

¹⁹⁸ В теории гражданского процесса разрабатывалось учение о преобразовательных исках известными русскими учеными. Так, по мнению Е.В. Васьяковского, преобразовательные иски направлены на создание, изменение и прекращение юридических отношений. Они могут быть допускаемы только в тех случаях, когда это специально разрешено законом. Он считал, что их сущность состоит в том, чтобы суд создал новые правоотношения или изменил его, либо уничтожил уже существующие (см.: Васьяковский Е.В. Указ. соч. С. 595, 610).

¹⁹⁹ Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2002. С. 210.

²⁰⁰ См.: Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс. С. 290–292; Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 207.

Полагаем, что все иски, которые именуется преобразовательными, могут быть отнесены либо к искам о признании (например, иски об установлении отцовства, о расторжении брака), либо к искам о присуждении (раздел совместно нажитого имущества супругов). Делением исков на два вида исчерпывается классификация исков по их процессуальной цели.

В настоящее время наука гражданского процессуального права исходит из того, что нет никакой необходимости в выделении в качестве самостоятельного вида исков института так называемых преобразовательных исков, так как суду «несвойственна функция ликвидации своим решением прав или создания прав и обязанностей, которых у сторон до судебного процесса не было»²⁰¹.

Помимо исков о признании и исков о присуждении в юридической литературе указывается на появление групповых исков или исков в защиту неопределенного круга лиц и косвенных (производных) исков.

Основой для классификации данных исков, по мнению некоторых авторов, является характер защищаемых интересов²⁰².

Обосновывая теорию существования группового иска сами сторонники этой позиции указывают: «Групповой иск представляет собой своеобразный синтез двух процессуальных понятий — соучастия и представительства»²⁰³.

Предлагаемая классификация исков не получила должного научного обоснования. Нельзя не согласиться с тем, что «существенных уточнений требует теория косвенных (производных) исков», равно как и теория корпоративных «групповых» исков²⁰⁴.

Таким образом, вопрос о существовании новых видов исков по их классификации, которые выделяются в зависимости от характера защищаемых прав и интересов и круга субъектов о защите, и возможность реализации предлагаемых изменений в законодательстве вызывает обоснованные сомнения²⁰⁵.

§ 5. Право на иск

В понятии права на иск²⁰⁶ существуют два неразрывно связанных между собой правомочия. Одним из важнейших правомочий, составляющих в своей совокупности право на иск, является право на предъявление иска, которое выступает в единстве со вторым правомочием — правом на удовлетворение иска²⁰⁷. Таким образом, в праве на иск существуют две стороны, два правомочия: процессуальная сторона (право на предъявление иска) и материально-правовая сторона (право на удовлетворение иска). Оба правомочия тесно связаны между собой. Право на иск — самостоятельное субъективное право истца. Если у истца имеется право на предъявление иска и право на удовлетворение иска, то его нарушенное или оспоренное право получит надлежащую судебную защиту.

Конституционное право на судебную защиту реализуется в праве на иск. Право на иск — это не само нарушенное субъективное право истца, а возможность получения защиты этого права в определенном процессуальном порядке, в исковой форме²⁰⁸.

Наличие или отсутствие права на предъявление иска проверяется при принятии искового заявления. Если у истца отсутствует право на предъявление иска, то судья отказывает в принятии искового заявления. Материально-правовая сторона права на иск, т.е. право на удовлетворение иска, проверяется и выясняется в ходе судебного разбирательства²⁰⁹. Если право истца обосновано как с правовой, так и с фактической стороны,

²⁰¹ См.: *Добровольский А.А.* Исковая форма защиты права. М., 1965.

²⁰² См.: *Батаева Н.С.* Судебная защита прав и интересов неопределенного круга лиц: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1999; *Аболонин Г.О.* Групповые иски. М., 2001.

²⁰³ Об особенностях трудового иска применительно к законодательству США см.: *Колесов П.П.* Групповые иски в США. М., 2004. С. 13.

²⁰⁴ *Осокина Г.Л.* Указ. соч. С. 89–103.

²⁰⁵ *Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян.* С. 207.

²⁰⁶ Институт права на иск всегда привлекал внимание видных ученых-процессуалистов в разные времена развития науки гражданского процессуального права. См.: *Васьковский Е.В.* Указ. соч. // *Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушников.* С. 476.

²⁰⁷ *Иванова С.А.* Некоторые проблемы исковой формы защиты права по проектам ГПК РФ и АПК РФ // *Актуальные проблемы гражданского процесса.* СПб., 2002. С. 19.

²⁰⁸ См.: *Добровольский А.А.* Исковая форма защиты права. С. 77.

²⁰⁹ О материально-правовой теории права на иск, ее критике см.: *Рязановский Е.А.* Единство процесс. М., 1996. С. 13–15.

то у истца есть право на удовлетворение иска. Вместе с тем у заинтересованного лица может быть право на предъявление иска и одновременно отсутствовать право на удовлетворение иска²¹⁰. Так, истечение срока исковой давности является основанием для отказа в иске, поскольку у истца нет права на удовлетворение иска (п. 6 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»).

В теории гражданского процесса правомочие на предъявление иска, т.е. правомочие на возбуждение процесса, связывают с наличием предпосылок права на предъявление иска²¹¹.

Различают общие и специальные предпосылки права на предъявление иска. К числу общих для всех категорий дел относятся следующие предпосылки:

- истец должен обладать гражданской процессуальной правоспособностью, т.е. способностью быть стороной в процессе. Гражданская процессуальная правоспособность — это способность иметь гражданские процессуальные права и нести обязанности (ст. 36 ГПК). Она тесно связана с гражданской правоспособностью (ч. 1 ст. 17 ГК РФ). Поскольку все граждане правоспособны с момента рождения, то именно с этого момента они могут быть сторонами по делу. Практически эта предпосылка имеет значение для организаций, пользующихся правами юридического лица. Однако в предусмотренных законом случаях процессуальную правоспособность могут иметь организации, не имеющие статуса юридического лица.

Субъектами спора в суде общей юрисдикции могут быть юридические лица, которые являются некоммерческими организациями, если спор с их участием не носит экономического характера²¹².

Дела о защите репутации в сфере предпринимательской деятельности неподведомственны судам общей юрисдикции.

Если же сторонами спора о защите репутации будут юридические лица или индивидуальные предприниматели в иной сфере, не относящейся к предпринимательской или иной экономической деятельности, то такой спор подведомствен суду общей юрисдикции²¹³;

- исковое заявление должно подлежать рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства. Иногда эту предпосылку права на предъявление иска трактуют как подведомственность дела суду.

Правильное определение подведомственности имеет важное значение для решения вопроса о принятии искового заявления к производству суда. Подведомственность дела суду общей юрисдикции является необходимой предпосылкой для рассмотрения гражданских дел. Суды достаточно часто сталкиваются с проблемой подведомственности как одной из предпосылок права на предъявление иска, наличие или отсутствие которой ведет к принятию или к отказу в принятии искового заявления.

Суды допускают ошибки при решении вопроса об отказе в принятии заявления ввиду неподведомственности спора суду общей юрисдикции. Так, по конкретному делу Верховный Суд РФ указал: «...отказ суда в принятии заявления Нотариальной палаты в защиту интересов нотариусов, занимающихся частной практикой, за неподведомственностью спора не основан на законе»²¹⁴;

- следующей предпосылкой является отсутствие вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или отсутствие определения суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон (п. 2 ст. 134 ГПК РФ);
- другой предпосылкой права на предъявление иска является ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за

²¹⁰ В литературе высказано мнение о существовании права на иск в материальном смысле и права на иск в процессуальном смысле. Однако эта позиция не получила достаточно убедительной аргументации, поскольку в данном изложении речь идет, по существу, о праве на предъявление иска и праве на удовлетворение иска.

²¹¹ См. о предпосылках права на предъявление иска Комментарий к ст. 134, 135 ГПК РФ (Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушниковой. М., 2003. С. 314, 317).

²¹² БВС РФ. 1999. № 3. С. 23.

²¹³ См. п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также юридических лиц» // Российская газета. 2005. 15 марта.

²¹⁴ БВС РФ. 2001. № 8. С. 2–3; № 9. С. 2.

исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ч. 3 ст. 134 ГПК РФ).

До принятия отказа истца от иска или утверждения мирового соглашения сторон суд разъясняет им правовые последствия, связанные с отказом истца от иска, в том числе невозможность вторичного обращения в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию. Как следует из этой нормы закона, последствия отказа от иска разъясняются только истцу, а не сторонам. Предусмотренные законом последствия прекращения производства по делу ввиду отказа истца от иска касаются лишь истца, а не ответчика.

Последствия отказа истца от иска не лишают права ответчика на предъявление аналогичного иска в суд.

Первые две предпосылки носят название положительных предпосылок права на предъявление иска, остальные относятся к числу отрицательных предпосылок.

Помимо общих предпосылок права на предъявление иска существуют также специальные предпосылки для отдельных категорий споров. Сущность их заключается в том, что для некоторых категорий гражданских дел установлен внесудебный предварительный порядок разрешения спора, прежде чем заинтересованное лицо может обратиться в суд за защитой нарушенного или оспоренного права. В соответствии со ст. 17 Семейного кодекса РФ согласие жены во время беременности и в течение года после рождения ребенка на расторжение брака по требованию ее супруга является специальной предпосылкой для данной категории дел²¹⁵.

Правовые последствия отсутствия предпосылок права на предъявление иска состоят в том, что если их отсутствие обнаружится при возбуждении дела, то судья должен отказать в принятии заявления. В случае обнаружения отсутствия одной из предпосылок в стадии рассмотрения дела производство по делу должно быть прекращено (ч. 1, 2 ст. 220 ГПК РФ).

§ 6. Процессуальные средства защиты ответчика против иска

Закон предоставляет в равной мере одинаковые возможности для защиты своих прав обеим сторонам процесса. Согласно ст. 39 ГПК ответчик может признать иск. Однако в большинстве случаев ответчик не признает иска и защищается против предъявленного к нему требования всеми способами, предоставленными ему законом.

Основными средствами защиты ответчика против предъявленного иска служат возражения. Возражения могут носить как материально-правовой, так и процессуальный характер²¹⁶. Материально-правовые возражения ответчика направлены против исковых требований. Процессуально-правовые возражения имеют своей целью опровергнуть правомерность процесса, его возникновения, продолжения.

Это могут быть возражения, направленные на приостановление, прекращение процесса. Они всегда направлены против процесса и основаны на нормах гражданского процессуального права.

Материально-правовые возражения ответчика направлены на опровержение исковых требований истца, когда ответчик возражает против как фактической, так и правовой обоснованности иска. Эти возражения даются со ссылкой на нормы материального права и преследуют цель отказа в удовлетворении исковых требований истца по существу.

В практике рассмотрения гражданских дел достаточно часто встречается такой способ материально-правовой защиты против иска, как ссылка на неправильное применение нормативного акта, причиной которого является его неправильное толкование.

Одним из способов защиты ответчика против предъявленного иска является ссылка на пропуск срока исковой давности, неправильная оценка фактических обстоятельств.

Следовательно, основное значение материально-правовых возражений против иска — это наличие причин, свидетельствующих об отсутствии субъективного права истца.

В качестве средства защиты ответчик может избрать простое отрицание иска или просить о зачете встречных требований.

²¹⁵ См., например: БВС РФ. 1999. № 10. С. 12; № 11. С. 14; Научно-практический комментарий к ГПК РСФСР / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. С. 206–207; Комментарий к постановлениям Пленума ВС РФ по гражданским делам. С. 29–306.

²¹⁶ О сущности средств защиты (возражений) ответчика против предъявленного к кому иска и деления их на процессуальные и материально-правовые возражения. См.: Яблочков Т.М. Курс русского гражданского судопроизводства // Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. С. 501.

Встречный иск. Ответчик вправе до вынесения решения судом предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска производится по его общим правилам (ст. 137 ГПК РФ)²¹⁷.

Встречный иск — это материально-правовое требование ответчика к истцу, заявленное для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Встречный иск предъявляется ответчиком для защиты против первоначального иска. Предъявляя встречный иск, ответчик добивается отклонения требований истца либо зачета своих требований.

Встречный иск носит самостоятельный характер. В связи с этим возможен отказ как в основном первоначально предъявленном иске, так и во встречном иске. Суд обязан в любом случае разрешить встречный иск даже, если не вынесено решения по первоначальному иску.

Совместное рассмотрение в одном процессе первоначального и встречного исков имеет ряд преимуществ. Прежде всего это способствует экономии процессуальных средств по конкретному делу. В то же время такое рассмотрение служит гарантией защиты прав как истца, так и ответчика, гарантией правильности разрешения их спора, исключает возможность вынесения противоречивых решений по конкретному делу.

Правила предъявления встречного иска имеют определенную последовательность. Ответчик может предъявить встречный иск до того момента, пока суд не удалится в совещательную комнату для вынесения решения по делу.

Стороны при предъявлении встречного иска меняются процессуальным положением, истцом становится ответчик, а место ответчика по встречному иску, занимает истец по первоначальному требованию.

Поскольку право предъявления встречного иска — важнейшее диспозитивное право истца, то судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству, разъясняя сторонам их процессуальные права и обязанности, должен назвать среди них право предъявления встречного иска (ч. 3 ст. 151 ГПК). В необходимых случаях это же право должно быть разъяснено ответчику в ходе судебного разбирательства.

Для предъявления встречного иска закон устанавливает особое правило подсудности. В соответствии с законом встречный иск независимо от его подсудности принимается для его совместного рассмотрения в суде по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 2 ст. 31 ГПК РФ).

Ответ на заявленное встречное требование должен быть дан в судебном решении одновременно с ответом по первоначально заявленному иску истца. При этом удовлетворение встречного иска влечет за собой отказ либо уменьшение в удовлетворении первоначального иска. Стороны могут заключить мировое соглашение как по первоначальному, так и по встречному иску в процессе рассмотрения спора.

Закон предусматривает определенные условия принятия встречного иска к производству суда вместе с первоначально предъявленным иском требованием в случаях, если:

- 1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- 2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворения первоначального иска;
- 3) между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров (ст. 138 ГПК РФ).

Для принятия встречного иска достаточно одного из условий, предусмотренных законом. Как правило, встречный иск подлежит принятию к производству для совместного рассмотрения с первоначальным, если он направлен к зачету или же на отклонение первоначального требования.

Так, например, возможно предъявление встречного требования о признании права собственности на квартиру, о признании ответчика не приобретшим права на жилую площадь в этой квартире, о снятии его с регистрационного учета по первоначальному иску, о признании у истца права собственности на часть пая в ЖСК на квартиру, о вселении, определении порядка пользования данной квартирой (поскольку квартира приобретена в период состояния в браке сторон)²¹⁸.

Требование о зачете может быть оформлено в виде встречного иска и в то же время может быть заявлено ответчиком и в форме возражения против удовлетворения первоначального иска. В данном случае это возможно, если встречное требование не превышает по своим размерам первоначального требования.

Однако не во всех случаях возможно предъявление встречного иска по данному основанию. В одном из постановлений по конкретному делу Верховный Суд РФ указал, что «пособие по безработице не отнесено к числу выплат, подлежащих зачету при определении заработка, взыскиваемого в пользу работника за время вынужденного прогула»²¹⁹.

Принятие встречного иска допустимо лишь при наличии взаимной связи с первоначальным иском требованием. Так, возможно предъявление встречного иска ответчиком о признании брака недействительным

²¹⁷ Комментарий к ст. 137, 138 ГПК РФ // Научно-практический комментарий к ГПК РФ / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. С. 321–324.

²¹⁸ БВС РФ. 2001. № 5. С. 2.

²¹⁹ БВС РФ. 2002. № 5. С. 21.

совместно с первоначальным иском о расторжении брака, поскольку он направлен на подрыв первоначального иска²²⁰.

§ 7. Распоряжение исковыми средствами защиты права

Сторонам принадлежат важные диспозитивные права, распоряжаясь которыми они могут влиять на ход процесса, изменять его движение и направленность.

Истец может изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск²²¹. Стороны могут завершить дело мировым соглашением. Истец может отказаться от иска, а стороны заключить мировое соглашение уже на стадии подготовки дела к судебному разбирательству (ст. 150 ГПК). Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются сторонами. До принятия отказа истца или утверждения мирового соглашения сторон суд разъясняет истцу или сторонам последствия соответствующих процессуальных действий. В случае непринятия судом отказа истца от иска, признания иска ответчиком или неутверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу (ч. 4 ст. 173 ГПК).

Изменение иска. Элементы иска имеют важное значение для решения вопроса об изменении иска в ходе процесса. Предмет иска изменяется в том случае, когда истец взамен первоначального заявляет новое материально-правовое требование к ответчику. Право на изменение предмета иска принадлежит истцу, а не суду. Если истец изменил основание или предмет иска, увеличил или уменьшил его размер, ответчик признал иск полностью или частично, об этом следует указать в описательной части решения (п. 10 постановления № 23 Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. «О судебном решении»)²²². Суд имеет право рассматривать дело в пределах требований, заявленных истцом. Суд не вправе без согласия истца изменить предмет иска за исключением случаев, когда это предусмотрено законом. Истец также имеет право изменить основание иска. В то же время одновременное изменение предмета и основания иска влечет за собой изменение иска в целом.

В литературе было высказано мнение о возможности одновременного изменения как предмета, так и основания иска²²³.

Вместе с тем существует мнение о наличии в качестве самостоятельного элемента иска его содержания, которое также может быть изменено. Однако по существу речь идет об изменении либо предмета, либо основания иска²²⁴.

Соединение и разъединение исковых требований. Истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой. Подобное соединение часто оказывается целесообразным и полезным для рассмотрения дела и положительно влияет на ход процесса, поскольку служит интересам наиболее полного и быстрого рассмотрения дела. Чаще всего такие требования вытекают из одного и того же спорного правоотношения. Не исключена возможность рассмотрения в одном процессе нескольких исковых требований, хотя и не вытекающих из одного материального правоотношения, однако целесообразность их совместного рассмотрения диктуется конкретными обстоятельствами дела. Так, может быть соединено в одном исковом заявлении несколько требований: о признании брака недействительным и о признании недействительным свидетельства о праве на наследство, как это имело место по конкретному делу.

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что в одном исковом заявлении могут быть объединены требования как имущественного, так и неимущественного характера.

Вопрос о соединении и разъединении исковых требований судья решает единолично. В отдельных случаях, приняв заявление, судья должен разъяснить сторонам, какие требования могут быть рассмотрены одновременно с первоначально заявленным требованием. При принятии исковых требований каждое из них

²²⁰ См. п. 5 постановления Пленума ВС РФ от 5 ноября 1998 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» (Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. С. 403); см. также: БВС РФ. 2001. № 5. С. 2.

²²¹ См. п. 7 постановления Пленума ВС РФ от 26 октября 1996 г. «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» (Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам). С. 364.

²²² БВС РФ. 2004. № 1. С. 3.

²²³ См.: *Боннер А.Т.* Принцип диспозитивности в советском гражданском процессуальном праве. М., 1981. С. 52.

²²⁴ См.: *Иевлев П.А.* Уточнение иска: диспозитивное право истца, выработанное судебной практикой // Новеллы гражданского процессуального права. С. 32.

сохраняет свое самостоятельное значение на протяжении всего процесса по делу, и по каждому из них суд должен дать отдельный ответ в резолютивной части судебного решения.

Иски могут соединяться по инициативе истца, который вправе соединить несколько требований, связанных между собой в одном исковом заявлении (ч. 1 ст. 151 ГПК РФ).

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

В ряде случаев суд не только имеет право, но и обязан в силу указания закона рассмотреть несколько исковых требований совместно, несмотря на то что некоторые из них истцом и не заявлялись. Так, в силу ст. 24 Семейного кодекса РФ, если отсутствует соглашение сторон, суд обязан определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после расторжения брака, с кого из родителей и в каком размере взыскиваются алименты на их детей, по требованию одного из супругов произвести раздел имущества, находящегося в их совместной собственности, по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, определить размер этого содержания. Одновременно с иском о расторжении брака может быть рассмотрено и требование о признании брачного договора недействительным полностью или в части, поскольку такие требования связаны между собой (ч. 1 ст. 128 ГПК). Таким образом, в одном исковом заявлении иски могут соединяться как по инициативе суда, так и по требованию сторон. Объединение исковых требований особенно необходимо в случаях, когда одно исковое требование неразрывно связано с первоначальным исковым требованием и когда их совместное рассмотрение бывает необходимым. Например, целесообразно соединение требований об установлении отцовства и о взыскании алиментов, поскольку разрешение второго требования целиком зависит от того, как будет разрешено требование об установлении отцовства.

Судья, принимающий исковое заявление, вправе выделить одно или несколько из единенных истцом исковых требований в отдельное производство, если признает, что «дельное рассмотрение их более целесообразно» (ч. 2 ст. 151 ГПК).

При предъявлении исковых требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам, судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Так, в случае, когда одновременно с иском о расторжении брака заявлено требование о взыскании алиментов на детей, но другая сторона оспаривает запись об отцовстве (или материнстве) суду следует выделить указанные требования в отдельное производство (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г.).

Объективное соединение исков, т.е. соединение для рассмотрения в одном процессе различных объектов (предметов) спора имеет место тогда, когда в одном исковом заявлении соединяется несколько исковых требований к одному и тому же ответчику, а субъективное соединение исков — когда на один и тот же объект спора предъявляют требование несколько лиц или когда по одному и тому же исковому требованию привлекаются несколько ответчиков.

Отказ от иска. Признание иска. Отказ истца от иска означает отказ не только от его материально-правового требования к ответчику, но и от использования процессуальных средств защиты этих требований. Вместе с тем отказ от иска может заключаться в отказе от судебной защиты права, например, в том случае, когда истец убедится в нецелесообразности своего искового требования к ответчику. Бывает и так, что основанием отказа от иска является добровольное исполнение ответчиком своей обязанности.

Признание иска ответчиком представляет собой высказанное ответчиком в суде согласие с исковым требованием истца.

Суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК РФ).

Мировое соглашение занимает важное место среди распорядительных действий сторон. Утвержденное судом мировое соглашение влечет за собой важные правовые последствия — прекращение производства по делу и лишение сторон возможности обращения вторично с тождественным иском²²⁵.

Сущность мирового соглашения сторон заключается в том, что в результате их соглашения, достигнутого на определенных условиях (чаще всего путем взаимных уступок), разрешается возникший между ними спор. В

²²⁵ О роли и значении института мирового соглашения см.: *Дегтярев С.Л.* Мировое соглашение в современной судебной практике // Современная доктрина гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства. Теория и практика. Краснодар; СПб., 2004. С. 390 и след.

ряде случаев мировое соглашение вообще не может иметь места. Так, нельзя заключить мировое соглашение по делам об установлении отцовства, об изменении размера алиментных платежей ниже пределов, установленных законом.

Судебное мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса. Уже в стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья принимает меры к заключению мирового соглашения. Субъектам мирового соглашения могут быть стороны — истец и ответчик. Возможно заключение мирового соглашения и с участием третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора.

Однако суд не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

§ 8. Обеспечение иска

Согласно закону институт обеспечения иска представляет собой совокупность мер, установленных законом, которые могут применяться судом по своей инициативе или по ходатайству лиц, участвующих в деле, если существует предположение, что исполнение вынесенного по делу решения станет впоследствии затруднительным или невозможным²²⁶.

Суд или судья по заявлению или ходатайству лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе могут принять меры к обеспечению иска. Судом или судьей может быть допущено несколько видов обеспечения иска (ст. 140 ГПК РФ). Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда.

Обеспечение иска представляет собой институт, предусматривающий принятие судом мер, которые гарантируют возможность реализации исковых требований в случае удовлетворения иска.

Обеспечение иска — одна из важных гарантий защиты прав граждан и юридических лиц, предусмотренных как гражданским процессуальным, так и уголовно-процессуальным законодательством. Обеспечение иска направлено на реальное и полное восстановление имущественных прав граждан и юридических лиц, нарушенных в результате совершения гражданского правонарушения или преступления.

Значение данного института состоит в том, что им защищаются законные интересы истца на тот случай, когда ответчик будет действовать недобросовестно или когда вообще непринятие мер может повлечь невозможность исполнения судебного постановления.

Гражданское процессуальное законодательство не предусматривает обеспечение будущего иска. Пока иск не предъявлен, он не может быть обеспечен. Применение мер обеспечения иска возможно только после возбуждения дела и допускается во всяком положении дела.

Обеспечение иска возможно как по искам о присуждении, так и по искам о признании. Так, меры по обеспечению иска могут оказаться необходимыми, например по искам о признании авторского права. В данном случае возможна одна из мер по обеспечению иска — запрет опубликования литературного произведения до того, как будет решен вопрос о праве авторства на спорное произведение литературы.

Обеспечение иска может иметь место в отношении как первоначального, так и встречного исков. Исходя из обстоятельства, что эффективность обеспечения исков во многом зависит от времени решения вопроса об этом, ГПК предусматривает в настоящее время норму, согласно которой среди действий по подготовке дела к судебному разбирательству судья решает вопрос об обеспечении иска (п. 12 ч. 1 ст. 150 ГПК). Обеспечение иска возможно при рассмотрении дела в суде как первой, так и кассационной и надзорной инстанций, если такая мера не принималась судом первой инстанции.

Помимо предусмотренных законом (ГПК, АПК) мер обеспечения иска суд имеет право принять меры обеспечения иска, ссылка на которые содержится в иных законодательных актах (ст. 50 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах»).

Кроме законодательных актов вопросы, связанные с институтом обеспечения иска, содержатся в некоторых постановлениях Конституционного Суда РФ и Пленума Верховного Суда РФ²²⁷.

Институт обеспечения гражданского иска предусмотрен в уголовном судопроизводстве, характерной особенностью которого является возможность применения следственных и розыскных действий, необходимых для обнаружения скрытого имущества, которое может быть обращено к взысканию в пользу истца.

²²⁶ Комментарий к главе 13 ГПК РФ // Научно-практический комментарий к ГПК РФ / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. С. 325–333.

²²⁷ Постановление Конституционного Суда РФ от 14 февраля 2002 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности ст. 140 ГПК РСФСР в связи с жалобой гражданки Л.Б. Фишер»; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2001 г. «О вопросе, возникшем при применении Федерального закона “Об акционерных обществах”» (БВС РФ. 2001. № 12. С. 2).

Решая вопрос об обеспечении иска, суд должен принять во внимание, что данное обстоятельство может причинить вред интересам ответчика и других лиц. В связи с этим обеспечение иска решается с учетом охраны прав и интересов других лиц, участвующих в деле.

Вопрос об обеспечении иска решается как по заявлению лиц, участвующих в деле, так и по инициативе самого суда.

Статья 140 ГПК предусматривает следующие меры по обеспечению иска:

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- 4) 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.

В необходимых случаях судья или суд может принять иные меры по обеспечению иска, которые отвечают целям, указанным в законе (ст. 139 ГПК РФ). Судом или судьей в необходимых случаях может быть допущено несколько мер по обеспечению иска.

Закон не содержит указания на то, какая конкретно мера и по какому исковому требованию может применяться. Суд должен руководствоваться конкретными обстоятельствами дела, решая вопрос о том, какую меру и в каком случае необходимо применить.

В гражданском процессуальном законодательстве не содержится никаких указаний о приоритете каких-либо установленных законом мер по обеспечению исковых требований среди прочих мер по обеспечению иска и преимущественном применении именно этих мер при рассмотрении определенных категорий гражданских дел. Решая вопрос о том, имеются ли основания при установлении мер по обеспечению иска в ходе рассмотрения дела, а также избрания той меры обеспечения иска, которая является необходимой в данном случае, судья исходит из обстоятельств дела.

Меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию (ч. 1 ст. 140).

Нельзя применять не предусмотренные законом меры, в какой-либо степени ущемляющие права и свободы ответчика, а равно других лиц.

Наиболее распространенной мерой по обеспечению иска является наложение ареста на имущество или денежные суммы, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или у других лиц.

Мера по обеспечению иска зависит от характера предъявленного требования. Например, это может быть запрет заселять жилую площадь, переносить перегородки между двумя жилыми помещениями, производить перепланировку квартиры, запрет печатать литературное произведение, вести ремонтные или строительные работы, выпускать определенный вид продукции и т.д.

Согласно Закону РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. суд может вынести определение о наложении ареста и изъятии всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

В качестве меры по обеспечению иска закон предусматривает приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключение из описи) (ст. 140 ГПК) данная мера обеспечения иска адресуется судебному приставу-исполнителю и направлена на то, чтобы приостановить его действия по исполнению судебных постановлений, а также по взысканию, производимому по исполнительным документам. Эта мера обеспечения иска применяется по искам об освобождении имущества от ареста.

К мерам по обеспечению иска закон относит приостановление взыскания по исполнительному листу, оспариваемому должником в судебном порядке (п. 5 ч. 1 ст. 140 ГПК). Например, по иску о признании исполнительной надписи нотариуса недействительной суд может в порядке обеспечения иска приостановить взыскание по исполнительной надписи нотариуса.

Обеспечение иска допускается как в целом, так и в части.

О принятых мерах по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение (ст. 140 ГПК).

При нарушении запретов, предусмотренных законом (пп. 2 и 3 ч. 1 ст. 140), виновные лица подвергаются штрафу в размере до 10 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда (ч. 2 ст. 140 ГПК).

Кроме того, истец вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

Гражданский процессуальный кодекс предусматривает замену одного вида обеспечения иска другим. По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска в порядке, который предусмотрен законом (ст. 143 ГПК РФ).

При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик взамен принятых судом мер по обеспечению иска вправе внести на счет суда истребуемую истцом сумму (ч. 2 ст. 143 ГПК).

Вопрос о замене одного вида обеспечения иска другим разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не служит препятствием к рассмотрению вопроса о замене вида обеспечения.

Необходимость в замене одной меры обеспечения иска другой может возникнуть в том случае, если первоначально избранный вид обеспечения безосновательно стеснит права ответчика.

Вопрос о замене одной меры обеспечения иска другой возникает по просьбе истца в том случае, когда мера обеспечения иска, которую определил первоначально суд, не является достаточной или же оправданной. Это может произойти, например, в том случае, когда имущество, на которое был наложен арест, потеряло первоначальную ценность и поэтому неспособно выполнить основное назначение, ибо не будет служить гарантией исполнения судебного решения в дальнейшем.

При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик вправе взамен допущенных мер обеспечения внести на депозитный счет суда истребуемую истцом сумму. Поскольку закон говорит о праве, но не об обязанности ответчика, то суд не может обязать ответчика вносить требуемую сумму на депозит суда по своему усмотрению.

Рассмотрение заявления об удовлетворении требования истца об обеспечении иска имеет свои особенности.

Ходатайство об обеспечении иска может содержаться как в исковом заявлении, так и в отдельном заявлении. Как правило, заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле. О принятии мер по обеспечению иска судья или суд выносит определение. Такая особенность объясняется тем, что несвоевременное принятие мер по обеспечению иска может оказаться неэффективным и нарушить права истца. Извещение же ответчика и других лиц, участвующих в деле, может также привести к тому, что реальность исполнения решения в будущем окажется под значительной угрозой, поскольку ответчик может принять меры к сокрытию имущества, подлежащего обеспечению, реализовать его, передать другим лицам, угнать автомашину в иное место и т.д.

Если обеспечение иска происходит в судебном заседании, то все лица, участвующие в деле, в том числе ответчик, в случае явки его в суд, могут давать свои объяснения по делу.

Решая вопрос об обеспечении иска, суд должен установить, насколько обоснованы иски требования истца, а также заслуживают ли внимания опасения истца по поводу возможных недобросовестных действий со стороны ответчика или других лиц, могущих противодействовать исполнению будущего судебного решения.

Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

На основании определения суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и одновременно направляет ответчику копию определения суда (ст. 142 ГПК РФ).

Вместе с тем в некоторых случаях исполнительный лист может быть выдан непосредственно и истцу по его просьбе, например, в том случае, когда действия по исполнению определения об обеспечении иска будут совершаться в другом месте.

Закон предусматривает возможность отмены обеспечения иска тем же судом, который вынес определение об обеспечении иска.

Согласно ст. 144 ГПК РФ обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению ответчика, либо по инициативе судьи или суда. Порядок решения вопроса об отмене обеспечения иска предусмотрен законом. Разрешение вопроса об отмене обеспечения иска происходит в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска (ст. 144 ГПК).

Хотя основания для отмены обеспечения иска и не указаны в нем, это, как правило, может иметь место в случае, когда изменились или исчезли условия, послужившие основанием для обеспечения иска. Отмена обеспечения иска может произойти по инициативе как суда, так и лиц, участвующих в деле (истца, ответчика, третьих лиц, прокурора). В случае отказа суда в удовлетворении иска, который ранее был обеспечен, решение об отказе в иске не влечет механически отмены обеспечения иска, в связи с чем, например, арест, наложенный на имущество, не подлежит снятию. Если иск удовлетворен не полностью, а в части, то решение вопроса об отмене обеспечения иска принимается в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Приостановление производства по делу не влечет обязательной отмены обеспечения иска (ч. 3 ст. 144 ГПК). Однако поскольку приостановление производства по делу иногда бывает рассчитано на довольно длительный срок, суду следует в этих случаях специально рассмотреть вопрос о том, имеется ли необходимость сохранять меры, принятые в связи с обеспечением иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда.

Об отмене мер по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщают в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение (ч. 4 ст. 144 ГПК).

На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба (ст. 145 ГПК).

Если определение суда об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, срок подачи исчисляется со дня, когда такому лицу стало известно это определение (ч. 2 ст. 145 ГПК РФ).

Поскольку определения об обеспечении иска подлежат немедленному исполнению до вступления их в законную силу, то подача жалобы не приостанавливает исполнения определения об обеспечении иска. Подача частной жалобы на определения о замене одного вида обеспечения иска другим или об отмене обеспечения приостанавливает исполнение обжалованного определения. До разрешения кассационной жалобы на определение об отмене или замене одного вида обеспечения иска другим продолжает действовать мера обеспечения, ранее принятая судом.

В случае отказа в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу решения суда. Однако судья или суд одновременно с принятием решения суда или после его принятия могут вынести определение суда об отмене мер по обеспечению иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда (ч. 3 ст. 144 ГПК).

Поскольку институт обеспечения иска в равной мере охраняет интересы как истца, так и ответчика, то судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца (ст. 146 ГПК РФ).

Ответчик не может требовать возмещения убытков, когда обеспечение иска производилось по инициативе суда, заявлению прокурора, органов государственного управления.

Данная мера допускается как одновременно с обеспечением требований истца, так и после, но не раньше, чем наступил тот момент, когда было произведено обеспечение иска²²⁸.

²²⁸ См.: Юсупов Т.Б. Обеспечение иска в арбитражном и гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005.

ГЛАВА 16

ОСОБЕННОСТИ ИСКОВОЙ ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

§ 1. Значение изучения процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения дел искового производства

Исковая форма защиты права является универсальной формой. В порядке искового производства суд рассматривает различные дела, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

Материально-правовая природа дел оказывает влияние на формирование отдельных специфических черт судебной процедуры. Именно в результате этого возникают некоторые процессуальные особенности рассмотрения трудовых, семейных или колхозных дел (особенности подведомственности, подсудности, сроков рассмотрения, порядка исполнения решений и т.п.)²²⁹.

Специфические черты судебного рассмотрения и разрешения свойственны различным категориям исковых дел. Например, из гражданских правоотношений могут возникать самые разнообразные споры: о возмещении вреда, причиненного увечьем, патентные, авторские, наследственные и др. Рассмотрение и разрешение таких споров имеют индивидуальные процессуальные особенности, обусловленные их материально-правовой природой.

Познание процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения гражданских дел имеет важное практическое и теоретическое значение. Оно позволяет в значительной мере избежать ошибок в применении норм материального и процессуального права и тем самым способствует повышению качества судопроизводства.

Сосредоточение усилий процессуалистов на исследовании процессуальных особенностей отдельных категорий гражданских дел вполне оправданно. Во-первых, эти исследования полезны для практики в силу своего прикладного значения. Во-вторых, они полезны для развития теории гражданского процессуального права, совершенствования процессуальных институтов. При исследовании отдельных категорий гражданских дел полнее и всестороннее выявляется богатство содержания процессуальных норм, особенности их действия в различных ситуациях²³⁰.

Изучение процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения гражданских дел может осуществляться по двум направлениям. Первое из них связано с исследованием соотношения общих процессуальных норм, закрепленных в ГПК РФ, и специальных процессуальных норм, включенных в иные нормативные акты, второе — с анализом подлежащих применению норм материального права с целью правильного решения основных вопросов процессуального характера по каждому конкретному гражданскому делу.

§ 2. Применение общих и специальных процессуальных норм в исковом производстве

Общие и специальные нормы гражданского процессуального права могут находиться в различном соотношении. Например, нормы, содержащиеся в разделе I «Общие положения» ГПК РФ, можно рассматривать в качестве общих относительно норм, закрепленных во II, III, IV, V, VI, VII разделах ГПК. В подразделе II «Исковое производство» раздела II тоже много общих процессуальных норм. Но они являются общими лишь относительно норм, специфических для искового производства, производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, и особого производства, т.е. только для норм раздела II ГПК. Указанная классификация норм на общие и специальные по сфере их действия непосредственно не связана с исследованием процессуальных особенностей гражданских дел.

Вместе с тем такое деление норм на общие и специальные не исчерпывает проблемы соотношения этих норм. В процессуальной литературе отмечается, что большое количество процессуальных норм находится в кодифицированных и некодифицированных актах материального права (трудового, семейного, жилищного и

²²⁹ Чечот Д.М. Неисковые производства. М., 1973. С. 4.

²³⁰ См.: Лукасян Р.Е., Ченцов Н.В. Некоторые проблемы науки советского гражданского процессуального права на современном этапе // Материально-правовые и процессуальные средства охраны и защиты прав и интересов хозяйствующих субъектов. Калинин, 1987. С. 114.

др.)²³¹. Интересные мысли по этому вопросу были высказаны в свое время К.С. Юдельсоном. Он считал, что «общие нормы, регулирующие все виды судопроизводства, сосредоточены в гражданских процессуальных кодексах, а специальные нормы, относящиеся к рассмотрению отдельных категорий дел, содержатся в кодексах материального права — гражданском, семейном, трудовом и др.»²³².

Нормы ГПК действуют при рассмотрении и разрешении всех гражданских дел, сфера же действия процессуальных норм, расположенных в нормативных актах материального права, совсем иная. Их применение ограничено целями рассмотрения и разрешения дел той или иной категории. «Этими нормами регламентируется более узкий круг общественных отношений по сравнению с общими»²³³. Специализация процессуальных норм по конкретной категории дел позволяет законодателю значительно полнее использовать возможности правового регулирования и с помощью их детально, с учетом специфики материальных отношений дел той или иной категории, регламентировать процессуальные отношения.

Специальные нормы, содержащиеся в материально-правовых и иных актах, могут быть исключительными, детализирующими. Они могут дополнять общие правила. Отсюда и значимость этих норм для правильного рассмотрения дел. Знание только общих норм, закрепленных в ГПК, далеко не всегда обеспечивает точное разрешение того или иного процессуального вопроса. Специальная процессуальная норма, содержащаяся в нормативных актах материального права, может совсем по-иному регулировать процессуальное отношение по сравнению с общей нормой.

Например, содержащееся в ст. 22 ГПК общее правило подведомственности конкретизируется в семейном законодательстве путем установления специальных правил подведомственности брачно-семейных дел²³⁴.

Такое специальное правило подведомственности закреплено, например в ст. 17 СК РФ.

Специальные процессуальные нормы, помещенные в материально-правовых актах, могут не только исключать действие общих норм, но и конкретизировать их. Так, согласно ст. 4 ГПК суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов.

В случаях, предусмотренных Кодексом, другими федеральными законами, 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, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Это общие процессуальные нормы, устанавливающие круг лиц, имеющих право возбудить в суде гражданское дело.

В ст. 70 СК РФ говорится, что дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению одного из родителей (лиц, их заменяющих), прокурора, а также по заявлениям органов или учреждений, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и др.).

Данная процессуальная правовая норма конкретизирует правила, содержащиеся в ст. 4 ГПК, при рассмотрении судом дел о лишении родительских прав. Поскольку существует специальная правовая норма, устанавливающая круг лиц, по заявлению которых суд может рассматривать дела этой категории, то применяться должна указанная норма, а не общая.

Специальные процессуальные нормы, содержащиеся в материально-правовых актах, могут устанавливать не только особые правила подведомственности гражданских дел и субъектный состав, уполномоченный на возбуждение дел определенной категории.

Они могут содержать особые правила доказывания обстоятельств, имеющих значение по делу. В частности, общее правило доказывания сформулировано в ст. 56 ГПК. Согласно этому правилу каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

При рассмотрении же гражданских дел, возникающих из обязательств вследствие причинения вреда, действует закрепленное в п. 2 ст. 1064 ГК РФ специальное процессуальное правило, возлагающее обязанность лица, причинившего вред, доказать, что вред причинен не по его вине.

²³¹ См.: Юдельсон К.С. Соотношение гражданских процессуальных норм, сосредоточенных в гражданских процессуальных кодексах и кодексах материального права // Проблемы применения Гражданского процессуального кодекса РСФСР. Калинин, 1974. С. 18–19; Чечина Н.А. Основные направления науки гражданского процессуального права. Л., 1987. С. 94–101.

²³² Юдельсон К.С. Указ. соч. С. 21.

²³³ Баулин О.В. Специальные нормы в гражданском процессуальном праве. Воронеж, С. 6.

²³⁴ См.: Кострова Н.М. Теория и практика взаимодействия гражданского процессуального и семейного права. Ростов-н/Д., 1988. С. 73–83.

В п. 3 ст. 401 ГК РФ говорится, что если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Специальные процессуальные нормы, закрепленные в материально-правовых нормативных актах, могут устанавливать и особые правила допустимости доказательств (ст. 162 ГК РФ).

Специальные нормы иногда регламентируют различные аспекты порядка производства по гражданским делам. Статья 1 ГПК устанавливает, что порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», процессуальным Кодексом и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи — также Федеральным законом «О мировых судьях в Российской Федерации». Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора.

В ст. 383 Трудового кодекса РФ говорится, что порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров регулируется настоящим Кодексом и иными федеральными законами, а порядок рассмотрения дел по трудовым спорам в судах определяется кроме того гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации. Особенности рассмотрения индивидуальных трудовых споров отдельных категорий работников устанавливаются федеральными законами.

Таким образом, законодатель вводит специальные правовые нормы, устанавливающие порядок рассмотрения в судах трудовых дел. Эти правовые нормы имеют важное практическое значение для правильного и быстрого рассмотрения дел данной категории. Они нацеливают практических работников, занимающихся рассмотрением и разрешением трудовых споров, на необходимость старательного изучения и правильного применения специальных процессуальных норм, содержащихся в ТК РФ и в иных законодательных актах.

В отдельных случаях специальные процессуальные нормы, устанавливающие особое правила рассмотрения и разрешения тех или иных категорий гражданских дел, закреплены непосредственно в ГПК. Например, в ст. 211 ГПК закреплены специальные процессуальные правила, действующие только при рассмотрении некоторых категорий трудовых дел и дел о взыскании алиментов.

Специальные процессуальные нормы могут быть закреплены не только в ГПК, но в АПК РФ. Так, по общему правилу суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают иски с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК).

В ст. 33 АПК РФ говорится, что арбитражные суды рассматривают дела:

- 1) о несостоятельности (банкротстве);
- 2) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций;
- 3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- 4) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;
- 5) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 6) другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Указанные в ч. 1 этой статьи дела рассматриваются арбитражным судом независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

Как видим, в ст. 33 АПК РФ закреплены специальные процессуальные правовые нормы, которые отнесли к ведению арбитражного суда рассматриваемые в порядке искового производства дела, возникающие из гражданских правоотношений, участниками которых являются граждане-физических лица.

Итак, помимо закрепленных в ГПК общих процессуальных норм, регулирующих процессуальные отношения, связанные с рассмотрением и разрешением судом первой инстанции дел искового производства, существует значительное количество специальных процессуальных норм, размещенных в материально-правовых нормативных актах (ГК, СК, ТК РФ и др.). Эти нормы устанавливают изъятия и дополнения к закрепленным в ГПК общим нормам. В своей совокупности с общими гражданскими процессуальными нормами они придают рассмотрению и разрешению конкретной категории гражданских дел черты, о которых в теории и судебной практике принято говорить как о процессуальных особенностях рассмотрения и разрешения той или иной группы гражданских дел.

При рассмотрении и разрешении определенной категории гражданских дел искового производства таких норм может быть больше или меньше, по некоторым категориям гражданских дел их вообще может и не быть. Так, если по делам о расторжении брака, о лишении родительских прав специальных процессуальных норм достаточно много, то по делам о взыскании долга их значительно меньше, а по некоторым исковым делам они могут совсем отсутствовать.

Для правильного рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела искового производства участники процесса должны хорошо знать не только общие нормы, закрепленные в ГПК, но и помещенные в материально-правовых нормативных актах специальные процессуальные нормы, устанавливающие исключение либо дополнения в отношении порядка судопроизводства по делам определенной категории²³⁵.

К.С. Юдельсон в свое время считал, что, во всяком случае, относящиеся к рассмотрению дел о расторжении брака специальные нормы, размещенные в КоБС РСФСР, должны содержаться в Гражданском процессуальном кодексе РСФСР в целях повышения эффективности судебного процесса и его воздействия на брачные и семейные отношения²³⁶.

Н.А. Чечина полагает, что закрепление процессуальных норм непроцессуальными нормативными актами целесообразно тогда, когда их содержание может быть лучше понято при двойном изложении, например правила, фиксирующие процессуальные особенности определенной категории дел²³⁷.

Вместе с тем автор отмечает, что при включении процессуальных норм в материально-правовые акты необходимо строго соблюдать принцип «верховенства» процессуального законодательства по отношению к непроцессуальному²³⁸.

Точка зрения Н.А. Чечиной о целесообразности размещения процессуальных норм в материально-правовых актах представляется правильной. Эти нормы являются специальными по отношению к нормам, закрепленным в ГПК, они фиксируют процессуальные особенности рассмотрения и разрешения определенной категории гражданских дел. Данная группа процессуальных норм весьма многочисленна, поэтому их невозможно разместить в ГПК, не нарушая его системы и компактности.

Включение в ГПК РФ специальных процессуальных норм в определенной мере подорвет его стабильность. Нельзя не учитывать, что нормы ГПК устанавливают порядок судопроизводства по делам, возникающим из большого количества материально-правовых отраслей. Естественно, что материальное право постоянно обновляется, а с ним вместе такому процессу подвержены и специальные процессуальные нормы, устанавливающие специфику судебной защиты того или иного субъективного права и охраняемого законом интереса.

Все специальные процессуальные нормы нецелесообразно размещать в ГПК еще и потому, что многие из них неразрывно связаны с нормами материального права по своему содержанию. Эти правила могут быть поняты, а потому могут существовать только совместно, так как и применяются они вместе или как одно правило для регулирования и материального, и процессуального отношения²³⁹.

§ 3. Влияние характера материальных правоотношений на особенности исковой формы рассмотрения и разрешения гражданских дел

Выявление процессуальных особенностей не ограничивается отысканием, уяснением смысла и содержания процессуальных норм, закрепленных в материально-правовых актах. Не менее важна работа по выявлению процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения гражданских дел и в другом направлении, суть которого состоит в извлечении процессуальной информации из подлежащих применению по каждому конкретному делу норм материального права, регулирующих спорное общественное отношение.

²³⁵ О месте закрепления указанных специальных норм в литературе нет единой точки зрения. Так, А.Г. Прохоров считал, что нормы гражданского процессуального права должны содержаться только в ГПК и изъяты из других источников материального права (*Прохоров А.Г.* Принцип допустимости средств доказывания в советском гражданском процессуальном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1979. С. 10–11).

²³⁶ См.: *Юдельсон К.С.* Указ. соч. С. 21.

²³⁷ См.: *Чечина Н.А.* Указ. соч. С. 97.

²³⁸ Там же. С. 98.

²³⁹ *Чечина Н.А.* Система гражданского процессуального права и систематизации законодательства // Правоведение. 1984. № 2. С. 32.

Характером отношений, урегулированных нормами материального права, в значительной мере определяются соответствующие процессуальные особенности рассмотрения и разрешения гражданских дел²⁴⁰.

Исковая форма имеет существенные процессуальные отличия в зависимости от того, на защиту какого права направлен иск, какой закон охраняет то или иное правоотношение.

Таким образом, прежде чем приступить к рассмотрению гражданского дела, необходимо определить материально-правовую норму, регулирующую спорное отношение.

Для этого важно установить, имеет ли требование истца правовой характер. Если оно имеет таковой характер, то из каких по своей природе правоотношений оно возникает (гражданских, семейных, трудовых или др.). Регулятивная правовая норма и есть та модель правоотношения, из которого возник спор. На основе тщательного анализа этой нормы нужно решить ряд важных процессуальных вопросов, связанных с рассмотрением и разрешением гражданского дела.

Прежде всего норма материального права должна быть проанализирована с точки зрения решения вопроса о подведомственности конкретного дела суду. Далеко не всегда подведомственность суду устанавливается специальными нормами, закрепленными в материально-правовых актах. Чаще этого вопроса приходится решать на основе общих норм, закрепленных в ст. 22 ГПК.

В соответствии с этой статьей суды рассматривают и разрешают иски с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным законом к ведению арбитражных судов.

Последнее указание закона чрезвычайно важно знать. Оно обязывает правоприменительный орган прежде всего выяснить, не имеется ли специальных процессуальных норм, регламентирующих подведомственность данного дела. Убедившись в отсутствии таких норм, судья должен решить вопрос о подведомственности дела суду на основе общих предписаний, закрепленных в ст. 22 ГПК.

Руководствуясь ими, необходимо проанализировать модель материального правоотношения, из которого вытекает требование истца, и установить его характер и субъектный состав. Спор суду подведомственен, если правоотношение, из которого вытекает требование истца, является гражданским, семейным, трудовым и хотя бы одним из субъектов спора о праве является гражданином.

На основе избранной модели материального правоотношения должен быть определен и субъектный состав процесса.

Норма материального права, подлежащая применению, определяет специфику решения вопроса о надлежащих сторонах, о месте, которое в процессе должно занять то или иное лично заинтересованное лицо²⁴¹.

Например, с субъектным составом спорного правоотношения связана легитимация по делу. Это значит, что надлежащим истцом признается предполагаемый субъект права требования, а надлежащим ответчиком — предполагаемый субъект ответственности²⁴².

То же положение можно отнести к процессуальному соучастию. Процессуальное соучастие связано прежде всего с особенностями спорных материальных отношений, для которых характерна множественность субъектов²⁴³.

По модели спорного материального правоотношения и взаимосвязанных с ним правоотношений определяются и третьи лица²⁴⁴.

Вместе с тем на основании модели материального правоотношения определяются не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, соучастники. Другие субъекты гражданского процесса материальными правоотношениями не определяются²⁴⁵.

²⁴⁰ См.: *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979. С. 31.

²⁴¹ См.: *Громошина Н.А.* Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1980. С. 8.

²⁴² См.: *Шакарян М.С.* Учение о сторонах в советском гражданском процессе. М., 1983. С. 36.

²⁴³ Там же. С. 32.

²⁴⁴ См.: *Аргунов В.Н.* Участие третьих лиц в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1980. С. 5.

²⁴⁵ См.: *Гукасян Р.Е.* Влияние материально-правовых отношений на форму процесса в исковом производстве // Вопросы теории и практики гражданского процесса. Саратов, 1976. С. 29.

Модель спорного правоотношения является основой решения вопроса о предмете доказывания. Устанавливая подлежащие доказыванию обстоятельства, суд исходит из нормы материального права, подлежащей применению²⁴⁶.

При определении предмета доказывания материально-правовые нормы анализируются под особым углом зрения, а именно: важно выявить круг юридических фактов, при наличии которых наступают последствия, предусмотренные подлежащей применению материально-правовой нормой.

В предмет доказывания входят лишь те факты, которые имеют материально-правовое значение, факты, без выяснения которых нельзя правильно решить дело по существу²⁴⁷.

На основе подлежащей применению материально-правовой нормы определяется не только предмет доказывания, но и относимость доказательств. Тщательный анализ фактов предмета доказывания, с которыми норма материального права, регулирующая спорные правоотношения, связывает правовые последствия, позволяет правильно оценить доказательства с точки зрения их относимости к делу²⁴⁸.

Модель спорного материального правоотношения позволяет правильно определить предмет и основание иска. Материальные правоотношения не только воздействуют на определение предмета и основания иска, но и формируют их.

Моделируемое регулятивное правоотношение оказывает существенное влияние на решение многих других вопросов в различных стадиях процесса в суде первой инстанции, например, в стадии возбуждения гражданского дела. Так, согласно п. 2 ч. 1 ст. 134 ГПК судья отказывает в принятии заявления, если имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.

Применение указанных выше положений закона при возбуждении дел о разделе жилого дома также имеет свою специфику²⁴⁹.

Особенности содержания искового заявления всегда обусловлены подлежащими применению нормами материального права.

Следовательно, тщательный анализ запрограммированной в нормах материального права модели материального правоотношения позволяет правильно решить вопрос о возбуждении гражданского дела.

Материальное правоотношение, наличие или отсутствие которого требуется установить при рассмотрении и разрешении дела, оказывает существенное влияние и на содержание подготовки гражданских дел к судебному разбирательству, на целевую направленность этой стадии.

Как следует из ч. 1 ст. 147 ГПК, целью подготовки гражданского дела к судебному разбирательству является обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела.

Подготовка дел о расторжении брака к судебному разбирательству обязательна. Судья, приняв заявление о расторжении брака, должен, как правило, вызвать другого супруга, выяснить его отношение к этому заявлению, принять меры к примирению супругов.

Следовательно, все действия судьи на этой стадии процесса должны быть направлены, как правило, на создание условий для сохранения семьи, на примирение спорящих сторон, а не на обеспечение быстрого рассмотрения и разрешения дела.

Особенности содержания судебного решения также предопределяются подлежащей применению нормой материального права. Если содержание судебного решения в общем регламентируется ст. 198 ГПК, то содержание судебного решения по каждому гражданскому делу конкретно и выносится по спору о наличии или отсутствии прав и обязанностей, возникающих у истца и ответчика из отношений, урегулированных нормами материального права. В связи с этим подлежащая применению норма (нормы) материального права как бы пронизывает содержание всего решения, определяя его специфику.

Под углом зрения подлежащей применению нормы материального права излагается описательная часть судебного решения — требования истца, возражения ответчика, объяснения других лиц, участвующих в деле.

Содержание нормы материального права предопределяет и мотивировочную часть решения суда. В ней излагаются соображения суда только относительно тех фактов, которые имеют юридическое значение по данному делу, т.е. предусмотренных подлежащей применению нормой материального права. Если, например, разрешается дело о взыскании с ответчика денежной суммы, взятой им по договору займа, то в мотивировочной части решения по такому гражданскому делу суд должен изложить свои выводы о том, был ли между сторонами заключен договор займа денежной суммы, каков размер денежной суммы, взятой в долг, наступил

²⁴⁶ См.: *Лукасян Р.Е.* Указ. соч.

²⁴⁷ См.: *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М., 2004. С. 16.

²⁴⁸ См.: *Треушников М.К.* Относимость и допустимость доказательств в гражданском процессе. М., 1981. С. 31.

²⁴⁹ См.: *Шерстюк В.М.* Рассмотрение споров о праве на жилой дом. М., 1988. С. 55–70.

ли срок исполнения обязательства по ее возврату, а не о фактах, подтверждающих наличие договора дарения, или каких-либо других, не имеющих отношения к данному делу.

В резолютивной части решения суд должен указать не только об удовлетворении иска, но и о применении к ответчику последствий, предусмотренных материальной нормой права, регулирующей спорное правоотношение. При разрешении спора о расторжении договора найма жилого помещения по мотивам разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает, содержание резолютивной части решения должно определяться правовыми последствиями, предусмотренными нормами ст. 687 ГК РФ, а не какими-либо иными нормами материального права.

Примененная судом в решении норма материального права, правовые последствия, предусмотренные ею, и характер отношений, урегулированных этой правовой нормой, оказывают влияние на сроки и порядок исполнения решений.

В частности, такие особенности имеют исполнение судебных решений по делам о взыскании алиментов. Они обусловлены характером рассматриваемого судом алиментного отношения и особенностями судебного разбирательства дел этой категории. По этим делам алименты, как правило, взыскиваются не с момента внесения решения, а с момента предъявления иска, требования о взыскании алиментов удовлетворяются в первую очередь, решения по этим делам подлежат немедленному исполнению, недопустим поворот исполнения решений, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Материально-правовыми отношениями обусловлены и особенности исполнения судебных решений по трудовым, жилищным и иным делам.

Деятельность судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных решений, связанных с выселением, переселением и принудительным обменом, регламентируется законом. Большое значение имеет этика исполнения судебных решений. Выселение должно производиться, как правило, в присутствии выселяемого лица. О принудительном выселении судебный пристав-исполнитель должен составить акт, который подписывается им, понятыми и выселяемым гражданином, если он присутствует при исполнении.

Итак, чтобы исчерпывающим образом выявить процессуальные особенности исковой формы рассмотрения и разрешения той или иной конкретной категории гражданских дел, необходимо правильно определить объем закрепленных в ГПК общих и в материально-правовых актах специальных процессуальных норм, относящихся к рассмотрению и разрешению только данных гражданско-правовых споров, а также на основе всестороннего анализа подлежащей применению нормы материального права решить ряд не урегулированных специальными нормами вопросов процессуального характера: подведомственности дела суду, о сторонах, третьих лицах, относимости доказательств и всех других, имеющих важное значение для данного дела.

ГЛАВА 17

ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

§ 1. Понятие и цель судебного доказывания

Теоретическое и практическое значение доказывания и доказательств предопределило повышенное внимание к этой теме в науке гражданского процессуального права. В данной области проводили исследования М.Г. Авдюков, А.Т. Боннер, С.Ш. Болтуев, Л.А. Ванеева, А.А. Власов, М.А. Гурвич, И.Г. Гальперин, П.П. Гуреев, А.Г. Давтян, В.А. Елизаров, Ю.М. Жуков, И.М. Зайцев, О.В. Иванов, А.Ф. Клейнман, А.Г. Калпин, А.Г. Коваленко, А.С. Козлов, В.И. Коломыцев, К.И. Комиссаров, С.В. Курылев, Т.А. Лилуашвили, Н.Д. Лордкипанидзе, Б.Т. Матюшин, И.И. Мухин, С.В. Никитин, В.К. Пучинский, А.Г. Прохоров, Л.Н. Ракитина, И.М. Резниченко, И.В. Решетникова, Т.В. Сахнова, Л.П. Смышляев, М.К. Треушников, Ф.Н. Фаткуллин, К.С. Юдельсон, П.П. Якимов и др.

Задача суда состоит в том, чтобы правильно и своевременно рассматривать и разрешать гражданские дела. Правильное рассмотрение и разрешение дела означает: а) достижение верного знания о фактических обстоятельствах дела в результате проведенного процесса и б) точное применение нормы (норм) материального права к установленным фактическим обстоятельствам в судебном решении.

Прежде чем суд придет к выводу о существовании субъективного права или охраняемого законом интереса, он должен точно установить те факты, на которых оно основано. Юридически значимые факты, с которыми нормы материального права связывают правовые последствия, возникают и существуют, как правило, до процесса, поэтому суд не может получить знания о них непосредственно, не прибегая к доказательствам и доказыванию.

В юридической науке выделены две основные точки зрения на понятие судебного доказывания, которые дают различное представление об объеме, элементах судебного доказывания и его субъектах.

Так, развивая концептуальные положения теории доказательств, сформулированные представителями российской науки гражданского процессуального права конца XIX—начала XX в., А.Ф. Клейнман рассматривал доказывание как процессуальную деятельность только сторон, состоящую в представлении доказательств, опровержении доказательств противника, заявлении ходатайств, участии в исследовании доказательств, а цель доказывания — убеждение сторонами суда в правомочности своих требований и возражений.

К.С. Юдельсон и другие авторы определяли судебное доказывание как деятельность субъектов процесса по установлению при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами. К субъектам доказывания относились суд и лица, участвующие в деле.

Состязательное начало процесса предполагает, что определяющим в доказывании являются действия сторон — каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений (ч. 1 ст. 56 ГПК). Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ч. 1 ст. 57 ГПК).

Приведенные узаконения казалось бы выступают весомыми аргументами в пользу того, чтобы доказывание рассматривать исключительно как деятельность сторон, направленную на убеждение суда в их правоте.

В этой связи допустимо процитировать высказывание одного из авторов, работавших в период реализации реформы гражданского судопроизводства 1864 г., одним из основных положений которой была замена следственного принципа процесса на состязательный. Т.М. Яблочков писал: «Мы не должны увлекаться состязательным принципом; доведенный до крайних пределов, он приводит к господству бессердечного формализма. В самом деле, если не предоставить суду известной доли инициативы в выяснении дела, то часто выиграет не та сторона, которая права, а та, которая более умело ведет процесс; неопытный тяжущийся неправильно построит свое притязание, не обоснует его достаточными доказательствами и провалит самое правое дело!»²⁵⁰.

В рамках состязательного процесса суд имеет право и обязан оказывать сторонам содействие в осуществлении их прав. Суд определяет обстоятельства, имеющие значение для дела и указывает, какой стороне их надлежит доказывать. По ходатайству заинтересованных лиц суд истребует необходимые доказательства, применяя в ряде случаев меры принуждения к должностным лицам и гражданам, препятствующим передаче доказательств в суд. Суд совершает целый ряд других действий, касающихся установления фактических обстоятельств дела.

В судебном доказывании органически сочетаются две равноценные стороны: мыслительная и практическая. Мыслительная (логическая) сторона доказывания подчинена законам логического мышления; практическая (процессуальная) деятельность, т.е. процессуальные действия по доказыванию, подчинена предписаниям правовых норм и основана на них. Процессуальное доказывание нельзя трактовать в качестве либо только умственной логической деятельности, либо только практической работы.

²⁵⁰ Яблочков Т.М. Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1910. С. 27, 28.

Судебное доказывание складывается из процессуальных действий по утверждению сторон и заинтересованных лиц относительно фактов, указанию на доказательства, представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств. В этой деятельности участвуют как стороны, иные заинтересованные лица, так и суд.

§ 2. Понятие судебных доказательств

В процессе доказывания средствами установления наличия или отсутствия юридически значимых фактов, выступают судебные доказательства. В ст. 55 ГПК дается определение доказательств.

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

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

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Несмотря на наличие дефиниций в ГПК 1964 г. и ГПК 2002 г. в процессуальной теории не иссякают споры относительно правовой природы, понятия, содержания судебных доказательств.

Некоторые авторы рассматривают судебные доказательства только как известные факты, с помощью которых возможно установление неизвестных искомым фактов²⁵¹. Другая группа ученых полагает, что доказательствами являются и фактические данные, и средства доказывания²⁵². Встречаются и другие суждения²⁵³.

Надо признать, что большинство авторов придерживается концепции судебных доказательств, в соответствии с которой сущность доказательств определяется единством их содержания и процессуальной формы.

Судебные доказательства состоят из двух тесно взаимосвязанных элементов: сведений о фактах (содержание) и средств доказывания (процессуальная форма). В обоснование такого понимания сущности судебных доказательств учеными-процессуалистами, работающими в области теории доказательств, приведено достаточно весомых аргументов²⁵⁴.

Сведения и информация — понятия тождественные. Например, в ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» информация определяется как сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (ст. 2). Данное определение достаточно точно отражает функцию информации как необходимой составляющей процесса получения знаний. Действия, явления, события находят свое отражение в объектах или на объектах живой и неживой природы в различной форме, которые становятся носителями (источниками) информации. При необходимости информация может быть востребована для получения знаний о состоявшихся фактах.

Но условием получения верных знаний является достоверность используемой при этом информации. Напомним, процессуальный закон (ст. 55 ГПК) строго регламентирует форму, в которой могут быть получены фактические данные, а именно в форме объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

В судопроизводстве достоверность информации гарантируется установленным законом процессуальным порядком ее получения, закрепления, исследования и оценки в судебном заседании. При соблюдении указанного порядка, информация объективируется в процессуальной форме, называемой средством доказывания. Например, если нарушена процессуальная форма допроса свидетеля — он не был предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи или дачу заведомо ложных показаний, его показания не приобретают необходимой процессуальной формы, т.е. не становятся средством доказывания — показанием свидетеля.

²⁵¹ См.: *Курьлев С.В.* Объяснение сторон как доказательство в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1953. С. 9.

²⁵² *Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота.* М., 1996. С. 187.

²⁵³ *Гражданский процесс: Учебник. 4-е изд. / Под ред. В.В. Яркова.* М., 2001. С. 194.

²⁵⁴ Например: *Козлов А.С.* Понятие и признаки судебных доказательств в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1978. С. 14; *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М., 1998. С. 80; и др.

Сведения о фактах, полученные в иной, не предусмотренной законом процессуальной форме, не являются судебными доказательствами и не могут быть положены в основу решения суда.

Следует обратить внимание на содержащееся в ч. 2 ст. 55 ГПК указание: «Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда». Под нарушением закона следует понимать, во-первых, получение сведений о фактах из непредусмотренных законом средств доказывания; во-вторых, несоблюдение процессуального порядка получения сведений о фактах в судебном заседании; в-третьих, привлечение в процесс доказательств, добытых незаконным путем.

В целях получения более глубокого знания о доказательствах проводится их классификация.

Деление доказательств производится по какому-либо существенному признаку, позволяющему выявить между ними различия и сходства. Признак, по которому осуществляется деление на виды, называется основанием классификации.

По характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом они делятся на *прямые* и *косвенные*.

Прямыми судебными доказательствами называются такие, в которых содержание имеет однозначную связь с доказываемым фактом. Однозначная связь позволяет сделать единственный вывод о существовании или отсутствии факта. Косвенными называются доказательства, в которых содержание имеет с доказываемым фактом многозначную связь. Наличие многозначной связи позволяет прийти при доказывании к нескольким вероятным выводам.

По процессу формирования сведений о фактах доказательства делятся на *первоначальные* и *производные*.

Первоначальные (первоисточники) доказательства формируются в результате непосредственного воздействия искомого факта на носителя информации. Производными (копиями) называются доказательства, содержание которых воспроизводят сведения, полученные из других источников.

По источнику доказательств они подразделяются на *личные* и *предметные* в зависимости от того, является ли источником доказательства человек или материальный объект.

К личным доказательствам относят объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов.

К предметным — письменные и вещественные доказательства.

Некоторые авторы иначе классифицировали средства доказывания по источнику. К.С. Юдельсон, например к личным доказательствам, кроме объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей и заключений экспертов относил еще письменные доказательства. Свою позицию он мотивировал тем, что письменные доказательства всегда исходят от конкретных лиц, и не имеет значения, что содержание закреплено на материальном объекте²⁵⁵.

С.В. Курылев при классификации доказательств по их источнику, кроме личных и вещественных доказательств, выделял третий подвид — смешанные доказательства. К смешанным доказательствам он относил заключение эксперта (экспертов), факты опознания, результаты следственного эксперимента. Автор обосновывал свою точку зрения тем, что процесс формирования смешанных доказательств состоит из двух частей, и информация о фактах извлекается из двух источников — личного и вещественного. Например, эксперт, изучая вещественные доказательства, преобразует полученные из этого источника доказательства, и сам становится источником доказательства — заключения эксперта²⁵⁶.

Лица и вещи (предметы материального мира) выступают в качестве носителей сведений о фактах, если на них различным способом закреплена и сохранена информация, т.е. источниками доказательств.

Представляется, что в качестве основания деления средств доказывания должен рассматриваться способ закрепления и сохранения фактических данных (информации) на источниках. Если сведения о фактах исходят от человека и доводятся до суда человеком — налицо личное доказательство. Если же сведения о фактах «омертвлены» на предметах неживой природы, вещах, — это предметное доказательство. К личным средствам доказывания следует относить объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей и заключения экспертов, а к предметным средствам доказывания — письменные и вещественные доказательства²⁵⁷.

§ 3. Предмет доказывания

В гражданском процессуальном законодательстве термин «предмет доказывания» не используется. Вместе с тем в процессуальной теории и практике данное понятие имеет принципиальное значение. Предмет доказывания — это то, что, собственно, в гражданском процессе подлежит доказыванию. «Предметом доказательств, — писал проф. К. Малышев, — служат спорные юридические факты, а именно: существование или несуществование этих фактов»²⁵⁸.

²⁵⁵ Гражданский процесс / Под ред. К.С. Юдельсона. М., 1972. С. 180.

²⁵⁶ Курылев С.В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 177.

²⁵⁷ Треушников М.К. Указ. соч. С. 107.

²⁵⁸ Малышев К. Курс гражданского судопроизводства. Т. 1. Изд. 2. СПб., 1876. С. 267.

Судебные доказательства и весь процесс доказывания направлены к установлению различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов.

Можно выделить три группы фактов, наличие или отсутствие которых устанавливаются с использованием доказательств.

Юридические факты материально-правового характера

Их установление необходимо для правильного применения нормы материального права, регулирующей спорное правоотношение, и правильного разрешения дела по существу. Например, прежде чем суд может решить, обязано ли одно лицо платить другому определенную сумму денег по договору займа, он должен установить, имел ли место такой договор, предмет договора и сроки исполнения обязательств по договору.

Доказательственные факты

Доказательственными фактами называются такие факты, которые, будучи доказанными, позволяют логическим путем вывести юридический факт. Так, по делам о признании записи отцовства недействительной истец может сослаться на доказательственный факт длительного отсутствия его в месте проживания ответчицы, в связи с чем исключается вывод об отцовстве.

Факты, имеющие исключительно процессуальное значение

С этими фактами связано возникновение права на предъявление иска (например, выполнение обязательного досудебного порядка разрешения спора), право на приостановление производства по делу, его прекращение, а также право на совершение иных процессуальных действий (например, принятие мер обеспечения иска).

Предметом доказывания в гражданском процессе служат не все три группы фактов, а только юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает норма материального права, подлежащая применению, т.е. юридические факты материально-правового значения.

Для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих доказыванию, употребляется другой термин — «пределы доказывания».

Правильно определить предмет доказывания по гражданскому делу — значит придать всему процессу собирания, исследования и оценки доказательств нужное направление.

В процессуальной теории высказывается мнение о том, что предмет доказывания по гражданским делам устанавливается утверждениями и возражениями сторон. Эта формулировка нуждается в уточнении. К предмету доказывания относятся все факты, имеющие юридическое значение, если даже истец и ответчик на них не ссылаются. В связи с этим предмет доказывания определяется на основе подлежащей применению нормы материального права²⁵⁹.

Эта концепция воспринята законодателем. В соответствии с ГПК предмет доказывания по делу устанавливается судом, исходя из характера спорного правоотношения и правовых норм, регулирующих данное отношение. Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались, говорится в ч. 2 ст. 56 ГПК.

Объем фактов предмета доказывания в ходе процесса по гражданскому делу может подвергаться изменению. Изменение предмета доказывания связано с правомочием стороны на изменение предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований (ч. 1 ст. 39 ГПК). Реализация этих диспозитивных прав влечет изменение фактического состава, исследуемого судом, и объема доказательств.

Особую трудность в судебной практике вызывает правильное определение предмета доказывания при разрешении споров, вытекающих из правоотношений, урегулированных нормами материального права с относительно определенной диспозицией (спору о лишении родительских прав, о передаче детей на воспитание, споры о возмещении вреда при необходимости учета вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред, споры о возмещении морального вреда), когда суд должен учитывать конкретные обстоятельства дела и сам призван оценивать те или иные факты с точки зрения их правовой значимости.

Такие нормы права получили в теории гражданского процесса название «ситуационных» норм, поскольку правоотношения ими урегулированы с расчетом на судебное усмотрение, на судебную конкретизацию зафиксированных в законе обобщающих обстоятельств, с которыми связаны правовые последствия.

В законе содержатся такие обобщающие юридические понятия, как: «неосторожность самого потерпевшего», «имущественное положение ответчика», «конкретная обстановка, при которой убытки были причинены», «интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов». При рассмотрении и разрешении дела суд конкретизирует эти обобщающие понятия, поскольку они проявляются в жизни в более конкретных фактах.

²⁵⁹ См.: *Треушников М.К.* Указ. соч. С. 21.

§ 4. Основания освобождения от доказывания

Три вида фактов не требуют проведения процессуальной деятельности по доказыванию и могут быть положены в обоснование решения суда: 1) *факты, признанные судом общеизвестными*; 2) *факты преюдициальные* (предрешенные), т.е. установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда (ст. 61 ГПК); 3) *факты, признанные стороной, если признание принято судом*.

Факты, признанные судом общеизвестными

Обстоятельства, говорится в законе, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании (ч. 1 ст. 61 ГПК). Общеизвестность факта может быть признана судом лишь при наличии двух условий: объективном — известности факта широкому кругу лиц, субъективном — известности факта суду (судье).

Общеизвестными признаются, как правило, такие факты предмета доказывания, как события (засуха, землетрясение, война, наводнение).

Общеизвестность того или иного факта относительна и зависит от времени, истекшего после события, распространенности события в определенной местности.

Общеизвестные факты не доказываются, потому что истинность их очевидна. Признать общеизвестными те или иные факты может не только суд первой инстанции, но и суды, рассматривающие дело в апелляционном, кассационном порядке и в порядке надзора.

Факты преюдициальные

Преюдициальные факты — это факты, установленные либо решением суда общей юрисдикции, арбитражного суда, либо приговором суда.

Факты, установленные вступившим в законную силу решением суда общей юрисдикции по одному гражданскому делу, не доказываются вновь при разбирательстве другого гражданского дела в суде общей юрисдикции, в котором участвуют те же лица.

Факты, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не доказываются вновь при разбирательстве гражданского дела в суде общей юрисдикции, в котором участвуют те же лица.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам: 1) имели ли место эти действия и 2) совершены ли они данным лицом.

Следует еще раз подчеркнуть, что преюдициальное значение фактов, установленных решением суда, определяется его субъективными пределами. Это означает, что свойство преюдициальности имеют материально-правовые факты, зафиксированные в решении, если при этом все заинтересованные лица, которых они касаются, были привлечены в процесс.

Факты, признанные стороной

Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания. Признание, изложенное в письменном заявлении, приобщается к материалам дела.

В случае, если у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признания, о чем судом выносится определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях (ч. 2, 3 ст. 68 ГПК).

§ 5. Распределение обязанностей по доказыванию

Основополагающее правило состязательного процесса — каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается. В гражданском процессуальном законодательстве данное правило закреплено в ч. 1 ст. 56 ГПК. Это предписание закона относится не только к истцу и ответчику, но и к другим субъектам доказывания входящих в число лиц, участвующих в деле (ст. 34 ГПК).

Словосочетание «обязанность доказывания» в известной степени условно. В Законе совершенно обоснованно употребляется термин «должен». «Должен» и «обязан» имеют различное лексическое значение. Долженствование предполагает возможность выбора поведения, обязанность такого выбора не допускает. Различно и их правовое значение. У свидетеля, например, нет выбора — являться или не являться по вызову суда. Это его обязанность, исполнение которой обеспечивается мерами государственного принуждения карательного свойства (штраф, принудительный привод).

Говоря об обязанности доказывания, один из первых русских ученых-процессуалистов проф. Е.В. Васильевский, отмечал: «...такой обязанности не существует, ибо у сторон вообще нет процессуальных обязанностей; стороны вольны не совершать никаких процессуальных действий. Но так как сторона, желающая выиграть дело, должна доказать обстоятельства, на которых она основывает свои требования или возражения».

Сторона проявляет активность в доказывании, исходя из собственных интересов, а не интересов другой стороны или правосудия. Когда же заинтересованное лицо не может самостоятельно обеспечить представление необходимых доказательств, оно вправе обратиться с ходатайством к суду об оказании содействия в их получении (ч. 1 ст. 57 ГПК).

Сторона, не отстаивающая свои права или интересы или противодействующая другой стороне в доказательственной деятельности, несет риск возникновения для себя неблагоприятных последствий. Так, 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 (ч. 1 ст. 79 ГПК).

Общее правило доказывания, как нами отмечалось, содержится в ч. 1 ст. 56 ГПК — «каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, *если иное не предусмотрено федеральным законом*».

В ряде законов содержатся исключения из общего правила, продиктованные интересами защиты прав стороны, поставленной в более трудные условия доказывания, перелагая обязанность доказывания факта или его опровержения не на ту сторону, которая о нем утверждает, а на противоположную сторону (презумпция). Презумпция — это предположение о существовании факта или его отсутствия, пока не доказано иное. В процессуальном контексте презумпции именуют *частными правилами* распределения обязанностей по доказыванию.

Наибольшее число презумпций содержится в нормах гражданского права и наиболее распространенными являются: 1) презумпция вины причинителя вреда; 2) презумпция вины лица, не исполнившего обязательство или исполнившего его ненадлежащим образом.

При разрешении споров о возмещении вреда истец, хотя и ссылается на вину ответчика, не обязан ее доказывать, как это следовало бы из общего правила доказывания. Частное правило изменяет распределение обязанностей по доказыванию: причинитель вреда обязан доказать, что вред причинен не по его вине. Вина причинителя предполагается нормой права. Презумпция вины причинителя вреда распространяется на все обязательства, возникающие из факта причинения вреда.

Презумпция вины лица, не исполнившего обязательства или исполнившего его ненадлежащим образом, также четко выражена в законе. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. В нормах гражданского права имеются частные правила доказывания, основанные и на других презумпциях. Например, нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства.

Презумпции существуют не только в гражданском праве. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 249 ГПК обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения.

Существование доказательственных презумпций не меняет смысла правил распределения обязанностей по доказыванию, имеющих в своей основе диспозитивное и состязательное начало. Это суждение находит отражение в законе, в частности, в ч. 1 ст. 68 ГПК: «...если сторона удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны».

§ 6. Относимость и допустимость доказательств

Относимость доказательств есть правило поведения суда, в силу которого «суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела» (ст. 59 ГПК). Очевидно, что норма об относимости доказательств адресована суду, поскольку стороны и другие заинтересованные лица, представляя доказательства, в силу различных обстоятельств могут не иметь правильного представления о свойствах относимости доказательств.

Относимость означает наличие объективной связи информации, содержащейся в источнике доказательства, с фактами, наличие или отсутствие которых надлежит установить в ходе судебного разбирательства, т.е. понятие относимости связано с содержанием доказательства.

Обоснованным решение следует признать тогда, когда в нем отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные проверенными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости.

В ГПК содержится ряд норм, обеспечивающих возможность суду заблаговременно, до привлечения доказательств в процесс, получить представление об их относимости.

Так, истец должен указать в исковом заявлении обстоятельства, на которых он основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства, а также приложить к заявлению документы, на которых он основывает свои требования (п. 5 ч. 2 ст. 131, п. 4 ст. 132 ГПК).

Лицо, ходатайствующее об истребовании либо исследовании письменных, вещественных доказательств или о вызове свидетеля, обязано указать обстоятельства, которые могут быть установлены этими доказательствами (ч. 2 ст. 57, ч. 2 ст. 69 ГПК).

Из норм материального права, регулирующих спорное правоотношение, суд устанавливает круг относящихся к делу юридических фактов, т.е. предмет доказывания по делу, но не круг доказательств. Объем относимых доказательств определяется по внутреннему убеждению судей оценочным путем.

В зависимости от спорного правоотношения один и тот же факт по одному гражданскому делу может обладать свойством относимости и соответственно требовать доказывания с помощью относимых доказательств. По другому, на первый взгляд, аналогичному спору этот факт не является относимым и не влечет его доказывания.

Так, при разрешении споров о взыскании алиментов с детей на родителей требуется выяснение фактов материального положения как истца, так и ответчика и соответственно исследование доказательств, подтверждающих эти факты.

Наоборот, при разрешении споров о взыскании алиментов с родителей на детей, споров об уменьшении размера выплачиваемых на детей алиментов факты материального положения взыскателя значения не имеют и доказательства, представленные в обоснование этих фактов, судом не принимаются как не имеющие отношения к делу.

Правило допустимости доказательств связано с их процессуальной формой, т.е. характером процессуальных средств доказывания независимо от того, какая информация содержится в них.

Обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, говорится в ст. 60 ГПК, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

Допустимость есть определенное, заранее установленное законом ограничение в использовании средств доказывания в процессе разрешения конкретных гражданских дел.

Допустимость доказательств можно рассматривать как совокупность правил доказывания. Нормы, которые устанавливают правила допустимости, т.е. порядок применения и использования средств доказывания, находятся в законодательных актах различных отраслей права, например, ст. 160–162 ГК РФ и др. Однако эти нормы имеют общую целевую направленность, а именно обеспечение достоверности доказательств.

В процессуальной науке выделяются правила допустимости с «позитивным» и «негативным» содержанием.

Правило допустимости с «позитивным» содержанием означает, что по конкретным видам дел закон предписывает обязательное использование определенных средств доказывания, не исключая возможности использования в дополнение к «допустимым» и иных доказательств.

Например, по делам о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства факт наличия такого расстройства может быть установлен только при наличии заключения судебно-психиатрической экспертизы.

Предписывая использование определенных средств доказывания, законодатель предполагает, что именно в данных доказательствах содержатся наиболее достоверные сведения об искомых обстоятельствах дела.

Правилами допустимости доказательств с исключительным («негативным») характером содержания называются такие предписания закона (норм гражданского права), которые исключают из числа средств доказывания, предусмотренных ч. 2 ст. 55 ГПК, свидетельские показания.

Допустимость доказательств с «негативным» характером содержания определяется последствиями нарушения сторонами формы гражданско-правовых сделок. Например, в соответствии со ст. 162 ГК 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 иные доказательства.

§ 7. Оценка доказательств

Правильная оценка судом доказательств имеет первостепенное значение для вынесения законного и обоснованного решения.

Оценка доказательств имеет внутреннюю (логическую) и внешнюю (правовую) стороны²⁶⁰.

Логическая сторона оценки доказательств состоит в том, что в процессе всего хода судебного доказывания суд, лица, участвующие в деле, и другие субъекты доказывания производят логические операции по анализу доказательств, их относимости и допустимости к делу, объединяют имеющиеся сведения о фактах в единую систему собранных доказательств, занимаются опровержением первоначально построенных версий.

Правовая сторона оценки доказательств выражается в том, что: логические операции совершаются субъектами гражданских процессуальных отношений; изучению подлежат только фактические данные, полученные в предусмотренном законом порядке из средств доказывания, непосредственно воспринятых

²⁶⁰ См.: Треушников М.К. Указ. соч. С. 155.

судом; цель оценки не произвольна, а определена законом; результаты оценки всегда объективно выражаются в совершенном процессуальном (правовом) действии.

К числу таких действий, в которых отражаются результаты оценки, можно отнести истребование дополнительных доказательств, ходатайство заинтересованных лиц о приобщении новых доказательств, отказ в истребовании и исследовании доказательств, отражение результатов оценки в мотивировочной части решения, где суд должен указать доказательства, на которых основаны выводы суда, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства²⁶¹.

В литературе предлагаются различные основания классификации оценки доказательств и выделяются ее различные виды.

В зависимости от того, кто оценивает доказательства, оценка доказательств подразделяется на:

- рекомендательную;
- властную.

Рекомендательный характер носит оценка, даваемая лицами, участвующими в деле, представителями. Такая оценка доказательств содержится, в частности, в речах лиц, участвующих в деле, их представителей, выступающих в судебных прениях. Значение этой оценки состоит в том, что она является одним из условий, обеспечивающих всесторонность оценки доказательств судом с учетом мнений всех заинтересованных участников процесса. Суд учитывает мнения других участников процесса по оценке доказательств, но не обязан следовать им.

Оценка доказательств, даваемая судом, носит властный характер, поскольку постановления, в которых она отражается, имеют общеобязательную силу²⁶².

В зависимости от уровня познания оценка доказательств подразделяется на:

- предварительную;
- окончательную;
- контрольную.

Предварительной называется оценка доказательств, которая дается судьей (судом) в ходе принятия, исследования доказательств, т.е. до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения. Результаты оценки на этом этапе внешне выражаются в определениях суда о принятии доказательств как относимых к делу либо отказе в принятии таковых, в удовлетворении ходатайств о приобщении письменных доказательств к делу, о назначении судом дополнительной экспертизы и т.д.

Окончательной называется оценка доказательств, которая дается только судом в условиях совещательной комнаты и служит основой для принятия волевого акта — судебного решения. Цель окончательной оценки доказательств — установление фактов по делу.

Контрольная оценка доказательств проводится вышестоящими судами при пересмотре дел²⁶³.

Оценка доказательств проводится с соблюдением следующих принципов:

- 1) суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению;
- 2) доказательства оцениваются всесторонне, в полном объеме и беспристрастно;
- 3) никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Содержание оценки доказательств включает в себя определение допустимости, относимости, достоверности, достаточности и взаимосвязи всей совокупности доказательств.

О допустимости и относимости доказательств нами уже говорилось, поэтому остановимся на других характеристиках доказательств, подлежащих оценке.

Доказательство признается судом достоверным, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. Сомнения в достоверности доказательства могут возникнуть при наличии ряда обстоятельств.

Первое из них связано с источниками доказательственной информации. При оценке доказательств немаловажное значение имеет изучение источника доказательства с точки зрения его способности к адекватному восприятию, сохранению и воспроизведению информации. Это, например, может зависеть от психофизиологических особенностей лица, привлекаемого в процесс в качестве свидетеля или от физических, химических и иных свойств предмета, используемого как вещественное доказательство и т.д.

Сомнения в достоверности источника письменного доказательства возникают, например, при наличии дефектов в его оформлении — отсутствии необходимых реквизитов в официальных документах или при нарушении порядка составления соответствующих документов.

²⁶¹ Там же. С. 155, 156.

²⁶² См.: Матюшин Б.Т. Оценка доказательств судом первой инстанции по гражданским делам: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1977. С. 9.

²⁶³ См.: Треушников М.К. Указ. соч. С. 158, 159.

Достоверность доказательств подвергается сомнению не только в связи с дефектами источника доказательственной информации, но и в случае существования двух или более доказательств с противоположным содержанием. При этом достоверность одного и недостоверность другого доказательства устанавливаются путем их сопоставления с другими имеющимися в деле или дополнительно истребованными доказательствами.

Достаточность доказательств — это количественно-качественная категория. Цель определения достаточности доказательств — в соответствии с качественными характеристиками (относимость, допустимость, достоверность) произвести отбор доказательств, на основе которых можно сделать истинный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Определить достаточность доказательств — значит признать установленным то или иное обстоятельство, имеющее значение для дела. Вывод о достаточности — итог исследования и окончательной оценки доказательств, итог, венчающий доказательственную деятельность.

Говоря о достаточности доказательств, необходимо подчеркнуть весьма важное обстоятельство. Достаточность доказательств не может быть обеспечена механическим суммированием относимых по содержанию, допустимых по форме и достоверных доказательств. Перед судом стоит задача — отобрать не любые относимые, допустимые и достоверные доказательства, а в первую очередь те из них, которые обладают наибольшей ценностью.

Ценность — свойство любой информации, которое является выражением ее полезности. Для того чтобы установить искомые обстоятельства дела, важно использовать доказательства, обладающие наибольшим объемом информационного содержания, т.е. доказательства, с помощью которых можно получить наиболее исчерпывающие знания о наличии или отсутствии фактов, входящих в предмет доказывания по делу. Очевидно, что у всех относимых к делу доказательств объем информационного содержания может быть не одинаковым, а в силу этого при их исследовании и оценке можно получить различные знания по полноте и степени конкретизации.

Первым критерием, определяющим ценность, полезность доказательства, является количество информации, составляющей его содержание. Вторым критерием выступает степень гарантии достоверности используемой доказательственной информации.

К числу доказательств, предположительно несущих наибольшее количество информации при высокой степени ее достоверности, относятся необходимые доказательства. Термин «необходимые доказательства» впервые был использован в судебной практике.

В качестве необходимых доказательств в большинстве случаев выступают различного рода официальные документы, являющиеся формализованным отражением имевших место событий, действий, составленные в соответствии с определенным порядком и правилами, отвечающими установленным требованиям относительно их формы, содержания, реквизитов. Указания на обязательность использования необходимых доказательств содержатся в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ по отдельным категориям дел, обзорах и обобщениях арбитражной практики.

Закон требует, чтобы суд рассматривал все обстоятельства дела в совокупности и на этой основе вырабатывал свое внутреннее убеждение для оценки доказательств. Только при рассмотрении всех доказательств в совокупности суд в состоянии выработать полную убежденность в том, что определенные фактические обстоятельства имелись в действительности.

§ 8. Объяснения сторон и третьих лиц

В данном случае речь идет об объяснениях лиц, участвующих в деле, сторон, третьих лиц, прокурора, лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц заявителей и других заинтересованных лиц по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Объяснения истца, ответчика, а также участвующих в деле третьих лиц, — один из видов личных доказательств, своеобразие которых заключается в том, что они даются судом лицами, заинтересованными в исходе дела.

Дача объяснений по делу, сообщение суду сведений о фактах — право стороны. В законе нет санкций за отказ от дачи объяснений сторон, за дачу ложных сведений о фактах и они не могут быть установлены, иное противоречило бы принципам диспозитивности и состязательности. Вместе с тем право соседствует с обязанностью доказать свои требования и возражения (ч. 1 ст. 56 ГПК). Исполнение этой обязанности не обеспечено мерами принуждения и зависит только от усмотрения самой стороны, от степени желания или необходимости получить благоприятное для нее судебное решение.

Суд заслушивает объяснения сторон, третьих лиц сразу же после доклада дела. С них начинается процесс познания судом (ст. 174 ГПК).

В юридической литературе общепризнанно мнение, что среди разнообразных действий и суждений сторон и третьих лиц к средствам доказывания необходимо относить только те, в которых стороны или третьи лица сообщают сведения о фактах, имеющих значение для установления спорных правоотношений по делу.

В объяснениях сторон следует выделять: 1) сообщения, сведения о фактах, т.е. доказательства; 2) волеизъявления; 3) суждения о юридической квалификации правоотношений; 4) мотивы, аргументы, с

помощью которых каждая сторона освещает фактические обстоятельства в выгодном для себя аспекте; 5) выражение эмоций, настроений²⁶⁴.

Средствами доказывания служат объяснения сторон в части, содержащей сведения о фактах, имеющих значение для разрешения дела.

Волеизъявления, доводы, аргументы, правовая оценка событий судебными доказательствами не являются.

Объяснения сторон и третьих лиц выступают, как правило, в качестве первоначальных доказательств, поскольку данные субъекты выступают очевидцами действий, событий, явлений, наличие или отсутствие которых необходимо установить при рассмотрении конкретного дела. При этом надо учитывать, что стороной в процессе могут выступать не только субъекты материально-правовых отношений, но и прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане, когда они предъявляют иски в интересах других (ч. 1 ст. 45, ч. 1 ст. 46 ГПК) и занимают процессуальное положение истца. Объяснения указанных лиц представляют собой производные доказательства, поскольку они непосредственно не воспринимают факты, связанные со спорным материальным правоотношением, и информация об искомых фактах становится им известна из других источников.

Объяснения сторон и третьих лиц как средства доказывания в теории доказательств принято классифицировать на отдельные виды. По способу доведения до суда сведений о фактах различают письменные и устные объяснения.

Письменная и устная формы объяснений сторон дополняют друг друга. В письменном виде объяснения сторон как доказательства содержатся в исковом заявлении, которое служит необходимым процессуальным документом по каждому гражданскому делу.

По признаку юридической (процессуальной) заинтересованности объяснения сторон как средства доказывания делятся на *утверждения* и *признания*.

Утверждениями называются сведения о фактах, которые соответствуют процессуальным интересам утверждающей стороны или третьего лица.

Сведения стороны о фактах подтверждающего характера, доказывание которых лежит на другой стороне, основывающей на них свои требования или возражения, принято называть признанием фактов, сокращенно — признанием.

Следует различать признание стороны как признание иска в целом (исковых требований) и как доказательство (признание факта). Признавая факт, сторона тем самым сообщает суду сведения о том, что он имел или не имел место в действительности. Признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов (ч. 2 ст. 68 ГПК). Однако если у суда имеются сомнения в том, что не было ли признание сделано в целях сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, он не принимает признания. В этом случае признанные стороной факты подлежат доказыванию на общих основаниях (ч. 3 ст. 68 ГПК).

В юридической литературе большинством авторов принята классификация признания фактов на судебные и внесудебные.

Если сторона признала существование определенных фактов в судебном заседании, такое признание называют судебным. Судебным признанием являются и письменные объяснения стороны в случае ее неявки в судебное заседание, адресованные суду и совершенные в предусмотренной законом процессуальной форме.

Когда сторона признает наличие или отсутствие факта, входящего в предмет доказывания по делу, в судебном заседании, признание именуется судебным, порождающее последствия, предусмотренные ч. 2 ст. 60 ГПК. Признание факта заносится в протокол судебного заседания, который подписывается стороной, признавшей факт. Принятие или непринятие признания факта оформляется определением суда. Если признание факта изложено в письменном заявлении стороны, оно должно быть приобщено к делу (ч. 3 ст. 60 ГПК).

Внесудебным признанием называют сведения стороны о фактах, выраженные вне процесса, вне процессуальной формы.

Процессуальное законодательство не ставит в особое положение по сравнению с иными доказательствами объяснения стороны, содержащие признание: они должны быть исследованы и оценены в совокупности с другими доказательствами. Знака равенства между признанием фактов и их истинностью нет.

Объяснения сторон и третьих лиц подлежат оценке наряду с другими доказательствами, имеющимися в деле, с учетом принципа состязательности, действие которого в полной мере проявляется в следующем предписании закона: *«В случае, если сторона, обязанная доказывать свои требования или возражения, удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны»* (ч. 1 ст. 68 ГПК).

§ 9. Показания свидетелей

²⁶⁴ См.: *Треушников М.К.* Указ. соч. С. 175.

Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 69 ГПК). Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Свидетель вызывается в суд для сообщения сведений о непосредственно им воспринятых или ставших известными ему фактах, имеющих значение для дела. Он отличается от лиц, участвующих в деле, тем, что не имеет юридической заинтересованности в исходе дела. Однако это обстоятельство не исключает наличия у него иной заинтересованности в результатах разрешения дела, вытекающей из отношений товарищества, родства, симпатий и антипатий, связей по работе и т.п. Наличие у свидетеля иной, неюридической заинтересованности не дает оснований к тому, чтобы вообще не использовать такое лицо в качестве источника доказательств.

В то же время нельзя не видеть трудности, уходящей в область специфики исследования и оценки показаний такого свидетеля судом. Не случайно в законе говорится о том, что председательствующий выявляет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле (ч. 2 ст. 177 ГПК). Знание иной, неюридической заинтересованности свидетеля необходимо для правильного построения допроса свидетеля и оценки его показаний.

Свидетелем может быть любой гражданин, способный правильно воспринимать и воспроизводить события окружающего мира. Способность быть свидетелем законом не связывается с наличием определенного возраста, поэтому свидетелями могут быть и дети. Конечно, при вызове в качестве свидетелей детей нельзя не учитывать разумные возрастные пределы, так как правильное восприятие мира приходит с определенным уровнем развития человека. Наличие отдельных расстройств в психике человека, а также физических недостатков (плохое зрение, глухота) еще не означает, что данное лицо не может свидетельствовать в суде. Возможность допроса в качестве свидетеля того или иного лица определяется судом с учетом конкретных обстоятельств.

Вместе с тем в законе содержится ряд ограничений, касающихся допроса граждан в качестве свидетелей. Причины такого рода ограничений вполне понятны и связаны они с профессиональной деятельностью данных лиц.

В соответствии со ст. 69 ГПК не подлежат допросу в качестве свидетелей:

- 1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;
- 2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;
- 3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, — об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Граждане могут в определенном законом случаях, воспользоваться правом свидетельского иммунитета, т.е. отказаться от дачи показаний.

Примечательно, что институт свидетельского иммунитета существовал в римском праве — «никто не должен быть вызываем против своей воли для свидетельствования против тестя, зятя, отчима, пасынка, двоюродного брата, двоюродной сестры, двоюродного племянника и тех, кто находится в более близкой степени родства...».

В русском дореволюционном праве также существовали нормы, освобождающие от обязанности свидетельствования родственников, тяжущихся по прямой линии, восходящей и нисходящей, родных братьев и сестер (ст. 83 Устава гражданского судопроизводства 1864 г.).

По действующему законодательству (ст. 51 Конституции РФ, ч. 4 ст. 69 ГПК) вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

- 1) гражданин против самого себя;
- 2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- 3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- 4) депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;
- 5) уполномоченный по правам человека в Российской Федерации — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Лица, вызванные в качестве свидетелей, имеют права, обеспечивающие им реальную возможность явки в суд для устного изложения своих показаний, а также для наиболее полного и правильного изложения сведений о фактах.

Во-первых, закон гарантирует за время выполнения обязанностей свидетеля сохранение среднего заработка по месту работы. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают денежную компенсацию (ч. 2 ст. 95 ГПК). Свидетелям возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы по проезду и по найму помещения и выплачиваются суточные (ч. 1 ст. 95 ГПК).

Во-вторых, свидетель, не владеющий языком, на котором ведется судопроизводство, имеет право давать показания на родном языке, пользоваться услугами переводчика.

В-третьих, свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в тех случаях, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти заметки предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда (ст. 178 ГПК).

Свидетель в гражданском процессе может воспользоваться и другими правами, а именно просить разрешения удалиться из зала суда до окончания разбирательства дела (ст. 177 ГПК); просить в установленных случаях о допросе в месте своего пребывания (ч. 1 ст. 70 ГПК).

В законе сформулированы две основные обязанности свидетеля: 1) явиться в суд по вызову; 2) дать правдивые показания (ч. 1 ст. 70 ГПК).

Неявка свидетеля в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, влечет применение штрафных санкций, а при неявке по вторичному вызову, свидетель подлежит принудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК).

Закон устанавливает перечень обстоятельств, связанных с родственными отношениями лиц, при наличии которых свидетель вправе отказаться от дачи показаний. Но разве только отношения родства могут налагать на человека обязательства морального, нравственного или этического свойства? Существуют и иные обстоятельства, в силу которых для свидетеля могут возникнуть весьма неблагоприятные последствия, скажем, личного характера. Государство защищает интересы сторон в их частном споре, например, имущественном, но при этом игнорирует интересы других лиц (свидетелей), допуская применение к ним силовых способов воздействия, обеспечивая условия для доказательственной деятельности сторон. Нет уверенности в том, что по такого рода делам, предназначение свидетелей состоит в оказании содействия правосудию, а не сторонам в отстаивании их автономных интересов в состязательном процессе.

Порядок допроса свидетелей установлен ст. 177 ГПК. До начала рассмотрения дела по существу свидетели удаляются из зала судебного заседания. Эта мера позволяет исключить возможность влияния объяснений сторон на показания свидетелей.

Каждый свидетель допрашивается отдельно. Он предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний.

Председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела.

Содержание показаний свидетеля имеет две части: общую и специальную. К общей части относятся сведения о фактах, устанавливающих личность свидетеля, его отношение к сторонам и к делу. К специальной части — сведения об искомых, доказательственных фактах по делу, т.е. то, что имеет доказательственное значение.

Наилучшей формой, обеспечивающей получение наиболее качественных показаний свидетелей и правильное их понимание судом, является устная форма показаний. Письменные показания свидетелей не допускаются.

Свидетель дает показания в форме свободного рассказа о фактах (действиях, событиях, явлениях), очевидцем которых он был, а также о фактах, наличии или отсутствии которых ему стало известно со слов иных лиц. В последнем случае доказательство будет не первоначальным, а производным, что должно учитываться судом при его оценке. Не могут признаваться доказательством показания свидетеля, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК).

После этого свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, представитель этого лица, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Последовательность постановки вопросов установлена с учетом принципа состязательности. Недопустима постановка перед свидетелем вопросов наводящего характера, когда в самом вопросе содержится ответ или когда на вопрос можно ответить только словами «да» или «нет». Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

В случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля в том же или в следующем судебном заседании, а также повторно допросить свидетелей для выяснения противоречий в их показаниях.

Допрос в присутствии сторон, иных лиц, участвующих в деле, проводимый в открытом, гласном судебном заседании непосредственно — способ исследования показаний свидетеля.

Исключением из принципа непосредственности являются следующие случаи получения показаний свидетеля: 1) допрос в порядке обеспечения доказательств; 2) допрос в месте его пребывания, если свидетель вследствие болезни, старости, инвалидности или иных уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда; 3) допрос в порядке выполнения судебного поручения.

Показания свидетелей, полученные указанными способами, обязательно должны быть оглашены в судебном заседании (ст. 180 ГПК).

Свидетель — носитель, источник сведений о фактах. Судебным же доказательством являются сведения о фактах, содержащиеся в свидетельском показании; поэтому свидетель и свидетельское показание — различные понятия. Свидетель — источник доказательства, а свидетельское показание — средство доказывания.

Ряд особенностей имеет допрос несовершеннолетних свидетелей (ст. 179 ГПК).

Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет производится с участием педагогического работника, который вызывается в суд. В случае необходимости вызываются также родители, усыновители, опекун или попечитель несовершеннолетнего свидетеля. Указанные

лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.

Чтобы исключить влияние взрослых на несовершеннолетнего свидетеля, которое они могут оказать своим присутствием в зале суда, на время его допроса из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или удален кто-либо из присутствующих граждан. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал судебного заседания сообщается содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и должна быть предоставлена возможность задать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший возраста 16 лет, по окончании допроса удаляется из зала судебного заседания, за исключением случая, если суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале судебного заседания.

При оценке свидетельских показаний суд должен учитывать, восприняты ли факты самим свидетелем или же он узнал о существовании их с чужих слов. Информация, воспринятая с чужих слов, может быть извращена тем лицом, который ее передавал. Сам свидетель также может неправильно воспринять информацию. Оценивая свидетельские показания, суд анализирует весь процесс формирования, сохранения и передачи сведений свидетелем.

§ 10. Письменные доказательства

В ст. 71 ГПК содержится почти всеобъемлющая дефиниция письменных доказательств.

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

Законодатель существенно расширил содержание понятия «письменное доказательство». Представление об этом виде доказательств как актах, документах, письмах делового и личного характера, существовавшее десятилетия, ныне выглядит как безнадежный анахронизм. Равно как и содержащиеся в учебной и научной литературе объяснения того, в каком виде они могут быть материализованы. «Вещественную основу письменных доказательств составляют предметы материального мира (чаще всего бумага, дерево, металл), способные сохранить нанесенные письменные знаки. Знаки могут быть нанесены химическими средствами (тушью, чернилами, краской) либо механическими средствами путем изменения поверхности предмета резанием, штамповкой, гравировкой, выжиганием...»

Исходя из приводимого в Законе определения, можно сделать вывод о том, что письменными доказательствами могут быть документы и иные материалы.

Отличительной особенностью письменных доказательств является то, что сведения, необходимые суду для установления искомых обстоятельств дела, воспринимаются из содержания текста. В отличие от вещественных доказательств, которые в своем внешнем выражении также могут представлять собой некие предметы с нанесенным текстом. Но в последнем случае информация содержится не в тексте, а в свойствах самого предмета.

Способ исследования письменных доказательств — прочтение и оглашение в судебном заседании. Но все ли письменные доказательства — документы можно прочитать и огласить? Не каждое письменное доказательство — документ, и не каждый документ — письменное доказательство, которое может быть подвергнуто режиму исследования, установленному законом для письменных доказательств²⁶⁵.

Понятие документ очень многозначно. Например, называемые в ч. 2 ст. 55 ГПК как средства доказывания аудио- и видеозаписи соответствуют определению аудиовизуального документа — документа, содержащего изобразительную и звуковую информацию. Схемы, карты, планы, чертежи — определению графического документа — изобразительного документа, в котором изображение объекта получено посредством линий, штрихов, светотени; и т.д.

Легальное определение понятия «документ» содержится в нескольких нормативных правовых актах²⁶⁶. Документ — это зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Каждый документ имеет внешние признаки, отражающие форму и размер документа, носитель информации, способ записи, элементы оформления.

Письменные доказательства имеют вещественную основу, на которой речевая информация зафиксирована любым типом письма (записи), т.е. письменное доказательство — это именно письменный, а не иной документ.

²⁶⁵ Треушников М.К. Указ. соч. С. 210.

²⁶⁶ ФЗ от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»; ФЗ от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ «Об участии в международном информационном обмене»; ГОСТ Р 5114–98 «Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения».

Письменный документ может быть рукописным, машинописным и электронным. Рукописный — документ, при создании которого знаки письма наносятся от руки. Машинописный — документ, при создании которого знаки письма наносятся техническими средствами. Электронный — документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме.

По своему содержанию электронный документ не отличается от документов на других видах носителей, в частности бумажных. Его содержание составляет информация, т.е. сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (п. 2 Закона РФ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г.)²⁶⁷. Отличительной особенностью электронного документа является его форма, которая создается посредством технических средств фиксации, обработки и передачи информации. Использование такого рода документов в гражданском судопроизводстве возможно при соблюдении определенных условий.

Во-первых, наличие у документа юридической силы. Юридическую силу документам придают необходимые реквизиты. Документ в качестве реквизитов должен содержать: наименование организации, создателя документа; местонахождение организации; дату изготовления документа; код лица, ответственного за его изготовление; код лица, утвердившего документ. Во-вторых, документ должен быть доступен для прочтения, т.е. содержать общепонятную информацию, расшифровку закодированных данных. Это требование вытекает из общих правил судопроизводства, предполагающих непосредственность восприятия судьями информации, содержащейся в источниках доказательств²⁶⁸.

Именно в таком контексте понятия «документ», полагаем, следует рассматривать акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний и иные документы, например, личную переписку, заключения, извещения, платежные поручения, квитанции, наряды-заказы, накладные и т.д. как письменные доказательства. Остальные же, перечисленные в ст. 71 ГПК источники информации, отнесем к иным материалам.

Письменные доказательства как документы могут быть классифицированы по:

- 1) субъекту происхождения письменного доказательства;
- 2) характеру содержания письменного доказательства;
- 3) форме доказательства.

По субъекту, от которого исходят письменные доказательства подразделяются на:

- официальные;
- частные (неофициальные).

Официальный документ — документ, созданный юридическим или физическим лицом, оформленный и удостоверенный в установленном порядке.

Официальные письменные доказательства исходят от государственных органов, должностных лиц, предприятий, учреждений, организаций при осуществлении ими своих функций или от граждан, реализующих свои права и исполняющие обязанности, в форме, установленной законом. К официальным письменным доказательствам относятся, например, свидетельства о рождении, о регистрации брака, ордера на занятие жилого помещения, приказы о зачислении на работу, завещания, договоры и т.д.

Официальные письменные доказательства характеризуются тем, что они отражают полномочия или правомочия субъектов, выдавших документ; имеют форму и реквизиты, установленные законом для документа и определенный порядок составления и выдачи документа.

Акты, исходящие от неполномочных органов и должностных лиц, изданные с нарушением компетенции, являются недействительными полностью или в части. Их нельзя использовать в качестве письменных доказательств, обосновывающих решение.

Неофициальными (частными) называют письменные доказательства, исходящие от юридических лиц и граждан, имеющие неформализованный характер.

По содержанию письменные доказательства подразделяются также на две группы:

- распорядительные;
- справочно-информационные.

Распорядительными называются письменные доказательства, содержание которых свидетельствует о фактах, имеющих властно-волевой характер. В них реализуется воля участников публичных и материальных правоотношений. К распорядительным доказательствам относятся: а) акты органов государственной власти, управления; б) акты предприятий, учреждений, общественных организаций, издаваемые в пределах

²⁶⁷ СЗ РФ. 1995. № 8. Ст. 609.

²⁶⁸ Методические указания по внедрению и применению ГОСТ 6.10.4–84 «УСД. Придание юридической силы документам на машинном носителе и машинограмме, создаваемым средствами вычислительной техники. Основные положения» (РД 50–613–86).

компетенции; в) акты, издаваемые руководителями предприятий, учреждений, должностными лицами; г) сделки, оформляемые сторонами в письменном виде.

К справочно-информационным (осведомительным) письменным доказательствам относятся различного рода справки, акты, отчеты, протоколы заседаний, собраний, письма делового и личного характера, заключения технического инспектора и т.д.

В справочно-информационных письменных доказательствах содержится описание, подтверждение событий, фактов, имеющих юридическое или доказательственное значение по делу.

Специфика отдельных письменных доказательств с точки зрения деления их на распорядительные и осведомительные состоит в том, что письменные доказательства могут одновременно содержать сведения как распорядительного, так и информационного характера. Например, дата издания приказа руководителя предприятия, его номер носят информационный характер, тогда как резолютивная часть приказа выражает волю руководителя, сам властно-распорядительный факт.

По форме письменные доказательства могут быть классифицированы на четыре группы:

- документы простой письменной формы;
- письменные доказательства обязательной формы и содержания (акт о несчастном случае на производстве, свидетельства о рождении, о регистрации брака);
- нотариально удостоверенные договоры без их последующей регистрации в органах управления;
- нотариально удостоверенные договоры, требующие последующей регистрации в органах управления.

В качестве письменных доказательств допускаются документы, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи или иным позволяющим установить достоверность документа способом (ч. 1 ст. 71 ГПК). Данная норма ГПК корреспондирует с п. 2 ст. 434 ГК, в соответствии с которой договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

В настоящее время законодательство допускает существование двух видов связи — электрической и почтовой. Электрическая связь обеспечивает передачу: телефонную, телеграфную, факсимильную, передачу данных и других видов документальных сообщений через ЭВМ, телевизионное, звуковое и иные виды радио- и проводного вещания. Почтовая связь обеспечивает прием, обработку, перевозку, доставку (вручение) почтовых отправлений, а также осуществление почтовых переводов денежных средств.

С позиций доказывания многие из приведенных форм связи априори не гарантируют достоверности документа.

Письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ч. 2 ст. 71 ГПК).

Подлинник (официального) документа — это первый или единственный экземпляр официального документа. К подлиннику приравнивается дубликат, т.е. повторный экземпляр подлинника документа, имеющий юридическую силу. Копия документа — документ, полностью воспроизводящий информацию подлинного документа и все его внешние признаки. В отношении личных документов используется термин «подлинный документ», а не подлинник.

Подлинные документы представляются тогда, когда обстоятельства дела согласно законам или иным нормативным правовым актам подлежат подтверждению только такими документами, когда дело невозможно разрешить без подлинных документов или когда представлены копии документа, различные по своему содержанию.

Так, в подлиннике должны представляться правоустанавливающие документы, если лицо в соответствии с решением суда может утратить право, в подтверждение которого представлялся данный документ, например, свидетельство о браке в случае его расторжения.

Копии должны быть надлежащим образом заверены. Понятие «надлежащее заверение копий» недостаточно определено. Удостоверить соответствие копии подлиннику можно несколькими способами. Самым надежным из них является свидетельствование верности копий документов и выписок из них нотариусом (ст. 35, 36, 77 Основ законодательства РФ о нотариате). Копии могут заверяться компетентным должностным лицом той организации, от которой исходят документы.

Современные возможности техники, с одной стороны, позволяют абсолютно точно воспроизводить внешний вид документа без каких-либо искажений, с другой стороны, столь же качественно менять или искажать содержание документа. Таких примеров достаточно в судебной практике.

В связи с этим целесообразно в любом случае требовать представления подлинника документа, а после ознакомления с ним судья может подтвердить своей подписью тождественность текстов по аналогии.

Во время ознакомления с письменными доказательствами между сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может возникнуть спор о подлоге документа. Возможны различные формы подлога письменного доказательства: изменение даты, подделка подписи, изменение части содержания, составление документа в целом от имени организации или лица, которое его в действительности не выдавало, подделка штампа, печати, исправление цифр. Подложный документ искажает действительное состояние и существование фактов. Спор о подлоге документа встречается чаще всего по делам о взыскании долга по договору займа, подтверждаемому распиской должника.

Заявление о подлоге подлежит проверке суда. Подложность документа выявляется путем исследования других средств доказывания, для чего могут быть затребованы иные доказательства либо назначена экспертиза. Как правило, суды приходят к необходимости назначения почерковедческой или криминалистической экспертизы для определения факта подделки, исправления, подделки либо факта исключения выполнения документа конкретным лицом.

В ранее действовавшем гражданском процессуальном законодательстве не было норм, регулирующих порядок изъятия образцов почерка, других письменных доказательств для направления их на почерковедческую экспертизу вместе с оспариваемым документом. Суды в этих случаях прибегают к субсидиарному (дополнительному) применению аналогичных норм, регулирующих порядок получения образцов почерка в уголовном процессе. В ГПК 2002 г. данное действие предусмотрено.

В случае оспаривания подлинности подписи на документе или ином письменном доказательстве лицом, подпись которого имеется на нем, суд вправе получить образцы почерка для последующего сравнительного исследования. О необходимости получения образцов почерка выносится определение суда. Получение образцов почерка судьей или судом может быть проведено с участием специалиста. О получении образцов почерка составляется протокол, в котором отражаются время, место и условия получения образцов почерка. Протокол подписывается судьей, лицом, у которого были получены образцы почерка, специалистом, если он участвовал в совершении данного процессуального действия (ст. 81 ГПК).

Как письменные доказательства могут выступать документы, полученные в иностранном государстве. Доказательством в суде они признаются, если не опровергается их подлинность, и они легализованы в установленном порядке (ч. 4 ст. 71 ГПК).

Легализация документа производится дипломатической или консульской службой Министерства иностранных дел Российской Федерации. Статья 55 Консульского устава СССР 1976 г. определяет, что «консул легализует документы и акты, составленные при участии властей консульского округа». Требование легализации относится и к документам, исходящим от властей консульского округа. Свидетельствование консулами документов и актов, составленных при участии властей их консульского округа или исходящих от этих властей, означает установление подлинности подписей на этих документах и соответствие оформления документов законам страны их происхождения. Засвидетельствованию документа российским консулом в стране пребывания предшествует удостоверение подписей на документе и тем самым подтверждение законности выдачи документа со стороны Министерства иностранных дел страны пребывания консула или другого уполномоченного местного органа власти. Легализационный документ оценивается судом на общих основаниях. Легализационная надпись российского консула не сообщает документу дополнительной юридической силы.

Иностранные официальные документы признаются в суде письменными доказательствами без их легализации в случаях, предусмотренных международным договором РФ (ч. 5 ст. 71 ГПК). Таковым международным договором является Гаагская конвенция 1961 г.

Подлинные документы, имеющиеся в деле, могут быть возвращены по ходатайству лиц, их представивших, после вступления решения суда в законную силу, при этом в деле остаются засвидетельствованные судьей копии документов. До вступления решения в законную силу доказательства могут быть возвращены предоставившим их лицам, если суд найдет это возможным (ст. 72 ГПК).

Способом исследования письменных доказательств, т.е. способом познания содержащихся в них сведений, может быть их прочтение. Исследование осуществляется, как правило, в судебном заседании. Вместе с тем судом может быть проведено исследование письменных доказательств по месту их нахождения в случае невозможности или затруднительности доставки их в суд при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 150 ГПК).

Если письменное доказательство выполнено способом письма, затруднительным для прочтения суда (шифром, стенографией, тайнописью и т.д.), суд прибегает к помощи специалиста для получения необходимой консультации и разъяснений.

В гражданском процессуальном законе установлены особые процессуальные гарантии охраны тайны личной переписки и телеграфных сообщений граждан. Она может быть оглашена в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка происходила. В противном случае такая переписка оглашается и исследуется в закрытом заседании (ст. 182 ГПК).

Необходимо отличать письменные доказательства от объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, даваемых в письменном виде. Последние являются личными доказательствами в письменном виде, а не письменными доказательствами.

Письменные доказательства представляются сторонами и иными лицами, участвующими в деле. Суд может по ходатайству лиц, участвующих в деле, истребовать письменные доказательства от других лиц. Они обязаны представить истребуемое доказательство в установленный судом срок. Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение пяти дней со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения суда, а также в случае невыполнения требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф. Наложение штрафа не освобождает

соответствующих должностных лиц и граждан, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду (ч. 3 ст. 57 ГПК).

Письменные доказательства или протоколы их осмотра, которые были составлены в ходе обеспечения доказательств, выполнения судебного поручения или проведения осмотра на месте оглашаются в судебном заседании и должны быть представлены лицам, участвующим в деле, представителям, а в случае необходимости — экспертам, свидетелям, специалистам (ст. 181 ГПК).

В качестве метода оценки письменных доказательств выступает логический прием сравнения их между собой и с другими доказательствами по всем характеристикам: времени и условиям происхождения, способу отражения сведений и хранения, глубине и точности изложения фактов, отсутствию противоречий между отдельными письменными доказательствами.

При оценке документов или иных письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие документ или иное письменное доказательство исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат все другие неотъемлемые реквизиты данного вида доказательств. В ГПК значительное внимание уделяется оценке именно письменных доказательств (ч. 5, 6, 7 ст. 67 ГПК).

Так, при оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом сохранялась копия документа.

Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, и представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой, и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств.

Объяснения сторон и других заинтересованных лиц, а также показания свидетелей помогают устранить противоречия в письменных доказательствах, выбрать из них наиболее правильную и верную информацию.

§ 11. Вещественные доказательства

В гражданском процессуальном законодательстве вещественные доказательства определяются как предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК).

Термин «предмет», используемый в ГПК, АПК и в многочисленных дефинициях вещественных доказательств, содержащихся в научной литературе, условен, поскольку объектами могут выступать, в частности, земельные участки, жилые и нежилые помещения, животные, т.е. то, что собственно к предметам вряд ли можно отнести.

Предметы используются как вещественные доказательства в силу того, что обладают способностью к отражению имевших место событий, явлений, действий. Отражение проявляется в изменении свойств предмета, его вида, отпечатков, следов и т.п., несущих определенную информацию о том, что произошло в действительности. Доказательствами являются не собственно предметы, а та информация, имеющая значение для дела, которая может быть получена в процессе их исследования. Сам предмет — это источник доказательства (информации).

Признаки объектов — вещественных доказательств весьма разнообразны. Информацию, имеющую значение для дела, дает не только изучение внешнего вида предмета, его свойств или места нахождения, к необходимым сведениям может относиться, к примеру, само существование предмета, время его создания или изменения.

Очевидно, что не может быть дан даже приблизительный перечень предметов (их признаков), которые используются в качестве вещественных доказательств при рассмотрении дел в порядке гражданского судопроизводства. Как и другие виды доказательств, вещественные приобретают статус судебных только при условии соблюдения установленного законом порядка привлечения их в процесс и получения, имеющих значения для дела, сведений о фактах, входящих в предмет доказывания, т.е. процессуальным путем. Представление и истребование вещественных доказательств, их осмотр и исследование в месте нахождения осуществляется в соответствии с требованиями, содержащимися в ГПК.

В отношении вещественных доказательств действуют те же правила представления и истребования, что и для письменных доказательств.

Лицо, представляющее определенный предмет в качестве вещественного доказательства или ходатайствующее о его истребовании, должно указать, какие имеющие значение для дела обстоятельства могут быть установлены этим доказательством. Кроме того, лицо, заявляя ходатайство об истребовании вещественного доказательства от лиц, участвующих или не участвующих в деле, должно не только описать данную вещь, но и указать причины, препятствующие самостоятельному ее получению, а также основания, по которым оно считает, что вещь находится у данного лица или организации (ст. 59 ГПК).

Способом исследования вещественных доказательств, предусмотренным ГПК, является их осмотр. В ГПК, впрочем как и в АПК, применительно к письменным и вещественным доказательствам используются два

термина «осмотр» и «исследование», но это не означает, что речь идет о двух различных процессуальных действиях. Осмотр — способ исследования доказательств, заключающийся в непосредственном восприятии и изучении судом с участием лиц, участвующих в деле, признаков, свойств и состояния определенного материального объекта. Цель осмотра — получение информации, необходимой для установления обстоятельств, имеющих значение для дела. При проведении осмотра вещественных доказательств судом могут применяться различные познавательные приемы — наблюдение, измерение, описание, сравнение и др.

Порядок проведения осмотра вещественных доказательств устанавливается рядом статей ГПК — ст. 58, 75, 183, 184.

Осмотр вещественных доказательств может осуществляться при подготовке дела к судебному заседанию и в судебном заседании (ст. 150, 186 ГПК). В соответствии с ч. 1 ст. 183 ГПК вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания. Протоколы осмотра на месте вещественных доказательств оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

Проведение осмотра по месту нахождения характерно именно для вещественных доказательств. Источники иных доказательств поступают, как правило, непосредственно в помещение суда. Очевидно, что целый ряд предметов весьма затруднительно доставить непосредственно в суд в силу их физических или химических свойств, неотделимости одной вещи от другой, включения предмета в производственный процесс и т.п. Некоторые материальные объекты вообще не подлежат доставке — земельные участки, здания, сооружения, иное недвижимое имущество.

В зависимости от того, где территориально находится доказательство, осмотр проводится либо непосредственно судом, рассматривающим дело, либо направляется поручение соответствующему суду о совершении этого процессуального действия.

Порядок проведения осмотра вещественных доказательств по месту их нахождения устанавливается ст. 58 и 184 ГПК. О проведении осмотра на месте выносится определение. О месте и времени проведения осмотра извещаются лица, участвующие в деле, по правилам, установленным ГПК. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует проведению осмотра.

Осмотр проводится судом. Хотя осмотр вещественных доказательств по месту их нахождения представляет собой отдельное процессуальное действие, он производится в форме заседания суда с соблюдением требований закона, касающихся его проведения, с тем отличием, что это происходит вне помещения суда.

При проведении осмотра в случае необходимости могут быть осуществлены фотографирование, аудио- и видеозапись. Указание на возможность проведения при осмотре фотографирования, а также видеозаписи является прогрессивной новеллой ГПК 2002 г. Протокол с полным словесным описанием признаков осматриваемых объектов, их точных размеров, цвета, качества и т.п. как способ фиксации фактических данных, полученных при осмотре, имеет первостепенное значение. Однако не вызывает сомнения то, что не всегда в словесной форме можно точно передать все особенности исследуемого объекта. Уже поэтому использование технических средств, обеспечивающих наглядность и полноту фиксации результатов судебного осмотра, представляется крайне важным.

В необходимых случаях на осмотр доказательств вызываются свидетели, эксперты и специалисты для участия в их исследовании. Цель участия свидетеля неясна. Показания свидетелей при проведении осмотра дает возможность получить дополнительную информацию, провести ее сопоставительный анализ на месте событий.

Участие эксперта в осмотре может быть необходимо при назначении экспертизы, объектом которой является источник вещественного доказательства, например, для уяснения того, какие именно вопросы должны быть поставлены перед экспертом, что в ряде случаев затруднительно без осмотра самого источника, или при исследовании заключения эксперта.

В определенных случаях при проведении осмотра необходимо участие специалиста, который оказывает суду консультационную и техническую помощь. Например, при фотографировании, составлении схем, чертежей и т.д.

Надо признать, что возникновение в гражданском судопроизводстве «процессуальной фигуры специалиста» является без преувеличения большим достижением ГПК 2002 г. Долгие годы законодатель последовательно игнорировал неоднократно и обосновано высказываемые предложения, предусмотреть возможность участия в гражданском судопроизводстве специалиста, оказывающего содействие в осуществлении правосудия. Тем более, что опыт регулирования отношений с участием специалиста существует в отечественном (уголовно-процессуальном) и зарубежном законодательстве.

Известно, что вместо проведения осмотра вещественных доказательств по месту их нахождения как способа их исследования, для получения необходимой информации и в гражданском, и в арбитражном процессах нередко привлекаются иные средства доказывания — объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, письменные доказательства, показания свидетелей, содержащие сведения о предметах, являющихся источниками вещественных доказательств, т.е. используются производные доказательства. Закон не запрещает использования производных доказательств для установления фактических обстоятельств дела. Однако большое значение в подобных случаях имеет соблюдение принципа непосредственности. С позиции буквальных требований ГПК принцип непосредственности не нарушается, если суд использует производные

доказательства. Однако обязанность суда — принять все меры к тому, чтобы получить доказательственную информацию именно из первоисточника, в данном случае, осматривая сам предмет, являющийся источником вещественного доказательства. Порой весьма сложно определить, насколько обоснованно суд использовал производные доказательства взамен первоначальных. Критерием обоснованности может являться только полнота и гарантия достоверности информации, полученной из того или иного источника, а не трудности объективного или субъективного свойства, связанные с организацией и проведением осмотра на месте.

Производство осмотра на месте, по существу, ничем не отличается от исследования вещественных доказательств в зале суда. Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, видеозаписи, фотоснимки, заключения экспертов и специалистов (ч. 3 ст. 184 ГПК).

Вместе с тем если проводился осмотр на месте в порядке подготовки дела (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК), составленные протоколы должны быть оглашены в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут давать объяснения (ч. 2 ст. 183 ГПК).

В ГПК предусматривается «особый случай» работы с вещественными доказательствами — осмотр и исследование вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче (ст. 75 ГПК). Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются и исследуются судом по месту их нахождения или в ином определенном судом месте, после чего возвращаются лицу, представившему их для осмотра и исследования, или передаются организациям, которые могут их использовать по назначению. В последнем случае владельцу вещественных доказательств могут быть возвращены предметы того же рода и качества или их стоимость. О времени и месте осмотра и исследования таких вещественных доказательств извещаются лица, участвующие в деле. Неявка надлежащим образом извещенных лиц, участвующих в деле, не препятствует осмотру и исследованию вещественных доказательств. Данные осмотра и исследования вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, заносятся в протокол.

Хранение истребованных вещественных доказательств осуществляется различными способами. Статья 74 ГПК устанавливает порядок хранения, обеспечивающий сохранность представленных либо истребованных вещей.

Вещественные доказательства хранятся в деле или по особой описи сдаются в камеру хранения вещественных доказательств суда. Вещи, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они должны быть подробно описаны, а в случае необходимости сфотографированы и опечатаны. Суд принимает меры к сохранению вещей в неизменном состоянии.

Когда вещественным доказательством служит само спорное имущество, его сохранению способствует принятие мер по обеспечению иска (ст. 140 ГПК).

Процессуальный порядок распоряжения представленными вещественными доказательствами устанавливается ст. 76 ГПК. По общему правилу, вещественные доказательства могут быть возвращены лицам, от которых они были получены, или переданы лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализованы в порядке, определяемом судом после вступления решения суда в законную силу. Предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться в собственности или во владении граждан, передаются соответствующим организациям.

Вместе с тем по ходатайству лиц, от которых получены вещественные доказательства, могут быть им возвращены до вступления решения в законную силу, если, по мнению суда, это не будет препятствовать правильному разрешению дела.

По вопросам распоряжения вещественными доказательствами суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба.

В гражданском деле должны находиться письменные документы, подтверждающие факт передачи вещей и принятие их для реализации.

§ 12. Заключение эксперта

Заключение эксперта (экспертов) как средство доказывания формируется в результате исследования отдельных фактических обстоятельств дела лицами, обладающими специальными познаниями в области науки, искусства, техники, ремесла.

Экспертиза есть исследование представленных судом объектов, проводимое экспертами на базе специальных познаний и на научной основе с целью извлечения сведений о фактах, имеющих значение для правильного разрешения дела, совершаемое в определенном процессуальном порядке и с соблюдением установленных в процессуальном законе правил.

Виды экспертиз, применяемых в гражданском процессе так же разнообразны и многочисленны, как отрасли специальных знаний.

Можно указать только примерный перечень видов экспертиз в зависимости от характера примененных специальных знаний: судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, товароведческая, экономическая, бухгалтерская, научно-техническая, почерковедческая.

В практике деятельности судов по гражданским делам встречаются случаи применения и других видов экспертиз: искусствоведческой, биологической, агрономической, ихтиологической.

Экспертиза может быть назначена судом как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по инициативе суда в стадии подготовки дела к судебному разбирательству и в стадии судебного разбирательства до вынесения решения. В отдельных случаях назначение экспертизы является обязанностью суда. Так, в соответствии со ст. 283 ГПК для определения психического состояния гражданина суд должен назначить судебно-психиатрическую экспертизу.

При назначении экспертизы как в стадии подготовки дела к судебному разбирательству, так и в стадии судебного разбирательства суд обязан строго соблюдать права лиц, участвующих в деле.

Важным этапом процесса назначения экспертизы является определение объекта исследования, круга и содержания вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза. На объекты, подлежащие исследованию, указывают лица, ходатайствующие о назначении экспертизы, или они определяются судом. Окончательный выбор объектов — прерогатива суда, который представляет их для проведения экспертизы и дачи заключения эксперта. Объектами экспертного исследования могут являться человек, предметы, вещи, животные, т.е. источники (носители) информации об устанавливаемых фактах, а также образцы для сравнительного исследования. Образцы для сравнительного анализа — это объекты, отображающие свойства или особенности человека, животного, предмета, материала или вещества, а также другие образцы, необходимые эксперту для проведения исследования и дачи заключения. Получение образцов для сравнительного исследования, которые приобщаются к делу, является обязанностью суда. Один из примеров — образцы почерка.

Так, в случае оспаривания подлинности подписи на документе или ином письменном доказательстве лицом, подпись которого имеется на нем, суд вправе получить образцы почерка для последующего сравнительного исследования. Получение образцов почерка судьей или судом может быть проведено с участием специалиста. О получении образцов почерка составляется протокол, в котором отражаются время, место и условия получения образцов почерка. Протокол подписывается судьей, лицом, у которого были получены образцы почерка, специалистом, если он участвовал в совершении данного процессуального действия (ст. 81 ГПК).

В необходимых случаях получение образцов проводится с участием эксперта, которому поручено проведение экспертизы или специалиста (ст. 19 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»).

В соответствии с ч. 2 ст. 79 ГПК лица, участвующие в деле, вправе представить в суд вопросы, которые они считают необходимыми, и поставить перед экспертом. Суд может отклонить вопросы, мотивировав свое несогласие с их включением в предлагаемое эксперту задание. Круг и содержание вопросов эксперту в окончательном виде определяет и формулирует суд.

Существенное значение имеет выбор эксперта(ов) или экспертного учреждения. Согласно ч. 1 ст. 79 ГПК экспертиза может проводиться государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно-экспертного учреждения и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями. Производство судебной экспертизы осуществляется также экспертными подразделениями, созданными федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. В случае, если производство судебной экспертизы поручается указанным экспертным подразделениям, они осуществляют функции, исполняют обязанности, имеют права и несут ответственность как государственные судебно-экспертные учреждения (ст. 11 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»).

Стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или просить о назначении в качестве эксперта конкретного специалиста, однако выбор судебно-экспертного учреждения или эксперта относится к компетенции суда (ст. 79 ГПК).

Государственным экспертным учреждением является специализированное учреждение федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, созданное для обеспечения исполнения полномочий судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей и прокуроров посредством организации и производства судебной экспертизы (ст. 11 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»).

Объективность и достоверность заключения эксперта как судебного доказательства зависят в первую очередь от правильного выбора лица, назначаемого в качестве эксперта. К эксперту предъявляются определенные требования, направленные на обеспечение, с одной стороны, высокого научного уровня экспертизы и, с другой — объективности и беспристрастности заключения.

Экспертом является лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, которые предусмотрены ГПК. Государственный судебный эксперт — аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке своих должностных обязанностей.

В законодательстве не раскрывается содержание понятия «специальные знания». Под специальными познаниями обычно понимаются такие знания, которые находятся за пределами общеизвестных обобщений, вытекающих из опыта людей. Специальные познания не относятся к числу общеизвестных, общедоступных, имеющих массовое распространение, т.е. это те, которыми профессионально владеет лишь узкий круг специалистов.

Наличие специального знания презюмируется у государственных судебных экспертов. Но в ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» не используется понятие «специальные знания», а говорится о профессиональных и квалификационных требованиях, предъявляемых к эксперту. В частности, эксперт должен иметь высшее профессиональное образование и пройти последующую подготовку по конкретной экспертной специальности. Уровень профессиональной подготовки экспертов и аттестация их на право самостоятельного производства судебной экспертизы осуществляется экспертно-квалификационными комиссиями. При аттестации государственных судебных экспертов учитывается стаж работы в экспертном учреждении, оценка его деятельности как специалиста, положительные рецензии на экспертные заключения (не менее пяти), подготовленные под контролем наставника. Кроме того, у аттестуемого проверяется знание конкретной экспертной специальности, теоретических основ судебной экспертизы, норм процессуального законодательства и ведомственных нормативных актов, регулирующих экспертную деятельность²⁶⁹.

Очевидно, что при выборе эксперта, не являющегося аттестованным работником экспертной организации, должно приниматься во внимание как наличие формальных признаков, а именно специального образования, стажа работы в определенной области, так и степень сложности вопросов, подлежащих разъяснению.

В случае поручения проведения экспертизы экспертному учреждению конкретный эксперт назначается руководителем названного учреждения.

Стороны или другие лица, участвующие в деле, вправе заявить отвод эксперту, назначенному судьей или руководителем экспертного учреждения.

Отвод может быть заявлен и по инициативе суда в отношении эксперта, назначенного руководителем судебно-экспертного учреждения.

Эксперт подлежит отводу в случаях, если он:

- 1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;
- 2) является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- 3) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности;
- 4) находился либо находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей (ст. 18 ГПК).

При указанных обстоятельствах эксперт обязан заявить самоотвод (ст. 19 ГПК)

О назначении экспертизы суд выносит определение. Законом устанавливаются требования, предъявляемые к его содержанию (ст. 80 ГПК).

Так, в определении указываются: наименование суда; дата назначения экспертизы; наименования сторон по рассматриваемому делу; наименование экспертизы; факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; фамилия, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы; представленные эксперту материалы и документы для сравнительного исследования; особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы; наименование стороны, которая производит оплату экспертизы. В определении суда также отмечается, что за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается судом или руководителем судебно-экспертного учреждения, если экспертиза проводится специалистом этого учреждения, об ответственности, предусмотренной Российской Федерацией.

При назначении экспертизы суд вправе приостановить производство по делу на срок, установленный судом для ее проведения (ст. 216 ГПК).

Определение о назначении экспертизы направляется либо руководителю судебного экспертного учреждения либо непосредственно эксперту, назначенному судом.

Руководитель экспертного учреждения вправе возратить без исполнения определение о назначении судебной экспертизы, представленные для ее производства объекты исследований и материалы дела, если в данном учреждении нет эксперта соответствующей специальности, необходимой материально-технической базы либо специальных условий для проведения исследований с указанием мотивов, по которым производится возврат. Руководитель может ходатайствовать перед судом о включении в комиссию экспертов лиц, не работающих в данном учреждении, если их специальные знания необходимы для дачи заключения (ст. 15 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»). О дополнительном включении в комиссию экспертов суд выносит определение.

²⁶⁹ Положение об аттестации работников на право самостоятельного производства судебной экспертизы в судебно-экспертных учреждениях Министерства юстиции РФ. Утверждено Приказом Минюста РФ от 23 января 2002 г. № 20.

Лицо, назначенное экспертом, становится участником процесса, а следовательно, субъектом гражданских процессуальных отношений, наделяемым правами, исполняющим соответствующие обязанности и несущим предусмотренную законом ответственность.

Эксперт имеет право:

- с разрешения суда знакомиться с материалами дела;
- участвовать в судебных заседаниях;
- задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;
- заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов;
- отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за рамки его специальных знаний, а также в случае, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения;
- делать подлежащие занесению в протокол судебного заседания заявления по поводу неправильного истолкования участниками процесса его заключений или показаний;
- давать необходимые пояснения по представленному заключению в судебном заседании;
- на возмещение понесенных им в связи с явкой в суд расходов на проезд, найм жилого помещения и выплату суточных;
- на получение вознаграждения за работу, выполненную по поручению суда, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей как работников государственных экспертных учреждений.

Эксперт не вправе:

- вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;
- самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;
- сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением арбитражного суда;
- уничтожать объекты исследований либо существенно менять их свойства без разрешения суда.

Эксперт обязан:

- принять к производству порученную судом экспертизу;
- провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела;
- явиться по вызову суда в суд и дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам, а также ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле, и суда;
- составить мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение и направить данное заключение в суд, если поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний, объекты исследований и материалы дела непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения, и эксперту отказано в их дополнении, а также, если современный уровень развития науки не позволяет ответить на поставленные вопросы;
- не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы, в том числе сведения, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну;
- обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела (ст. 85 ГПК, ст. 16 ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»).

На эксперта судом может быть наложен штраф в случае его неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК).

При производстве судебной экспертизы эксперт независим, он не может находиться в какой-либо зависимости от суда и лиц, участвующих в деле. Не допускается воздействие на эксперта со стороны судов, судей, государственных органов, организаций, объединений и отдельных лиц в целях получения заключения в пользу кого-либо из участников процесса. Лица, виновные в оказании воздействия на эксперта, подлежат ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Эксперт должен проводить исследования объективно на строгой научной и практической основе, в пределах соответствующей специальности. Суд обязан обеспечить эксперту беспрепятственный доступ к объекту и возможность его исследования.

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 (ч. 3 ст. 79 ГПК).

В ходе экспертного исследования вещественные доказательства и документы с разрешения арбитражного суда могут быть повреждены или использованы только в той мере, в какой это необходимо для проведения исследования и дачи заключения. Разрешение должно содержаться в определении о назначении экспертизы или в ином документе письменной формы. Повреждение объектов исследования, произведенное с разрешения суда, не влечет за собой возмещение ущерба их собственнику государственным экспертным учреждением или экспертом.

Экспертное исследование может проводиться одним или несколькими экспертами. Экспертиза, проводимая не менее чем двумя экспертами одной специальности, называется *комиссионной*, экспертами разных специальностей — *комплексной* (ст. 82, 83 ГПК).

При производстве комиссионной экспертизы каждый эксперт независимо и самостоятельно проводит исследование в полном объеме, и они совместно анализируют полученные результаты. Придя к общему мнению, эксперты составляют и подписывают совместное заключение или сообщение о невозможности дачи заключения. При наличии разногласий между экспертами каждый из них или эксперт, который не согласен с другими, дает отдельное заключение.

При производстве комплексной экспертизы каждый проводит исследование в пределах своих специальных знаний. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. 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. Если основанием общего вывода являются факты, установленные одним или несколькими экспертами, это указывается в заключении. В случае возникновения разногласий между экспертами, каждый дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласие.

Заключение эксперта составляется в виде письменного документа, отражающего ход и результаты исследований, проведенных экспертом.

Письменное заключение эксперта состоит из трех частей: вводной, исследовательской и заключительной. В вводной части указываются: наименование экспертизы, ее номер; является ли она повторной, дополнительной или комплексной; наименование органа, назначившего экспертизу; сведения об эксперте; дата поступления материалов на экспертизу; основание для производства экспертизы; наименование поступивших на экспертизу материалов и вопросы, поставленные на разрешение эксперта.

В исследовательской части описывается: процесс исследования и его результаты, дается научное объяснение установленных фактов, подробно описываются методы и технические приемы, использованные экспертом при исследовании фактических обстоятельств.

В заключительной части эксперт формулирует выводы, излагая их в порядке поставленных судом вопросов.

Содержание заключения эксперта должно отражать весь ход экспертного исследования: экспертный осмотр, сравнительное исследование, эксперимент, оценку результатов и изложение выводов.

Различают следующие виды заключений эксперта: 1) категорическое (положительное или отрицательное заключение); 2) вероятное заключение; 3) заключение эксперта о невозможности ответить на поставленный вопрос при представленных исходных данных.

Сведения о фактах, содержащиеся в категорическом выводе эксперта, являются прямым доказательством, которое, будучи признанным судом относимым, допустимым и достоверным может быть положено в основу судебного решения. Среди ученых-процессуалистов нет единого мнения о том, имеет ли доказательственное значение вероятный вывод эксперта²⁷⁰.

Наиболее адекватными представляются суждения о вероятном заключении как косвенном доказательстве²⁷¹. Из такого заключения с одинаковой степенью вероятности можно сделать, как минимум, два вывода. Не вызывает сомнения то, что на неоднозначных сведениях о фактах, т.е. одном косвенном доказательстве, решение суда основываться не может. Между тем одно из правил доказывания — оценка всех доказательств в совокупности. При оценке нескольких косвенных доказательств в совокупности или в сочетании с прямыми доказательствами можно получить достоверные знания о действительных обстоятельствах дела. Полностью исключать из процесса доказывания косвенные доказательства, не признавая за вероятным заключением эксперта никакого доказательственного значения, нецелесообразно и необоснованно.

Информация о фактах, составляющих предмет доказывания по делу, содержится в выводах, к которым пришел эксперт в результате проведенного исследования. Исследование заключения эксперта есть процессуальные действия, направленные на извлечение судом из заключения эксперта сведений о фактах и доведение их до восприятия других участников процесса. Состав суда обязан лично воспринять представленное письменное заключение эксперта с тем, чтобы дать ему правильную оценку при вынесении решения.

Способом личного и непосредственного восприятия заключения эксперта судом и другими лицами, участвующими в деле, является оглашение заключения эксперта в судебном заседании. Этим процессуальным действием письменная форма заключения переводится в устную, более доступную форму восприятия доказательства.

При исследовании заключения эксперта суд обязан проверить, соблюдены ли права лиц, участвующих в деле, при назначении экспертизы, а именно: была ли им предоставлена возможность постановки вопросов перед экспертом; ознакомлены ли они с заключением до судебного заседания, если вопрос о назначении экспертизы решался при подготовке дела к судебному разбирательству.

²⁷⁰ См. например: Сахнова Т.В. Экспертиза в суде по гражданским делам. М., 1997. С. 65.

²⁷¹ Треушников М.К. Указ. соч. С. 264.

Процессуальный порядок исследования заключения эксперта имеет целью подвергнуть это средство доказывания детальному изучению. После оглашения заключения в целях его уточнения и разъяснения эксперту могут быть заданы вопросы всеми лицами, участвующими в деле.

Заключение эксперта является результатом специально проведенного исследования фактических обстоятельств дела. Гарантии истинности фактов, отраженных в нем, достаточно высоки.

Однако это обстоятельство не дает оснований расценивать заключение эксперта как «особое», «исключительное» доказательство, имеющее «преимущество» перед другими средствами доказывания.

Предостерегая суд от подобного рода взглядов на оценку заключения эксперта, закон подчеркивает, что заключение эксперта для суда необязательно и оценивается по общим правилам оценки доказательств. Несогласие суда с заключением должно быть мотивировано в решении по делу или в определении (ст. 86 ГПК).

В результате оценки заключения суд может признать заключение: 1) полным и обоснованным и положить его в основание решения суда; 2) недостаточно ясным или неполным и назначить *дополнительную* экспертизу; 3) вызывающим сомнения в его правильности и назначить *повторную* экспертизу (ст. 87 ГПК).

Суд может не согласиться с выводами эксперта и, не назначая повторной экспертизы, решить дело на основании других доказательств.

§ 13. Аудио- и видеозаписи как доказательства

Впервые в истории процессуального законодательства ГПК 2002 г. ввел в число доказательств аудио- и видеозаписи. Дискуссия по вопросу необходимости легализации этого средства доказывания велась давно. Судебная практика сделала шаг навстречу возрастающей потребности в расширении средств доказывания в 1983 г. В Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 1 декабря 1983 г. «О применении процессуального законодательства при рассмотрении дел в суде первой инстанции» указывалось, что «в случае необходимости судом могут с учетом мнения лиц, участвующих в деле, исследовать представленные звуко-видеозаписи». Это было обусловлено объективными причинами — все более распространенным становилось использование магнитофонов, видеокамер не только с профессиональными целями. В быту и деловых отношениях входило в обыкновение фиксировать различные события с помощью технических средств.

Однако при этом оставалось неясным, к какому средству доказывания следует относить данные записи. В процессуальной литературе неоднократно предпринимались попытки обоснования принадлежности аудио- и видеозаписей то к письменным, то к вещественным доказательствам. Определить каким-либо образом правовой статус этого вида доказательств было необходимо, поскольку, несмотря на разъяснения Пленума Верховного Суда СССР, формально использование звукозаписей и видеозаписей являлось незаконным, поскольку ГПК РСФСР содержал исчерпывающий перечень средств доказывания, которые могли использоваться в процессе.

В ходе изучения возможности использования такого рода средств доказывания становилось очевидным, что аудио- и видеозаписи не имеют признаков ни одного из допустимых доказательств.

В связи с этим официальное придание им доказательственного статуса явилось событием знаменательным.

Аудиозаписи подпадают под определение фонодокумента, т.е. документа, содержащего звуковую информацию, зафиксированную любой системой звукозаписи. Видеозаписи — под определение аудиовизуального документа. Аудиовизуальный документ — это документ, содержащий изобразительную и звуковую информацию.

В ГПК не дается определения аудио- и видеозаписей, однако содержится весьма важное предписание относительно того, что лицо, представляющее аудио- и (или) видеозаписи на электронном или ином носителе либо ходатайствующее об их истребовании, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи (ст. 77 ГПК). Принципиальный характер данного требования определяется тем, что особенно в отношении такого рода материалов существует вероятность их получения незаконным путем.

Кроме как уголовно-процессуальным законодательством (ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г.) нигде не устанавливается порядок осуществления аудиозаписей и видеосъемки. Например, аудиозаписи телефонных переговоров, полученные без санкции суда, не могут служить доказательствами в суде по уголовным делам. В гражданском процессуальном законодательстве подобной регламентации нет, а значит ли это, что не существует никаких ограничений в использовании данных средств доказывания.

Представляется, что эта проблема не столь однозначна. Вполне вероятно возникновение коллизий между процессуальным законодательством и многочисленными международными актами по правам человека, а также Конституцией РФ, гарантирующей право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров и иных сообщений.

В ГПК установлен процессуальный порядок исследования аудио- и видеозаписей. Их воспроизведение осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторено полностью либо в какой-либо части. Аудио- или видеозаписи, содержащие сведения личного характера, воспроизводятся и исследуются в открытом

судебном заседании только с согласия лиц, к которым эти записи непосредственно относятся. В противном случае назначается закрытое заседание.

В необходимых случаях для выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист или назначена экспертиза (ст. 185 ГПК).

Носители аудио- и видеозаписей подлежат хранению в суде. Только в исключительных случаях после вступления решения суда в законную силу они могут быть возвращены лицу или организации, от которых были получены. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии записей. По вопросу возврата носителей аудио- и видеозаписей суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 78 ГПК).

Суд обязан принять необходимые меры для сохранения аудио- и видеозаписей в неизменном состоянии.

§ 14. Обеспечение доказательств

Обеспечением доказательств называется оперативное закрепление в установленном законом порядке сведений о фактах. Такая необходимость возникает тогда, когда есть основания опасаться, что представление доказательств в дальнейшем окажется невозможным или затруднительным. Например, когда в качестве вещественных доказательств используются скоропортящиеся продукты, теряющие внешний вид и свойства или когда произошла авария и на месте происшествия требуется зафиксировать ее последствия и т.д.

Протоколы и иные документы, составленные в процессе обеспечения доказательств, используются при рассмотрении дела в качестве письменных доказательств.

До возбуждения гражданского дела в суде обеспечение доказательств проводится нотариусами в соответствии с Основами законодательства о нотариате.

Заявление об обеспечении доказательств подается нотариусу, в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия по обеспечению доказательств (п. 175 Инструкции о нотариальных действиях).

При решении вопроса о необходимости обеспечения доказательств нотариус выясняет, как велика и реальна степень угрозы затруднения или невозможности получения доказательств в будущем. Если нотариус придет к выводу о необоснованности заявления об обеспечении доказательств, он отказывает заявителю в совершении данного нотариального действия. Такой отказ может быть обжалован заявителем в суд в соответствии со ст. 310 ГПК РФ.

В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу (ч. 1 ст. 103 Основ).

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется ГПК.

Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств. Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле.

Нотариус предупреждает свидетеля и эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного показания или заключения и за отказ или уклонение от дачи показания или заключения. Свидетель может быть допрошен в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову нотариуса.

В случае неявки свидетеля или эксперта по вызову нотариус сообщает об этом в народный суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных ГПК.

Письменные и вещественные доказательства обеспечиваются нотариусом путем их осмотра. Осмотр может проводиться и по месту нахождения данных доказательств, если они не могут быть доставлены к нотариусу. Осмотр может быть соединен с экспертизой, для чего вызывается эксперт.

Эксперт дает свое заключение в письменной форме. О производстве экспертизы составляется акт, подписываемый экспертом и участвующими в экспертизе лицами. Заключение эксперта подписывается экспертом.

Все действия, совершенные в порядке обеспечения доказательств, оформляются составлением протокола, который подписывается нотариусом и участвовавшими лицами.

По окончании производства по обеспечению доказательств заинтересованному лицу выдается по одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств. По одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств, остается у нотариуса.

От лица, обратившегося с просьбой о производстве обеспечения доказательств, нотариус требует внести деньги на оплату вознаграждения свидетелям и экспертам и на другие расходы по производству обеспечения доказательств.

Экспертам и свидетелям выдается вознаграждение за отвлечение их от занятий по ставкам, установленным для выдачи вознаграждения при вызове свидетелей и экспертов в суд.

После возбуждения гражданского дела обеспечение доказательств проводится судьей.

В порядке обеспечения доказательств нотариус опрашивает стороны, допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу. Обеспечение доказательств судьей

проводится с соблюдением всех правил, установленных ГПК для совершения отдельных процессуальных действий.

В связи с вопросом об обеспечении доказательств следует обратить внимание на следующее обстоятельство. В ГПК 1964 г. (ч. 2 ст. 57) прямо указывалось на то, что до возникновения дела в суде обеспечение доказательств производится нотариальными конторами. В Кодексе 2002 г. такая запись отсутствует (ст. 64 ГПК).

Можно ли считать, что нотариусы теряют право на производство действий по обеспечению доказательств, а также то, что судья может совершать данные действия до возбуждения дела, тем более что АПК РФ допускает обеспечение доказательств судьей арбитражного суда до предъявления иска (ч. 4 ст. 72 АПК)?

Представляется, что на оба вопроса следует ответить отрицательно. В ст. 64 ГПК указывается, что обеспечение доказательств производится по просьбе лиц, участвующих в деле, а приобрести такой статус можно только в связи с рассматриваемым делом. Следовательно, действия по обеспечению доказательств не должны осуществляться судом до возбуждения дела.

Обеспечение доказательств — форма их закрепления. Это означает, что во время совершения обеспечительных действий судьей не решаются вопросы достоверности и достаточности доказательств, но оценивается относимость и допустимость доказательств.

§ 15. Судебные поручения

При необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, суд, рассматривающий дело, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. Судебное поручение оформляется определением.

В определении суда о судебном поручении кратко излагается содержание рассматриваемого дела и указываются сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения; обстоятельства, подлежащие выяснению; доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано (ч. 2 ст. 62 ГПК).

Выполнение судебного поручения проводится в судебном заседании по общим правилам судопроизводства. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания. Неявка участвующих в деле лиц в судебное заседание не может быть препятствием к выполнению судебного поручения, однако это обстоятельство не освобождает суд от обязанности известить указанных лиц о времени и месте судебного заседания. Учитывая это, суд, дающий поручение, должен сообщить адреса названных лиц суду, выполняющему поручение.

Не допускается передача исполнения судебного поручения техническим работникам, а также отображение письменных объяснений вместо выяснения поставленных в определении вопросов в судебном заседании с составлением протокола. Свидетели должны предупреждаться об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний. Осмотр и исследование на месте письменных и вещественных доказательств проводится по правилам, установленным ГПК РФ. Вместо сторон и третьих лиц объяснения могут давать их представители.

Протокол судебного заседания, составленный при исполнении судебного поручения, должен отражать все существенные обстоятельства, которые поручено выяснить суду, и содержать исчерпывающие ответы на поставленные вопросы. Кроме того, в протоколе должны быть отражены и другие, имеющие значение для правильного разрешения дела обстоятельства, установленные при выполнении поручения.

Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства пересылаются в суд, рассматривающий дело.

Судебное поручение должно быть выполнено в течение месяца со дня его получения.

Если лица, участвующие в деле, свидетели или эксперты, давшие объяснения, показания, заключения суду, выполнявшему судебное поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения, показания, заключения в общем порядке.

ГЛАВА 18

ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ ПО ИСКОВЫМ ДЕЛАМ

§ 1. Порядок предъявления иска. Последствия его нарушения

Возбуждение дела в суде — самостоятельная стадия гражданского процесса. Для того чтобы иск сыграл роль процессуального средства защиты права, он должен быть предъявлен соответствующему компетентному органу для рассмотрения и разрешения в строго определенном процессуальном порядке. Как известно, такими органами являются мировой судья, суд общей юрисдикции, арбитражный суд, третейский суд.

Судья совершает все действия, связанные с принятием искового заявления единолично (ст. 133 ГПК). От того, насколько правильны и последовательны его действия в стадии возбуждения дела, зависит, будет ли реализовано право на судебную защиту заинтересованного лица.

Судья обязан в 5-дневный срок с момента поступления заявления в суд, рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. Судья выносит определение, которым возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК).

Как правило, все действия по принятию искового заявления и возбуждению процесса по конкретному делу должны быть совершены в течение того дня, когда истец обратился в суд.

Возбуждение дел искового производства происходит путем подачи искового заявления. Что касается неисковых производств, то эти дела возбуждаются в суде путем подачи заявления или жалобы. Возбуждение гражданского дела в суде — акт реализации такого важного конституционного права, как право на обращение в суд за судебной защитой. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ). Существует мнение, что возбуждение гражданского дела не самостоятельная стадия гражданского процесса, а составная часть такой стадии гражданского процесса, как производство в суде первой инстанции.

Согласно ст. 3 ГПК РФ заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных, либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Конституция РФ предоставляет каждому гражданину свободу выбора способа защиты права.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» указывается: «Учитывая, что Конституция гарантирует каждому право на судебную защиту его прав и свобод, суды обязаны обеспечить надлежащую защиту прав и свобод человека и гражданина путем своевременного и нормального рассмотрения дел» (п. 1)²⁷².

По конкретному делу Верховный Суд РФ указал, что суд был обязан рассмотреть жалобу по существу и вынести по делу решение, «не нарушая конституционного права заявительницы на судебную защиту»²⁷³.

Право на иск может возникнуть и существовать только при наличии определенных условий, получивших название предпосылок права на предъявление иска. Однако их недостаточно. Требуется правильно реализовать это право.

Предъявление иска является важнейшим процессуальным действием. Предъявить иск — это значит, обратиться в суд с заявлением, в котором должна содержаться просьба к суду о рассмотрении возникшего спора о праве. Однако чтобы было возбуждено гражданское дело, недостаточно только подачи в суд искового заявления. Судья должен решить вопрос о принятии его к производству суда в соответствии с законом.

Если заинтересованное лицо обладает правом на предъявление иска, судья должен проверить, соблюдены ли условия осуществления этого права. В теории гражданского процессуального права их принято называть условиями осуществления (реализации) права на предъявление иска. Судья обязан проверить их наличие. Если он придет к выводу, что у лица, которое обращается в суд, имеется право на предъявление иска, то он должен проверить, насколько правильно осуществляется это право, соблюдены ли установленные процессуальным законом условия его реализации.

В действующем ГПК расширен и изменен состав условий реализации права на предъявление иска.

Основанием для возвращения заявления, поданного заинтересованным лицом в суд общей юрисдикции, являются условия, содержащиеся в ст. 135 ГПК РФ.

²⁷² БВС РФ. 1996. № 1. С. 3.

²⁷³ Там же. 2001. № 5. С. 2.

В литературе высказано мнение о том, что в случае участия в процессе государственных органов, возбуждающих процесс в защиту чужих интересов, не должно соблюдаться правило о соблюдении внесудебного порядка разрешения спора и не может служить основанием для возвращения искового заявления (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ)²⁷⁴.

Принимая исковое заявление, судья должен проверить, обладает ли заинтересованное лицо правом на обращение в суд за судебной защитой и осуществляется ли оно в определенном процессуальном порядке.

В соответствии с законом условиями реализации права на предъявление иска, т.е. права на возбуждение процесса, являются:

- 1) соблюдение истцом установленного законом для данной категории споров или предусмотренного договором сторон порядка досудебного разрешения спора либо представление истцом документов, подтверждающих соблюдение досудебного порядка разрешения спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
- 2) подсудность дела данному суду;
- 3) процессуальная дееспособность истца;
- 4) наличие полномочий на ведение дела;
- 5) соблюдение письменной формы искового заявления;
- 6) оплата государственной пошлины.

Согласно п. 1 ст. 797 ГК РФ до предъявления перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим Транспортным уставом или кодексом.

В настоящее время порядок досудебного разрешения споров предусмотрен большим числом нормативных актов. Содержание многих из них свидетельствует об установлении нового порядка предъявления и рассмотрения претензий.

Несоблюдение истцом установленного федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный порядок урегулирования спора, влекущий за собой возвращение искового заявления (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ), свидетельствует об отсутствии у истца одного из условий реализации (осуществления) права на предъявление иска.

В настоящее время претензионный порядок предъявления иска предусмотрен целым рядом нормативных актов. Так, глава VIII «Акты, претензии, иски» Устава железнодорожного транспорта РФ содержит нормы, регулирующие порядок и последствия его несоблюдения правил претензий к перевозчику грузов. Согласно ст. 120 Устава железнодорожного транспорта РФ «до предъявления к перевозчику иска, связанного с осуществлением перевозок грузов, к перевозчику обязательно предъявляется претензия».

В соответствии с ФЗ «О связи» «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из договора об оказании услуг связи, пользователь услугами связи до обращения в суд предъявляет оператору связи претензию» (ст. 4, 55).

Согласно п. 3 ст. 124 Воздушного кодекса РФ «до предъявления к перевозчику иска в случае нарушения договора воздушной перевозки груза или воздушной перевозки почты, перевозчику предъявляются претензии».

В соответствии с Федеральным законом «О связи» при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств при предоставлении услуг связи или выполнении работ в области связи пользователь связи вправе предъявить оператору связи, предоставляющему услуги или выполняющему работы, претензии, в том числе требование о возмещении ущерба.

В Кодексе торгового мореплавания РФ подчеркивается, что до предъявления перевозчику иска в связи с перевозкой груза в каботаже обязательно предъявление перевозчику претензии.

Правило ст. 404 КТМ РФ ограничивает передачу права на предъявление претензий и исков к морскому перевозчику, но не ограничивает передачу самим морским перевозчиком (судовладельцем) самому агенту права на предъявление претензий и исков к контрагентам судовладельца по заключенным между ними договорам морской перевозки.

Передача права на предъявление претензий и исков другим организациям или гражданам не допускается, за исключением случаев передачи такого права отправителем получателю или наоборот, а также отправителем или получателем экспедитору либо страховщику (ст. 404 КТМ РФ).

В Кодексе внутреннего водного транспорта РФ определен порядок, сроки и круг лиц, имеющих право предъявления претензий и исков к перевозчику или буксировщику (гл. 18, ст. 160–164).

Кодекс внутреннего водного транспорта РФ предусматривает, что «до предъявления иска в связи с перевозкой пассажира, багажа, груза, багажа к перевозчику или в связи с буксировкой буксируемого объекта к буксировщику обязательным является предъявление претензии к перевозчику или буксировщику» (ст. 161).

Согласно Правилам оказания услуг почтовой связи, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2005 г. № 221 «при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оказанию услуг почтовой связи пользователь услуг почтовой связи вправе предъявить оператору почтовой связи претензию, в том числе с требованием о возмещении вреда».

²⁷⁴ Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 99.

Претензии, связанные с недопоставкой, несвоевременной доставкой, повреждением или утратой внутреннего почтового отправления, невыплатой или несвоевременной выплатой переведенных денежных средств, предъявляются как оператору почтовой связи, принявшему отправление, так и оператору почтовой связи по месту назначения почтового отправления в течение 6 месяцев со дня отправки почтового отправления или осуществления почтового перевода.

Претензии по розыску международных почтовых отправлений принимаются и рассматриваются в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации» (ст. 52).

Согласно Правилам оказания услуг телеграфной связи, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2005 г. № 222 «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из договора об оказании услуг телеграфной связи, пользователь до обращения в суд предъявляет оператору связи претензии» (п. 102)²⁷⁵.

Досудебный предварительный порядок разрешения трудовых споров предусмотрен в настоящее время новым Трудовым кодексом РФ.

В настоящее время в Трудовом кодексе РФ получило дальнейшее развитие такое условие реализации права на предъявление иска, как соблюдение досудебного порядка разрешения трудовых споров. Согласно гл. 60 Трудового кодекса «Рассмотрение индивидуальных трудовых споров» необходимо предварительное обращение в Комиссию по трудовым спорам работников, несогласных с их увольнением с работы. Статья 387 Трудового кодекса детально регламентирует порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров в КТС.

В случае несогласия с решением КТС может последовать обращение заинтересованных лиц в суд (работник, работодатель, профсоюз) (ст. 391 ТК РФ).

Поскольку суды иногда допускают ошибки при решении вопроса о необходимости соблюдения досудебного порядка разрешения спора, Верховный Суд РФ по конкретным категориям дел, в частности указывает, что «Федеральным законом не предусмотрен предварительный досудебный порядок разрешения заявления граждан, в том числе иностранных, об усыновлении российских детей»²⁷⁶.

Возвращая исковое заявление по мотивам неподсудности дела конкретному суду, судья в определении о возвращении искового заявления обязательно указывает, в какой конкретно суд необходимо обратиться заинтересованному лицу²⁷⁷.

Следующим условием реализации права на предъявление иска является дееспособность истца. В соответствии с законом право на предъявление иска имеет только дееспособное лицо (ч. 3 ст. 135 ГПК).

Отказ в возбуждении гражданского дела по этим основаниям может произойти только после установления судом этого обстоятельства. Как известно, институт гражданской процессуальной дееспособности регламентируется ст. 37 ГПК и характеризуется достижением определенного возраста и состоянием здоровья. Если в отношении установления дееспособности несовершеннолетних граждан следует руководствоваться общими правилами, установленными в ГК РФ, то вопрос о дееспособности совершеннолетних граждан может быть решен только при наличии копии судебного решения о признании гражданина недееспособным. Если же дееспособность граждан потерян в процессе рассмотрения дела, то суд обязан приостановить производство по делу (ст. 215 ГПК).

Следующее условие реализации права на предъявление иска состоит в том, что заявление от имени заинтересованного лица должно быть подано лицом, имеющим полномочия на ведение дела. При предъявлении иска от имени заинтересованного лица судебный представитель должен одновременно с исковым заявлением приложить доверенность на ведение дела, в которой были бы подтверждены его полномочия. Отсутствие этого документа влечет за собой возвращение заявления по основаниям ч. 4 ст. 135 ГПК. Если же заинтересованное лицо само начало процесс по делу, а явившийся в суд судебный представитель не представил надлежаще оформленных полномочий, то он не допускается к участию в процессе.

Порядок оформления доверенности (полномочий) представителя в процессе урегулирован ст. 54 ГПК. Судья не имеет права принять исковое заявление от лица, которое в силу закона не может быть представителем в суде, даже при наличии надлежаще оформленных полномочий.

Уполномоченные органов государственного управления, выступающие в суде в защиту чужих интересов в случае предъявления ими иска, не должны представлять документы, удостоверяющие их полномочия на ведение дела. В данном случае достаточно представить документ, удостоверяющий их служебное положение.

Судья возвращает исковое заявление, если в производстве этого же или другого суда, либо третейского суда, имеет дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ч. 5 ст. 135 ГПК РФ).

Исковое заявление как по форме, так и по содержанию должно отвечать требованиям закона (ст. 131, 132 ГПК) и должно быть оплачено государственной пошлиной.

²⁷⁵ См. также пп. 103, 104 Постановления Правительства РФ № 222 от 15 апреля 2005 г.

²⁷⁶ БВС РФ. 2001. № 6. С. 8; № 8. С. 21.

²⁷⁷ О подсудности и подведомственности трудовых дел см.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 2 от 17 марта 2004 г. «О применении судами РФ Трудового кодекса РФ».

Несоблюдение условий, необходимых для осуществления реализации права на предъявление иска, влечет за собой определенные правовые последствия. В том случае, если дело окажется неподсудным данному суду, то судья должен указать надлежащий суд, где дело подлежит рассмотрению. Дело, принятое судом к производству с соблюдением правил о подсудности, подлежит рассмотрению в данном суде, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудно другому суду. Если исковое заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим надлежащих полномочий, то следует возвратить исковое заявление. Однако если дело уже возбуждено, то при обнаружении этого обстоятельства в процессе рассмотрения дела суд оставляет иск без рассмотрения (ч. 1 ст. 222 ГПК).

Возвращение искового заявления по указанным основаниям не препятствует вторичному обращению в суд с заявлением по тому же делу, по тем же основаниям и по тому же предмету, теми же субъектами, если будут устранены препятствия, послужившие основанием к отказу в принятии искового заявления. Несоблюдение требований, предъявляемых к форме и содержанию искового заявления, влечет за собой оставление искового заявления без движения (ст. 136 ГПК).

Возвращение заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если им будет устранено допущенное нарушение.

На определение судьбы о возвращении заявления может быть подана частная жалоба (ч. 3 ст. 135 ГПК РФ).

§ 2. Исковое заявление, исправление его недостатков

Соблюдение надлежащей формы искового заявления — важное условие осуществления права на предъявление иска. Исковое заявление подается обязательно в письменной форме и должно содержать все необходимые сведения, предусмотренные ст. 131 ГПК.

Наряду с тем, что в исковом заявлении должны содержаться сведения, общие для всех категорий дел, имеется определенная специфика в его содержании, обусловленная целым рядом обстоятельств. Содержание искового заявления по отдельным категориям гражданских дел определяется, исходя из характера спорного материального правоотношения, субъектного состава и ряда других обстоятельств, имеющих существенное значение для правильного разрешения дела. Так, например, в исковом заявлении о расторжении брака, в частности, указывается, когда и где зарегистрирован брак, имеются ли общие дети, их возраст; достигнуто ли супругами соглашение об их содержании и воспитании; при отсутствии взаимного согласия на расторжение брака — мотивы расторжения брака; имеются ли другие требования, которые могут быть рассмотрены одновременно с иском о расторжении брака (п. 7 постановления Пленума ВС РФ от 5 ноября 1998 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»).

Так, в числе общих сведений, содержащихся в исковом заявлении вне зависимости от характера спора, надо четко указать наименование суда, в который заинтересованное лицо подает заявление. Затем должны быть обозначены необходимые сведения об основных участниках процесса, т.е. нужно указать точное наименование сторон, их почтовые адреса (наименование юридического лица дается в соответствии с тем, которое обозначено в его учредительных документах) (ст. 131 ГПК РФ). Все эти сведения обязательны и в случаях осложнения процесса по субъектному составу.

В исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, на которых истец основывает свое исковое требование к ответчику и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства (п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК). Если истец не представил всех необходимых доказательств, это не может служить основанием к отказу в принятии искового заявления.

При этом важно указать юридические факты, составляющие предмет доказывания по делу. Кроме фактического основания иска можно указать и правовое, т.е. закон и иные нормативные акты, регулирующие спорное правоотношение и на основании которых, по мнению истца, должно быть разрешено дело. Это требование предъявляется к исковым заявлениям, которые подают прокурор, представители, государственные органы.

Важное значение имеет указание в исковом заявлении того материально-правового требования истца к ответчику, которое составляет предмет иска. В заявлении необходимо указать, в чем заключаются нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов истца и его требования. Характер искового требования определяется характером спорного материального правоотношения, из которого вытекает требование истца. Просьба истца, реализованная в виде этого требования, и составляет просительный пункт искового заявления (ст. 131 ГПК).

Цена иска, указываемая в исковом заявлении, должна быть определена в соответствии с законом²⁷⁸.

Кроме того, в исковом заявлении должны содержаться сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, когда это установлено законом или предусмотрено договором сторон.

²⁷⁸ См. подробно § 2 гл. 13 настоящего учебника.

В том случае, когда истец считает необходимым использовать при рассмотрении дела показания свидетелей, то в конце искового заявления должна содержаться просьба о вызове их в суд с точным указанием этих лиц и их адресов.

Кроме того, в самом конце искового заявления должен быть указан перечень прилагаемых к заявлению документов.

Новым является указание на то, что в заявлении могут содержаться номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

Исковое заявление должно также содержать указание на прилагаемые письменные доказательства (документы).

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд (ч. 4 ст. 131 ГПК РФ). Если представитель выступает на основании разовой доверенности, то она должна быть приобщена к исковому заявлению. Если же представитель действует на основании доверенности, выданной на определенный срок, то будет достаточно предъявления ее судье при подаче искового заявления.

Закон предусматривает, что к исковому заявлению должны быть обязательно приложены документы, перечень которых содержится в ст. 132 ГПК РФ.

Особо следует обратить внимание на то, что среди них должны содержать документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, а также доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка разрешения спора, если такой порядок предусмотрен законом или договором.

Новеллой ГПК является также необходимость приложения документа, подтверждающего расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы, этот документ должен быть подписан истцом или его представителем с приложением копий по числу ответчиков и третьих лиц (п. 7 ст. 132 ГПК РФ).

И, наконец, если речь идет о подаче заявления об оспаривании опубликованного нормативного правового акта, то должен быть приложен текст этого документа (п. 5 ст. 132 ГПК РФ).

В соответствии с законом исковое заявление представляется в суд вместе с копиями по числу ответчиков. Документы, прилагаемые к исковому заявлению, их перечень определяются, как правило, характером дела, подлежащего рассмотрению в суде, и зависят от того материально-правового требования, которое истец предъявляет к ответчику. Согласно закону суд, сохраняя беспристрастность, создает необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела: разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий и в случаях, предусмотренных законом, оказывает им содействие в осуществлении их прав. В частности, если истец не смог указать всех необходимых доказательств по делу в обоснование исковых требований, то задача суда состоит в том, чтобы помочь истцу в их представлении. Судья не вправе отказать в принятии искового заявления или оставить его без рассмотрения, если сторона не может представить доказательств (п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 2 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 14 апреля 1988 г. с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума от 22 ноября 1992 г. № 10 в редакции Постановления Пленума от 22 декабря 1993 г. с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 9 от 26 декабря 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации по применению Гражданского процессуального кодекса РСФСР»).

Судья, установив, что заявление подано без соблюдения требований, предъявляемых к форме и содержанию заявления, а также в случае отсутствия копий по числу ответчиков и третьих лиц, документа, подтверждающего уплату государственной пошлины (ст. 131 и ч. 1, 2 ст. 132 ГПК), выносит определение об оставлении заявления без движения, после чего извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков заявления (ч. 1 ст. 136 ГПК).

Перечень оснований к оставлению заявления без движения является исчерпывающим. Содержащееся в ст. 136 ГПК правило может быть применено не только к исковым заявлениям, но и к заявлениям, подаваемым по делам неискowego производства с теми особенностями, которые закон предъявляет к содержанию этих заявлений.

Если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, которые содержатся в определении, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае, заявление считается не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами.

Определение об оставлении заявления без движения может быть обжаловано.

§ 3. Принятие или отказ в принятии искового заявления

Судья принимает исковое заявление к производству суда только в том случае, если имеются для этого основания, предусмотренные законом. Принятие искового заявления может последовать только при наличии как предпосылок права на предъявление иска, так и условий, образующих порядок предъявления иска (ст. 133–134 ГПК).

Отказ судьи в принятии искового заявления может последовать только по основаниям, указанным в законе, перечень которых является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию (ст. 134 ГПК).

Вместе с тем недопустим отказ в возбуждении гражданского дела по мотивам недоказанности заявленного требования, пропуска срока исковой давности, преждевременности предъявленного требования к рассмотрению его судом и по другим основаниям, не указанным в законе²⁷⁹.

Если один из супругов не желает обращаться в суд с заявлением о признании другого супруга безвестно отсутствующим, судья не вправе отказать в принятии искового заявления о расторжении брака, а должен рассмотреть иск на общих основаниях (п. 6 Постановления Пленума ВС РФ от 5 ноября 1998 г.).

Основания к отказу в принятии искового заявления можно разделить на две группы. Одна — связана с понятием права на предъявление иска и отсутствием необходимых для реализации этого права предпосылок.

Вторую группу оснований к отказу в принятии искового заявления составляет отсутствие условий осуществления права на предъявление иска.

Согласно ст. 134 ГПК судья отказывает в принятии заявления в случаях, если:

- заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку оно рассматривается и разрешается в ином судебном порядке. В литературе высказано мнение о том, что «необходимо иметь в стране единую систему... деятельность которой будет регламентирована одним процессуальным Кодексом (Кодекс гражданского судопроизводства), который будет фиксировать правила деятельности как общих, так и специализированных судов, а параллельное существование арбитражных судов и судов общей юрисдикции не только порождает сложность при определении подведомственности дел, но и не обеспечивает единства применения норм материального права»²⁸⁰; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или охраняемых интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым настоящим кодексом или другими федеральными законами не предоставлено право на обращение в суд за защитой прав, свобод или охраняемых законом интересов данного лица; в заявлении поданном от своего имени оспариваются акты, которые не затрагивают прав, свобод или охраняемых законом интересов заявителя;
- имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения сторон;
- имеется ставшее обязательным для сторон вынесенное 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 (ч. 1 ст. 134 ГПК).

Согласно ч. 1 ст. 134 ГПК судья не принимает искового заявления, если дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства. Поскольку закон не конкретизирует этого понятия, практика и теория исходят из того, что в данном случае речь идет об отказе в принятии искового заявления по мотиву неподведомственности дела суду. Так, например, дела о защите деловой репутации в сфере предпринимательской деятельности не подведомственны судам общей юрисдикции. Если же сторонами спора о защите деловой репутации будут юридические лица или индивидуальные предприниматели в иной сфере, не относящейся к предпринимательской или иной экономической деятельности, то такой спор подведомствен суду общей юрисдикции²⁸¹.

Именно неподведомственность дела суду служит одним из наиболее часто встречающихся оснований к отказу в принятии искового заявления. Фундаментальное исследование развития и сущности проблем института подведомственности и подсудности проводилось известными учеными-процессуалистами²⁸². Под содержание ч. 1 ст. 134 ГПК подходят и такие случаи, когда предъявленные к судебной защите требования носят неправовой характер, т.е. когда в силу закона или исходя из общего смысла законодательства заявленное требование лишено вообще правовой защиты как в судебном, так и в ином несудебном порядке.

²⁷⁹ БВС РФ. 1998. № 1. С. 16.

²⁸⁰ Чечина Н.А. Предмет и система гражданского процессуального права // Актуальные проблемы гражданского процесса. СПб., 2002. С. 15.

²⁸¹ См. п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также юридических лиц» // Российская газета. 2005. 15 марта.

²⁸² См.: Осипов Ю.К. Правовые нормы, регулирующие подведомственность юридических дел в системе советского законодательства; Он же. Разрешение споров о подведомственности; Юдельсон К.С. Подведомственность и подсудность // Краткая антология Уральской процессуальной мысли. Екатеринбург, 2004. С. 365, 389, 399.

Основания к отказу в принятии искового заявления, предусмотренные пп. 2, 3 ч. 1 ст. 134 ГПК, связаны с вопросом о тождестве исковых требований.

Тождество исков определяется по их основанию, предмету и субъектному составу. При наличии обстоятельств, установленных в соответствии с пп. 2, 3 ч. 1 ст. 134 ГПК, судья отказывает в принятии искового заявления. В этом случае судья должен отказать в принятии искового заявления только тогда, когда установит, что тождество исков не вызывает сомнения. При наличии каких-либо сомнений судья обязан принять исковое заявление и рассмотреть вопрос о тождестве исков в судебном заседании, где дело может быть прекращено по данному основанию (ч. 2 ст. 220 ГПК РФ).

Однако в случае отсутствия тождества истцов судья обязан принять исковое заявление и рассмотреть исковые требования по существу.

Если отсутствуют предпосылки права на предъявление иска, судья отказывает в принятии искового заявления без возможности на вторичное обращение в суд с тождественным иском.

Отказ в принятии заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба (ч. 3 ст. 134 ГПК РФ).

Перечень оснований к отказу в принятии искового заявления является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Подача в суд искового заявления и возбуждение производства по делу влечет определенные правовые последствия. Важнейшим из них является возникновение гражданского судопроизводства по конкретному делу. Именно с момента принятия искового заявления начинается движение дела. Возбуждение производства по делу влечет за собой возникновение гражданских процессуальных правоотношений. У суда и других участников процесса возникают процессуальные права и обязанности, реализация которых происходит в процессе рассмотрения дела. Так, у суда возникает обязанность рассмотреть спор сторон и вынести решение по делу. Истец получает возможность использования в полном объеме всех прав, связанных с движением процесса, переходом его из одной стадии в другую, а ответчик — возможность реализовать права, предоставленные ему законом для защиты.

ГЛАВА 19

ПОДГОТОВКА ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

§ 1. Значение стадии подготовки дел к судебному разбирательству и ее задачи

Цель гражданского процесса в целом — восстановление нарушенного права, т.е. вынесение законного и обоснованного судебного решения и его реализация (исполнение). Данную цель процесса суд не может достичь, не пройдя определенные этапы — стадии развития процесса.

Стадией принято называть совокупность процессуальных действий, охватываемых не конечной, а какой-либо близлежащей целью процесса, необходимостью правильного возбуждения гражданского дела, его подготовки к судебному разбирательству, проведения судебного разбирательства, обжалования судебного решения, действий по его исполнению.

Цель стадии подготовки дел к судебному разбирательству — обеспечение его правильного и своевременного рассмотрения и разрешения, желательно, в первом судебном заседании.

Несмотря на ясность цели подготовки дел к судебному разбирательству, на практике нередки случаи, когда судьи не проводят надлежащей подготовки дел, что влечет за собой нарушение принципа законности в гражданском процессе, судебную волокиту и судебный бюрократизм. Подготовка дел к судебному разбирательству является той стадией процесса, в которой закладывается основа правильного разрешения дела любого вида судопроизводства.

В правовом сознании юристов сохраняются два консервативных суждения, имеющих истоки в нормах устаревшего и отмененного законодательства.

Первое суждение связано с неверным названием данной стадии процесса. По ГПК 1923 г. эта стадия процесса называлась «предварительной» подготовкой дела (ст. 80 ГПК 1923 г.). С тех пор указанное неточное название «укоренилось» на практике, а иногда употребляется с добавлением словосочетания «предварительная досудебная подготовка дела».

Статья 80⁸ ГПК 1923 г. давала повод считать данную стадию необязательной. Согласно этой статье, признав производство предварительной подготовки дела излишним, судья немедленно назначал дело к слушанию в судебном заседании и объявлял об этом присутствующей стороне под расписку.

По ГПК 1964 г. стадия подготовки дел к судебному разбирательству была определена путем разъяснения закона как обязательная по всем гражданским делам²⁸³.

Подготовка дел к судебному разбирательству независимо от объема и сложности совершаемых процессуальных действий является обязательной стадией процесса (ч. 2 ст. 147 ГПК). Законом установлено, что к подготовке дела судья приступает после принятия заявления. Подготовка дела как стадия процесса начинается с момента вынесения судьей соответствующего определения и продолжается до вынесения определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании (ст. 153 ГПК).

Глава 14 ГПК РФ, регламентирующая стадию подготовки дел к судебному разбирательству, изложена по-новому. В ней законодательно закреплены оправдавшие себя на практике в течение длительного времени положения, усилены гарантии реализации принципа состязательности (ст. 149 ГПК).

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона и правоотношений сторон, которым следует руководствоваться при разрешении дела;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- представление необходимых сторонами и другими лицами, участвующими в деле, доказательств;
- примирение сторон.

²⁸³ Об обязательности этой стадии говорилось в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 48 от 19 марта 1969 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству». Данное положение вновь было повторено в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 2 от 14 апреля 1988 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству». В Постановление Пленума № 2 от 14 апреля 1988 г. внесены изменения Постановлением № 9 Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 1995 г. // БВС РФ. 1996. № 3. С. 1.

Подготовка дела к судебному разбирательству может иметь место только после возбуждения гражданского дела, т.е. после принятия заявления.

На практике имеют место случаи совершения подготовительных действий (назначения экспертизы, истребования документов, направления судебных поручений и т.д.) без принятия заявления. Проведение подготовки по гражданскому делу до возбуждения процесса в целях сокрытия сроков рассмотрения гражданских дел является нарушением норм процессуального закона.

Подготовка дела к судебному разбирательству есть совокупность процессуальных действий, совершаемых сторонами (и представителями) под руководством судьи, направленных к обеспечению своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела. Точное исполнение требований закона о подготовке дел к судебному разбирательству направлено к предупреждению судебной волокиты и бюрократизма в судопроизводстве.

Под уточнением фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, понимается деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по определению предмета доказывания, т.е. совокупности фактов, имеющих юридическое значение, которые необходимо доказать сторонам с тем, чтобы суд правильно применил нормы материального права, определил права и обязанности сторон. Если стороны заблуждаются относительно совокупности подлежащих доказыванию фактов, то судья на основе нормы или норм материального права, подлежащих применению, разъясняет им, какие факты имеют значение по делу и кем они подлежат доказыванию.

Определение объема подлежащих доказыванию фактов и правовая квалификация отношений взаимосвязаны между собой. Нельзя определить предмет доказывания по делу без знания содержания закона, подлежащего применению, и в то же время трудно определить правоотношения без знания тех фактических обстоятельств, которые имели место между сторонами.

Все участники процесса, кроме судьи, делятся на две группы: а) лица, участвующие в деле, и б) лица, содействующие правосудию (переводчики, свидетели, эксперты, представители).

К лицам, участвующим в деле, относятся те участники процесса, которые имеют личный или общественный интерес в исходе дела. Стороны, третьи лица, заявители, заинтересованные лица в делах особого производства имеют личный интерес — на них распространяется законная сила судебного решения.

Прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, выступающие в интересах других лиц, имеют общественный интерес, т.е. интерес охраны правопорядка и законности.

Сторонами являются субъекты предполагаемого спорного материального правоотношения. Задача судьи в стадии подготовки — определить полный состав участников процесса, т.е. состав сторон, третьих лиц, заявителей, заинтересованных лиц, а также участников, содействующих осуществлению правосудия.

В развитие принципа состязательности в качестве одной из важнейших задач подготовки дел к судебному разбирательству выступает представление необходимых доказательств сторонами и другими лицами, участвующими в деле, раскрытие доказательств.

Функции судьи по руководству состязательным процессом сводятся к тому, чтобы разъяснять сторонам, другим заинтересованным лицам, какими доказательствами они могут подтвердить основания своих требований и возражений, выяснить, могут ли стороны представить необходимые доказательства, имеются ли у них затруднения в получении доказательств. В случае заявления ходатайств об истребовании доказательств судья обязан оказать содействие в истребовании доказательств.

Примирение сторон — проявление принципа диспозитивности и желаемое действие сторон на любой стадии процесса, особенно в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

§ 2. Объем и содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному разбирательству

Объем подготовительных процессуальных действий по конкретным категориям гражданских дел и методика подготовки отдельных дел имеют свою специфику, определяемую характером спорного правоотношения, сложностью дела, трудностями доказывания, степенью спорности аргументов каждой стороны, другими обстоятельствами.

Подготовка дела по содержанию многообразна.

Закон (ст. 150 ГПК) содержит перечень подготовительных действий, которые могут быть совершены в том или ином объеме в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Необязательно, чтобы все перечисленные действия совершались по каждому гражданскому делу. Данная норма, как и многие другие, носит всеобщий (абстрактный) характер. Для правильного ее применения требуется учитывать обстоятельства, имеющие юридическое значение по конкретному делу.

В порядке подготовки дела к судебному разбирательству стороны совершают следующие действия, характерные для состязательного процесса:

- истец (или его представитель) передает ответчику (его представителю) копии доказательств, заявляет ходатайства об истребовании доказательств, если он не может получить их без помощи суда;

- ответчик (его представитель) может уточнить у истца его исковые требования и фактические основания этих требований; представлять истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме на иск, передавать доказательства, обосновывающие возражения;
- исходя из принципа равноправия сторон, ответчик, как и истец, имеет право заявлять ходатайства перед судьей об истребовании доказательств, которые он или его представитель не могут получить самостоятельно без запроса суда.

Осуществляя руководство процессом, судья в стадии подготовки (ст. 150 ГПК РФ) разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности, опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства, опрашивает ответчика по обстоятельствам дела; выясняют, какие имеются возражения против иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены; разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, соответчиков и третьих лиц, а также решает вопрос о замене ненадлежащего ответчика, соединении или разъединении исковых требований; принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий; извещает о времени и месте разбирательства дела заинтересованных в его исходе граждан или организаций; разрешает вопрос о вызове свидетелей; назначает экспертизу, экспертов для ее проведения, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика; по ходатайству сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей истребует от граждан или организаций доказательства, которые стороны или представители не могут получить самостоятельно; в случаях, не терпящих отлагательства, производит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных и вещественных доказательств; направляет судебные поручения и принимает меры по обеспечению иска; решает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте; совершает иные необходимые процессуальные действия.

Судья направляет либо вручает ответчику копии искового заявления и приложенных к нему документов, обосновывающих требования истца, и предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений. Непредставление ответчиком письменных объяснений и доказательств в случае его неявки в судебное заседание не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

Перечень процессуальных действий выступает в качестве гарантии выполнения задач подготовки дела к судебному разбирательству.

В норме права трудно предусмотреть полный набор процессуальных действий применительно к любой категории гражданских дел. Судье законом предоставляется возможность по конкретному гражданскому делу совершить другие процессуальные действия, которые он считает необходимыми для своевременного и правильного разрешения конкретного дела.

Судья по просьбе сторон истребует от граждан или организаций письменные или вещественные доказательства. Эта норма — проявление принципа состязательности при рассмотрении и разрешении гражданских дел. В целях перехода на состязательные начала процесса в законе говорится, что стороны должны ходатайствовать перед судьей об истребовании доказательств, т.е. проявлять активность в доказывании фактов, подтверждающих их право; судья может назначить экспертизу и по своей инициативе.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству применяются следующие методы содействия в собирании доказательств:

- истребование доказательств непосредственно от их обладателя в результате пересылки их в суд;
- истребование доказательств посредством дачи запроса на руки заинтересованному лицу для получения доказательств;
- истребование доказательств способом судебного поручения;
- получение доказательств методом назначения экспертизы;
- получение доказательств путем осмотра.

Примерный перечень обязательных письменных доказательств по конкретным категориям гражданских дел содержался в п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 2 от 14 апреля 1988 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума № 9 от 22 декабря 1992 г., в редакции Постановления Пленума № 11 от 21 декабря 1993 г.

Интересна новая норма, зафиксированная в ч. 2 ст. 150 ГПК РФ. В этой стадии процесса судья направляет либо вручает ответчику копию искового заявления и приложенных к нему документов. Одновременно с вручением копии заявления происходит извещение о времени и месте судебного заседания. Судья устанавливает срок каждой стороне для представления доказательств в соответствии с правилом распределения обязанностей по доказыванию. Эти действия влекут важные процессуальные последствия для сторон. В случае непредставления доказательств в установленный судьей срок, а также в случае неявки в судебное заседание ответчика суд может рассмотреть дело по имеющимся в нем доказательствам, вынести заочное решение.

В случае систематического противодействия стороны своевременной подготовке дела к судебному разбирательству судья может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ч. 3 ст. 150, ст. 99 ГПК РФ).

§ 3. Предварительное судебное заседание по делу в стадии подготовки к судебному разбирательству

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья может назначить предварительное судебное заседание (ст. 152 ГПК РФ).

Нормы, регламентирующие предварительное судебное заседание, являются новеллами ГПК РФ 2002 г.

В связи с переходом в гражданском процессе на единоличное рассмотрение и разрешение дел судьей, стало возможным заключение мирового соглашения, приостановление производства по делу, оставление заявления без рассмотрения, прекращение производства по делу не только в стадии судебного разбирательства, как это было ранее, но и в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Однако распорядительные действия сторон и волеизъявления суда требуют процессуального закрепления. Для этой цели прежде всего и предусмотрена возможность проведения предварительного судебного заседания. Оно направлено к ускорению процесса без ущерба для реализации принципа законности.

Кроме цели процессуального закрепления распорядительных действий сторон и окончания производства без вынесения решения, судья может назначить предварительное заседание суда и для определения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, для определения достаточности доказательств, для исследования фактов пропуска срока исковой давности и других сроков обращения в суд.

Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Они имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства.

По сложным делам и с учетом мнения сторон судья может назначить время проведения предварительного судебного заседания на стадии подготовки дела, выходящего за пределы общих сроков рассмотрения и разрешения дел. Это может иметь место тогда, когда требуется много времени для собирания доказательств, проведения экспертизы.

По основаниям, указанным в ст. 215, 216, 220, 222 ГПК РФ производство по делу может быть приостановлено, заявление оставлено без рассмотрения определением судьи, вынесенным в предварительном судебном заседании.

В предварительном заседании на стадии подготовки дела судья может устанавливать факты пропуска без уважительных причин сроков исковой давности на основании возражений ответчика или пропуска без уважительных причин сроков обращения в суд и принимать решение об отказе в иске без исследования других фактических обстоятельств, поскольку их исследование нейтрализуется нарушением сроков исковой давности и сроков обращения в суд. В этом случае выносится решение суда, отвечающее общим требованиям, предъявляемым к данному виду судебных актов.

О проведенном предварительном судебном заседании в стадии подготовки дела всегда составляется протокол по общим правилам его ведения (ст. 229, 230 ГПК РФ).

ГЛАВА 20

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНФОРМАЦИОННОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ УЧАСТНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

§ 1. Судебные повестки, правила их вручения

Извещение лиц, участвующих в деле, — необходимое условие судебного заседания (ст. 155 ГПК). Рассмотрение дел в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания, служит безусловным основанием к отмене решения суда (п. 2 ч. 2 ст. 364 ГПК).

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела. Надлежащее извещение лиц, участвующих в деле, и других участников процесса — действие, имеющее исключительное значение для реализации принципа законности и влекущее за собой важнейшие процессуальные последствия. Например, только надлежащее извещение ответчика дает суду право на заочное производство (гл. 22 ГПК).

Судьи обязаны назначать дела для судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы лица, участвующие в деле, получили судебные извещения и имели достаточный срок для подготовки к ведению дела и своевременной явки в суд. Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом характера дела, осведомленности участвующих в нем лиц об обстоятельствах дела, а также их возможности подготовиться к судебному разбирательству. Лица, участвующие в деле, вправе просить суд об отложении времени рассмотрения дела, если судебная повестка вручена им несвоевременно, и это лишает лиц (их представителей) возможности подготовиться к судебному разбирательству.

Употребляются два юридических термина как средства информации: судебные «**извещения**» и «**вызовы**».

Термин судебное «извещение» используется применительно к лицам, участвующим в деле (представителям), а термин судебные «вызовы» — к свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам.

Одной из форм судебных извещений и вызовов является судебная повестка. Лица, участвующие в деле, извещаются судебными повестками о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий. Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики могут быть извещены или вызваны в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Вместе с извещением в форме судебной повестки или заказного письма лицу, участвующему в деле, направляются копии процессуальных документов.

В случае необходимости вызова в суд сторон (одной из них) или других лиц для беседы с судьей им направляется не повестка, а соответствующее извещение. Формы повесток, извещений и уведомлений предусмотрены Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной Приказом Судебного Департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. № 36.

Повестка о вызове в суд должна содержать предусмотренные законом реквизиты. В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки (ч. 2 ст. 114 ГПК). В повестке также определяются последствия отказа адресата принять судебную повестку.

Свидетели, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, вызываются в судебное заседание вместе с их родителями или другими законными представителями, которым направляются судебные повестки (извещения).

Судебные повестки должны быть направлены не позднее следующего дня после назначения дела к рассмотрению в судебном заседании.

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копию искового заявления, а с повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, — копию объяснений в письменной форме ответчика, если они поступили в суд.

Судебное извещение направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы.

Судебное извещение для организации направляется по месту ее нахождения, под которым понимается место ее государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не установлено иное²⁸⁴.

Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения представительства этой организации или филиала, если они указаны в учредительных документах.

Если же судебная повестка не вручена юридическому лицу и возвращена с отметкой органа связи на уведомлении о вручении об отсутствии юридического лица по указанному адресу, а из материалов дела не усматривается местонахождение адресата, судья может предложить истцу представить документально подтвержденные данные о месте нахождения юридического лица.

Сведения об извещении должны быть в деле. Только тогда считается, что лица извещены надлежащим образом.

Судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется установленным в организациях почтовой связи способом или на документе, подлежащем возврату в суд.

Если гражданское дело назначено к судебному разбирательству на приеме у судьи в присутствии сторон или одной из них, судья объявляет стороне о месте и времени рассмотрения дела и предлагает расписаться об извещении на искомом заявлении, судебном определении о назначении дела либо на судебной повестке. По просьбе стороны ей может быть вручена судебная повестка.

При отложении разбирательства дела назначается дата нового судебного заседания с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств, о чем явившимся лицам объявляется под расписку. Не явившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе лица извещаются о времени и месте нового судебного заседания (ч. 2 ст. 169 ГПК).

С согласия лица, участвующего в деле, судья может выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения ее другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. На практике таким способом извещаются не только стороны, но и свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, другие участники процесса. Лицо, которому судья поручил доставить судебную повестку или иное судебное извещение обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с отметкой адресата о ее получении.

Законом установлены четкие правила доставки, вручения судебных повесток и последствия отказа от принятия судебной повестки (ст. 115–117 ГПК).

Судебная повестка, адресованная гражданину, вручается ему лично, под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается под роспись соответствующему должностному лицу.

Если вызываемое в суд лицо отсутствует, судебная повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения или администрации по месту работы. Лицо, принявшее повестку, обязано при первой возможности вручить ее адресату.

Заказные письма с отметками «Судебная повестка. С заказным уведомлением» вручают совершеннолетним членам семьи без доверенности по предъявлении ими удостоверяющего личность документа, подтверждающего их отношение к адресату. При этом в уведомлении указывается лицо, которому вручено заказное письмо с соответствующими отметками.

При отсутствии адресата и совершеннолетних членов его семьи в ячейке абонентского почтового шкафа или в почтовом абонентском ящике оставляется извещение с приглашением адресата на объект почтовой связи для получения почтового отправления²⁸⁵.

При неявке адресатов за судебными извещениями в течение 3-х рабочих дней после доставки первичных извещений им доставляются и вручаются под расписку вторичные извещения (п. 108 Правил оказания услуг почтовой связи).

Не врученные адресатам заказные письма с судебными извещениями возвращаются в суд по истечении 7 дней со дня их поступления на объект почтовой связи (п. 125 Правил оказания услуг почтовой связи).

²⁸⁴ Судебное извещение, адресованное организации, может направляться по месту нахождения представителя организации, если от организации имеется заявление в суд, в котором указаны сведения о представителе и просьба о направлении всех судебных документов ему и по его адресу (см.: Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, утвержденные Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 24 марта 2004 г.).

²⁸⁵ Пункт 101 Правил оказания услуг почтовой связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 сентября 2000 г. № 725 (ред. от 6 февраля 2004 г.).

При отказе адресата принять повестку делается соответствующая отметка об этом на повестке, которая возвращается в суд.

Адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия.

Адресат может уполномочить другое лицо на получение судебного извещения, оформив ему в установленном порядке доверенность. Доверенное лицо при получении судебного извещения предъявляет разовую доверенность либо копию общей доверенности и удостоверяющий личность документ. Предъявленные разовые доверенности и копии общих доверенностей остаются на объекте почтовой связи.

Юридические лица для получения судебных извещений обязаны оформить доверенность на имя лица, уполномоченного на получение почты. Доверенность остается у уполномоченного лица и должна предъявляться им при каждом получении регистрируемых почтовых отправок. Копия доверенности остается на объекте почтовой связи.

Расписки о получении повесток лицами, не явившимися в суд, подшиваются к делу.

При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение.

В случае, если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации.

В тех случаях, когда направленная судом повестка оказывается не врученной адресату, секретарь судебного заседания обязан выяснить причины невручения, доложить об этом судье и по указанию последнего принять меры, обеспечивающие своевременное вручение повестки.

Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения 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 и не находится (ст. 118 ГПК).

При неизвестности места пребывания ответчика суд приступает к рассмотрению дела после поступления в суд сведений об этом с последнего известного места жительства ответчика (ст. 119 ГПК).

Указанные нормы представляют собой правовые фикции²⁸⁶. Суд исходит из того, что сторона извещена надлежащим образом, хотя в действительности судебная повестка не дошла до адресата, и это известно судье. Налицо очевидное исключение из правила ст. 155 ГПК, которое объективно необходимо.

При неизвестности места пребывания ответчика по искам в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, а также по искам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика.

§ 2. Последствия неявки надлежащим образом извещенных участников процесса в судебное заседание

Согласно ст. 6 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» вызовы и другие обращения федеральных судов, мировых судей и судов субъектов Российской Федерации являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации. Проявление неуважения к суду влечет ответственность, предусмотренную федеральным законом.

Одна из форм проявления неуважения к суду и злоупотребления правами — уклонение от явки в суд лиц, участвующих в деле. Ряд норм ГПК направлен на понуждение лиц, участвующих в деле, активно участвовать в процессе.

Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о месте и времени заседания.

После открытия судебного заседания секретарь судебного заседания докладывает суду кто явился из вызванных по данному делу лиц, извещены ли не явившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия.

Лица, участвующие в деле, обязаны в случае их неявки в суд известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167 ГПК).

²⁸⁶ Данный прием нормотворчества широко использовался еще в римском праве. Суть правовой фикции заключается в том, что определенные юридические последствия закон связывает с заведомо несуществующими фактами и смысл фикции выражается вводными словами «как бы», «как если бы», «допустим». С помощью такого приема законодатель стремится преодолеть им же установленный режим правового регулирования (см.: *Зайцев И.* Правовые фикции в гражданском процессе // Российская юстиция. 1997. № 1).

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

В случае, если лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными.

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 причины их неявки неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, т.е. по имеющимся в деле доказательствам, если ответчик не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие.

Суд оценивает причины неявки ответчика, если сведения о них имеются, в каждом конкретном случае индивидуально, с учетом всех обстоятельств, после заслушивания мнения явившихся лиц, участвующих в деле, и их представителей.

Если истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу, суд оставляет заявление без рассмотрения, что влечет окончание процесса (ч. 7 ст. 222 ГПК). Аналогичные последствия влечет неявка сторон, не просивших о разбирательстве дела в их отсутствие, не явившихся в суд по вторичному вызову. Если же истец просил рассмотреть дело в его отсутствие либо если ответчик потребует разбирательства дела по существу при отсутствии такой просьбы, дело может быть рассмотрено судом в отсутствие истца (если суд не признает его участия в судебном заседании обязательным) по имеющимся в деле доказательствам.

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копий решения суда.

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или его отложении.

В случае, если вызванный свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, он может быть подвергнут штрафу в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК).

В случае отказа от добровольной явки лицо, подлежащее приводу на основании определения суда или постановления судьи, доставляется к месту вызова принудительно, посредством сопровождения его судебным приставом по обеспечению установленного порядка деятельности судов или группой судебных приставов²⁸⁷.

Привод исполняется подразделением судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов, как правило, по месту фактического проживания лица, уклоняющегося от явки (п. 5.2 Инструкции).

§ 3. Особенности уведомления судом граждан и организаций, находящихся за границей

Предусмотренные ст. 113 ГПК РФ формы судебных извещений и вызовов применяются и по отношению к иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам, если иной порядок не установлен международным договором Российской Федерации.

Порядок вручения судебных и внесудебных документов на территории иностранных государств определяется международными договорами с участием Российской Федерации.

В ряде международных договоров²⁸⁸ под правовой помощью понимается выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством договаривающихся сторон, в частности пересылка и вручение документов.

²⁸⁷ Пункт 5.1 Инструкции о порядке исполнения судебными приставами распоряжений председателя суда, судьи или председательствующего в судебном заседании и взаимодействия судебных приставов с должностными лицами и гражданами при исполнении обязанностей по обеспечению установленного порядка деятельности судов и участия в исполнительской деятельности, утвержденной Приказом Министерства юстиции РФ от 3 августа 1999 г. № 226 (ред. от 12 января 2004 г.).

²⁸⁸ Россия является участницей договоров об оказании правовой помощи по гражданским и коммерческим делам. Большинство из них было заключено еще Советским Союзом, а часть договоров (в основном в рамках СНГ) заключена в период с 1992 г. по настоящее время Российской Федерацией (см.: *Ефремов Л.* О некоторых вопросах применения международных договоров о взаимном оказании правовой помощи в работе арбитражных судов // *Хозяйство и право.* 1998. № 3).

Суд, вынося определение об извещении ответчика, находящегося за границей, направляет за границу не само определение, а предусмотренные договорами судебные поручения и извещения, составленные в соответствии с образцами.

Все судебные поручения направляются за границу по общему правилу через Министерство юстиции Российской Федерации. Подлежащие вручению документы должны сопровождаться переводом на язык запрашиваемого государства, кроме случаев, когда получатель согласен принять адресованный ему документ без перевода.

При этом согласно договорам, заключенным с КНР, Республикой Куба, КНДР, бывшими социалистическими странами (Болгария, Польша, Венгрия, Румыния, Монголия и др.) и странами СНГ, Министерство юстиции РФ сносится с соответствующими центральными органами юстиции этих государств непосредственно.

Учреждения юстиции других государств (Австрии, Алжира, Бельгии, Греции, Ирака, Италии, Йемена, Кипра, США, Туниса, ФРГ, Финляндии, Франции и др.) при оказании правовой помощи по гражданским делам сносятся друг с другом в дипломатическом порядке: Министерство юстиции РФ направляет судебные поручения в МИД России, а последнее через консульские отделы посольств передает их по назначению.

С учетом этого в первом случае для выполнения поручения требуется до 4-х месяцев, во втором — до 6 месяцев. В течение указанных сроков суды должны ожидать выполнения своих поручений и соответственно определять даты судебного заседания.

Международные договоры с участием Российской Федерации могут содержать нормы и об иных сроках для выполнения судебных поручений. В случае направления судебного поручения органам государства, участвующего в таком международном договоре, судебное поручение суда направляется за границу не позднее указанного в международном договоре срока до дня рассмотрения дела.

В том случае, если между Россией и иностранным государством не заключено международного договора о правовой помощи, следует исходить из того факта, является ли иностранное государство наряду с Россией участником Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам (Гаага, 15 ноября 1965 г.).

В Российской Федерации был принят Федеральный закон № 10-ФЗ от 12 февраля 2001 г. «О присоединении Российской Федерации к Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам».

В соответствии с Гаагской конвенцией Россия должна определить полномочный орган, через который будет осуществляться выполнение запросов по вопросам, предусмотренным в Конвенции. Полномочный орган определен Указом Президента Российской Федерации от 24 августа 2004 г. № 1101 «О центральном органе Российской Федерации по Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам». Пунктом 1 данного Указа установлено, что Министерство юстиции Российской Федерации является центральным органом в соответствии со ст. 2 Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам от 15 ноября 1965 г., а также органом, компетентным принимать документы, передаваемые по консульским каналам, в соответствии со ст. 9 Конвенции.

Участвующие в Гаагской конвенции государства назначили в качестве центральных различные органы, чаще всего — Министерства юстиции. Финляндия, Швеция и Япония назначили центральным органом Министерство иностранных дел²⁸⁹. Федеративные государства вправе назначить несколько центральных органов (ст. 18 Гаагской конвенции). Центральный орган призван принимать просьбы о вручении, поступающие из других стран-участниц, и распоряжаться об их исполнении (ст. 2 Гаагской конвенции). Подлежащие вручению судебные документы направляются в Центральный орган компетентным (в соответствии с правом места составления документов) органом; они не нуждаются в легализации (ст. 3 Гаагской конвенции).

Конвенция допускает вручение документов находящимся за границей лицам и непосредственно через свои дипломатические представительства или консульские учреждения²⁹⁰. Но каждое государство может (в

²⁸⁹ См.: *Марышева Н.И.* Присоединение России к Гаагским конвенциям 1965 и 1970 годов по вопросам гражданского процесса // Журнал российского права. 2001. № 6.

²⁹⁰ Это значительное новшество для российского законодательства и международной практики. Действующие договоры России, в том числе и со странами близкой правовой системы, допускают вручение судебных документов через дипломатические представительства и консульские учреждения только применительно к собственным гражданам соответствующих иностранных государств (ст. 12 Конвенции стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., соответствующие статьи всех двусторонних договоров России о правовой помощи).

соответствии со ст. 21 Гаагской конвенции) заявить, что оно возражает против такого вручения на своей территории, кроме случаев, когда документ вручается гражданину того государства, откуда поступил документ (ст. 8 Гаагской конвенции).

Согласно Конвенции допускается использование и консульских каналов для передачи документов. Если того требуют исключительные обстоятельства, может быть использован и дипломатический путь (ст. 9 Гаагской конвенции).

Если государство места вручения не заявит возражений, Конвенция не препятствует: 1) пересылке судебных документов почтой непосредственно лицам, находящимся за границей; 2) осуществлению вручения судебных документов по усмотрению должностных лиц, судебных чиновников или других компетентных лиц непосредственно соответствующими работниками государства места вручения; 3) праву участника судебного процесса организовать вручение судебного документа непосредственно должностными лицами, судебными чиновниками или другими компетентными лицами государства места вручения (ст. 10 Гаагской конвенции).

Особый порядок оказания правовой помощи установлен Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., подписанной государствами-членами Содружества Независимых государств в Минске.

При выполнении Конвенции компетентные учреждения юстиции государств-участников Конвенции сносятся друг с другом через свои центральные органы (ст. 5 Минской конвенции).

В Конвенции определены содержание, форма (ст. 7 Минской конвенции) и порядок исполнения поручения об оказании правовой помощи (ст. 8 Минской конвенции). В поручении о вручении документа помимо обязательных реквизитов должны быть также указаны точный адрес получателя и наименование вручаемого документа. Поручение должно быть подписано и скреплено гербовой печатью запрашивающего учреждения.

Запрашиваемое учреждение юстиции осуществляет вручение документов в соответствии с порядком, действующим в его государстве, если вручаемые документы написаны на языке запрашиваемого государства или на русском языке либо снабжены заверенным переводом на эти языки. В противном случае оно передает документы получателю, если он согласен добровольно их принять.

Если документы не могут быть вручены по адресу, указанному в поручении, запрашиваемое учреждение юстиции по своей инициативе принимает меры, необходимые для установления адреса. Если установление адреса запрашиваемым учреждением юстиции окажется невозможным, оно уведомляет об этом запрашивающее учреждение и возвращает ему документы, подлежащие вручению (ст. 10 Минской конвенции).

Вручение документов удостоверяется подтверждением, подписанным лицом, которому вручен документ, и скрепленным официальной печатью запрашиваемого учреждения, и содержащим указание даты вручения и подпись работника учреждения, вручающего документ, или выданным этим учреждением иным документом, в котором должны быть указаны способ, место и время вручения (ст. 11 Минской конвенции).

Государства-участники имеют право вручать документы собственным гражданам через свои дипломатические представительства или консульские учреждения (ст. 12 Минской конвенции).

Участники Конвенции при наличии просьбы оказывают друг другу в соответствии со своим законодательством помощь при установлении адресов лиц, проживающих на их территориях, если это требуется для осуществления прав их граждан. При этом запрашивающая сторона сообщает имеющиеся у нее данные для определения адреса лица, указанного в просьбе.

ГЛАВА 21

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

§ 1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства

Стадия судебного разбирательства занимает центральное место среди других стадий гражданского процесса, поскольку именно в этой стадии осуществляются общие для гражданского судопроизводства цели и задачи.

Судебное разбирательство предназначено для рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу. Рассматривая дело, суд первой инстанции должен четко уяснить суть требований истца и возражений ответчика, непосредственно исследовать доказательства, установить фактические обстоятельства дела, выяснить права и обязанности сторон, охраняемые законом интересы заявителей. Стадия судебного разбирательства завершается, как правило, вынесением решения от имени Российской Федерации. Разрешая дело, суд обязан вынести законное и обоснованное судебное решение, защищающее права и охраняемые законом интересы граждан, юридических лиц.

Рассматривая и разрешая дела, суд выполняет и важные воспитательные задачи. Он своей деятельностью воспитывает граждан в духе точного и неукоснительного исполнения Конституции РФ и других законов, честного отношения к государственному долгу, уважения к правам, чести, достоинству граждан.

Рассматриваемая стадия процесса отличается от других не только специфическими целями, но и своим субъектным составом, объектом и содержанием. Главный участник процесса — суд первой инстанции (мировой судья). Его деятельность направлена на рассмотрение и разрешение спора о праве между сторонами по делу.

В этой стадии выступают такие участники процесса, которых, как правило, нет в других стадиях, — свидетели, эксперты, специалисты.

Стадия судебного разбирательства наиболее богатая по содержанию, порядок рассмотрения и разрешения дела судом первой инстанции полно и четко урегулирован законом.

Судебное разбирательство — главная стадия процесса. В ней наиболее ярко проявляются все принципы гражданского процесса, как организационно-функциональные, так и функциональные. В силу принципа гласности по результатам деятельности суда в этой стадии население оценивает состояние законности в правосудии.

§ 2. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции

В отличие от ГПК 1964 г., ГПК РФ 2002 г. установил более длительные сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел.

По действующему гражданскому процессуальному законодательству гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев с момента поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения одного месяца с момента принятия заявления к производству.

Дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения одного месяца.

Федеральными законами могут устанавливаться сокращенные сроки рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел месяца (ст. 154 ГПК). Например, заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно (ч. 1 ст. 160 ГПК).

Нахождение гражданского дела в производстве суда сверхустановленных законом сроков должно побуждать судью к принятию энергичных мер к его завершению. Дальнейшая отсрочка в разрешении такого дела с истечением каждого последующего дня лишь усугубляет отрицательные последствия нарушения требований закона, создает дополнительные трудности в достижении конечных целей судопроизводства²⁹¹.

Суд должен разбирать каждое дело, как правило, в открытом судебном заседании, в устной форме и при неизменном составе судей. В случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала. Судебное заседание при разбирательстве любого дела должно

²⁹¹ Жилин Г.А. Гражданское дело в суде первой инстанции: Учебное пособие для работников судебной системы. М., 2000. С. 94.

происходить непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела.

Судебное разбирательство происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле.

Суд первой инстанции рассматривает дело единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, — в составе трех профессиональных судей. Все судьи при коллегиальном рассмотрении дела имеют равные права и несут установленные законом процессуальные обязанности.

Судья, рассматривающий дело единолично, выполняет обязанности председательствующего.

На председательствующего возложен широкий круг обязанностей. Он руководит судебным заседанием, обеспечивает необходимые условия для полного, всестороннего выяснения всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса, устраняя из судебного разбирательства все не имеющее отношения к рассматриваемому делу. В случае возражения кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, экспертов, переводчиков против действий председательствующего эти возражения заносятся в протокол судебного заседания. Председательствующий дает разъяснения относительно своих действий, а при коллегиальном рассмотрении дела разъяснения даются всем составом суда, он принимает необходимые меры по обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании. Его распоряжения обязательны для всех участников процесса, а также для граждан, присутствующих в зале заседания суда.

Председательствующий, управляя ходом судебного заседания, обязан неуклонно выполнять установленные законом процессуальные правила и требовать их строгого соблюдения всеми участниками процесса. Только точное соблюдение предписанного законом порядка ведения процесса в судебном заседании обеспечивает полное и всестороннее выяснение обстоятельств дела и воспитательное воздействие судебного процесса.

Закон устанавливает, что в судебном заседании участники процесса и все присутствующие в зале заседания граждане обязаны соблюдать установленный порядок.

При входе судей в зал заседания все присутствующие в зале встают. Объявление решения суда или определения суда, которым без вынесения решения заканчивается дело, все присутствующие в зале заседания выслушивают стоя.

Участники процесса обращаются к судьям со словами: «Уважаемый суд». Свои показания и объяснения они дают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Судебное разбирательство дела происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса.

Надлежащему порядку судебного разбирательства дела не должны мешать действия граждан, присутствующих в зале заседания, которые производят разрешенные судом фотосъемку и видеозапись, радио- и телетрансляцию судебного заседания. Эти действия должны производиться с указанных судом для этого мест в зале заседания с учетом мнения лиц, участвующих в деле, и могут быть ограничены судом во времени (ст. 158 ГПК).

К лицам, нарушающим установленный порядок в судебном заседании, применяются меры, указанные в ст. 159 ГПК.

Лицу, нарушающему порядок в судебном заседании, председательствующий от имени суда объявляет предупреждение.

При повторном нарушении порядка лицо, участвующее в деле, или его представитель могут быть удалены из зала заседания по определению суда на все время судебного разбирательства или на часть его. В последнем случае председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие. Граждане, присутствующие при разбирательстве дела, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания на все время судебного заседания.

Суд вправе также наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

Если в действиях лица, нарушающего порядок в судебном заседании, имеются признаки преступления, судья направляет соответствующие материалы прокурору для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя.

При массовом нарушении порядка гражданами, присутствующими при разбирательстве дела, суд может удалить из зала заседания граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании либо отложить разбирательство дела.

Председательствующий должен принимать все необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

Осуществление правосудия предполагает не только строгое соблюдение законов, но и высокую культуру судебной деятельности. Подлинная культура при разрешении конкретных дел выражается как в надлежащем оформлении зала судебного заседания, поддержании установленного законом порядка во время слушания дела, так и в правильных взаимоотношениях со сторонами, в спокойном и вдумчивом подходе к решению отдельных процессуальных вопросов, в ровном отношении ко всем участникам процесса.

Уровень культуры гражданского судопроизводства определяется прежде всего уровнем образования, эрудиции и культуры всех работников суда и в первую очередь судей.

§ 3. Составные части судебного заседания

Судебное заседание, в котором происходит разбирательство гражданского дела, состоит из следующих четырех частей:

- подготовительная часть;
- рассмотрение дела по существу;
- судебные прения;
- постановление и оглашение решения.

Каждая часть имеет специфическую задачу, содержание, место в судебном разбирательстве и предназначена для разрешения только определенного круга вопросов.

Все они, имея определенную самостоятельность, тесно связаны друг с другом и последовательно сменяют одна другую.

Подготовительная часть судебного заседания. В этой части перед судом стоит задача выяснить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании. Для этого суд должен решить три основных вопроса:

- возможно ли разбирательство дела при данном составе суда;
- возможно ли слушание дела, если в судебное заседание не явился кто-либо из лиц, участвующих в деле;
- возможно ли рассмотрение дела при имеющихся доказательствах.

Процессуальные действия по разрешению этих вопросов проводятся в следующем порядке.

В назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. Затем секретарь судебного заседания обязан доложить суду, кто из вызванных по данному делу лиц явился, извещены ли неявившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия. На практике эти процессуальные действия нередко совершаются лично председательствующим.

Председательствующий по документам должен установить личность явившихся участников процесса, а также проверить полномочия должностных лиц и представителей, присутствующих в зале судебного заседания.

Если по делу участвует лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, то председательствующий должен выяснить, явился ли переводчик. Рассмотрение дела в отсутствие переводчика, независимо от того, был ли он извещен о времени и месте судебного заседания или нет, является грубым нарушением процессуальных норм и служит безусловным поводом к отмене решения суда (п. 3 ч. 2 ст. 364 ГПК).

Проверив явку участников процесса, председательствующий должен в первую очередь разъяснить переводчику его обязанность переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а также переводить этим лицам содержание объяснений, показаний, заявлений, оглашаемых документов, звукозаписей, заключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов.

Председательствующий предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод и приобщает его расписку об этом к делу. В случае уклонения переводчика от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей на него может быть наложен штраф в размере до десяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

Переводчик вправе задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода, знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия и делать замечания по поводу правильности перевода, подлежащие занесению в протокол. Эти права должны быть разъяснены ему в подготовительной части судебного разбирательства.

Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания. Им разъясняется, что они будут вызваны в зал судебного заседания для дачи показаний. Председательствующий принимает все меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными свидетелями.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в качестве прокурора, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, и разъясняет этим лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы.

Основания для самоотводов и отводов, порядок их разрешения и последствия удовлетворения таких заявлений четко регламентированы законом.

Судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист и переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу, если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в их беспристрастности (ст. 16, 18 ГПК).

Вопрос о повторном участии судьи в рассмотрении дела по ГПК решается в зависимости от того, в каком суде ранее он рассматривал дело. Если прежде судья принимал участие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции или в порядке судебного надзора, то он не может участвовать в рассмотрении того же дела в суде первой инстанции (ст. 17 ГПК). Вместе с тем участие судьи в рассмотрении дела в суде первой инстанции не препятствует ему разбирать то же дело в суде первой инстанции после отмены решения или определения. Возможность повторного участия судьи в рассмотрении дела в суде первой инстанции

объясняется особенностями административно-территориального деления России, наличием отдаленных районов, имеющих только одного судью.

В силу закона судья не может участвовать в рассмотрении дела, если:

- при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве прокурора, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания;
- является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Эти основания для отвода судьи распространяются также на прокурора, эксперта, переводчика, специалиста и секретаря судебного заседания.

Если после объявления состава суда кому-то из судей или всему составу суда заявлен отвод, то суд обязан разрешить его в порядке, предусмотренном ст. 20 ГПК.

В случае отвода (самоотвода) судьи при рассмотрении дела в районном суде дело рассматривается в том же суде, но другим судьей либо передается на рассмотрение в другой районный суд, если в суде, где рассматривается дело, замена судьи становится невозможной. В случае отвода члена суда или всего состава суда при рассмотрении дела в областном и других вышестоящих судах дело рассматривается в том же суде, но в другом составе судей.

Если отвода не было заявлено или заявление об отводе оставлено без удовлетворения, то председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, и представителям их процессуальные права и обязанности, а сторонам, кроме того, — их право окончить дело мировым соглашением, другие права, предусмотренные ст. 39 ГПК, и правовые последствия таких действий.

После этого председательствующий выясняет, имеются ли у лиц, участвующих в деле, какие-либо ходатайства, заявления. При наличии заявлений или ходатайств об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, суд обязан заслушать мнение других лиц, участвующих в деле. Заявления и ходатайства разрешаются путем вынесения определений, которыми ходатайства удовлетворяются или оставляются без удовлетворения. Эти определения должны быть мотивированы. Судья обязан немедленно огласить вынесенное определение.

Разрешив заявления и ходатайства, суд переходит к рассмотрению вопроса о возможности слушания дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей и экспертов.

Приступая к судебному разбирательству, надлежит устанавливать, извещены ли неявившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона (ст. 115–117 ГПК), выяснить, вручены ли копии искового заявления ответчику и извещения всем участвующим в деле лицам, представителям в срок, достаточный для своевременной явки в суд и подготовки к делу. Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом характера дела, осведомленности участвующих в нем лиц об обстоятельствах дела, а также их возможности подготовиться к судебному разбирательству.

Последствия неявки в судебное заседание участвующих в деле лиц и представителей могут быть различными в зависимости от причин их отсутствия и от того, располагает ли суд сведениями о вручении им повесток.

Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

Если лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, извещенных о месте и времени судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки либо если признает причины их неявки неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие.

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного разбирательства, не служит препятствием к рассмотрению дела. Вместе с тем суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в их отсутствие и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или о его отложении.

Если вызванный свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, он может быть подвергнут штрафу в размере до десяти установленных

законом минимальных размеров оплаты труда. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу.

Председательствующий разъясняет эксперту и специалисту их права и обязанности, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, о чем у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

Рассмотрение дела по существу. Эта часть судебного заседания — основная, поскольку именно с участием всех субъектов процесса в условиях состязательности и равноправия сторон исследуются и анализируются фактические обстоятельства дела. Заметно выделяется она и по объему, а также по характеру процессуальных действий, которые совершают суд и другие участники рассмотрения и разрешения дела²⁹². Рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей.

В докладе судья кратко должен изложить:

- кто, к кому и какие требования заявил, их основания;
- если в деле имеются письменные возражения ответчика, то докладывается их суть;
- имеющиеся в деле доказательства.

Четко изложенный доклад дела не только дает нужное направление в исследовании фактических обстоятельств, но и помогает лицам, присутствующим в зале судебного заседания, лучше понять все происходящее здесь.

Закончив доклад дела, председательствующий спрашивает, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения.

Все распорядительные действия, совершенные сторонами в зале судебного заседания, должны быть четко зафиксированы. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения сторон должны быть занесены в протокол судебного заседания и подписаны соответственно истцом, ответчиком или обеими сторонами. Если названные распорядительные действия выражены в адресованных суду письменных заявлениях, то эти заявления должны быть приобщены к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

До принятия отказа истца от иска или утверждения мирового соглашения сторон председательствующий разъясняет истцу или сторонам последствия соответствующих процессуальных действий.

О принятии отказа истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу. В определении необходимо указать условия утвержденного мирового соглашения сторон. При признании иска и принятии его судом выносится решение об удовлетворении заявленных истцом требований.

Согласно ч. 2 ст. 39 ГПК суд не принимает признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. В случае непринятия судом признания иска ответчиком или неутверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом мотивированное определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

Если указанные распорядительные действия не были совершены, суд переходит к заслушиванию объяснений лиц, участвующих в деле. В начале суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем объяснения ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, после этого дают объяснения другие лица, участвующие в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и интересов других лиц, дают объяснения первыми.

Вместо сторон и третьих лиц объяснения в суде могут давать их представители. Это не лишает стороны и третьих лиц права дать дополнительные объяснения, от которых они могут и отказаться, если считают, что представители полно и правильно изложили их позицию по делу.

В целях полного выяснения фактических обстоятельств участвующим в деле лицам предоставляется право задавать друг другу вопросы. Вопросы задаются с разрешения председательствующего, который должен следить, чтобы по содержанию они относились к существу рассматриваемого дела. Вопросы, не имеющие отношения к процессу, необходимо отклонять.

Письменные объяснения лиц, участвующих в деле, а также объяснения, полученные судом в порядке судебного поручения либо путем обеспечения доказательств (ст. 62 и 64 ГПК), оглашаются председательствующим. Оглашать письменные объяснения лиц, участвующих в деле, чаще всего приходится в тех случаях, когда лицо не явилось в судебное заседание и суд вынес определение о рассмотрении дела в его отсутствие.

Заслушав и огласив объяснения лиц, участвующих в деле, суд должен установить последовательность дальнейшего исследования доказательств: порядок допроса свидетелей, экспертов и исследования других

²⁹² Жилин Г.А. Гражданское дело в суде первой инстанции: Учебное пособие для работников судебной системы. С. 97.

доказательств. Этот вопрос суд решает, предварительно выслушав мнение присутствующих в зале судебного заседания лиц, участвующих в деле.

Чаще всего суд начинает исследование доказательств с допроса свидетелей. Каждый свидетель допрашивается отдельно в отсутствие других, еще не допрошенных свидетелей. Допрошенный свидетель остается в зале заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

Председательствующий, установив личность свидетеля, разъясняет ему обязанность говорить суду только правду и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. После этого у свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность.

Свидетелю, не достигшему 16 лет, председательствующий разъясняет только его обязанность правдиво рассказать все известное по данному делу.

Председательствующий, выявив отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, предлагает ему сообщить все, что лично ему известно по делу. Свои показания свидетель излагает в форме свободного рассказа об известных ему обстоятельствах. После этого свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, затем — другие лица, участвующие в деле, и представители. Свидетелю, вызванному по инициативе суда, первым задает вопросы истец. Судьи могут задавать вопросы свидетелю в любой момент.

Свидетель может быть вторично допрошен судом (ст. 177 ГПК).

Имеются специальные правила, регулирующие допрос несовершеннолетнего свидетеля. Согласно ст. 179 ГПК при допросе свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и при допросе свидетелей в возрасте от 14 до 16 лет вызывается педагог. В случае необходимости вызываются их родители, усыновители опекуны или попечители. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы.

В исключительных случаях, когда это надо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания по определению суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или кто-либо из граждан, присутствующих в зале заседания. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал заседания должно быть сообщено показание несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задавать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший 16 лет, по окончании допроса удаляется из зала судебного заседания, кроме случаев, когда суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале заседания.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в тех случаях, когда показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти материалы предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда.

Показания свидетелей, собранные в порядке судебного поручения (ст. 62 ГПК), в порядке обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК) или в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 70, ст. 170 ГПК, оглашаются в судебном заседании.

Путем оглашения исследуются и письменные доказательства. Согласно ст. 181 ГПК письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке, предусмотренном ст. 62, 64, п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК, оглашаются в судебном заседании. Огласив письменные доказательства, председательствующий должен предъявить их лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения относительно содержания и формы указанных доказательств.

В целях охраны личной переписки и личных телеграфных сообщений личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Об этом суд должен вынести специальное определение.

В судебном заседании может быть сделано заявление о подложности имеющегося в деле или только что предоставленного доказательства. В этом случае суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства. Если суд придет к выводу о подложности документа, он устраняет его из числа доказательств.

Далее суд приступает к исследованию вещественных доказательств. Их исследование имеет свою специфику. Они, например, не могут быть оглашены, как письменные. Вещественные доказательства осматриваются судом, результаты осмотра должны быть оглашены и занесены в протокол заседания. После этого вещественные доказательства предъявляются лицам, участвующим в деле, и их представителям, а в необходимых случаях — экспертам и свидетелям. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Письменные и вещественные доказательства, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, и их представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты, специалисты и свидетели.

Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, а также письменные заключения эксперта и консультация специалиста, если она дана в письменной форме.

В отличие от ГПК 1964 г. ГПК 2002 г. допускает воспроизведение в судебном заседании аудиозаписи или видеозаписи (ст. 185 ГПК).

При воспроизведении звуко- или видеозаписей, содержащих сведения личного характера, а также при их исследовании применяются предусмотренные ст. 182 ГПК правила, регулирующие оглашение и исследование личной переписки и телеграфных сообщений граждан.

Воспроизведение звукозаписи, видеозаписи производится в зале заседания либо в ином, специально оборудованном для этой цели помещении, с отражением в протоколе судебного заседания отличительных признаков воспроизводящих источников доказательств и с указанием времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение звукозаписи или видеозаписи может быть повторено полностью или в какой-либо части.

Для выяснения содержащихся в звуко- или видеозаписях сведений суд может привлечь специалиста, в необходимых случаях — назначить экспертизу.

Если будет заявлено о том, что имеющееся в деле доказательство подложно, суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства.

Установив, что представленные доказательства недостаточно подтверждают требования истца или возражения ответчика либо не содержат иных необходимых данных, исполнить которые стороны не могут, судья вправе предложить им представить дополнительные доказательства, а в случаях, когда представление таких доказательств для названных лиц затруднительно, по их просьбе истребует от граждан или организаций письменные и вещественные доказательства (ч. 3 ст. 50, ч. 8 ст. 142 ГПК).

Если по делу проводилась экспертиза, то после воспроизведения звуко- или видеозаписей суд должен исследовать и заключение эксперта. Председательствующий до допроса эксперта предупреждает его об ответственности за необоснованный отказ или уклонение от заключения или дачу заведомо ложного заключения. Эксперт дает заключение в письменной форме. Такая форма заключения предопределяет и способ его исследования. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопрос лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, а затем — другие лица, участвующие в деле, и их представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым предлагает вопросы истец и его представитель. Судья вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

Заключение эксперта исследуется в судебном заседании, оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы. Несогласие суда с заключением эксперта должно быть мотивировано в решении по делу.

В случаях недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд может назначить дополнительную экспертизу, поручив ее производство тому же или другому эксперту. При возникновении сомнений в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличия противоречий между заключениями нескольких экспертов суд может назначить по тем же вопросам повторную экспертизу, производство которой поручается другому эксперту или другим экспертам. В определении о назначении дополнительной или повторной экспертизы должны быть изложены мотивы несогласия суда с ранее данным заключением эксперта или экспертов.

По действующему ГПК в необходимых случаях суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Потребность в этом может возникнуть при осмотре письменных или вещественных доказательств, прослушивании звукозаписей, просмотре видеозаписей, при назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств и др.²⁹³

Лицо, вызванное в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные судом вопросы, давать устные или письменные консультации и пояснения, при необходимости оказывать суду техническую помощь.

Специалист дает суду консультацию в устной или в письменной формах, исходя из профессиональных знаний и рода деятельности, без проведения специальных исследований, назначаемых по определению суда.

Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Устные консультации и пояснения специалиста заносятся в протокол судебного заседания.

²⁹³ Подробнее об участии специалиста в гражданском процессе см.: *Сахнова Т.В.* Судебная экспертиза. М., 1999. С. 47–64.

В целях разъяснения и дополнения консультации специалисту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого был привлечен специалист, и его представитель, а затем — другие лица, участвующие в деле, и их представители. Специалисту, привлеченному по инициативе суда, первым задает вопросы истец и его представитель. Судьи вправе задавать вопросы специалисту в любой момент его допроса.

После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово для заключения по делу прокурору, представителю государственного органа и органа местного самоуправления, участвующим в процессе в соответствии с ч. 3 ст. 45 и ст. 47 ГПК.

Прокурор, вступивший в процесс в соответствии с ч. 3 ст. 45 ГПК, дает заключение по существу дела в целом. В заключении прокурор должен: кратко изложить общественно-политическую значимость рассматриваемого дела; подробно проанализировать исследованные доказательства и указать, какие из них необходимо считать достоверными, а какие нет; изложить, какие факты были установлены в суде, какие надо считать неустановленными. В заключении прокурор обязан сослаться на правовые нормы, которые должны применяться при разрешении данного дела, и указать, как, по его мнению, на основании этой нормы следует разрешить дело. Все выводы прокурора должны быть аргументированы.

Выслушав заключение прокурора, представителя государственного органа и органа местного самоуправления, суд выясняет у других лиц, участвующих в деле, и представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным, и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения. Эта часть судебного разбирательства имеет свою цель — подвести итог проведенного исследования доказательств. Лица, участвующие в деле, высказывают и аргументируют свои выводы о том, какие доказательства являются достоверными, какие обстоятельства дела следует считать установленными, а какие неустановленными, каково содержание спорного правоотношения, какой закон должен быть применен и как следует разрешать дело. Истец, как правило, просит суд иск удовлетворить, ответчик — в иске отказать.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей. В судебных прениях первыми выступают истец и его представитель, а затем — ответчик и его представитель. Третье лицо, заявившее самостоятельное требование на предмет спора в уже начатом процессе, и его представитель в прениях выступают после сторон и их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, и его представитель в прениях выступают после истца или ответчика, на стороне которого третье лицо участвует в деле. Прокурор, представители государственных органов и органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми.

После произнесения речей всеми участниками судебных прений они могут выступить с репликами в связи со сказанным в речах. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Участники судебных прений не вправе в своих выступлениях ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании.

Если суд во время либо после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке.

После судебных прений председательствующий объявляет, что суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения.

Постановление и оглашение решения — заключительная часть судебного разбирательства, в которой судьи разрешают дело по существу и объявляют вынесенное решение в зале судебного заседания.

Решение постановляется в порядке, предусмотренном законом. Этот порядок не только гарантирует независимость судей при вынесении постановления, но и служит неременным условием вынесения законного и обоснованного решения.

Решение выносится судом в специальном помещении — в совещательной комнате. Во время совещания и вынесения решения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Такой порядок создает условия, исключающие постороннее воздействие на судей во время вынесения решения. Нарушение тайны совещания судей является безусловным основанием к отмене решения (ст. 364 ГПК). Все вопросы, возникающие при коллегиальном разбирательстве дела, решаются судьями по большинству голосов. При решении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования.

Судья, не согласный с решением большинства, может изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу.

В совещательной комнате судьи должны проанализировать и оценить добытые доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении в судебном заседании всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законом и своим правосознанием. При вынесении решения суд должен ответить на следующие вопросы:

- какие факты и на основании каких доказательств следует считать установленными и какие неустановленными;

- какая норма материального права должна быть применена к установленным фактам;
- как в соответствии с законом необходимо разрешить данное дело;
- каким образом должны быть распределены судебные расходы по делу;
- подлежит ли решение немедленному исполнению или нет.

Суд, признав в совещательной комнате необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако в случаях, предусмотренных законом, он может выйти за пределы заявленных требований.

Постановленное судом решение излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении решения, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, сделанные в решении, должны быть оговорены перед подписями судей.

В силу принципа непрерывности суд обязан вынести решение немедленно после разбирательства дела. По особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более пяти дней, но в этом случае резолютивная часть решения должна быть объявлена в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела.

После подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания, где председательствующий объявляет решение суда. Приобщенное к делу особое мнение судьи в зале судебного заседания не оглашается (ст. 15 ГПК). Если по делу были объявлены только вводная и резолютивная части решения, то в соответствии со ст. 199 ГПК суд одновременно должен объявить, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с мотивированным решением. Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Объявив решение, председательствующий обязан разъяснить его содержание, порядок и срок обжалования (ст. 193 ГПК).

§ 4. Протокол судебного заседания

Протокол судебного заседания — это процессуальный письменный документ, удостоверяющий совершение (несовершение) участниками процесса всех процессуальных действий, имевших место в ходе судебного разбирательства. Он составляется о каждом судебном заседании суда первой инстанции, а также о каждом отдельном процессуальном действии, совершенном вне заседания. Протокол имеет важное доказательственное значение, поэтому его содержание и порядок составления, форма должны точно соответствовать требованиям закона.

Этот документ составляется в письменной форме и должен отражать все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия.

В протоколе судебного заседания указываются:

- год, месяц, число и место судебного заседания;
- время начала и окончания судебного заседания;
- наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь судебного заседания;
- наименование дела;
- сведения о явке лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, представителям, а также переводчикам, свидетелям, экспертам и специалистам их процессуальных прав и обязанностей;
- распоряжения председательствующего и определения, вынесенные судом в зале заседания;
- заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей;
- показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;
- сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания звукозаписей, просмотра видеозаписей;
- содержание заключений прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления;
- содержание судебных прений;
- сведения об оглашении и разъяснении содержания решения и определений, разъяснении порядка и срока их обжалования;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, прав на ознакомление с протоколом и подачи на него замечаний;
- дата изготовления протокола.

Протокол составляется секретарем в судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания. Секретарь обязан вести протокол полно, четко и в той последовательности, в которой проводится судебное разбирательство.

Протокол изготавливается в письменной форме (рукописной или отпечатанной). Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать стенографирование, средства звукозаписи и иные технические средства. Об использовании секретарем судебного заседания средств звукозаписи и иной техники фиксации хода судебного заседания отмечается в протоколе. Технический носитель звукозаписи приобщается к протоколу судебного заседания.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе ходатайствовать об оглашении какой-либо части протокола, о занесении в протокол сведений об обстоятельствах, которые они считают существенными для дела.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее трех дней после окончания судебного заседания, а протокол об отдельном процессуальном действии — не позднее следующего дня после его совершения.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания.

Все изменения, дополнения, исправления в протоколе должны быть оговорены и удостоверены их подписями.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться с протоколом и в течение пяти дней с момента его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и неполноту.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья, председательствующий по делу, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними — выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Замечания, во всяком случае, приобщаются к делу.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

§ 5. Отложение разбирательства дела

Дело не всегда может быть рассмотрено в одном, первом же судебном заседании. При разбирательстве дела судом могут быть выявлены обстоятельства, препятствующие его рассмотрению по существу. В этом случае он вынужден отложить разбирательство дела. Отложение разбирательства дела — это перенесение рассмотрения его по существу в другое судебное заседание, назначенное судом в точно определенное время в установленном месте. Основаниями для отложения разбирательства служат различные обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу.

Таковыми обстоятельствами, в частности, являются:

- неявка в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, если отсутствуют сведения о вручении им повесток;
- неявка в суд лиц, участвующих в деле, или представителей, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, по причинам, признанным судом уважительными;
- неявка в судебное заседание истца и ответчика без уважительных причин, если ни от одного из них не поступило заявления о разбирательстве дела в их отсутствие;
- неявка в суд свидетелей, экспертов и других лиц, а также необходимость представления или истребования дополнительных доказательств, без которых не представляется возможным установить истину по делу;
- предъявление встречного иска;
- привлечение к участию в деле других лиц и т.п.

Об отложении разбирательства дела суд выносит мотивированное определение. В нем он обязан указать причины отложения дела и процессуальные действия, которые необходимо совершить, чтобы обеспечить возможность рассмотрения дела в следующем судебном заседании (например, вызвать новых свидетелей, истребовать новые письменные доказательства и т.п.). Откладывая разбирательство дела, суд назначает день нового судебного заседания с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляет явившимся лицам под расписку. Не явившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе лица о времени нового судебного заседания извещаются повестками.

В соответствии со ст. 170 ГПК при отложении разбирательства дела суд может допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют все лица, участвующие в деле. Вторичный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание допускается лишь в случаях необходимости.

Новое разбирательство дела после его отложения должно начинаться сначала.

В действующий ГПК впервые введена правовая норма, согласно которой в случае, если при новом судебном разбирательстве стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомы с материалами дела, в том числе объяснениями участников, данными ранее, состав суда не изменился, суд вправе предоставить участникам процесса поддержать ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать вопросы (ст. 169 ГПК).

§ 6. Приостановление производства по делу

Обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу, по своему характеру могут быть такими, что в момент их возникновения нельзя определить, когда они отпадут. В этом случае суд не может отложить разбирательство дела и точно определить новый день судебного заседания.

Приостановление производства по делу — это временное прекращение судом процессуальных действий, вызванное объективными (т.е. не зависящими от суда и сторон) обстоятельствами, которые препятствуют дальнейшему развитию процесса и в отношении которых нельзя определить, когда они будут устранены и когда наступит возможность возобновления производства по делу.

Указанное процессуальное действие существенно отличается от отложения разбирательства дела, а именно:

- производство по делу приостанавливается на неопределенный срок, а поэтому преграждает возможность движения дела. Откладывая разбирательство дела, суд обязан определить день нового судебного разбирательства. Следовательно, отложение рассмотрения дела не препятствует его движению²⁹⁴;
- приостановление производства по делу ведет к прекращению совершения всех процессуальных действий; отложение разбирательства дела, наоборот, имеет место для того, чтобы совершить те или иные процессуальные действия;
- приостановление производства по делу обусловлено обстоятельствами, не зависящими от воли суда и сторон; отложение же разбирательства дела, как правило, вызвано причинами субъективного порядка;
- для возбуждения приостановленного производства необходимо вынести специальное определение; откладывая разбирательство дела, суд одновременно назначает день нового судебного заседания.

Приостановление производства по делу может иметь место лишь при наличии оснований, указанных в ст. 215 и 216 ГПК. Перечень этих оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

В зависимости от оснований приостановление производства по делу можно подразделить на два вида: обязательное и факультативное. Обязательное приостановление производства по делу имеет место при таких обстоятельствах, которые всегда препятствуют дальнейшему развитию процесса. Наличие указанных обстоятельств лишает суд возможности надлежащим образом защитить права сторон, поэтому-то производство по делу и должно быть приостановлено до тех пор, пока они не будут устранены.

Основания для факультативного приостановления производства в зависимости от конкретных обстоятельств дела могут и не препятствовать дальнейшему рассмотрению дела. Следовательно, при наличии этих обстоятельств суд не всегда лишен возможности надлежащим образом защитить права лиц, участвующих в деле.

Суд обязан приостановить производство по делу в случаях:

- 1) смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридического лица, являвшихся стороной в деле или третьим лицом с самостоятельными требованиями;
- 2) признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;
- 3) участие ответчика в боевых действиях, выполнении задач в условиях чрезвычайного и военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного и военного положения, а также в условиях военных конфликтов;
- 4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производствах;
- 5) обращения суда в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о соответствии закона, подлежащего применению Конституции Российской Федерации.

В случае смерти стороны или прекращения существования юридического лица производство по делу приостанавливается до определения правопреемника выбывшего лица.

Если же установлено, что сторона утратила дееспособность после возбуждения производства, то дело приостанавливается до назначения недееспособному законного представителя.

Пребывание ответчика в действующей части Вооруженных Сил ведет к приостановлению производства по делу до прекращения участия стороны в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного и военного положения, а также в условиях военных конфликтов или пребывания стороны в составе Вооруженных Сил.

В случае, предусмотренном ч. 4 ст. 215 ГПК, производство по делу приостанавливается до вступления в законную силу решения, приговора, определения, постановления суда или вынесения постановления по делу, рассматриваемому в административном производстве.

²⁹⁴ Именно поэтому определение суда об отложении разбирательства дела не подлежит обжалованию в кассационном порядке, тогда как определение о приостановлении производства по делу может быть обжаловано участвующими в деле лицами в кассационном порядке.

Суд вправе приостановить производство по делу в случаях:

- 1) нахождения стороны в лечебном учреждении;
- 2) розыска ответчика;
- 3) назначения судом экспертизы;
- 4) назначения обследования органом опеки и попечительства условий жизни усыновителей по делам об усыновлении (удочерении) ребенка и другим делам, затрагивающим права и охраняемые законом интересы детей;
- 5) направления судом судебного поручения в порядке ст. 62 ГПК.

Факультативное приостановление производства по делу может иметь место как по заявлению и ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по инициативе суда.

О приостановлении производства по делу суд обязан вынести мотивированное определение. Обстоятельства, являющиеся основаниями для приостановления производства по делу, должны быть подтверждены письменными доказательствами.

Поскольку определение о приостановлении производства по делу преграждает дальнейшее движение дела, на него может быть подана частная жалоба.

Производство по приостановленному делу возобновляется судом как по заявлению участвующих в деле лиц, так и по собственной инициативе только после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление. О возобновлении производства по делу суд выносит определение. При возобновлении производства лица, участвующие в деле, вызываются в суд на общих основаниях.

§ 7. Окончание производства по делу без вынесения решения

Как правило, разбирательство любого гражданского дела в суде первой инстанции заканчивается вынесением судебного решения. В отдельных же прямо указанных в законе случаях оно может окончиться и без вынесения решения. Процессуальное законодательство предусматривает две формы окончания производства по делу без вынесения решения по существу спора:

- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения.

Эти формы различаются как по характеру оснований, так и по правовым последствиям их применения. Прекращение производства по делу имеет место, как правило, при отсутствии у истца или заявителя права на судебную защиту. В связи с этим прекращение производства по делу исключает возможность вторичного возбуждения в суде аналогичного дела.

Оставление же заявления без рассмотрения допускается тогда, когда истец или заявитель имеет право на судебную защиту, но не были соблюдены лишь условия его реализации. В случае оставления заявления без рассмотрения истец или заявитель не лишается права вновь возбудить в суде тождественное дело после устранения оснований совершения судом указанного процессуального действия.

Прекращение производства по делу — это окончание деятельности суда по рассмотрению дела ввиду отсутствия у истца права на обращение в суд или устранения спора после возбуждения гражданского дела, которое препятствует вторичному обращению в суд с тождественным иском.

По новому законодательству производство по делу может быть прекращено как в стадии судебного разбирательства, так и при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 143 ГПК).

Прекращение производства по делу может иметь место только по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК.

Суд прекращает производство по делу, если:

- дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК. Прекращение производства по делу по этому основанию допускается не только при неподведомственности спора суду, но и в случаях, когда заявленное требование не может быть рассмотрено в силу прямого указания закона, в частности, если заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку оно рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или охраняемых законом интересов другого лица, государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено права на обращение в суд за защитой прав, свобод или охраняемых законом интересов данного лица; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают прав, свобод или охраняемых законом интересов заявителя; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или охраняемых законом интересов другого лица, государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым настоящим Кодексом или другими федеральными законами не предоставлено права на обращение в суд за защитой прав, свобод или охраняемых законом интересов данного лица; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают прав, свобод или охраняемых законом интересов заявителя;
- имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с

принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон. Обращение в суд с тождественным иском при наличии вступившего в законную силу судебного решения по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям служит основанием к отказу в принятии заявления (ч. 2 ст. 134 ГПК). Если же такое заявление было ошибочно принято судом, то производство по делу должно быть прекращено (ст. 220 ГПК). Прежде чем прекратить производство по делу, суд достоверно обязан установить тождество исков;

- истец отказался от иска и отказ принят судом;
- стороны заключили мировое соглашение, и оно утверждено судом. Суд, утверждая мировое соглашение сторон, должен проверить, не противоречит ли оно закону и не нарушает ли права и охраняемые законом интересы других лиц;
- имеется ставшее обязательным для сторон, вынесенное 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;
- после смерти гражданина, являющегося одной из сторон по делу, когда спорное правоотношение не допускает правопреемства.

Производство по делу прекращается определением суда, в котором указывается, что повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Все указанные в законе основания прекращения производства по делу можно разделить на три группы. В первую — входят обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии у истца или заявителя права на обращение в суд за судебной защитой (пп. 1, 2, 5 ст. 220 ГПК). Вторую группу составляют распорядительные действия сторон в уже начатом процессе (пп. 3, 4 ст. 220 ГПК). К третьей — относятся события, влекущие за собой невозможность продолжения процесса по независящим от суда и участвующих в деле лиц причинам. Имеются в виду случаи смерти гражданина, являющегося стороной по делу, если спорное правоотношение не допускает правопреемства.

Производство по делу прекращается определением суда. Если производство по делу прекращено вследствие неподведомственности дела судам, суд обязан указать в определении, в какой орган необходимо обратиться заявителю. На определение суда о прекращении производства по делу может быть подана частная жалоба или принесен протест.

Прекращение производства по делу влечет важные процессуальные последствия: вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается (ст. 221 ГПК).

Оставление заявления без рассмотрения — это окончание деятельности суда по разбирательству дела без вынесения решения, которое не препятствует истцу или заявителю вторично обратиться в суд с тождественным заявлением.

Основания оставления заявления без рассмотрения указаны в ст. 222 ГПК. Их условно можно разделить на три группы.

К первой — следует отнести обстоятельства, свидетельствующие о несоблюдении истцом или заявителем установленного законом порядка предъявления иска.

Этот порядок нарушается, если:

- истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного разрешения спора;
- заявление подано недееспособным лицом;
- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;
- в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- имеется соглашение сторон о передаче данного спора на разрешение третейского суда и от ответчика поступило до начала рассмотрения дела по существу возражение против разрешения спора в суде.

Констатация этих фактов в судебном заседании свидетельствует о том, что при принятии заявления судья допустил ошибку, которая должна быть исправлена судом путем оставления заявления без рассмотрения.

По указанным основаниям заявление может быть оставлено без рассмотрения как в стадии судебного разбирательства, так и в стадии подготовки дела к судебному разбирательству (ст. 152 ГПК).

Ко второй группе оснований оставления заявления без рассмотрения относятся случаи неявки без уважительных причин истца или сторон по вторичному вызову в суд.

Заявление может быть оставлено без рассмотрения, если:

- стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вторичному вызову;
- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует разбирательства дела по существу (пп. 6, 7 ст. 222 ГПК). Неявка сторон или истца в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову дает основания полагать, что стороны либо истец утратили интерес к разрешению спора по существу, в связи с чем дальнейшее ведение процесса

является нецелесообразным. Оставляя иск без рассмотрения по указанным основаниям, суд обязательно должен располагать сведениями о вручении сторонам (истцу) судебных повесток. При отсутствии таких данных, а также при наличии в деле документов, подтверждающих уважительность причин неявки в суд сторон или истца, оставление иска без рассмотрения не допускается.

Оставление иска без рассмотрения в случае повторной неявки сторон или истца в суд без уважительных причин можно рассматривать в качестве процессуальных санкций за нарушение процессуальных норм.

К третьей группе оснований оставления заявления без рассмотрения относятся такие обстоятельства, которые свидетельствуют об объективной невозможности рассмотреть заявление в данном процессе в силу прямого запрещения закона. Так, согласно ч. 3 ст. 263 ГПК, если при рассмотрении дела в порядке особого производства возникает спор о праве, подведомственный судам, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях.

Об оставлении заявления без рассмотрения суд выносит определение. В этом определении суд обязан указать, как устранить перечисленные в ст. 222 ГПК обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

После устранения условий, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

Согласно ч. 3 ст. 222 ГПК суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в пп. 6 и 7 ст. 222 ГПК, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба.

§ 8. Мирное соглашение

Начиная рассмотрение дела по существу, суд, как правило, должен выяснить, не желают ли стороны кончить дело мировым соглашением (ст. 173 ГПК).

Проявляя инициативу к мирному урегулированию спора, суд тем самым способствует его разрешению без государственного принуждения и на взаимоприемлемых для сторон условиях.

Соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях (чаще всего на основе взаимных уступок) называется мировым соглашением.

Сущность мирового соглашения заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, т.е. достижения определенности в отношениях между сторонами на основании волеизъявления самих сторон.

Мировые соглашения в зависимости от места их заключения принято делить на судебные и внесудебные. Мировое соглашение, принятое в судебном заседании, называется судебным; внесудебным является соглашение, заключенное вне судебного заседания. Факт заключения внесудебного мирового соглашения и его условия в случае спора сторона может доказывать суду в общем порядке.

Мировое соглашение стороны вправе заключить только по делам искового производства. Оно может быть принято как в суде первой инстанции, так и в судах апелляционной и кассационной инстанций и в стадии исполнительного производства.

Заключение мирового соглашения, как и любое другое распорядительное действие сторон, осуществляется под контролем суда, который всякий раз должен проверить, не противоречит ли представленное сторонами мировое соглашение закону, не нарушает ли оно права и охраняемые законом интересы других лиц. При наличии указанных обстоятельств суд должен отказать в утверждении мирового соглашения.

Об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, в котором обязан подробно изложить условия мирового соглашения. Утверждая мировое соглашение, суд прекращает производство по делу.

На указанное определение может быть подана частная жалоба.

По своему процессуальному значению определение суда об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу приравнивается к судебному решению и в случае неисполнения его сторонами подлежит принудительному исполнению.

При наличии такого определения истец не вправе повторно обратиться в суд с тождественным иском.

ГЛАВА 22

ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. Понятие и виды судебных постановлений

Деятельность суда носит властный характер, и его действия выражаются в виде судебных постановлений, имеющих строго определенную процессуальную форму.

Постановлением суда является оформленный в письменном виде акт суда (судьи), в котором выражено властное суждение по поводу разрешения как материально-правовых, так и процессуальных вопросов.

Наиболее ярко властная воля суда проявляет себя в судебном решении.

Заинтересованные лица обращаются в суд тогда, когда происходит нарушение или оспаривание принадлежащих им субъективных прав или охраняемых законом интересов.

Суд в результате рассмотрения гражданского дела выносит судебное решение на основании норм материального права и юридических фактов, установленных им в ходе рассмотрения дела в судебном заседании.

Судебное решение выносится по существу заявленных требований.

Принимая решение, суд тем самым разрешает материально-правовой спор сторон.

Правовую природу решения можно правильно понять исходя из задач правосудия, которые реализуются в деятельности суда. Решение суда — это акт правосудия, ради которого возбуждалось дело, поскольку посредством именно этого акта осуществляется защита нарушенного или оспариваемого права, независимо от того, удовлетворен иск или в его удовлетворении отказано. Если нарушение субъективного права или охраняемого законом интереса подтвердится, то суд своим решением защищает нарушенное право истца одним из способов, указанных в законе. Если нарушение права, принадлежащего истцу, не подтвердится, то суд, отказывая в иске, защищает тем самым интересы ответчика, которые могли быть нарушены неправильными действиями или утверждениями истца.

Таким образом, в случае удовлетворения иска право восстанавливается в том виде, в котором оно принадлежит истцу. При отказе в иске осуществляется защита прав ответчика. Следовательно, во всех случаях судебное решение выступает как акт защиты индивидуальных прав и охраняемых законом интересов спорящих сторон.

Властный и обязательный характер судебного решения — весьма существенная его черта, но не она в конечном итоге определяет сущность этого акта. Главное, основное, определяющее сводится к тому, что решение является важнейшим актом правосудия.

Судебное решение по гражданскому делу — это постановление суда, которым подтверждается наличие или отсутствие спорного права, спорного правоотношения, в результате которого оно из спорного превращается в бесспорное, подлежащее в необходимых случаях принудительному исполнению. Именно с момента вынесения судебного решения и вступления его в законную силу реализуется возможность принудительного осуществления субъективного права, подтвержденного судом.

Правовое значение судебного решения состоит в том, что вследствие его принятия ранее спорное материально-правовое отношение обретает строгую определенность, устойчивость, общеобязательность.

Независимо от различий в порядке рассмотрения дел по отдельным видам судопроизводства (исковое, особое, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений) для всех видов предусмотрена единая форма окончания дела по существу путем принятия решения.

Решение суда не только является актом защиты нарушенного или оспариваемого права, но и оказывает большое воспитательное воздействие на участников процесса и на других лиц, так или иначе соприкасающихся с рассмотрением дела в суде.

Сущность, значение, характерные черты, присущие судебному решению, полностью сохраняются и заочным решением, несмотря на упрощенность заочного производства и возможность пересмотра заочного решения судом, его постановившим. Заочное решение выступает как акт правосудия. Содержание его аналогично обычному решению. Последствия вступления в законную силу те же (ст. 244 ГПК РФ).

Согласно ч. 3 ст. 196 ГПК РФ суд принимает решение только по заявленным истцом требованиям.

Выйти за пределы заявленных требований (разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено) суд имеет право лишь в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами.

Например, суд вправе выйти за пределы заявленных требований и по своей инициативе на основании п. 2 ст. 166 ГК РФ применить последствия недействительности ничтожной сделки (к ничтожным сделкам относятся сделки, о которых указано в ст. 168–172 названного ГК).

Заявленные требования рассматриваются и разрешаются по основаниям, указанным истцом, а также по обстоятельствам, вынесенным судом на обсуждение в соответствии с ч. 2 ст. 56 ГПК РФ.

Решение может быть вынесено не только в стадии судебного разбирательства. Так, при предварительном судебном заседании (ст. 152 ГПК), которое проводится в рамках стадии подготовки дела к судебному разбирательству, могут рассматриваться возражения ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд. При установлении факта пропуска указанных сроков без уважительных причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств.

Сущность судебного решения свойственна и актам вышестоящих судов, если им при отмене решения суда первой инстанции выносится новое решение.

Кроме решений суда первой инстанции выносят определения. Определение суда первой инстанции — это такое постановление, которым дело по существу не разрешается. Оно выносится по любым иным вопросам процесса, возникающим при рассмотрении, разрешении гражданского дела, исполнении решений судов и иных судебных актов, а также актов других органов, требующих принудительного исполнения.

Особое место среди судебных постановлений занимает судебный приказ, представляющий собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника. Сущность судебного приказа проявляется в его правоприменительной силе, направленной на принудительное исполнение участниками определенных правоотношений их обязанностей, предписанных нормой права.

§ 2. Содержание судебного решения

В соответствии с законом решение суда излагается в письменном виде председательствующим или одним из судей, если дело рассматривалось коллегиально. При этом каждый из судей имеет право на особое мнение. В связи с тем, что судебное решение — важнейший акт правосудия, закон предписывает соблюдение специальных требований к его содержанию и изложению. Оно должно содержать четкие, грамотные, юридически правильные формулировки и не допускать в тексте неясных, сложных выражений, суждений или оборотов, затрудняющих правильное его восприятие.

Судебное решение, как правило, составляется в рукописном виде, что обычно рассматривается как показатель выполнения его теми лицами, которые его выносили. Однако не исключается возможность изготовления решения с применением технических средств (пишущая машинка, компьютер).

Структура и содержание судебного решения достаточно четко регламентируются законом. Статья 198 ГПК указывает на те реквизиты и сведения, которые должны присутствовать в тексте решения.

Судебное решение состоит из четырех частей, изложенных в строгой последовательности: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

В вводной части судебного решения указывается время вынесения решения, т.е. тот день, когда решение было подписано. При вынесении резолютивной части решения (ст. 199 ГПК) днем вынесения решения, которому впоследствии была придана окончательная форма, считается день подписания его резолютивной части. Место вынесения решения суда определяется местом проведения судебного заседания. Далее в тексте вводной части следует наименование суда, вынесшего решение, его состав (фамилии и инициалы судей), данные о секретаре, прокуроре, если он участвовал в процессе, о представителях сторон (адвокатах). Указывается дело, которое рассматривалось в судебном заседании, а также лица, чей спор судом был разрешен. Если иск был предъявлен прокурором или иным органом, которому предоставлено право на возбуждение гражданского дела в интересах других лиц, то указываются лица, в чьих интересах предъявлен иск. При участии в деле третьих лиц в текст решения вносятся сведения о них.

Если решение является заочным, то об этом указывается в его вводной части.

Описательная часть судебного решения должна содержать изложение исковых требований, а также обстоятельств, подтверждающих эти требования. В ней отражается позиция ответчика. При возражении с его стороны кратко излагаются мотивы непризнания иска. Если истец изменил предмет или основания иска, увеличил или уменьшил размер исковых требований, об этом также указывается в описательной части решения. Аналогичные требования предъявляются и к описанию встречного иска, если он был предъявлен и принят судом к рассмотрению в данном судебном заседании.

Обстоятельства, приведенные сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в подтверждение своих требований и возражений, а также в обоснование высказанной ими позиции по делу, излагаются в том виде, как они представлялись в судебном заседании и отражены в протоколе судебного заседания либо в направленном в суд письменном заявлении.

Мотивировочная часть судебного решения должна содержать фактическое и правовое обоснование выводов суда по делу. В ней указываются обстоятельства дела, установленные судом, доказательства, на которых основаны его выводы, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства, а также закон, которым

руководствовался суд при вынесении решения. Фактическое основание решения составляет суждение суда о фактах, положенных в основу иска, и возражения на иск. Здесь же суд указывает, почему он считает те или иные обстоятельства дела установленными и в силу чего он пришел к определенному выводу относительно взаимоотношений сторон.

В решении помимо фактического приводится и правовое его основание. Правовое основание решения означает, что, установив фактические обстоятельства по делу, суд дает юридическую квалификацию взаимоотношениям сторон с указанием соответствующего закона, регулирующего спорное правоотношение. В первую очередь суд обязан указать конкретную норму материального права (гражданского, семейного, трудового, жилищного, земельного и т.д.), а затем сослаться на соответствующие нормы процессуального права.

В необходимых случаях с целью толкования закона и обоснования его применения к данному правоотношению в мотивировочной части приводятся разъяснения постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, а также содержание решения Конституционного Суда Российской Федерации, принятого по запросу о проверке конституционности подлежащего применению при рассмотрении конкретного дела законодательного акта.

В мотивировочной части решения может содержаться ссылка на постановления Европейского Суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле.

Следует отметить, что закон не всегда требует подробного изложения мотивировочной части решения. Так, согласно ч. 4 ст. 198 ГПК в случае признания иска ответчиком в мотивировочной части может быть указано лишь на признание иска и принятие его судом. В соответствии со ст. 23 Семейного кодекса Российской Федерации при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, один из которых, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. В связи с этим решение по делу о расторжении брака может состоять из вводной и резолютивной частей.

Резолютивная часть решения имеет важное значение, поскольку в ней в концентрированном и окончательном виде представлены итоги судебного разбирательства, а именно: вывод об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью либо в части. Текст резолютивной части решения должен отличаться лаконичностью, четкостью и императивностью формы, с учетом того, что он вносится в исполнительный лист, если решение требует исполнения.

В связи с тем, что в резолютивной части решения содержатся исчерпывающие выводы, которые логически вытекают из обстоятельств, указанных в мотивировочной части, в ней должно быть четко сформулировано: что именно суд постановил по каждому заявленному требованию в отдельности и по встречному иску, за какой из сторон признано оспариваемое право, какие действия и в чью пользу надлежит совершить обязанному к этому лицу. При отказе в удовлетворении исковых требований указывается, кому и в отношении чего отказано судебным решением.

В резолютивной части решения содержится и ответ на вопрос относительно судебных расходов, т.е. с кого, в каком размере они взыскиваются, кто освобождается от их уплаты, каким образом они подлежат распределению между сторонами.

Разъяснение председательствующим в судебном заседании при объявлении решения порядка и сроков его обжалования (ст. 193 ГПК) не освобождает суд от обязанности указать на это в резолютивной части.

В случае, когда суд устанавливает определенный порядок и (или) сроки исполнения решения либо обращает решение к немедленному исполнению, а также принимает меры к обеспечению его исполнения, в резолютивной части отражаются все эти вопросы.

Закон указывает на случаи немедленного исполнения решения суда (ст. 211, 212 ГПК). Различаются два вида немедленного исполнения решения:

- решения, требующие обязательного немедленного исполнения (эти случаи перечислены в ст. 211 ГПК и охватываются понятием «обязательное немедленное исполнение»);
- решения, подлежащие немедленному исполнению, исходя из конкретных обстоятельств дела, когда суд решает этот вопрос по своему усмотрению, но при наличии просьбы истца («факультативное немедленное исполнение»).

При обращении решения к немедленному исполнению по основаниям, указанным в ст. 212 ГПК РФ, выводы суда о необходимости обращения решения к немедленному исполнению должны быть обоснованы достоверными и достаточными данными о наличии особых обстоятельств, вследствие которых замедление исполнения решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или невозможности его исполнения.

Обращая по просьбе истца решение к немедленному исполнению, суд вправе в необходимых случаях требовать от истца обеспечения поворота исполнения решения на случай его отмены.

Особенности разрешения некоторых категорий дел оказывают влияние на содержание резолютивной части решения. Данное обстоятельство учитывается законом. Так, в резолютивной части решения о взыскании денежных средств суд должен указать конкретную сумму, подлежащую взысканию.

При присуждении имущества в натуре указывается, кому, какое конкретно имущество передается, а также какова его стоимость, с тем, чтобы имелась возможность взыскать денежный эквивалент на случай отсутствия имущества (ст. 205 ГПК).

В решении, обязывающем ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежной суммы, суд указывает на те последствия, которые наступают, если ответчик (должник) не совершит предписываемые ему действия в установленный срок, при этом истцу (взыскателю) может быть предоставлена возможность выполнить эти действия за счет ответчика (ст. 206 ГПК). При вынесении решения в пользу нескольких истцов его резолютивная часть содержит указание на то, в какой доле оно относится к каждому из них, либо, если это предусмотрено материальным законом, — на право взыскания солидарно. При вынесении решения против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен выполнить решение, или указывает, что их ответственность является солидарной (ст. 207 ГПК).

Определенными особенностями своей резолютивной части отличаются решения, постановленные по делам, возникающим из публично-правовых отношений, а также относящимся к особому производству. На эти особенности указывается в законе.

Например, в ст. 258 говорится, что в случае признания заявления обоснованным (речь идет об оспаривании решения, действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего) суд принимает решение об обязанности соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствие к осуществлению гражданином его прав и свобод. Согласно ст. 274 ГПК суд, удовлетворив заявление об усыновлении, признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в решении все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния. При этом может в решении последовать отказ в части удовлетворения просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей (родителя) в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка.

В ст. 293 ГПК говорится о том, что решение суда по заявлению о признании движимой вещи бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, при удовлетворении заявления должно содержать указание не только на признание движимой вещи бесхозяйной, но и о передаче вещи в собственность лица, вступившего во владение ею, а относительно недвижимого имущества — о признании права муниципальной собственности на него.

Поскольку по искам о признании разрешается вопрос о наличии или отсутствии того или иного правоотношения либо отдельных прав и обязанностей участвующих в деле лиц, суд при удовлетворении иска обязан в необходимых случаях указать в резолютивной части решения на те правовые последствия, которые влечет за собой такое признание (например, об аннулировании актовой записи о регистрации брака в случае признания его недействительным).

В силу ст. 194 ГПК в форме решения выносятся лишь те постановления суда первой инстанции, которыми дело разрешается по существу, а круг вопросов, составляющих содержание решения, определен ст. 198, 205–207 ГПК. В связи с этим недопустимо включение в резолютивную часть решения выводов суда о той части исковых требований, по которым не выносится постановление по существу. Эти выводы излагаются в форме определений и должны выноситься отдельно от решений.

§ 3. Требования, которым должно отвечать судебное решение

Судебное решение должно отвечать целому ряду требований, важнейшими из которых являются законность и обоснованность (ст. 195 ГПК).

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении» подчеркивается, что судебное решение является законным в том случае, когда оно вынесено при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях аналогии закона или аналогии права (ч. 1 ст. 1, ч. 3 ст. 11 ГПК РФ).

Если имеются противоречия между нормами процессуального или материального права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении данного дела, то решение является законным в случае применения судом в соответствии с ч. 2 ст. 120 Конституции Российской Федерации, ч. 3 ст. 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и ч. 2 ст. 11 ГПК РФ нормы, имеющей наибольшую юридическую силу. При установлении противоречий между нормами права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении дела, судам также необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, данные в Постановлениях от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» и от

10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» (п. 2 Постановления).

Решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (ст. 55, 59–61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов (п. 3 Постановления).

Решение суда не может быть признано законным, если:

- суд применил закон, не подлежащий применению;
- суд не применил закона, подлежащего применению;
- суд неправильно истолковал закон.

Разрешая спор на основании закона, утратившего силу, либо находящегося в противоречии с Конституцией РФ, суд допускает ошибку, приводящую к вынесению незаконного решения.

Неприменение надлежащего закона имеет место в тех случаях, когда суд в решении не сделал ссылку на норму материального права, подлежащую применению, и дело было разрешено в противоречии с законом, или же решение обосновано актами, изданными ненадлежащими органами либо в ненадлежащем порядке, противоречащими нормативным актам более высокой юридической силы. Сюда же могут быть отнесены случаи, когда суд возлагает на сторону обязанность, которая не предусмотрена законом.

Неприменение надлежащего закона зачастую встречается, когда суд неправильно определил правоотношения сторон и разрешил спор на основании закона, регулирующего иные правоотношения. Так, разрешая спор о разделе имущества лиц, состоящих в семейных отношениях без регистрации брака, суд руководствовался семейным законодательством, регулирующим вопросы общей совместной собственности супругов, в то время как должны быть применены нормы гражданского законодательства, относящиеся к общей долевой собственности. Или к правоотношениям, вытекающим из договора подряда, судом были применены нормы трудового законодательства.

Неправильное истолкование закона обычно имеет место в случаях, когда суд ошибочно уяснил содержание правовой нормы, регулирующей спорное правоотношение, что повлекло за собой неправильную юридическую квалификацию прав и обязанностей сторон по делу.

Обоснованным следует признать такое решение, когда выводы суда о фактических обстоятельствах дела соответствуют действительным взаимоотношениям сторон. Решение суда может считаться обоснованным в том случае, если:

- суд полно определил круг искомых фактов, имеющих существенное значение для дела, и о наличии или отсутствии каждого из них в отдельности выскажет свое суждение в решении;
- выводы суда о наличии или отсутствии существенных для разрешения дела юридических фактах будут основаны на доказательствах, исследованных в заседании суда.

Суд не может руководствоваться теми данными, которые получены им вне судебного заседания. Эти сведения не могут иметь процессуального значения.

В основу решения суда должен быть положен вывод, логически вытекающий из всех фактов, проверенных, исследованных и установленных в процессе рассмотрения дела по существу. Если суд, оценив доказательства, каждое в отдельности и все в совокупности, установит, что те или иные представленные материалы, показания свидетелей, другие доказательства не подтверждают обстоятельство, на которые стороны ссылались как на основание своих требований или возражений, он должен в решении убедительно мотивировать свой вывод об этом.

Помимо требований законности и обоснованности судебного решения к нему предъявляются и иные требования, также имеющие важное значение: определенность, безусловность, полнота.

Определенность решения означает, что в нем должен быть четко решен вопрос относительно содержания прав и обязанностей сторон в связи с тем спорным материальным правоотношением, которое служит предметом рассмотрения суда. Решение суда должно содержать ответ, кому принадлежат права, на ком лежат обязанности, каково их конкретное содержание. Данное требование, будучи соблюденным судом, влечет за собой реальность исполнения судебного решения.

Требование определенности судебного решения тесно связано с тем, что нельзя принимать альтернативные решения. Допустимо, однако, вынесение так называемых факультативных решений, когда суд предусматривает возможность замены одного присуждения другим на тот случай, когда может быть невозможным исполнение первого (ст. 205 ГПК).

Безусловность решения означает, что в его резолютивной части не должно содержаться указаний на возможность исполнения судебного решения в зависимости от наступления каких-либо условий.

§ 4. Устранение недостатков решения вынесшим его судом

Судебное решение с момента его вынесения приобретает важное свойство неизменяемости, которое означает, что после вынесения решения по делу суд, вынесший решение, не вправе его отменить или изменить (ч. 1 ст. 200 ГПК). Если по делу при вынесении решения были допущены ошибки, то они могут быть исправлены только вышестоящим судом.

Исключением является возможность суда первой инстанции, вынесшего заочное решение, отменить его по основаниям, предусмотренным ст. 241 ГПК, а также пересмотр судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вместе с тем закон предусматривает случаи, когда исправление недостатков судебного решения может быть совершено тем же судом, который вынес решение по делу.

В некоторых случаях исправление решения возможно в совещательной комнате, т.е. в момент его вынесения. Это бывает тогда, когда при изложении решения допущены искажения, пропуски слов, неточности при написании отдельных слов или выражений, имени, отчества и фамилии участников процесса, кого-либо из состава суда.

Что касается явных арифметических ошибок, то они, как правило, могут быть допущены при совершении одного из арифметических действий, при определении размера суммы, подлежащей взысканию.

Вместе с тем если расчет взыскиваемой суммы, например государственной пошлины, оказался не соответствующим закону, то исправление допущенной ошибки будет производить суд второй инстанции, а не суд, вынесший решение по делу, поскольку произошло неправильное понимание смысла закона, который был применен.

Порядок исправления допущенных погрешностей следующий: проводится открытое судебное заседание либо по инициативе суда, либо по инициативе лиц, участвующих в деле, которые извещаются о времени рассмотрения данного вопроса в заседании суда. Их неявка не служит основанием для отложения производства по делу. По результатам рассмотрения вопроса об исправлении судебного решения выносится определение. Определение подшивается в дело и с этого момента становится материалом данного дела. Поскольку закон не устанавливает определенных сроков для решения этого вопроса, нужно исходить из следующего: вносить исправления в судебное решение можно до того, как оно будет обращено к исполнению. В случае, если будет восстановлен срок принудительного исполнения решения, то соответственно продлевается и срок, в течение которого могут быть внесены исправления в данное решение.

§ 5. Дополнительное решение

Способом исправления такого недостатка судебного решения, как его неполнота, является вынесение дополнительного решения по делу. Случаи, когда суд выносит дополнительное решение по делу, перечислены в ст. 201 ГПК. Среди них чаще всего встречаются случаи, когда судом не разрешен вопрос о судебных расходах. Неполнота судебного решения может выразиться и в том, что суд, разрешив вопрос о праве, не указал размеры сумм, подлежащих взысканию, или не определил, какое именно имущество подлежит передаче или какие действия должен совершить ответчик. Наиболее существенным отступлением от требования полноты судебного решения является случай, когда суд при наличии нескольких исковых требований, заявленных истцом или ответчиком в виде встречного иска, а также третьим лицом, самостоятельно претендующим на предмет спора, не дал ответа на какое-либо из них и не вынес по нему решения, хотя и в подтверждение этого требования представлялись доказательства и давались объяснения участвующими в деле лицами.

Вопрос о дополнительном решении может быть поставлен в течение десяти дней со дня вынесения решения. Инициатива в постановке этого вопроса может исходить не только от лиц, участвующих в деле, но и от самого суда, если он после вынесения основного решения обнаружит его неполноту.

Пропущенный по уважительной причине срок на подачу заявления о вынесении дополнительного решения может быть восстановлен.

Вынесение дополнительного решения подчинено общим правилам гражданского судопроизводства с назначением места и времени судебного заседания, о чем лица, участвующие в деле, должны быть надлежащим образом извещены. Последствия их неявки предусмотрены законом (ст. 167 ГПК).

Суд не вправе под видом вынесения дополнительного решения изменять его содержание либо разрешать новые вопросы, не исследовавшиеся в судебном заседании, в котором было вынесено основное решение. Дополнительное решение обосновывается только теми фактическими данными, которые были получены в ходе ранее проведенного судебного разбирательства по существу.

Дополнительное решение может быть обжаловано (прокурором, участвующим в деле, принесено представление) в кассационном или апелляционном порядке вместе с основным решением или отдельно от него.

Исходя из требований ст. 201 ГПК РФ вопрос о принятии дополнительного решения может быть поставлен лишь до вступления в законную силу решения суда по данному делу, и такое решение вправе вынести только тот состав суда, которым было принято решение по этому делу.

В случае отказа в вынесении дополнительного решения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с теми же требованиями на общих основаниях. Вопрос о судебных расходах может быть разрешен определением суда (ст. 104 ГПК РФ)²⁹⁵.

§ 6. Законная сила судебного решения

Законная сила судебного решения есть его правовое действие, проявляющееся в том, что наличие или отсутствие прав и лежащих в их основе фактов устанавливается окончательно, а также в том, что установленные решением суда права подлежат беспрекословному осуществлению по требованию управомоченных лиц. В связи с этим весьма важно определить тот момент, с которым связывается вступление решения в законную силу.

Согласно ст. 209 ГПК решение вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование и опротестование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение не отменено. Если решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, то оно вступает в законную силу немедленно. В случае подачи кассационной жалобы решение суда, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

Законная сила решения проявляется в ряде правовых свойств.

Первое из них — свойство неопровержимости, заключающееся в недопустимости кассационного обжалования и опротестования вступившего в законную силу решения. Следовательно, суд первой инстанции не вправе принимать жалобы и кассационные протесты на такое решение, а суд второй инстанции — проверять их законность и обоснованность. Пересмотр вступившего в законную силу решения возможен в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Указанное правило имеет одно исключение: если кассационная жалоба, представление прокурора, поданные в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, поступят в суд кассационной инстанции после рассмотрения дела по другим жалобам, суд обязан принять такую жалобу, представление к своему производству (ч. 1 ст. 370 ГПК). Поскольку участвующие в деле лица не могут быть лишены права обжалования, закон допускает возможность вторичного рассмотрения второй инстанцией дела, по которому решение уже вступило в законную силу. Последствия такого вторичного рассмотрения дела в кассационном порядке определены ч. 2 ст. 370 ГПК. В случае, если при повторном рассмотрении дела кассационная инстанция придет к выводу о том, что решение законно и обоснованно, законная сила его сохраняется с того момента, когда оно было оставлено без изменения при первоначальной кассационной проверке. Иной вывод суда кассационной инстанции влечет за собой отмену первоначального определения второй инстанции и следовательно — отмену решения суда.

Следующее свойство решения, вступившего в законную силу, — его исключительность. Под исключительностью понимается недопустимость возбуждения, разбирательства и разрешения судом дела по вторичному заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен вступившим в законную силу решением.

Такое положение нашло свое закрепление в ч. 2 ст. 209 ГПК, согласно которой после вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же иски, требования, на том же основании.

Предъявление и рассмотрение тождественного иска недопустимо и в случае, если имеется вступившее в законную силу определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения.

Повторное обращение в суд не допускается и в случаях прекращения производства по делу по иным, перечисленным в ст. 220 ГПК основаниям.

Весьма существенным с точки зрения влияния вступившего в законную силу решения на поведение лиц, не участвовавших в деле, но так или иначе соприкасающихся с решением, является такое его свойство, как обязательность. Под обязательностью судебного решения следует понимать такое его качество, в силу которого государственные органы, органы местного самоуправления, организации, должностные лица, граждане обязаны в своей деятельности считаться с судебным решением, не вправе отменять и изменять его, вынести по вопросу, разрешенному судом, новое решение. Они обязаны содействовать исполнению вступившего в законную силу решения и не вправе в своих действиях исходить из предположения о том, что решение, вступившее в законную силу, неправильно. Компетентные государственные органы и должностные лица обязаны совершать необходимые действия по оформлению и регистрации прав, установленных вступившим в законную силу решением.

Обязательность решения (определения) не лишает права заинтересованных лиц, не участвующих в деле, обратиться в суд, если принятым судебным постановлением нарушаются их права и законные интересы.

²⁹⁵ Пункт 15 Постановления Пленума ВС РФ от 19 декабря 2003 г. № 23.

Однако здесь следует оговориться, что после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правовых отношений, помимо лиц, участвующих в деле, не могут заявить в суд те же требования и по тем же основаниям и иные лица, которые участия в этом деле не принимали (ст. 250 ГПК).

Указанное положение об обязательности судебного решения, вступившего в законную силу, применяется в сочетании с таким свойством вступившего в законную силу судебного решения, как преюдициальность (предрешимость).

В силу этого свойства обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Указанные обстоятельства, установленные судом и зафиксированные в решении, не могут подвергаться сомнению и вторичному исследованию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Для лиц, не участвовавших в предыдущем деле, установленные вступившим в законную силу решением факты и правоотношения преюдициального значения не имеют, и они могут их оспаривать в другом процессе, защищая принадлежащие им права и охраняемые законом интересы.

Преюдициальность вступившего в законную силу решения распространяется не только на рассмотрение другого дела в порядке гражданского судопроизводства. В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством вступившее в законную силу решение суда обязательно для суда при производстве уголовного дела по вопросу, имело ли место событие или действие. Решение вопроса о виновности обвиняемого принадлежит только суду, рассматривающему уголовное дело.

В свою очередь согласно ч. 4 ст. 61 ГПК вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого состоялся приговор суда, лишь по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом.

Указывает на преюдициальность решений суда общей юрисдикции и арбитражное процессуальное законодательство. Так, согласно ст. 69 АПК РФ вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу обязательно для арбитражного суда, разрешающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

Данные свойства, приобретающие судебное решение по вступлении в законную силу, а именно: неопровержимость, исключительность, обязательность и преюдициальность, создают ту основу, на которой возникает и реально проявляет себя такое важное для развития и завершения процесса свойство, как исполнимость. Только при реализации этого свойства достигается конечная цель правосудия по конкретному делу — реальная защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов субъектов спорного правоотношения.

Согласно ст. 210 ГПК решение приводится в исполнение после вступления его в законную силу. Только в исключительных случаях допускается отступление от этого правила.

Законная сила решения имеет объективные и субъективные пределы.

Объективные пределы ограничивают распространение законной силы решения лишь на те правоотношения и юридические факты, которые были установлены судом при разрешении дела. На все иные отношения, не входящие в предмет решения, а также на фактические обстоятельства, возникшие после вынесения решения, его законная сила не распространяется.

Субъективные пределы действия законной силы решения определяются кругом лиц, участвующих в деле, которые были субъектами исследованных судом материально-правовых отношений: на стороны, третьи лица как заявивших, так и не заявивших самостоятельных требований на предмет спора. Законная сила решения распространяется и на правопреемников сторон.

Общие правила вступления решения в законную силу и наступившие в результате этого последствия относятся и к заочному решению. Однако момент вступления в законную силу заочного решения может быть различен в зависимости от того, подано ли заявление о пересмотре решения в вынесший его суд или не подано. При отсутствии такого заявления действуют правила ст. 208 ГПК. Если же у ответчика имеются основания для подачи заявления и он реализует свое право на пересмотр заочного решения, то законную силу решение приобретает после вынесения судом определения, которым заявление о пересмотре оставлено без удовлетворения.

§ 7. Определения суда первой инстанции

В судебных определениях выражается многообразная распорядительная деятельность суда. Критерием для классификации определений суда первой инстанции служит их отношение к главному вопросу в деле, к разрешению гражданского дела по существу. По этому критерию можно различать шесть видов судебных определений.

1. Определения, заканчивающие процесс урегулированием спора. К ним относятся определения: а) о прекращении дела производством ввиду отказа истца от иска; б) утверждающие мировое соглашение сторон. Данные определения принято называть заключительными, так как они заканчивают процесс по делу

урегулированием спора между сторонами. Решение отличается от заключительных определений тем, что в нем спор между сторонами по существу разрешается судом.

2. Определения, препятствующие возникновению процесса или заканчивающие его без разрешения либо урегулирования спора (так называемые пресекательные определения). К ним относятся определения: а) об отказе в принятии искового заявления; б) о прекращении производства по делу по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК; в) об оставлении иска без рассмотрения.

Пресекательные определения не затрагивают существа спора. Их содержание касается лишь невозможности по различным основаниям разбирательства и разрешения спора в суде.

В этом существенное отличие пресекательных определений от решения суда, которым разрешается дело по существу.

3. Определения, обеспечивающие нормальный ход процесса до разрешения дела судом первой инстанции (подготовительные определения). К ним относятся определения:

- по вопросам движения дела (о принятии искового заявления, о подготовке дела к судебному разбирательству и о назначении дела к судебному разбирательству; об оставлении искового заявления без движения; о приостановлении производства по делу; об отложении разбирательства дела; о продлении или восстановлении процессуального срока; о передаче дела в другой суд; о соединении и разъединении исков);
- по вопросам привлечения в процесс новых лиц или о замене ненадлежащего ответчика; о привлечении или допущении третьих лиц; об удовлетворении или отклонении отводов составу суда, прокурору, переводчику или секретарю судебного заседания и др.;
- по собиранию доказательственного материала (о допущении обеспечения доказательства; о назначении экспертизы; о производстве осмотра на месте; об истребовании или приобщении письменных и вещественных доказательств; о вызове свидетелей и др.);
- об обеспечении иска, о слушании дела в закрытом судебном заседании; о наложении штрафа, и т.п.

Все перечисленные определения по содержанию также не затрагивают существа спора, а касаются лишь частных вопросов, возникающих в ходе процесса. Распоряжения суда, даваемые в форме указанных определений, обеспечивают нормальный законный ход процесса по гражданскому делу, содействуют вынесению правильного решения по существу дела.

4. Определения по поводу постановленного решения и его исполнения. К ним относятся определения о разъяснении решения; о немедленном его исполнении; об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению; об исправлении явно арифметических ошибок; об отсрочке и рассрочке исполнения; об изменении порядка и способа исполнения; о выдаче судом дубликата исполнительного листа и судебного приказа; об индексации присужденных денежных сумм; об отложении исполнительных действий; о приостановлении исполнительного производства; о прекращении исполнительного производства; о привлечении к ответственности за неисполнение судебных актов банком или иным кредитным учреждением; об обжаловании действий судебного пристава-исполнителя; о повороте исполнения решения и др.

Из названных определений одни разъясняют смысл постановленного решения, другие в случаях, указанных в законе, уточняют содержание решения и порядок его исполнения применительно к обстоятельствам, произошедшим до или после постановления решения, третьи обеспечивают быстрое и реальное исполнение решения. Но ни одно из них не может перерешать дела по существу, отменять или существенно изменять постановленное решение суда. С окончанием дела связано вынесение судом определений о возвращении вещественных доказательств и об отмене обеспечения иска.

5. Особое положение занимают определения суда, постановляемые по заявлениям о пересмотре решений по вновь открывшимся обстоятельствам, а также определения по вопросам об отмене заочного решения, поскольку с ними связана возможность суда, вынесшего указанные судебные постановления, самому, без вмешательства вышестоящих судебных инстанций, отменить свое решение.

6. Частные определения постановляются по вопросам, выходящим за пределы спора по данному делу. Обнаружив при рассмотрении гражданского дела нарушения законности, суд вправе вынести определение, которое направляет соответствующим организациям, должностным лицам для принятия ими мер. Организация или должностное лицо обязаны сообщить в суд о мерах, принятых ими по частному определению, в месячный срок (ст. 226 ГПК).

При вынесении частных определений по поводу нарушения законности суд обязан указывать, в чем конкретно эти нарушения выражаются. Когда причины и условия, способствующие правонарушению, явились следствием особо серьезных нарушений, касаются нескольких организаций или должностных лиц, частное определение может быть направлено не только в вышестоящую организацию (должностному лицу), но и контролирующим органам. Сообщая частным определением о нарушении законности со стороны конкретного должностного лица, суд в необходимых случаях должен заслушать объяснения таких лиц в судебном заседании. Суд не предрешает, какое именно взыскание должно быть наложено на лицо, в отношении которого выносится частное определение. В отдельных случаях суд может не оглашать частного определения в открытом судебном заседании, если преждевременное разглашение сведений о выявленных нарушениях затруднит их устранение. Но в этом случае он объявляет лицам, участвующим в деле, и лицу, которого оно касается, о вынесении частного определения. Об оглашении частного определения в судебном заседании указывается в

протоколе. Если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, он сообщает об этом прокурору.

При несообщении о принятых мерах по частному определению виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда.

Определения постановляются судом обычно в совещательной комнате в том же порядке, как и решение. При разрешении несложных вопросов суд может вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату. Такие определения заносятся в протокол судебного заседания с указанием: вопроса, по которому выносится определение, мотивов, которыми суд руководствовался (в том числе и ссылки на законы), и самого содержания определения (резолютивная часть). В определении суда, которое по форме представляет самостоятельный процессуальный документ, кроме того, указываются время и место вынесения определения, наименование и состав суда, вынесшего определение, фамилия секретаря судебного заседания, лиц, участвующих в деле, и предмет спора, а также порядок и срок обжалования определения (ст. 224 и 225 ГПК).

ГЛАВА 23

ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. Понятие приказного производства и судебного приказа

В ГПК РСФСР в 1995 г. была включена новая гл. 11 «Судебный приказ», состоявшая из десяти статей, которая предусматривала возможность упрощения и ускорения рассмотрения дел в случаях, когда предположительно требования кредитора бесспорны, т.е. у должника вряд ли есть возражения по существу.

Измененные в 2000 г. ст. 113 и 114 ГПК РСФСР отнесли производство по выдаче судебных приказов к компетенции мировых судей. Дополнительно было предусмотрено, что в тех субъектах РФ, где вакансии мировых судей еще не заполнены, указанные дела рассматривают судьи районных судов единолично. Такого дополнения нет в ст. 23 и 24 ГПК РФ 2002 г. Но аналогичное положение закрепляет ст. 4 Закона о введении в действие ГПК РФ.

Новый Кодекс сохранил и усовершенствовал с учетом накопленной практики механизм упрощенного взыскания долгов, регулированию которого в рамках производства в суде первой инстанции отведен специальный подраздел «Приказное производство», включающий гл. 11 «Судебный приказ».

Статистические данные свидетельствуют, что правовая регламентация приказного производства себя оправдала. Так, в 2001 г. мировыми судьями вынесено 297,8 тыс. судебных приказов, что составляет 25,9% от числа дел, рассмотренных с удовлетворением заявленных требований²⁹⁶. За первые шесть месяцев 2004 г. судебных приказов вынесено около 722 тыс., что составляет 31,8% от общего числа дел, рассмотренных с вынесением решения, правда, эти данные охватывают деятельность мирового судьи и районных судов.

Сходные по своему назначению юридические процедуры были известны римскому праву и дореволюционному российскому процессу. Они в тех или иных формах существуют в зарубежных странах. ГПК РСФСР 1923 г. включал гл. 21 «О выдаче судебных приказов» (ст. 219–235), подробно регламентировавшую этот порядок. Однако затем так называемые бесспорные дела отошли к компетенции нотариата и взыскания по долгам осуществлялись с помощью исполнительных надписей нотариусов.

20 февраля 1985 г. был издан Указ Президиума Верховного Совета РСФСР «О некотором изменении порядка взыскания алиментов на несовершеннолетних детей». Основой служила идея о целесообразности разграничения бесспорных и спорных дел о взыскании алиментов. При обнаружении спора о праве возникало исковое производство, при отсутствии спора народный судья рассматривал заявление о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей без возбуждения гражданского дела. Введение упрощенной процедуры взыскания алиментов стало первой вехой на пути возрождения приказного производства²⁹⁷.

Теоретики такую разновидность процесса обозначают довольно сходно: «судебное производство по выдаче судебного приказа»²⁹⁸, «упрощенная правовая процедура производства по выдаче судебного приказа»²⁹⁹.

Статья 121 ГПК РФ содержит определение приказа, под которым понимается судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника, но только в предусмотренных законом случаях. Судебный приказ одновременно является и исполнительным документом, т.е. заявителю не нужно получать еще и исполнительный лист. Приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах, которые подписываются судьей. Один экземпляр — хранится в деле, другой — получает заявитель. Должнику направляется копия приказа (ч. 3 ст. 127 ГПК РФ).

По своему значению, последствиям, юридической силе приказ сходен с обычным решением суда³⁰⁰. Это правоприменительный акт органа государственной власти, предписывающий заинтересованным лицам

²⁹⁶ Российская юстиция. 2002. № 8. С. 70.

²⁹⁷ Об истории приказного производства см.: Черемин М.А. Приказное производство в российском гражданском процессе. М., 2001. С. 24–55.

²⁹⁸ Научно-практический комментарий к ГПК РСФСР / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2001. С. 194.

²⁹⁹ Аргунов В.Н. Судебный приказ и исполнительная надпись // Российская юстиция. 1996. № 7. С. 31.

совершить определенные действия, а всем другим субъектам считаться с таким предписанием. По содержанию приказ несколько отличается от судебного решения.

Следует констатировать, что вынесение судебного приказа по правилам, предусмотренным гл. 11 ГПК РФ, допустимо только в связи с отношениями, споры по которым отнесены к компетенции судов общей юрисдикции.

§ 2. Основания для выдачи судебного приказа

Статья 122 ГПК РФ содержит семь пунктов, где точно обозначены требования, которые допустимо реализовывать путем получения судебных приказов. Эти требования возникают из гражданских, семейных, трудовых, публичных правоотношений. Простейший анализ позволяет заключить, что перечень носит исчерпывающий характер и может быть расширен или сокращен только новым федеральным законом.

Практическое значение имеет вопрос о том, есть ли у лица, считающего свои права нарушенными возможность выбора альтернативного варианта, а именно предпочтение осуществить защиту не обращением к приказному производству, а в нормальном процессе путем подачи обычного искового заявления. К числу вероятных мотивов следует, по-видимому, отнести опасность аннулирования судебного приказа простым отрицанием должника (ст. 129 ГПК РФ), что недопустимо применительно к актам правосудия в других видах производств. С учетом такого рода конкретных аргументов, а главное принципа диспозитивности поставленный вопрос заслуживает положительного ответа.

Презюмируемая беспорность требований, перечисленных в ст. 122 ГПК РФ, вовсе не означает, что юридические факты и отношения, из которых они вытекают, просты по содержанию и не нуждаются в тщательной проверке.

Судебный приказ может быть выдан, если требование основано на нотариально удостоверенной сделке (п. 3 ст. 122 ГПК РФ). Такое удостоверение осуществляется путем совершения на документе, который соответствует условиям, предъявляемым к письменной форме сделок, удостоверительной надписи нотариусом или другим компетентным должностным лицом в соответствии со ст. 35, 53 и след. Основ законодательства о нотариате.

При рассмотрении судьей вопроса о выдаче судебного приказа, базирующегося на нотариально удостоверенной сделке, подлежат учету нормативные предписания, формально адресованные не судам, а тем, кто учиняет исполнительные надписи. Немало таких предписаний закрепляет Постановление Совета Министров РСФСР от 11 марта 1976 г. (в ред. от 30 декабря 2000 г.) «Об утверждении перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в беспорном порядке на основании исполнительной надписи органов, совершающих нотариальные действия» (далее — Перечень 1976 г.).

К заявлению о вынесении судебного приказа по требованию, основанному на нотариально удостоверенной сделке, обязательно должен быть приложен ее подлинный экземпляр и другие материалы, которые убедили нотариуса, что он управомочен эту сделку удостоверить.

В п. 2 ст. 122 ГПК РФ содержится правило, допускающее выдачу судебного приказа по требованию из правоотношений, закрепленных сделкой простой письменной формы. Такие сделки довольно широко распространены на практике, они фиксируют самые разнообразные по содержанию юридические контакты, причем в обществе и государстве, которым еще предстоит заслужить статус правовых. Значит, при применении норм п. 2 ст. 122 ГПК РФ от судьи следует ожидать повышенной осторожности.

Хорошим критерием может служить концепция, реализованная при составлении Перечня 1976 г. Этот акт состоит из нескольких разделов, предусматривающих взыскание с помощью исполнительных надписей нотариусов задолженностей, вытекающих из письменных договоров, где зафиксированы отношения кредитные, купли-продажи, хранения, залога, пользования определенным имуществом и т.д. и применительно к каждому виду отношений перечислены документы, которые должны быть представлены нотариусу. Но если кредитор обращается не к нотариусу, а просит выдать судебный приказ, то вполне естественно судье надлежит получить тот же набор документов, подтверждающих обоснованность требования взыскателя (п. 5 ч. 2 ст. 124 ГПК РФ). Конечно, Перечень 1976 г. далеко не охватывает всех разновидностей письменных сделок. Значит, определение объема и содержания прилагаемых к заявлению материалов предстоит определять судьям, равным образом как и допустимость упрощенного оформления правоотношений. Никакой приказ не может быть выдан при несоблюдении предусмотренного законом нотариального удостоверения контракта, его обязательной регистрации так же, как и подписи его неуправомоченным лицом и т.п.

Приказное производство не отменяет и не может отменить взыскания задолженности с помощью исполнительной надписи нотариуса, между прочим, еще и потому, что АПК РФ такое производство неизвестно. Значит, у заявителя сохраняется выбор пути защиты. Он по своему усмотрению может обратиться к нотариусу за получением исполнительной надписи (в пределах его компетенции) или в суд с просьбой о выдаче судебного

³⁰⁰ В учебной литературе высказана точка зрения, что у судебного приказа гораздо больше общего с решением КТС, чем с судебным решением (см.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 298. Автор главы — Н.А. Громошина).

приказа. Окончательный вывод может зависеть от очень конкретных обстоятельств: места нахождения правоприменительного органа, сопоставления нотариальных и судебных расходов. Но во всяком случае преимуществом судебного приказа будет наличие в нем элементов преюдициальной силы и вероятная возможность его исполнения за границей.

Статья 122 ГПК РФ предусматривает выдачу судебного приказа по требованию, основанному на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте или недатировании акцепта. Вексельное обращение регулируется рядом нормативных актов, главным образом, Законом РФ «О переводном и простом векселе» от 11 марта 1997 г. и ГК РФ.

Согласно ст. 143 и 815 ГК РФ вексель — ценная бумага, удостоверяющая с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Для нормального функционирования вексельного обращения необходимо обеспечить гарантии защиты права субъектов вексельных правоотношений от нарушений, к числу таких средств относится протест векселей.

До наступления срока платежа векселедержатель должен обратиться к плательщику с требованием указать его согласие или несогласие на платеж, т.е. акцептовать платеж и указать дату его производства. При полном или частичном отказе от платежа либо его датирования необходима фиксация этого обстоятельства в акте, т.е. в протесте, чтобы факт отказа не вызывал сомнения у обязанных субъектов вексельного обязательства. Такой протест составляется нотариусом.

Если плательщик, выдав акцепт и датировав его, уклоняется от платежа, отказ от платежа должен быть зафиксирован в протесте, так как по векселю, не опротестованному в неплатеже, ответственность несет только акцептовавший его плательщик.

Протест векселей в неплатеже совершается нотариусами по месту нахождения плательщика или по месту платежа, а протест в неакцепте или недатировании акцепта — по месту нахождения плательщика. Судебные приказы могут выдаваться только по опротестованным векселям. Опротестованный и неопротестованный вексель имеет для векселедателя одинаковую обязательную силу, но предъявить взыскание в порядке ст. 122 ГПК РФ можно только по опротестованному векселю. Важное значение имеют сроки обращения к нотариусам, соблюдение которых обязательно проверяет суд при выдаче судебного приказа.

Определенные разъяснения содержатся в совместном Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 февраля 1998 г. «О некоторых вопросах применения Федерального закона “О переводном и простом векселе”». В соответствии со ст. 5 названного Закона по требованиям, основанным на протесте векселей в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом в отношении физического лица, юридического лица или индивидуального предпринимателя, выдается судебный приказ и производится исполнение по правилам, предусмотренным ГПК. Заявления о выдаче судебного приказа на взыскание задолженности по опротестованному в неплатеже, неакцепте (или недатировании акцепта) векселю рассматриваются судами общей юрисдикции независимо от субъектного состава участников вексельного обязательства.

Выдача судебного приказа возможна, если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц. Статья 122 ГПК РФ устанавливает, что алименты могут быть взысканы только на несовершеннолетних детей, и такое требование не должно быть сопряжено со спором о праве. Заявление в суд может быть подано независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты (п. 1 ст. 107 СК РФ).

К заявлению должны быть приложены: свидетельство о заключении брака (если брак расторгнут, то свидетельство о расторжении брака или решение суда о расторжении брака); свидетельство о рождении ребенка, на которого взыскиваются алименты; документ о назначении опекуна, попечителя над несовершеннолетним, если заявление подается этим лицом; справка о нахождении ребенка на иждивении; справка о размере заработка с места работы лица, обязанного уплачивать алименты, и о наличии или отсутствии удержаний по другим исполнительным документам. Согласно судебной практике алименты в упрощенном порядке могут быть взысканы и на основании свидетельства об установлении отцовства.

Согласно нормам Семейного кодекса РФ алименты на несовершеннолетних детей могут взыскиваться ежемесячно в долях от заработка и (или) иного дохода родителей (ст. 81 СК РФ); в твердой денежной сумме; одновременно в долях и в твердой денежной сумме (ст. 83 СК РФ). Основным видом является порядок определения размера алиментов в долях к заработку или доходу плательщика, применяемый во всех случаях, если суд не признает необходимым произвести взыскание алиментов в твердой денежной сумме.

Следует учитывать, что при определении размера твердой денежной суммы, которую алиментобязанное лицо должно будет выплачивать ежемесячно, суд должен учитывать максимальное количество факторов, среди которых материальное и семейное положение сторон, уровень обеспечения ребенка и др. Таким образом, при определении обстоятельств, которые необходимо установить, суд может столкнуться с необходимостью

привлечения дополнительных материалов, что создает невозможность вынесения судебного приказа, на что и указал Верховный Суд РФ³⁰¹.

Взыскание с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам до 1995 г. производилось в порядке производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений. Возможность взыскания путем выдачи судебного приказа упрощает разрешение этих бесспорных дел, однако в случае возникновения спора возможно вынесение решения после рассмотрения дела в исковом порядке.

Принимая заявление о выдаче судебного приказа по требованию, указанному в ст. 122 ГПК РФ, судья проверяет, предусмотрен ли законом данный вид платежа, имеются ли законные основания для привлечения гражданина к данному платежу, соблюден ли органом взыскания установленный законом порядок привлечения гражданина к платежу, приняты ли во внимание органами взыскания льготы в случае, если по закону гражданин имеет право на них и т.д.³⁰²

Возможность взыскания задолженности по начисленной, но не выплаченной заработной плате в порядке приказного производства, предусмотрена ст. 122 ГПК РФ. Безусловно, этот способ взыскания предпочтительнее, чем исковое производство. Обращаясь в суд с заявлением о выдаче судебного приказа, взыскатель представляет документы, бесспорно подтверждающие задолженность работодателя. Ими могут быть справка, выданная работодателем и подтверждающая наличие и размер долга перед работником, копия трудового соглашения между работником и работодателем и т.д.

ГПК РФ в ст. 122 предусмотрено еще одно основание, по которому возможно вынесение судебного приказа. Оно связано с взысканием расходов, возникших в связи с розыском ответчика, или должника, или его имущества либо ребенка, отобранного у должника по решению суда, а также расходов, связанных с хранением арестованного имущества, изъятого у должника или хранением имущества должника, выселенного из занимаемого им жилого помещения. С таким заявлением могут обратиться органы внутренних дел, органы налоговой полиции, подразделение судебных приставов, т.е. те органы, которые понесли расходы из-за произведенных действий (ст. 28, 53 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ, не подлежит расширительному толкованию. Безусловно, это связано с тем, что возможность взыскания денег и движимого имущества с должника в упрощенном порядке не должна приводить к нарушению его прав, которое возможно в случае свободного толкования ст. 122 ГПК РФ.

§ 3. Порядок приказного производства

Приказное производство состоит из этапов возбуждения производства (подачи заявления), выдачи приказа или отказа в выдаче, отмены приказа³⁰³.

Заявление о вынесении судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности (ст. 123 ГПК РФ). По правилам родовой подсудности заявление о выдаче судебного приказа должно быть подано мировому судье (ст. 23 ГПК РФ). С учетом территориальной подсудности главным образом будут действовать ст. 28 и 29 ГПК РФ, т.е. правила общей и альтернативной подсудности.

Согласно принципу диспозитивности производство начинается по инициативе заинтересованного лица — кредитора, который называется заявителем. Должник — это лицо, к которому адресовано требование заявителя.

Заявление о выдаче судебного приказа оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, установленной для исковых заявлений (ч. 2 ст. 123 ГПК РФ) имущественного характера (подп. 2 п. 1 ст. 333.19 Налогового кодекса РФ). Если лицо после того, как ему было отказано в принятии к рассмотрению заявления о вынесении судебного приказа, обращается в суд с иском, то уплаченная государственная пошлина при подаче

³⁰¹ См. постановление Пленума Верховного Суда РФ № 9 от 25.10.96 г. «О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов» // БВС РФ. 1997. № 1. С. 6–7.

³⁰² Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2001. С. 201.

³⁰³ В литературе высказаны и другие точки зрения об этапах приказного производства. Например, Н.А. Громошина выделяет: возбуждение приказного производства; вынесение судебного приказа; извещение должника о вынесении судебного приказа; выдача судебного приказа взыскателю либо отмена судебного приказа (см.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. 2004. С. 299); И.В. Решетникова пишет о четырех стадиях процедуры выдачи судебного приказа: возбуждение приказного производства, выдача судебного приказа или отказ в выдаче; отмена судебного приказа; исполнение судебного приказа (см.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. С. 392).

заявления о вынесении судебного приказа засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины (подп. 13 п. 1 ст. 333.20 Налогового кодекса РФ). В других случаях лицо может поставить вопрос о возврате уплаченной государственной пошлины (ст. 333.40 Налогового кодекса РФ).

Заявление должно быть письменным, подписанным взыскателем или его уполномоченным представителем. Требования к содержанию заявления имеются в ст. 124 ГПК РФ. В целом они не отличаются от требований, предъявляемых к исковому заявлению, если иметь в виду элементы общего информационного характера: указание о суде, куда заявление подается, информацию о сторонах с указанием их адресов, перечень прилагаемых документов. Главная часть заявления — требования взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано, а также документы, подтверждающие обоснованность этого требования. В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

В принятии заявления о вынесении судебного приказа может быть отказано, причем ст. 125 ГПК РФ содержит два вида оснований для такого отказа. Существуют основания общие, применимые к отказу в принятии искового заявления, возвращению искового заявления, перечисленные в ст. 134 и 135 ГПК РФ, и специальные — только к отказу в принятии заявления о вынесении судебного приказа. К последнему виду оснований относятся: заявленное требование, не предусмотренное ст. 122 ГПК РФ; место жительства или место нахождения должника находится вне пределов РФ; не представлены документы, подтверждающие заявленное требование; из представленных материалов усматривается наличие спора о праве; заявление не оплачено госпошлиной.

Определение об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа судья должен вынести в течение трех дней со дня поступления заявления в суд. Согласно ст. 331 ГПК РФ такое определение мирового судьи можно обжаловать в районный суд в апелляционном порядке, как исключающее возможность дальнейшего движения дела.

Если же недостатков не обнаружено, заявление рассматривается единолично судьей в течение пяти дней со дня поступления в суд. Упрощенный порядок рассмотрения заявления состоит в том, что судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений (ч. 2 ст. 126 ГПК РФ).

Закон достаточно подробно регламентирует содержание судебного приказа (ст. 127 ГПК РФ). В судебном приказе должно быть указано следующее: номер производства и дата вынесения приказа; наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ; наименование, место жительства или место нахождения взыскателя и должника; закон, на основании которого удовлетворено требование; размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию с указанием его стоимости. Кроме того, указывается размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено законом или договором, размер пеней, если они причитаются, а также сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход бюджета.

Помимо общих реквизитов, предусмотренных ст. 127 ГПК РФ, судебные приказы по конкретным документам могут иметь специфические особенности. Об особенностях судебного приказа о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей говорится в ч. 2 ст. 127 ГПК РФ. Так, такой судебный приказ содержит еще 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.

Из приведенных атрибутов судебного приказа можно сделать вывод, что количество частей судебного приказа отличается от количества частей судебного решения. Так, в силу специфики судебного приказа он содержит лишь вводную и резолютивную части, а описательная и мотивировочная части отсутствуют.

Вынесенный судебный приказ должен стать известным должнику, поэтому копия его высылается должнику, и он в течение десяти дней со дня ее получения, имеет право представить возражения относительно его исполнения. Если же от должника не поступят возражения в предусмотренный срок, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению, либо направляет его судебному приставу-исполнителю по просьбе взыскателя (ст. 130 ГПК РФ).

Отменить судебный приказ может сам суд, который его вынес. Это происходит при поступлении от должника возражений относительно его исполнения. В определении об отмене судебного приказа судья разъясняет взыскателю, что заявленное требование им может быть предъявлено в порядке искового производства. Копии определения суда об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее трех дней после дня его вынесения. Гражданский процессуальный кодекс не конкретизирует оснований, которые может выдвинуть должник, возражая против исполнения судебного приказа, поэтому можно сделать вывод, что должник может никаких серьезных оснований не выдвигать, а просто в письменной форме выразить несогласие с исполнением судебного приказа. Безусловно, для должника — это повод затянуть процесс, так как в этом случае истец должен будет инициировать исковое производство, для завершения которого еще нужно время. Но с другой стороны — это и дополнительная защита у должника против недобросовестных кредиторов. По данным статистики в 2003 г. было отменено судьей 2,2% судебных приказов³⁰⁴, а за первые шесть месяцев

³⁰⁴ Российская юстиция. 2004. № 4. С. 72.

2004 г. — 4,2%, что, однако, не следует рассматривать, как увеличение числа отмененных судебных приказов, а связано с увеличением количества вынесенных судебных приказов.

ГЛАВА 24

ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО И ЗАОЧНОЕ РЕШЕНИЕ

§ 1. Понятие и значение заочного производства

Институт заочного производства известен многим правовым системам мира. В Англии, например, согласно статистическим данным заочное рассмотрение дел доминирует над обычным в количественном отношении как в Высоком суде, так и в судах графств. Российские ученые исследовали социально-экономические и юридические причины указанного явления. Это — и убежденность ответчика в безнадежности ведения защиты, и отсутствие свободного времени для совершения необходимых формальностей, и незнание деталей судопроизводства при ведении сторонами дел без адвокатской помощи. Аналогичные ситуации сложились и в гражданском процессе США, Франции, ФРГ.

В России Устав гражданского судопроизводства 1864 г. содержал положения о завершении рассмотрения дел заочными решениями в судах общих (ст. 718–735) и мировых (ст. 145–155).

В Российской Федерации аналогичная судебная процедура в принципе восстановлена в 1995 г. путем включения в ГПК РСФСР гл. 16¹ «Заочное решение». В ГПК РФ 2002 г. имеется гл. 22, именуемая «Заочное производство», что с учетом содержания норм данной главы более точно, чем название гл. 16¹ ГПК РСФСР.

Восстановление заочного производства и заочного решения в российском процессе вызвано необходимостью закрепления дополнительных гарантий реализации принципа состязательности, повышения уровня ответственности сторон за свои действия (бездействие), ускорения разрешения споров, сокращения числа дел, рассматриваемых по стандартному процессуальному регламенту.

До дополнения ГПК РСФСР гл. 16¹ суды выносили лишь решения одного вида, которыми заканчивалось судебное разбирательство. С октября 1995 г. суды получили полномочие принимать решения после так называемого заочного рассмотрения дел.

Сложившееся заочное производство кратко можно определить, как разбирательство и разрешение гражданского дела по упрощенному варианту процессуального регламента при согласии истца и в отсутствие ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие. Упрощенный вариант сводится лишь к последствиям неявки в заседание ответчика и тем ограничениям, которые установлены для истца. Других изъятий из обычной схемы рассмотрения дела в ГПК не предусмотрено.

В литературе предложены различные определения конструкции заочного производства. Так, И.В. Уткина считает таковым «порядок рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела в случае неявки ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, если против этого не возражает истец, с вынесением решения, именуемого заочным»³⁰⁵. Другой пример: «...заочное производство — это установленный законом порядок проведения судебного заседания и вынесение решения по иску в отсутствие ответчика»³⁰⁶.

Но следует учитывать, что при отсутствии ответчика на судебном заседании возможно и зачастую имеет место разрешение спора в порядке обычного производства в соответствии с ч. 4 ст. 167 ГПК РФ. Условия аналогичны: отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие. Однако правовые последствия такого решения будут отличными от последствий решения заочного.

Заочное производство возможно только при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из гражданских правоотношений, т.е. рассматриваемых в исковом порядке, по делам, возникающим из публичных правоотношений, правила заочного производства не применяются (ч. 2 ст. 246 ГПК РФ).

§ 2. Условия и порядок заочного производства

³⁰⁵ Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 288; Уткина И.В. Институт заочного решения в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1997. С. 16–17.

³⁰⁶ Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс: Курс лекций. Саратов, 1998. С. 233–234.

Для возникновения заочного производства и его завершения заочным решением необходимо наличие определенных условий. Так, ответчик должен быть формально уведомлен о времени и месте судебного заседания и в деле есть об этом достоверные сведения. В данном случае действуют общие правила гл. 10 ГПК РФ. В интересах лица, предпочитающего скорейшее окончание процесса, предпринять все возможное для извещения ответчика.

Однако ответчик может отсутствовать на заседании по различным обстоятельствам: неявка вызвана уважительными причинами, о которых суд извещен; ответчик просил рассмотреть дело в его отсутствие; стороны, не ходатайствовавшие о разбирательстве дела без них, не явились без уважительных причин по вторичному вызову; ответчик не пришел, но присутствует его представитель. В перечисленных случаях нельзя выносить заочное решение.

По действующему законодательству существенным моментом является согласие истца на заочное производство по делу. Как свидетельствует практика, такое согласие имеет место, когда истец субъективно уверен в правильности своей позиции, подтверждаемой весомыми фактами, доказательствами, юридическими аргументами, желает быстрее получить окончательное решение суда по заявленному требованию и, что не менее важно, обоснованно не ожидает ходатайства ответчика о пересмотре заочного решения со ссылками на серьезные аргументы защиты против иска в случае его удовлетворения, а также уважительность мотивов неявки на заседание (ст. 238 ГПК РФ).

Статья 233 ГПК РФ предусматривает условия, при которых возможно вынесение заочного решения. В числе таких условий: 1) неявка ответчика; 2) надлежащее его извещение о времени и месте судебного заседания; 3) согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства; 4) отсутствие уважительных причин неявки; 5) отсутствие просьбы ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие.

Если истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства, суд откладывает разбирательство и направляет неявившемуся ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания (ч. 3 ст. 233 ГПК РФ). Истец может возражать против вынесения заочного решения, причем достаточно даже немотивированного несогласия. Это вытекает из принципа диспозитивности и не подлежит судебному вмешательству и контролю.

В каждом процессе суд согласно ст. 165 ГПК РФ и при отсутствии на заседании ответчика должен наряду с другими правами и обязанностями разъяснить истцу, что такое заочное решение и какими могут быть правовые результаты его вынесения. Наряду с указанием на более оперативную защиту, обязательным элементом разъяснения следует считать предупреждение о возможных способах пересмотра этого решения.

Если ответчик был извещен, об этом имеются сведения в деле, но он не явился без объяснения причин, или суд признал их неуважительными, и истец согласен на заочное производство, суд выносит определение о заочном рассмотрении дела. Практика неоднородна, а именно: одни суды составляют такие определения в виде отдельного документа, другие включают его в протокол заседания.

Согласно ст. 40 ГПК РФ иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам, т.е. возникает процессуальное соучастие. Часть 2 ст. 233 ГПК РФ предусматривает вынесение заочного решения лишь при соучастии на ответной стороне. Оно допустимо при неявке в судебное заседание всех ответчиков с соблюдением норм гл. 22 ГПК РФ.

Возможность заочного производства при неявке истца или некоторых из числа истцов при активном соучастии действующим российским законодательством не предусмотрена.

Для заочного производства, известного английскому гражданскому процессу, характерно, что заочное решение в большинстве случаев выносит помощник судьи без формального судебного заседания, если ответчик в установленные сроки не зарегистрировал подтверждения вручения ему исковых материалов или письменного отзыва по существу исковых требований (ч. 12 и 13 Правил гражданского судопроизводства 1998 г.).

Порядок вынесения заочного решения в российском процессе отличается от английской модели. Так, согласно ст. 234 ГПК РФ в заочном производстве суд проводит судебное заседание в общем порядке, исследует и оценивает доказательства, представленные заинтересованными субъектами при возникновении дела и в ходе его подготовки, учитывает их доводы и лишь затем на основе всех материалов принимает заочное решение. Начало состязательности действует в полном объеме.

Истец вправе заявлять различные ходатайства, в том числе впервые сослаться на новые обстоятельства и представлять новые доказательства непосредственно на стадии судебного разбирательства. Суд также может предложить истцу сообщить дополнительную информацию (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ). Но если такие материалы способны существенно повлиять на конечный результат процесса, а ответчику о них ранее ничего не сообщалось, суду очевидно необходимо поставить вопрос о том, не следует ли отложить разбирательство дела и информировать ответчика о неизвестных ему действиях истца. После перерыва рассмотрение спора может быть продолжено по общим правилам ГПК. Не исключено, что новое судебное заседание будет обычным, например при явке ответчика или при несогласии истца на заочное производство.

Имеются и некоторые ограничения прав истца, связанные с принципом диспозитивности. Истец, согласившийся на заочное рассмотрение дела, не может без уведомления ответчика изменить предмет или основание иска, увеличить размер исковых требований (ч. 4 ст. 233 ГПК РФ). Причины очевидны: подобного рода изменения создали бы угрозу интересам ответчика, который осведомлен только о первоначально

сформулированных элементах требования и намерен именно по поводу этого требования не присутствовать на судебном заседании.

Запретительные предписания ч. 4 ст. 233 ГПК РФ следует толковать расширительно, а именно применять их также к случаям расширения элементов иска путем включения новых фактов и притязаний, что обычно изменениями в смысле ч. 1 ст. 39 ГПК РФ не считаются.

Однако не исключена ситуация, когда истец, согласившийся на заочное производство, всех фактов основания требований не доказал, а равно в случаях, если ответчик хотя и отсутствует на судебном заседании, но еще при подготовке дела к разбирательству представил веские аргументы в свою пользу (ч. 2 ст. 149 ГПК РФ). Суд, исходя из исследованных материалов, обязан отказать в иске и вынести заочное решение в пользу ответчика. Отказ в иске может последовать и в результате применения судом норм материального права, т.е. определения юридических отношений сторон, не совпадающего с утверждениями истца.

§ 3. Содержание заочного решения

Несмотря на немалые особенности заочного производства, содержание заочного решения аналогично содержанию решения, вынесенного после стандартного разбирательства дела.

Заочное решение должно отвечать требованиям, предусмотренным ст. 198 ГПК РФ, и состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Однако резолютивная часть заочного решения имеет особенности. Эта часть обычного решения должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда. В резолютивной части заочного решения, кроме перечисленных моментов, должны быть указаны дополнительно срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения суда. Значит заключительная часть заочного решения в соответствии со ст. 237 ГПК РФ предусматривает два способа его обжалования для ответчика и один — для истца. У сторон должна быть четкая информация относительно сроков обжалования и судов, куда им следует обращаться.

Судебное решение всегда объявляется публично. Истец, участвовавший в разбирательстве дела, обычно ожидает провозглашения решения в целом или его резолютивной части в зале судебного заседания и затем может получить копию в обычном порядке. Ответчику копия такого решения должна быть выслана не позднее трех дней со дня его принятия в окончательной форме с уведомлением о вручении. Аналогична процедура в случаях, когда истец просил рассмотреть спор в заочном порядке в его отсутствие.

§ 4. Обжалование заочного решения

Ответчик имеет два пути обжалования не вступившего в законную силу заочного решения: один — подача заявления о его отмене в суд, рассматривавший дело, другой — направление кассационной жалобы в вышестоящую инстанцию или, если заочное решение вынес мировой судья — в апелляционную. По сравнению с ответчиком истцу доступен лишь второй путь. В данном случае равенство между сторонами сохраняется. Независимо от того, кто обращается в суд с жалобой, он должен изложить мотивы незаконности и необоснованности заочного решения, исходя из общих правил обжалования³⁰⁷.

Ответчик по своему усмотрению определяет, каким вариантом обжалования рационально воспользоваться для достижения успеха. Подлежат учету специфические субъективные и объективные факторы: убедительность мотивов оспаривания, сроки на обращение к тому или иному суду, формы заявлений о пересмотре дела, полномочия суда, длительность производства и т.п.

Часть 1 ст. 237 ГПК РФ предусматривает, что ответчик вправе подать в суд заявление об отмене вынесенного им заочного решения в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения. Ответчику, пожелавшему начать кассационное (или апелляционное) производство, установлен десятидневный срок для направления жалобы в вышестоящую инстанцию, который начинается с момента окончания семидневного срока, предоставленного для отмены решения вынесшим его судом. Поскольку специальных запретов не установлено, оба упомянутых срока, если они пропущены по извинительным мотивам, могут быть восстановлены согласно ст. 112 ГПК РФ.

Если ответчик обращается в течение семи дней в тот же суд, ему надлежит обосновать уважительность причин неявки в судебное заседание, о которых он не имел возможности сообщить суду. Обязательно также указывать обстоятельства и подтверждающие их доказательства или доказательства, опровергающие основание иска, которые предположительно, но с высокой степенью вероятности способны после их развернутого исследования повлиять на содержание принятого заочного решения. Оба условия должны существовать одновременно.

Сразу после вынесения решения у ответчика есть альтернатива. Он может обратиться в суд, где рассматривалось дело, либо в суд второй инстанции. Если вначале подано заявление об отмене заочного

³⁰⁷ БВС РФ. 2005. № 3. С. 4.

решения в суд первой инстанции и суд вынесет определение об отказе в пересмотре данного решения, то ответчик вправе подать апелляционную или кассационную жалобы в соответствии с ч. 2 ст. 237 ГПК РФ. Другой вариант — ответчик будет обращаться сразу в кассационную (апелляционную) инстанцию по истечении срока на обращение в суд первой инстанции с заявлением об отмене вынесенного заочного решения.

Последовательность способов оспаривания ответчиком заочного решения строго предопределена: сначала подача заявления о пересмотре в тот же суд, а если такого действия не последовало, то остается жалоба в вышестоящую инстанцию.

Статистические данные свидетельствуют, что в 2003 г. районными судами вынесено 163 тыс. заочных решений, их доля в общем числе дел, рассмотренных с вынесением решения, составила 8,9%. Из них отменено судьей лишь 6,2% решений³⁰⁸.

§ 5. Содержание заявления о пересмотре заочного решения

В ст. 238 ГПК РФ изложены требования, предъявляемые к содержанию и форме заявления об отмене заочного решения, адресуемого вынесшему его суду.

Заявление составляется в письменной форме. Вначале называется суд, принявший решение, затем — наименование лица, подающего заявление. Эти сведения необходимы для разрешения вопросов о том, обладает ли лицо, обратившееся в суд, правом оспаривать заочное решение, и может ли этот суд рассматривать заявление. Такое право есть лишь у отсутствовавшего на судебном заседании ответчика, и компетентным является только суд, рассмотревший спор в порядке заочного производства.

При составлении заявления особого внимания требует убедительная аргументация уважительности причин неявки в судебное заседание с представлением соответствующих документов, а также обозначение доказательств, которые могут повлиять на содержание принятого заочного решения. Речь может идти не только о доказательствах, но и о неправильном определении истцом и судом предмета доказывания и распределении обязанности доказывания фактов, от которых зависит разрешение дела по существу. Юридические мотивы материально-правового содержания излагать нет необходимости.

В заявлении также указывается просьба заявителя. Эта просьба должна формулироваться применительно к объему полномочий суда, пересматривающего заочное решение (ст. 241 ГПК РФ). В связи с этим заявление может содержать только просьбу об отмене заочного решения и возобновлении рассмотрения дела по существу в том же или ином составе судей.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 238 ГПК РФ заявление об отмене заочного решения должно содержать перечень прилагаемых к нему материалов. Это дает возможность всем лицам, участвующим в деле, получить полную информацию о представленных новых материалах, поскольку каждому из них направляется копия заявления и прилагаемых к нему материалов.

Обязательный реквизит заявления — это подпись подающей его стороны либо ее представителя, у которого должно быть соответствующее полномочие.

Заявление об отмене заочного решения не подлежит оплате государственной пошлиной, что сокращает расходы стороны по пересмотру такого акта правосудия.

В гл. 22 ГПК РФ не предусмотрено последствий несоблюдения ответчиком требований, предъявляемых к содержанию заявления о пересмотре заочного решения. Но по аналогии со ст. 323 или 341 ГПК РФ это может повлечь за собой оставление заявления без движения с назначением срока для исправления недостатков.

Суд обязан после принятия заявления об отмене заочного решения совершить ряд действий, способствующих всестороннему и полному рассмотрению дела. Так, суд извещает всех лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания, направляет им копии заявления об отмене заочного решения и прилагаемых к нему материалов. Это необходимо сделать, чтобы участвующие в деле лица могли подготовиться к рассмотрению заявления, определить позицию, организовать защиту своих интересов, возможно, представить заранее отзыв на жалобу.

Согласно ст. 240 ГПК РФ заявление о пересмотре должно быть рассмотрено в течение десяти дней с момента его поступления. Неявка лиц, извещенных о времени и месте рассмотрения, не препятствует рассмотрению заявления. В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, не извещенных о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения, суд должен руководствоваться общими правилами и отложить рассмотрение заявления.

§ 6. Полномочия суда и основания к отмене заочного решения

³⁰⁸ Российская юстиция. 2004. № 4. С. 72.

Полномочия суда, рассматривающего заявление о пересмотре заочного решения, — это его права и обязанности, которые могут быть реализованы в результате рассмотрения такого заявления. Статья 241 ГПК РФ определяет эти полномочия.

Суд, рассмотрев заявление о пересмотре заочного решения, вправе своим определением:

- 1) отказать в удовлетворении заявления;
- 2) отменить заочное решение и возобновить рассмотрение дела по существу в том же или в ином составе судей.

Суд отказывает в удовлетворении заявления и оставляет вынесенное решение без изменения, если признает причину неявки ответчика неуважительной, а также недостаточными материалы и аргументы, представленные и выдвинутые им в свою защиту. Об этом суд выносит определение.

Другое полномочие суда — удовлетворить заявление ответчика, отменить заочное решение и возобновить рассмотрение дела по существу. Основаниями к отмене заочного решения являются признание неявки стороны в судебное заседание по уважительным причинам, о которых ответчик не имел возможности своевременно сообщить суду, и убедительность возражений ответчика, ссылающегося на обстоятельства, подкрепленные материалами и доводами, которые могут повлиять на содержание решения суда.

В заявлении об отмене заочного решения сторона указывает уважительность причин неявки в суд и невозможность своевременно сообщить об этом суду. Причины могут быть самыми разными: болезнь, командировка, отпуск, отъезд за границу и т.п. Но главное, что у ответчика есть защита, серьезные аргументы против предъявленного к нему искового требования и налицо вероятная ошибочность вынесенного решения, в том числе неправильно определен предмет доказывания, взыскание произведено с ненадлежащей стороны и т.д.

Установив достоверность того и другого основания, суд отменяет заочное решение. Наличие у ответчика только одного из указанных оснований такого последствия не влечет (ст. 243 ГПК РФ).

После отмены заочного решения рассмотрение дела по существу возобновляется и ведется по общим правилам, установленным действующим ГПК. В этой ситуации неявка ответчика уже не приведет к вынесению заочного решения.

§ 7. Законная сила заочного решения

Заочное решение вступает в законную силу по общим правилам, предусмотренным в ст. 237 ГПК РФ, т.е. по истечении срока на апелляционное (кассационное) обжалование, если оно не было обжаловано. Этот срок по общему правилу — 10 дней.

При имеющихся у ответчика основаниях для подачи заявления он реализует свое право на пересмотр заочного решения. Указанное постановление суда вступит в законную силу при условии, если оно не отменено. После рассмотрения заявления об отмене и по истечении срока на подачу кассационной или апелляционной жалоб заочное решение, вступившее в законную силу, обладает всеми качествами обычного решения, вступившего в законную силу, — неопровержимостью, исключительностью, обязательностью, преюдициальностью, исполнимостью.

На основании изложенного можно сделать вывод о том, что по своей сущности заочное решение ничем не отличается от решения, постановленного при обычном рассмотрении дела. Различны лишь правовые последствия того или иного решения, как, например, порядок вступления их в законную силу, сроки, способы и порядок обжалования; однако на природу заочного решения как акта правосудия они не влияют.

ГЛАВА 25

ПРОИЗВОДСТВО ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ У МИРОВОГО СУДЬИ

§ 1. Подсудность гражданских дел мировым судьям

Среди судов общей юрисдикции, рассматривающих гражданские дела по первой инстанции, особое место занимают мировые судьи.

Введение мировых судей было предусмотрено Концепцией судебной реформы, одобренной 24 октября 1991 г. Верховным Советом РСФСР. При этом предполагалось, что мировое судейство позволит приблизить суд к населению, облегчит доступ граждан к правосудию, ускорит прохождение дел, в том числе и гражданских, до их окончательного судебного разрешения, а также значительно разгрузит федеральные суды.

Законодательное закрепление института мировых судей как одного из звеньев судебной системы осуществлено Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» (ст. 4). Позднее 11 ноября 1998 г. Государственной Думой был принят Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации». Этим законом определена компетенция мирового судьи. Помимо уголовных дел о преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, мировые судьи по первой инстанции призваны рассматривать дела о выдаче судебного приказа, а также иные гражданские дела, вытекающие из семейных, трудовых и гражданских правоотношений. Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях к ведению мирового судьи отнесены некоторые дела об административных правонарушениях.

Родовая подсудность гражданских дел мировых судей определена в ст. 23 ГПК РФ.

Порядок рассмотрения и разрешения отнесенных к компетенции мирового судьи гражданских дел подчинен общим правилам гражданского судопроизводства. Однако место, занимаемое мировым судейством в системе судов общей юрисдикции, те задачи, которые оно призвано решать при осуществлении правосудия по гражданским делам, особенности организации судебной деятельности, оказали влияние на судебные процедуры рассмотрения и разрешения мировыми судьями конкретных дел.

До включения в судебную систему мировой юстиции вопрос об отграничении компетенции районных судов от судов иного уровня по рассмотрению и разрешению гражданских дел по первой инстанции решался достаточно просто. Действовало правило, согласно которому все гражданские дела по первой инстанции рассматривались районными судами, за исключением тех, которые специально закон относил к ведению вышестоящих судов.

Мировым судьям переданы на рассмотрение и разрешение некоторые гражданские дела, которые ранее рассматривались районными судами.

Подсудность между районными судами и мировыми судьями распределяется исходя из категории дела, характера спора, его предмета, объема имущественных требований, субъектного состава спорного материально-правового отношения. При этом законодатель не идет по пути передачи мировым судьям «менее сложных и менее значимых» дел.

Можно выделить четыре основных блока исковых дел, которые отнесены к ведению этого звена судебной системы (ст. 23 ГПК РФ)³⁰⁹:

- дела, вытекающие из семейных правоотношений;
- трудовые дела;
- дела о взыскании имущества;
- дела о пользовании имуществом.

Закон (ст. 23 ГПК РФ) содержит ряд исключений из подсудности исковых дел мировым судьям. К таким исключениям относятся: по семейным правоотношениям — споры об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении ребенка; по трудовым правоотношениям — споры о восстановлении на работе; по гражданским правоотношениям — имущественные споры при цене иска свыше 500 минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на день подачи заявления.

Эти споры подсудны районному суду.

³⁰⁹ Мировым судьям передана также функция выдачи судебных приказов. Подробнее о приказном производстве см. гл. 23 настоящего учебника.

Обращаясь к подсудным мировому судье делам, вытекающим из семейных правоотношений, следует отметить, что прежде всего речь идет о спорах, в основе разрешения которых лежит применение норм семейного законодательства. Они могут носить и имущественный характер. Например, дела о разделе имущества, относящегося к совместной собственности супругов, независимо от цены иска, о взыскании алиментов, о снятии задолженности по алиментам, об изменении условий соглашения, об алиментах или о прекращении его действия и т.п. В то же время не относятся к семейным спорам имущественного порядка требования о выделении доли из общей долевой собственности, приобретенной лицами, хотя и совместно проживающими, но не состоящими в зарегистрированном браке.

В семейных спорах, подсудных мировому судье, особо выделены дела о расторжении брака. При этом в законе подчеркивается, что не могут быть рассмотрены мировыми судьями дела о расторжении брака, если между супругами имеется спор о детях (ст. 23 ГПК РФ).

Определяя наличие спора о детях в бракоразводном процессе следует исходить из положений ст. 24 Семейного кодекса РФ, согласно которой при расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети. Если такое соглашение представлено, то нет сомнений в том, что дело подлежит рассмотрению мировым судьей. Сложнее, когда такое соглашение супругами не представлено. Означает ли это, что имеется спор о месте проживания детей и в силу этого отсутствуют основания для рассмотрения дела о расторжении брака мировым судьей?

Представляется, что такая категоричность не вытекает из содержания семейного законодательства. Наличие спора о детях предполагает активную позицию родителей в решении вопроса о судьбе их ребенка в будущем, в том числе и о месте его проживания. Позиция одного родителя должна быть диаметрально противоположной позиции другого родителя.

Все остальные споры, связанные с бракоразводным процессом: о порядке и размере средств, подлежащих выплате на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о разделе совместного имущества супругов разрешаются также мировым судьей.

При рассмотрении дела о расторжении брака может быть предъявлен встречный иск о признании этого брака недействительным. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 5 ноября 1998 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» суд вправе в этом же производстве рассмотреть и встречный иск о признании брака недействительным (п. 11 Постановления).

Поскольку дело о признании брака недействительным относится к делам, возникающим из семейных правоотношений, и не является исключением для рассмотрения его мировым судьей, то оно как встречное требование может быть им рассмотрено совместно с иском о расторжении брака.

Аналогично должен решаться вопрос об одновременном рассмотрении мировым судьей в бракоразводном процессе требования о разделе совместного имущества супругов, вытекающего из брачного договора, о признании этого договора полностью или частично недействительным, поскольку такие требования также связаны между собой.

Иначе должна решаться проблема подсудности в случае, если при предъявлении в бракоразводном процессе иска о разделе совместной собственности супругов одна из сторон, возражая против включения в раздел всего или части указанного истцом имущества, будет утверждать, что оно (полностью или в части) относится к его собственности (например, приобретено до брака, получено в дар, в порядке наследования и т.п.) и настаивать на признании за ним права на это имущество.

В данном случае следует обсудить вопрос о выделении этих требований в отдельное производство. Компетенция мирового судьи по рассмотрению и разрешению выделенного в отдельное производство дела зависит от того, какова цена встречного иска. Если она превышает 500 минимальных размеров оплаты труда, то дело подлежит передаче на рассмотрение районного суда, поскольку при такой ситуации оно становится неподсудным мировому судье.

Таким же образом должен поступать мировой судья и в случае, когда требование о разделе совместного имущества супругов затрагивает интересы третьих лиц (например, когда спорное имущество может относиться к собственности крестьянского (фермерского) хозяйства, в составе которого кроме супругов, имеются и члены хозяйства, либо является собственностью жилищно-строительного или другого кооператива, член которого еще не полностью внес свой пай, в связи с чем не приобрел право собственности на соответствующее имущество, выделенное ему кооперативом в пользование и т.п.).

Возможно предъявление иска третьим лицом, заявившим самостоятельное требование относительно предмета спора, которым является имущество, включенное стороной (сторонами) в объект раздела как совместная собственность супругов. Дальнейшая судьба такого дела, выделенного в отдельное производство, с точки зрения его подсудности будет зависеть от оценки того имущества, на которое претендует третье лицо.

Подсудность дел о разделе между супругами (бывшими супругами) совместного имущества мировым судьям не зависит от цены иска. Такой же подход применим и к иным семейно-правовым спорам имущественного содержания. В частности, такие дела, как о взыскании алиментов, об изменении размера или о прекращении выплаты алиментов, о расторжении или изменении условий соглашения об уплате алиментов, о снятии задолженности по алиментам, о взыскании неустойки при образовании задолженности по вине лица, обязанного выплачивать алименты, а также убытков в части не покрытой неустойкой с виновного в

несвоевременной уплате алиментов, об освобождении от уплаты частично или полностью задолженности по алиментам, относятся к ведению мирового судьи без ограничения, связанного с ценой иска.

Помимо дел, возникающих из семейных правоотношений, к компетенции мирового судьи относятся также трудовые дела.

Трудовые споры, которые могут быть предметом рассмотрения и разрешения судов общей юрисдикции, делятся на коллективные и индивидуальные.

Коллективный трудовой спор — неурегулированное разногласие между работниками (и их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права в организации (ст. 398 Трудового кодекса РФ).

Коллективные трудовые споры (о признании забастовки незаконной) относятся к ведению верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, судов автономной области и автономных округов. Указанные суды рассматривают коллективные трудовые споры по заявлению прокурора или работодателя (ст. 413 ТК РФ).

Индивидуальные трудовые споры практически все относятся к компетенции мирового судьи. Исключение составляют дела о восстановлении на работе, которые рассматриваются по первой инстанции районными судами (ст. 23 ГПК РФ).

Индивидуальный трудовой спор — неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов или иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора, в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда, о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (ст. 381 ТК РФ).

Данное понятие индивидуального трудового спора значительно расширило возможности органов, призванных рассматривать трудовые споры, в том числе и мировых судей, по защите трудовых прав конкретного работника.

Весьма важное дополнение, касающееся признаков трудового спора, содержится в ч. 2 ст. 381 ТК РФ, согласно которой индивидуальным трудовым спором признается не только спор между работником и работодателем, но и между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Индивидуальные трудовые споры, подсудные мировым судьям, можно условно классифицировать:

- споры, связанные с применением норм, входящих в институт трудового договора. Этот вид в свою очередь делится на подвиды, обусловленные предметом заявленного требования и особенностями его рассмотрения, к ним, в частности, можно отнести:
 - споры о внесении записей в трудовую книжку;
 - споры о необоснованности отстранения от работы;
 - споры о переводах на другую работу (включая оспаривание перемещений и изменение существенных условий труда);
 - споры об оплате времени вынужденного прогула, споры о выплате выходного пособия при увольнении, споры о выдаче трудовой книжки и оплате времени задержки ее выдачи;
 - споры о неправомерности действий или бездействия работодателя при обработке и защите персональных данных работника;
 - споры о досрочном расторжении трудового договора, заключенного на определенный срок, споры о сроках заключения, расторжения и прекращения трудового договора;
 - споры о применении законодательства о рабочем времени;
 - споры, связанные с применением законодательства о времени отдыха;
 - споры об оплате труда;
 - споры по применению законодательства о гарантиях и компенсациях;
 - споры о материальной ответственности работодателя перед работником (например, об обязанности работодателя возместить работнику материальный ущерб, причиненный последнему в результате незаконного лишения его трудиться, за ущерб, причиненный имуществу работника);
 - споры о материальной ответственности работника;
 - споры о применении мер дисциплинарной ответственности работника;
 - споры, связанные с применением законодательства о труде женщин и лиц с семейными обязанностями;
 - споры, связанные с применением законодательства о труде работников в возрасте до 18 лет;
 - споры по вопросам применения трудового законодательства о льготах работников, совмещающих работу с обучением;
- споры, касающиеся особенностей регулирования труда отдельных категорий работников (например, совместителей; работников, занятых на сезонных работах, заключивших договор на срок до двух месяцев, работающих вахтовым методом; надомных работников; лиц, работающих в районах Крайнего

Севера и приравненных к ним местностях; педагогических работников; работников религиозных организаций и др.).

В случае расторжения (прекращения) трудового договора по любым основаниям (по соглашению сторон трудового договора, в связи с истечением срока трудового договора, по инициативе работника, по инициативе работодателя, в связи с переводом на другое предприятие, учреждение, организацию и т.п.) и при обращении работника в суд с требованием о восстановлении на прежней работе, налицо трудовой спор, который не относится к ведению мирового судьи, а подлежит рассмотрению и разрешению в районном суде.

Среди индивидуальных трудовых споров, отнесенных в ведению мирового судьи, необходимо особо указать на дела о материальной ответственности работника за ущерб, причиненный им работодателю в период действия трудового договора. Эти дела подсудны мировому судье независимо от того, заявлены ли требования о полной или ограниченной материальной ответственности.

В отличие от большинства индивидуальных трудовых споров, для которых предусмотрена возможность их разрешения в комиссии по трудовым спорам, дела о материальной ответственности работника рассматриваются непосредственно мировым судьей.

Особенностью разрешения большинства индивидуальных трудовых споров, относящихся к компетенции мирового судьи, является право работника обратиться в комиссию по трудовым спорам.

Основанием для обращения к мировому судье с заявлением о рассмотрении индивидуального трудового спора будет несогласие с решением КТС, которое уже вынесено по этому спору.

Строго очерчен круг лиц, имеющих право на обращение с таким заявлением. Примечательно, что таким правом обладает не только работник и профсоюзный орган, но и работодатель. Причем работодатель и работник обращаются в суд в защиту своего интереса, а профессиональный союз — в защиту интересов последнего, по его просьбе, работник, а ответчиком — работодатель.

Следует отметить, что ТК РФ не содержит положений об обязательности предварительного внесудебного порядка разрешения КТС индивидуального трудового спора. Лицо, считающее, что его трудовые права нарушены, по собственному усмотрению выбирает способ разрешения индивидуального трудового спора и вправе либо первоначально обратиться в КТС (кроме дел, которые рассматриваются непосредственно судом), а в случае несогласия с ее решением в суд в 10-дневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии, либо сразу обратиться в суд (ст. 382, ч. 2 ст. 390, ст. 391 ТК РФ)³¹⁰.

Трудовые споры, подсудные мировому судье, следует отличать от иных споров, которые могут возникнуть при применении трудового законодательства. Так, ст. 361 ТК РФ предусмотрено судебное обжалование решений органов государственной инспекции труда. Однако подобные жалобы рассматриваются в порядке, установленном для разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений. Такие дела мировым судьям не подсудны. Это же касается и обжалования в суд отрицания работодателем (уполномоченным им представителем) факта несчастного случая либо отказа в проведении расследования несчастного случая и составлении соответствующего акта (ст. 231 ТК РФ).

Мировым судьям подсудны также гражданские дела по имущественным спорам при цене, не превышающей 500 минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на день подачи заявления.

Понятие имущества содержится в ст. 128 ГК РФ. Закон относит к объектам гражданского права вещи, включая денежные средства и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе и исключительные права на них (интеллектуальная собственность). Характерным признаком имущества является его стоимостное выражение. В противоположность имуществу, носящему материальное содержание, ст. 128 ГК РФ указывает также на нематериальные блага. Нематериальным благам и их защите посвящена гл. 8 ГК РФ, которая так и называется: «Нематериальные блага и их защита».

Поскольку п. 5 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ относит к подсудности мировых судей имущественные споры, то дела, в которых требования сводятся к защите неимущественных благ, подсудны районному суду. Это прежде всего касается дел о защите чести, достоинства, деловой репутации, жизни, здоровья, защите авторских прав.

Дела о возмещении вреда, причиненного здоровью или потерей кормильца, в том числе возникшего и по вине работодателя, также неподсудны мировому судье.

Иные споры имущественного характера (при условии ограничения размера исковых требований) подсудны мировому судье. Перечень этих дел достаточно обширен и в любом случае не будет исчерпывающим:

- споры о праве собственности, признании права собственности, прекращении права общей долевой собственности (раздел, выдел, реализация права преимущественной покупки), в том числе и на недвижимое имущество;
- дела о наследовании, в том числе и о восстановлении срока для принятия наследства;
- дела о признании сделок недействительными и о последствиях недействительности сделок;

³¹⁰ См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации».

- дела об исключении имущества из описи (освобождение его от ареста);
- дела по спорам, связанным с защитой прав потребителей;
- дела об исполнении договоров, об изменении их условий, об их расторжении;
- дела о взыскании сумм налогов, штрафов по налоговому и таможенному законодательству;
- дела о взыскании детских пособий;
- дела о взыскании задолженности по квартплате и коммунальным услугам;
- вопросы установления фактов, имеющих юридическое значения (которые при отсутствии спора о праве разрешаются в порядке особого производства), могут быть предметом исследования мирового судьи при условии, если необходимость установления этих фактов связана с предъявленным материально-правовым требованием, подсудным мировому судье (например, по делу о признании права на наследство истец просит установить факт регистрации брака или факт родственных отношений с наследодателем, что необходимо для определения его прав на наследство).

Все дела по имущественным спорам, в том числе и перечисленные, могут быть приняты мировым судьей к своему производству лишь при условии соблюдения заявителем требования относительно ограничения цены иска на момент подачи искового заявления.

К подсудности мирового судьи отнесены также дела об определении порядка пользования имуществом.

В качестве объекта спора о порядке пользования может выступать любое имущество как недвижимое, так и движимое. Чаще всего споры о порядке пользования возникают относительно земельных участков и строений. Что касается строений, то споры по поводу порядка их пользования могут возникнуть между участниками общей собственности. Объектом спора может быть любой земельный участок, выделенный для различных нужд, в том числе для создания крестьянского (фермерского) хозяйства, ведения личного подсобного хозяйства, строительства индивидуального жилого дома, возведения дачи, для садоводства и огородничества, для сенокосения, выпаса скота. Чаще всего спор относительно порядка пользования земельным участком возникает между собственниками строений, находящихся на земельном участке, между собственниками индивидуальных жилых строений, расположенных на смежных (соседних) участках, в частности, об устранении препятствий в пользовании участком, в том числе и в случае, когда оспариваются его границы и размеры и т.д.

Споры о порядке пользования движимым имуществом может возникнуть между его участниками общей долевой или совместной собственности, между лицами, пользующимися имуществом на основе договора (например, договора аренды).

В споре обязательно должен участвовать гражданин, если он не является предпринимателем или спор возник не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности.

Размер земельных участков, строений и другого движимого или недвижимого имущества, а также их стоимость не имеют значения для решения вопроса об отнесении спора об определении порядка пользования ими к ведению мирового судьи.

Однако если же спор об определении порядка пользования имуществом (например, индивидуальным жилым строением) будет связан со спором о праве собственности на него (признанием права на долю, разделом, выделом доли и т.п.), то эти споры в их совокупности будут подсудны мировому судье или районному суду исходя из цены иска (п. 5 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ).

Соотношение подсудности районного суда и мирового судьи позволяет говорить о существовании так называемой «подвижной родовой подсудности». Дело в том, что до введения института мировых судей, родовая подсудность (т.е. распределение компетенции по рассмотрению гражданских дел по первой инстанции между общими судами различных уровней) была достаточно четко выражена и рассчитана на свое применение при подаче заявления без последующего изменения родовой подсудности при рассмотрении дела в суде, принявшем дело к своему производству с соблюдением правил этой подсудности. Исключение составляли случаи, когда при определенных обстоятельствах дело принималось к рассмотрению по первой инстанции вышестоящим судом.

Ситуация изменилась в связи с передачей мировым судьям части гражданских дел, ранее с точки зрения родовой подсудности относящихся к ведению районных судов.

Сложность этой ситуации заключается в том, что принятое мировым судьей к своему рассмотрению и разрешению гражданское дело с соблюдением правил родовой подсудности, при его дальнейшем движении может приобрести признаки, относящие дело к подсудности районного суда. К изменению подсудности могут привести и процессуальные действия сторон. Так истец изменяет объем требований по спору имущественного характера, в силу чего цена иска становится более 500 минимальных размеров оплаты труда. Возможно со стороны истца и изменение предмета иска. Например, первоначально, ставя вопрос о взыскании заработной платы за время незаконного отстранения его от работы, работник, убедившись в нежелании работодателя выполнить свое обещание о добровольном предоставлении ему прежней работы, обращается с требованием о восстановлении на работе по мотивам незаконности такого отстранения.

Повлиять на родовую подсудность способен и ответчик, предъявив встречный иск, удовлетворение которого может привести к полному либо частичному отказу в первоначальном иске. Так, при рассмотрении мировым судьей дела по иску о взыскании алиментов на ребенка, ответчик может заявить встречный иск, которым

оспаривает свое отцовство по отношению к ребенку. В деле о расторжении брака истец или ответчик могут возбудить спор о месте проживания детей.

К изменению родовой подсудности приводит и вступление в дело третьего лица, заявившего самостоятельные требования на предмет спора. Например, при рассмотрении мировым судьей дела о разделе имущества, относящегося, по утверждению истца, к общей собственности супругов, поступило заявление от матери ответчицы о том, что часть указанного истцом имущества принадлежит ей на праве собственности, при этом стоимость отыскиваемого ею имущества превышает 500 минимальных размеров оплаты труда.

Следует отметить, что действия судьи также могут способствовать «переходу» дела из «одной родовой подсудности в другую», в частности, когда судья, в случае явного несоответствия указанной истцом цены действительной цены стоимости истребуемого имущества, самостоятельно определяет цену иска (ч. 2 ст. 91 ГПК РФ), либо когда им производится объединение в одно производство несколько дел, из которых хотя бы одно подсудно районному суду.

Последствия изменения родовой подсудности определены ч. 3 ст. 23 ГПК РФ, которая гласит: при объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде. В этом случае, если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, мировой судья выносит определение о передаче дела в районный суд.

Районный суд обязан принять дела к своему производству, даже если у него есть сомнения в правильности такого действия со стороны мирового судьи. Какие-либо споры между мировым судьей и районным судом относительно подсудности недопустимы (ч. 4 ст. 23 ГПК РФ).

На определение мирового судьи о направлении дела на рассмотрение и разрешение районного суда может быть принесена частная жалоба в апелляционную инстанцию.

К этому следует добавить, что районный суд не наделен правом передачи принятого им с соблюдением правил родовой подсудности гражданского дела мировому судье в случае, если в ходе рассмотрения им дела оно приобрело признаки подсудности мирового судьи. В данном случае действует правило, согласно которому дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому суду (ч. 1 ст. 33 ГПК РФ).

Что касается территориальной подсудности, т.е. распределения дел между судами одного звена системы судов общей юрисдикции, то для мировых судей каких-либо исключений из общих правил, установленных ст. 28–32 ГПК РФ не существует.

Мировой судья реализует деятельность в пределах своего судебного участка. Судебные участки, как и должности мировых судей, создаются и упраздняются законами субъектов Российской Федерации (ст. 4 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации»). Для выполнения правил территориальной подсудности мировой судья и лица, обращающиеся к нему с соответствующим заявлением, должны четко представлять себе ту территорию, которую обслуживает мировой судья.

Поскольку на одном участке действует один мировой судья, не исключается временное прекращение выполнения им своих функций по осуществлению правосудия в силу определенных обстоятельств, например, вследствие болезни, отпуска, командировки, учебы и т.п. В связи с этим возникает необходимость в передаче дела, принятого этим мировым судьей к своему производству, другому мировому судье, обслуживающему иной участок. Эта проблема в настоящее время решается в соответствии с п. 3 ст. 8 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации» (в ред. ФЗ от 30 ноября 2004 г. № 142-ФЗ. Согласно указанной норме при прекращении или приостановлении полномочий мирового судьи, а также в случае временного отсутствия мирового судьи (болезнь, отпуск и иные уважительные причины) исполнение его обязанностей возлагается на мирового судью другого судебного участка того же судебного района постановлением председателя соответствующего районного суда. Если в данном судебном районе создана одна должность мирового судьи, то при прекращении или приостановлении полномочий мирового судьи, а также в случае временного отсутствия мирового судьи (болезнь, отпуск и иные уважительные причины) исполнение его обязанностей постановлением председателя вышестоящего суда или его заместителей возлагается на мирового судью, осуществляющего свою деятельность в ближайшем судебном районе.

§ 2. Порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел мировым судьей

Принимая исковое заявление, мировой судья должен убедиться в соответствии его требованиям о форме и содержании, предусмотренным ст. 131 ГПК РФ. Однако при этом учитываются особенности, свойственные делам, относящимся к подсудности мирового судьи. Это касается дел, возникающих из трудовых правоотношений. В суд за разрешением индивидуального трудового спора могут обратиться не только работник и профессиональный союз, действующий в интересах работника, но и работодатель, оспаривающий правильность решения КТС. В этом случае процессуальная форма заявления (обращения) как и его содержание отличается от искового заявления. Это заявление (обращение) не должно носить характер искового заявления, поданного от имени работника, поскольку таким правом работодатель не обладает. Само заявление

(обращение) должно иметь признаки официального документа, исходящего от работодателя: изготовлено на бланке, подписано лицом, имеющим право скреплять данный документ своей подписью, удостоверено печатью, а также содержать и все другие неотъемлемые реквизиты данного вида документа. В нем указываются: данные о лице, обратившемся за разрешением индивидуального трудового спора в комиссию по трудовым спорам, его местонахождение, в чем состояло требование работника, на чем оно основано; какое решение было постановлено КТС и по каким основаниям удовлетворено полностью или частично требование работника; почему работодатель считает, что требования работника не подлежали удовлетворению; на каких доказательствах основано такое утверждение.

К заявлению (обращению) в обязательном порядке, помимо его копии, предназначенной для работника, прилагается копия решения КТС с указанием, когда она была вручена работодателю. Последнее необходимо для выяснения того, не пропущен ли десятидневный срок обращения к мировому судье (ст. 390 ТК РФ). Если срок пропущен, работодатель вправе в этом же заявлении просить мирового судью о восстановлении пропущенного срока с указанием на уважительные причины пропуска.

В заявлении работодателя могут содержаться и иного рода ходатайства, в частности, о приобщении к делу письменных доказательств, о вызове в судебное заседание свидетелей, о назначении экспертизы и т.п.

Несмотря на то что в данном случае инициатива возбуждения дела исходит от работодателя, истцом по этому делу является работник, считающий, что его права нарушены работодателем. В силу этого последний будет занимать в процессе положение ответчика.

Указанное влияет и на решение вопроса о государственной пошлине при подаче работодателем заявления. Так как, согласно ст. 393 ТК РФ при обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работник как истец освобождается от оплаты пошлины и судебных расходов, а суть индивидуального трудового спора с точки зрения сторон и его содержания не меняется, независимо от того, кем был инициирован перенос этого спора в орган по рассмотрению индивидуального трудового спора иного уровня, обращение работодателя с заявлением к мировому судье также не должно облагаться государственной пошлиной.

В то же время исковое заявление работодателя о возмещении причиненного работником вреда подлежит оплате государственной пошлиной, за исключением случаев, когда материальный ущерб причинен преступлением.

Как уже указывалось, согласно ст. 391 ТК РФ дело по трудовому спору у мирового судьи может быть возбуждено профессиональным союзом, защищающим интересы работника, а также по заявлению прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам не соответствует закону или иным нормативным правовым актам. Это положение Трудового кодекса РФ следует рассматривать с учетом содержания ст. 46 и 47 ГПК РФ.

В защите трудовых прав гражданина участвуют профессиональные союзы (ст. 19, 23 Федерального закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях их деятельности»). Профсоюзы могут предъявлять иски от своего имени в защиту прав членов профсоюзов и других работников по их просьбе. В этом случае профсоюзы, хотя и не являются стороной по делу, однако пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по оплате судебных расходов. Занимая положение процессуального истца, профсоюзы должны представить исковое заявление в соответствии с требованиями ст. 131 ГПК РФ, обосновать и поддержать в судебном заседании требования, с которыми они обратились к мировому судье с целью защиты интересов работника, и совершать все процессуальные действия в том же объеме и в таком же порядке, как истец в материальном смысле.

Приступая к подготовке дела к судебному разбирательству, мировой судья ориентируется на задачи этой стадии гражданского процесса, перечисленные в ст. 148 ГПК РФ. Выбор действий по подготовке, их содержание, объем и направленность, а также степень участия в подготовке сторон обусловлены особенностями каждого конкретного дела, причем как материально-правового, так и процессуального характера.

Так, разрешая вопрос о составе лиц, участвующих в деле об определении порядка пользования земельным участком, мировой судья будет исходить из круга лиц, являющихся собственниками (пользователями) этого недвижимого имущества.

Определяя, какие обстоятельства имеют значение для дела, возникающего из трудовых отношений, и какой стороне подлежит их доказывать, мировой судья будет исходить из того положения, что, как правило, обязанность доказать правомерность своего поведения лежит на работодателе. Именно от работодателя, возражающего против иска, следует истребовать доказательства того, что содержание трудового договора соответствует условиям, определенным законом и иными нормативными правовыми актами, и работником совершен трудовой проступок. Применение в отношении его дисциплинарного взыскания соответствует федеральному закону.

В подготовительном судебном заседании в соответствии с положениями ст. 152 ГПК РФ могут быть разрешены вопросы о пропуске сроков обращения к мировому судье за разрешением спора. Помимо общих сроков исковой давности по спорам, подведомственным мировому судье, по определенным категориям дел существуют специальные сроки давности, установленные законодательством, регулирующие конкретные

правоотношения. Например, согласно ст. 392 ТК РФ работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права (за исключением дел о восстановлении на работе, рассматриваемых районными судами, где срок установлен в один месяц со дня вручения копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки). Срок давности по требованию работодателя о возмещении работником ущерба, причиненного организации, составляет один год со дня обнаружения причиненного вреда.

При возражении ответчика против иска и при отсутствии данных, указывающих на уважительность причины пропуска срока, мировой судья уже в предварительном судебном заседании вправе вынести решения об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу (ч. 6 ст. 152 ГПК РФ).

Судебное разбирательство по гражданским делам, отнесенным к ведению мирового судьи, подчинено общим правилам гражданского судопроизводства. Единственное, что относится к специфике деятельности мирового судьи, так это то, что во всех случаях он рассматривает дело единолично (ч. 3 ст. 3 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации»), а срок рассмотрения дела установлен в пределах месяца со дня принятия заявления к производству (ст. 154 ГПК РФ).

ГЛАВА 26

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений

Гражданское судопроизводство подразделяется на виды: исковое, особое, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, приказное и др.

Сущность названия данного вида гражданского судопроизводства состоит в том, что суды в порядке, предусмотренном для этого вида судопроизводства (гл. 23–26 ГПК), рассматривают и разрешают не только дела, возникающие из административных правоотношений, но и дела, возникающие из конституционных, налоговых и других правоотношений (жалобы на действия избирательных комиссий, на действия налоговых органов, жалобы на отказ в регистрации недвижимости и т.д.).

Новым названием этого вида судопроизводства в законе подчеркивается, с одной стороны, публичный характер правоотношений, являющихся объектом судебного исследования, с другой — участие в гражданском деле носителя властных полномочий (должностного лица, государственного служащего, органа государственной власти и местного самоуправления, органа общественного объединения).

Проблема защиты прав граждан против действий (бездействия) органов государства, в том числе законодательных, исполнительных органов, должностных лиц, существует во всех странах.

Государство, призванное охранять и защищать права своих граждан, в то же время в лице своих органов, должностных лиц, государственных служащих способно нарушать их права. Примером могут служить принимаемые неконституционные правовые нормы, ущемляющие права граждан или организаций, незаконные действия исполнительных органов, органов местного самоуправления, органов общественных объединений, отдельных должностных лиц.

При разделении властей на законодательную, исполнительную и судебную между этими властями все же существует определенная связь и взаимный контроль.

Судебный контроль возможен, в частности, за законностью нормативных правовых актов, за законностью действий должностных лиц, применяющих нормы права по отношению к гражданам, за соблюдением избирательных прав субъектов избирательного процесса при проведении выборов, референдумов.

Судебный порядок рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений, в научных источниках называют «**административной юстицией**»³¹¹.

Проблема существования в российском гражданском процессе «административной юстиции» как вида судопроизводства наряду с исковым всегда была дискуссионной темой.

Одни ученые полагали, что нет оснований для отграничения этого вида судопроизводства в отдельное от искового, другие — наоборот, доказывали и доказывают, что его необходимо сохранить как специфический вид производства, но в пределах единого гражданского процесса.

Потребность отдельного от искового правового регламента по делам, возникающим из публичных правоотношений, объяснялась традиционно несколькими обстоятельствами: 1) неравноправным положением участников (сторон) в регулятивных (конституционных, административных) и иных публичных правоотношениях, поскольку в них выступают, с одной стороны, орган государства, должностное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой — гражданин, организация, не имеющие таких полномочий; 2) специфической функцией суда при рассмотрении этих дел, состоящей не в разрешении спора о праве, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностью действий органов государства и организаций по отношению к гражданам, а в отдельных случаях — и к другим субъектам права. Исковое производство ориентировано на форму рассмотрения и разрешения споров прежде всего имущественного характера равных субъектов в регулятивных правоотношениях.

Указанными двумя причинами определяется и способ возбуждения дел данной категории — оспаривание путем подачи заявления, а не предъявление иска.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, в силу неравноправного положения субъектов в административных и иных публичных правоотношениях неприменимы некоторые категории искового производства, а именно: мировое соглашение, увеличение или уменьшение требований;

³¹¹ *Чечот Д.М.* Административная юстиция. М., 1973; *Рязановский В.А.* Единство процесса. М., 1996. С. 18–31.

исключается возможность предъявления в качестве способа защиты встречной жалобы, аналогичной встречному иску; усилена активность суда в собирании доказательств и его инициатива.

Публично-правовой характер отношений, подлежащих судебному рассмотрению, порождает специфику процессуального регулирования порядка рассмотрения и разрешения дел указанного вида судопроизводства: эти дела рассматриваются на основе применения норм искового производства, но с учетом действия специальных норм. Общие правила искового производства — принципы, письменная форма обращения в суд, поэтапное развитие процесса, возможность отказаться от продолжения процесса и прекратить производство по делу — применяются при рассмотрении дел, вытекающих из публичных правоотношений.

С учетом непосредственного действия ст. 46 Конституции РФ и другого принятого на ее основе федерального законодательства к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений относятся дела:

- по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных органов;
- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда, например, об обжаловании действий должностных лиц в связи с применением административного наказания³¹².

Порядок рассмотрения и разрешения всех дел, возникающих из публичных правоотношений, характеризуют специфические по сравнению с исковым порядком правила, отражающие повышенную активность суда и прокурора в процессе.

При рассмотрении и разрешении этих дел не применяются правила о заочном производстве. Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан доводами и основаниями заявленных требований.

При рассмотрении и разрешении публично-правовых требований суд может истребовать доказательства по своей инициативе, а обязанность по доказыванию возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт или лиц, которые приняли оспариваемое решение, или совершили действие (допустили бездействие).

Специфичны субъективные пределы законной силы судебного решения после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений. Лица, участвующие в деле, и **иные лица** не могут заявлять в суде идентичные требования (ст. 250 ГПК РФ).

§ 2. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

Длительное время судебная защита избирательных прав граждан, т.е. возможность рассмотрения и разрешения судами дел, возникающих из конституционных правоотношений, сводилась к обжалованию в суд неправильностей в списках избирателей и устранению неточностей с помощью судебного решения. В законе была предусмотрена возможность защиты только активного (права избирать), но не пассивного избирательного права (права быть избранным).

Впервые судебный порядок рассмотрения жалоб на неправильности в списках избирателей был предусмотрен Инструкцией Народного комиссариата юстиции СССР и утвержден СНК СССР 5 мая 1938 г. Установленный этой Инструкцией порядок подачи жалоб, рассмотрения и разрешения дел судами без изменений был перенесен в ГПК РСФСР 1964 г. Глава 23 ГПК РСФСР 1964 г. так и называлась: «Жалобы на неправильности в списках избирателей».

³¹² В настоящем учебнике проводится иная идея по сравнению с постановлениями Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации». Согласно п. 7 названного постановления ГПК РФ не определяет порядок производства по делам об административных правонарушениях. По мнению авторов учебника, общая глава 23 ГПК РФ распространяется и на порядок рассмотрения дел, возникающих из административных правоотношений, связанных с обжалованием примененных к гражданам административных наказаний.

В настоящее время в судебном порядке защищается как активное, так и пассивное избирательное право, весь комплекс избирательных прав, предусмотренных действующей избирательной системой России.

Содержание гл. 26 ГПК РФ (ст. 259–261) принципиально изменено и приведено в соответствие с нормами других федеральных законов, регламентирующих избирательный процесс.

Новые законы, фиксирующие избирательную систему и процесс проведения выборов и референдумов, расширили субъектный состав избирательного процесса, а следовательно, и судебной защиты.

Субъектами, участвующими в делах о защите избирательного права, могут быть избиратели (граждане), кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки, доверенные лица избирательных блоков, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума, наблюдатели, избирательные комиссии, органы государственной власти РФ, субъекты Федерации, местного самоуправления.

В гл. X Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права граждан на участие в референдуме Российской Федерации», принятого 22 мая 2002 г.³¹³ говорится об обжаловании любых нарушений избирательных прав граждан.

Для определения специфики рассмотрения и разрешения споров о защите избирательных прав проводится их классификация по различным основаниям³¹⁴.

В зависимости от характера подлежащего защите избирательного права они делятся на споры о защите активного и пассивного права.

По субъекту судебной защиты избирательные споры также подразделяются на две группы: а) о защите субъективных прав конкретных участников избирательного процесса — конкретного гражданина, избирательного объединения, блока, наблюдателя и т.д.; б) о защите неопределенного круга участников избирательного процесса, например при оспаривании нормативных правовых актов Центризбиркома.

В зависимости от стадии развития избирательного процесса споры делятся на возникающие на стадиях: а) формирования избирательных округов; б) составления списков избирателей; в) выдвижения и регистрации кандидатов в депутаты; г) проведения предвыборной агитации; д) проведения голосования и подсчета голосов; е) закрепления результатов голосования.

Порядок обращения в суд. Решения и действия (или бездействие) избирательных комиссий и их должностных лиц, нарушающие избирательные права, могут быть обжалованы в вышестоящую избирательную комиссию (соответственно уровню проводимых выборов) или в суд. Предварительное обращение в вышестоящие избирательные комиссии не является обязательным условием для обращения в суд. При этом вышестоящая избирательная комиссия вправе принять самостоятельное решение по жалобе.

В настоящее время в конституционном праве России, регулирующем избирательный процесс, отсутствует терминологическое единство относительно процессуальных средств обращения в суд за защитой избирательного права. Употребляются понятия «предложение об отмене решения о регистрации кандидата», «жалоба» (гл. X ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»).

Обращения в суд за защитой избирательного права, какими бы различными терминами они не обозначались в источниках регулятивного конституционного права, по своей правовой природе являются требованиями о защите права, возникающими из публичных правоотношений. Формой этих требований должно быть заявление в суд со всеми правовыми атрибутами, предусмотренными в ГПК для исковых заявлений (ст. 131 ГПК) и последствиями нарушения формы заявления (ст. 136 ГПК)³¹⁵.

Подсудность. Дела о защите избирательных прав участников избирательного процесса рассматриваются районными судами, краевыми, областными судами, судами городов федерального значения (Москвы и Санкт-Петербурга), судом автономной области, автономных округов, верховными судами республик и Верховным Судом Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации рассматривает дела об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации по подготовке и проведению референдума Российской Федерации, выборов Президента Российской Федерации и депутатов Федерального Собрания (за исключением решений, принимаемых по жалобам на решения и действия окружных избирательных комиссий).

Верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов Москвы и Санкт-Петербурга, суды автономной области и автономных округов рассматривают по первой инстанции дела об оспаривании решений

³¹³ Российская газета. 2002. 15 июня.

³¹⁴ См.: *Колушин Е.И.* Судебная защита избирательных прав граждан. М., 2005.

³¹⁵ В российской юридической литературе рассматривалась возможность квалификации такого типа обращений в суд, как «экстраординарных административных исков» (см.: *Рязановский В.А.* Единство процесса. С. 26, 30).

и действий (бездействия) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий.

Защита избирательных прав, связанных с оспариванием действий (бездействия) участковых избирательных комиссий, органов местного самоуправления, осуществляется районными судами.

Сроки подачи заявления, сроки обращения и рассмотрения заявлений. С заявлением в суд (ст. 259 ГПК РФ), учитывая правила подсудности, могут обратиться избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки, их доверенные лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и наблюдатели, а также прокурор, считающие, что решением или действием (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица нарушаются избирательные права или права на участие в референдуме.

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 объединением, а также иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдума, избирательной комиссией, комиссией по референдуму вправе обращаться избирательные комиссии всех уровней.

Сроки обращения в суд и рассмотрения заявления или жалобы взаимосвязаны с классификацией избирательных споров.

Заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известным о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме или избирательных прав и права на участие в референдуме заявителя.

Заявление на решение избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в течение десяти дней с момента принятия соответствующего решения избирательной комиссией, комиссией референдума.

Заявление избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, список которого зарегистрирован по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление на нарушение избирательных прав или права на участие в референдуме, имевшее место в период избирательной кампании, подготовки и проведения референдума, может быть подано в суд в течение года со дня опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Заявление на неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования немедленно.

Порядок рассмотрения заявления. Рассмотрение заявления проводится по общим правилам гражданского судопроизводства (искового производства) с некоторыми особенностями.

В Законе (ч. 3 ст. 260 ГПК РФ) зафиксировано, что заявление рассматривается с участием заявителя, представителя соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, прокурора.

Неявка этих лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела.

Имеются специальные нормы, регламентирующие производство по делам о расформировании избирательных комиссий, комиссий по проведению референдума. Эти дела рассматриваются судом в составе трех профессиональных судей и решение принимается не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, проведения референдума — не позднее чем через три дня со дня его подачи.

Заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в пятидневный срок со дня подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а поступившие в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — немедленно. В случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решение по заявлению принимается не позднее, чем в десятидневный срок со дня подачи заявления.

Решение относительно заявления избирательной комиссии и других субъектов избирательного процесса об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается судом не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Заявления на решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должны быть рассмотрены в течение двух месяцев со дня их подачи.

§ 3. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части

Правовая природа производства об оспаривании нормативных правовых актов. Нормативными правовыми актами называются акты, принятые компетентными органами, устанавливающие правила поведения неопределенного круга лиц. Акты, не обладающие этими признаками, имеют индивидуальное значение, их оспаривают при рассмотрении и разрешении исковых дел.

Нормативные правовые акты, опубликованные и зарегистрированные в установленном законом порядке, могут быть оспорены с точки зрения их законности, в судебном порядке двумя способами.

Опосредованно при рассмотрении и разрешении исковых дел, т.е. спора о праве между конкретными заинтересованными лицами (группами заинтересованных лиц), когда сторона просит применить, например, закон высшей юридической силы и не применять противоречащий ему другой нормативный правовой акт.

Непосредственно в порядке судопроизводства по делам, вытекающим из публичных правоотношений, когда заинтересованные лица (группа лиц), объединения граждан, организация, прокурор оспаривают в суде законность нормативного правового акта или его части безотносительно к конкретному субъекту права и к спору о защите субъективных прав лиц и просят признать акт или его часть недействующими.

Дела по оспариванию законности нормативных правовых актов во втором случае носят публично-правовой, а не частноправовой характер, затрагивают интересы неопределенного числа граждан (объединений граждан) и организаций, а также и правопорядка в целом.

При этом способе оспаривания законности нормативных правовых актов полностью или в части важно точно определять подведомственность и подсудность дел.

Оспаривание нормативных правовых актов федерального уровня, т.е. нормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы РФ, Правительства РФ с точки зрения соответствия Конституции Российской Федерации может быть осуществлено исключительно в Конституционном Суде Российской Федерации и по запросам строго определенных лиц и органов (ч. 2 ст. 125 Конституции РФ).

Оспаривание законности нормативных правовых актов федерального уровня, принятых иными органами (министерствами, ведомствами, комитетами), подсудно Верховному Суду Российской Федерации³¹⁶.

Оспаривание нормативных правовых актов, принятых в субъектах Федерации, осуществляется в краевых, областных судах, судах городов федерального значения, автономной области и автономных округов и верховных судах республик.

Частным случаем реализации конституционного права на судебное обжалование решений органов государственной власти является обращение прокурора в суд на предмет признания противоречащим закону нормативного правового акта или его части.

Прокурор или его заместитель приносит протест на противоречащий закону нормативный правовой акт в орган или должностному лицу, которые издали этот акт, либо обращается в суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством Российской Федерации.

Протест подлежит обязательному рассмотрению не позднее, чем в десятидневный срок с момента его поступления, а в случае принесения протеста на решение представительного (законодательного) органа субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления — на ближайшем заседании. При исключительных обстоятельствах, требующих немедленного устранения нарушения закона, прокурор вправе установить сокращенный срок рассмотрения протеста. О результатах рассмотрения протеста незамедлительно сообщается прокурору в письменной форме (ст. 23 Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации “О прокуратуре Российской Федерации”», принятого Государственной Думой 18 октября 1995 г.).

Следует согласиться с высказанным в юридической литературе мнением, что прокурор не вправе устанавливать сокращенный по сравнению с десятью днями срок рассмотрения его заявления в суде, поскольку сроки рассмотрения и разрешения дел установлены гражданским процессуальным законом. Властными полномочиями в процессуальных правоотношениях обладает судья (суд), и прокурор не вправе изменять нормы процессуального закона.

С учетом публичного характера рассматриваемых судом дел при рассмотрении заявлений о незаконности нормативного правового акта у суда имеются специфические функции.

По этим делам суд не устанавливает фактических обстоятельств дела, т.е. совокупности юридических фактов, необходимых для применения нормы права. Функция суда сводится к исследованию свойств нормативного правового акта, полномочий органа, издавшего акт, выяснению соответствия закрепленных в

³¹⁶ Оспаривание законности нормативных правовых актов экономического характера в ограниченных случаях, предусмотренных федеральным законом, проводится в арбитражных судах, например, оспаривание нормативных правовых актов, регулирующих налоговые отношения, либо устанавливающих тарифы на электроэнергию.

нормативном правовом акте норм Конституции РФ, федеральным законам, т.е. суд проводит правовую оценку акта.

Суд не связан доводами заявителя и его правовой позицией и проявляет инициативу в исследовании законности акта или его части.

Подсудность дел определяется уровнем обжалуемого акта. Заявления Генерального прокурора Российской Федерации или его заместителей, граждан, их объединений, организаций, оспаривающих нормативные правовые акты федерального значения, федеральных министерств и ведомств, подлежат рассмотрению в Верховном Суде Российской Федерации.

Заявления прокуроров субъектов Федерации, их заместителей, иных заинтересованных лиц, оспаривающих правовые акты органов государственной власти и должностных лиц субъектов Российской Федерации, рассматриваются и разрешаются соответственно краевыми, областными и приравненными к ним судами, т.е. судами субъектов Федерации.

В районных судах могут оспариваться нормативные правовые акты органов местного самоуправления и местной администрации.

Подача заявления. Гражданин, объединения граждан, организации, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются права и свободы, гарантированные Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и другими правовыми актами, а также прокурор в пределах своей компетенции вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части.

С аналогичным заявлением вправе обратиться в суд Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, законодательный (представительный) орган субъекта Российской Федерации, высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, глава муниципального образования (ст. 251 ГПК РФ).

Не подлежат рассмотрению в суде заявления об оспаривании нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена исключительно к компетенции Конституционного Суда Российской Федерации.

Подсудность определяется местом нахождения органа, принявшего оспариваемый нормативный правовой акт (ч. 4 ст. 251 ГПК РФ).

Заявление должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к исковым заявлениям (ст. 131 ГПК РФ) и содержать дополнительные данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, о его наименовании и дате принятия, указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью. К заявлению об оспаривании нормативного правового акта приобщается копия оспариваемого акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Подача заявления в суд не приостанавливает действия оспариваемого нормативного правового акта.

Отказ в принятии заявления. Судья отказывает в принятии заявления, если имеется вступившее в законную силу решение суда, которым проверена законность оспариваемого нормативного правового акта органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

Порядок рассмотрения заявления. О времени и месте судебного заседания извещаются заявитель, прокурор, руководитель органа, принявшего нормативный правовой акт, либо должностное лицо, их представители. В зависимости от обстоятельств дела неявка без уважительных причин надлежащим образом извещенных лиц не препятствует рассмотрению и разрешению дела по существу. Заявление рассматривается в течение месяца со дня его подачи.

Если при рассмотрении заявления о признании нормативного правового акта противоречащим закону будет установлено, что имеется спор о частном праве, подведомственный суду, заявление оставляется без рассмотрения.

Принцип состязательности гражданского процесса действует при разрешении данной категории дел своеобразно. Состязательная форма проявляется в последовательности выступлений заинтересованных лиц: первым выступает заявитель, представитель заявителя (заявителей), обосновывающий незаконность полностью и в части правового акта, затем — руководитель органа государственной власти, издавшего акт, или должностное лицо, их представители, обосновывающие правомерность акта. Судом исследуются в основном письменные доказательства, касающиеся не фактических обстоятельств дела, а правового статуса органа, издавшего оспариваемый акт, изучаются нормы законов по их текстам.

Отказ лица от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу. Признание требования органом, принявшим оспариваемый акт, для суда необязательно (ч. 3 ст. 252 ГПК РФ).

Нормативный правовой акт может быть признан судом противоречащим закону и недействующим, если он издан органом или должностным лицом с превышением компетенции или с другими нарушениями действующего законодательства (Конституции РФ, федеральных законов, решений представительных органов и т.д.).

Решение суда по делу. Резолютивная часть решения суда о признании нормативного правового акта противоречащим закону должна содержать вывод об удовлетворении либо отказе в удовлетворении рассмотренного заявления.

Установив, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, суд признает нормативный правовой акт недействующим полностью или в его части со дня его принятия или иного указанного судом времени.

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующим вступает в законную силу по общим правилам (ст. 209 ГПК РФ). Вступившее в законную силу решение влечет утрату силы этого нормативного правового акта или его части, а также других нормативных правовых актов, основанных на признанном недействующим нормативном правовом акте или воспроизводящем его содержание.

Такое решение суда или сообщение о решении после вступления его в законную силу публикуется в печатном издании, в котором был официально опубликован нормативный правовой акт.

Если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение доводится до сведения населения в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

Решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

Законная сила решения суда распространяется на неопределенный круг лиц. Это означает, что если законность нормативного акта или его части проверялась по заявлениям одних лиц и вынесено решение суда, то другие лица не могут обращаться в суд с аналогичным требованием.

Любое решение суда о признании незаконным полностью или в части нормативного правового акта может быть обжаловано в кассационном порядке.

§ 4. Производство по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих

В ст. 46 Конституции РФ записано, что решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

В Конституции нет ограничений для судебного обжалования и указано, что можно обжаловать не только действия, но и решения, а также бездействие. Уточнено название субъектов, чьи решения, действия (бездействие) могут быть обжалованы.

В соответствии с Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации “Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права граждан”», принятым Государственной Думой 15 ноября 1995 г., обжаловать в суд можно и решения, действия (бездействие) государственных служащих.

К действиям, подлежащим судебному оспариванию, относят коллегиальные и единоличные действия, в результате которых: 1) нарушены права или свободы гражданина; 2) созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод; 3) на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

Тенденция развития законодательства об обжаловании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц такова (ст. 46 Конституции РФ), что каждым последующим законом, принимаемым по данным правоотношениям, снимались определенные барьеры, препятствующие обращению в суд, и расширялась компетенция судов общей юрисдикции.

Например, в суд могут быть обжалованы: отказ в выдаче визы на выезд за границу; решение государственных органов или органов местного самоуправления об установлении ограничений на вывоз товаров за пределы административно-территориальной единицы, об установлении дополнительных пошлин и сборов. Так, сотрудник органов внутренних дел вправе обжаловать в суд наложенное на него дисциплинарное взыскание; суду подведомственны дела, связанные с обжалованием гражданином порядка и способа приватизации, в том числе и аукциона³¹⁷.

Решения полномочного органа о регистрации, о приобретении или прекращении гражданства РФ либо о принадлежности к гражданству РФ могут быть обжалованы в суд.

Могут быть обжалованы в суд отказ в приеме заявлений и ходатайств по вопросам гражданства, нарушение сроков рассмотрения заявлений и другие действия (бездействие), нарушающие порядок рассмотрения дел о гражданстве.

Граждане, права и законные интересы которых нарушены в связи с роспуском представительного органа местного самоуправления, отрешением главы муниципального образования от должности, вправе обжаловать

³¹⁷ БВС РФ. 1994. № 6. С. 2.

ропуск представительного органа местного самоуправления, отрешение главы муниципального образования от должности в соответствующий суд (верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, либо в Верховный Суд Российской Федерации) в течение десяти дней со дня официального опубликования закона, указа, постановления³¹⁸.

Подача заявления. Гражданин вправе оспорить в суде решение, действия (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если считает, что нарушены его права и свободы. Гражданин вправе обратиться непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему.

Подсудность заявлений. Заявление подается в суд с учетом правил родовой подсудности (ст. 24–27 ГПК). Законом предусмотрена альтернативная территориальная подсудность — заявление может быть подано гражданином в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, действия которого оспариваются.

Отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации в связи с тем, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в соответствующем суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения.

Заявление военнослужащего, оспаривающего решения, действия (бездействие) органа военного управления или командира (начальника) воинской части, подается в военный суд (ст. 254 ГПК).

Вышестоящие в порядке подчиненности государственный орган, общественная организация, должностное лицо обязаны рассмотреть заявление в месячный срок. Если гражданину в удовлетворении заявления отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с заявлением в суд.

Заявление может быть подано гражданином, права или свободы которого нарушены, или его представителем, а также по просьбе гражданина — надлежаче уполномоченным представителем общественной организации, трудового коллектива.

Имеется несколько специальных норм, создающих благоприятные условия гражданам для обращения в суд: а) гражданин может выбирать административную или судебную форму защиты прав и свобод; б) он определяет по своему усмотрению суд (альтернативная подсудность) для рассмотрения его заявления, за исключением случаев подачи заявления на действия органов военного управления и отказа в разрешении на выезд из РФ.

В военный суд могут быть обжалованы действия и решения лиц, не состоящих на военной службе, но правомочных по занимаемой в органах военного управления должности принимать решения, касающиеся прав и свобод военнослужащих. Граждане, уволенные с военной службы, вправе обжаловать действия и решения органов военного управления и воинских должностных лиц, нарушивших права и свободы во время прохождения ими военной службы, по своему усмотрению в суд общей юрисдикции (районный суд) или военный суд.

Избрание гражданином альтернативной формы защиты, т.е. обращение с заявлением в вышестоящий орган или к должностному лицу, не лишает его права обращения в суд, когда он не получил ответа в течение месяца или в удовлетворении заявления полностью или частично было отказано.

Заявление может быть подано как самим гражданином, так и его представителем, имеющим надлежащим образом оформленные полномочия в соответствии со ст. 53 ГПК.

Для обращения в суд устанавливается: три месяца со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его прав и свобод (ст. 256 ГПК РФ).

Пропуск трехмесячного срока обращения с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока обращения в суд выясняются в предварительном или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления (ч. 2 ст. 256 ГПК РФ).

Рассмотрение заявления. Заявление рассматривается судом в десятидневный срок с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействие) которых оспариваются.

Неявка в судебное заседание по неуважительной причине гражданина, руководителя государственного органа, должностного лица, действия которых оспариваются, или их представителей не служит препятствием к рассмотрению заявления.

В судебной практике возникают трудности рассмотрения и разрешения дел в случае, когда государственный орган, чьи действия обжалуются, ликвидированы, реорганизованы либо должностное лицо в прежней должности не работает.

³¹⁸ Статья 9 Закона Российской Федерации «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон “Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации”» от 7 июля 2000 г. // Российская газета. 2000. 8 авг. С. 5.

В данной ситуации суду необходимо принять меры к привлечению в дело правопреемников, к компетенции которых относится восстановление нарушенных прав и свобод.

Если к моменту рассмотрения жалобы должностное лицо, действия которого обжалуются, не работает в прежней должности, суд решает вопрос о привлечении к участию в деле соответствующего органа (организации), к компетенции которой относится восстановление нарушенных прав и свобод гражданина.

Решение суда и его реализация. Суд, признав заявление обоснованным, выносит решение об обязанности соответствующих органа государственной власти, должностного лица, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина и препятствие к осуществлению его прав и свобод.

Установив, что обжалуемые действия были совершены в соответствии с законом, в пределах полномочий органа государственной власти, должностного лица, права либо свободы гражданина не были нарушены, суд выносит решение об отказе в удовлетворении заявления.

Решение суда по заявлению направляется для устранения допущенных нарушений закона руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, действия которых были оспорены, либо вышестоящему в порядке подчиненности органу, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу.

Суду и гражданину должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения решения суда (ч. 3 ст. 258 ГПК РФ).

Решение суда по жалобе, вступившее в законную силу, обладает свойством общеобязательности, как и все другие судебные акты.

§ 5. Производство по обжалованию постановлений и решений по делам об административных правонарушениях

Необходимо отличать две правовые ситуации:

- когда судья единолично применяет административные наказания за административные правонарушения в случаях, предусмотренных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях³¹⁹, в виде возмездного изъятия орудия совершения или предмета административного нарушения (ст. 3.6 КоАП), конфискации оружия совершения или предмета административного правонарушения (ст. 3.7 КоАП), лишения физического лица, совершившего административное правонарушение, специального права (ст. 3.8 КоАП), административного ареста (ст. 3.9 КоАП), административного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства (ст. 3.10 КоАП), дисквалификации (ст. 3.11 КоАП);
- когда судья по нормам ГПК, устанавливающим общие правила гражданского судопроизводства, и специальными нормам Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях рассматривает дела по пересмотру постановлений и решений, принятых не судьей, а иными органами, должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях (ст. 23.2–23.61, а также гл. 30 КоАП). В этом случае производство по делам об административном правонарушении ведется по процессуальным нормам КоАП.

Гражданский процесс возникает тогда, когда иные органы (должностные лица), а не судьи согласно правилам о подведомственности дел об административных правонарушениях, рассмотрели дело и вынесли постановление о применении административного взыскания, и оно обжалуется в суде. В гл. 23 КоАП приведены названия более 60 органов государства, должностные лица которых имеют право рассматривать дела об административных правонарушениях и постановления (решения) которых можно обжаловать в суд для проверки их законности и пересмотра (гл. 30 КоАП).

Данный вид судопроизводства не был предусмотрен в ГПК 1923 г., а производство по делам, связанным с судебным обжалованием административных взысканий в виде штрафов, было регламентировано лишь в ГПК РСФСР 1964 г.

Процессуальный порядок рассмотрения и разрешения таких дел был необходим, поскольку судебное обжалование постановлений о наложении штрафа было предусмотрено в Указе Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1961 г. «О дальнейшем ограничении применения штрафов, налагаемых в административном

³¹⁹ Далее — КоАП (принят Государственной Думой 20 декабря 2001 г., введен в действие с 1 июня 2002 г. с последующими изменениями и дополнениями, см.: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5 от 24 марта 2005 г. «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» // Российская газета. 2005. 19 апр.).

порядке» и в ст. 21–25 Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 марта 1962 г. «О дальнейшем ограничении применения штрафов, налагаемых в административном порядке»³²⁰.

В настоящее время в новом ГПК применительно к обжалованию постановлений (решений) по делам об административных правонарушениях не предусмотрено специальной главы, как это имело место в ГПК РСФСР 1964 г. (гл. 24 ГПК РСФСР).

При рассмотрении и разрешении этих дел должны применяться правила, установленные в гл. 23 ГПК для всех категорий публично-правовых дел и специальные правила, установленные в гл. 30 КоАП.

Подача жалобы. В течение десяти дней со дня вручения или получения постановления по делу об административном правонарушении может быть подана жалоба в суд.

В случае пропуска десятидневного срока он может быть восстановлен судьей. Об отказе в восстановлении срока выносится определение.

Обратиться с жалобой в суд вправе не только лица, привлеченные к административной ответственности, но и потерпевший, законные представители, представители в лице адвоката при наличии полномочий, удостоверенных орденом юридического образования, другие представители при наличии доверенности (ст. 25.1–25.5 КоАП).

Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, обжалуется в районный суд по месту нахождения коллегиального органа; вынесенное должностным лицом — в районный суд по месту рассмотрения дела об административном правонарушении; вынесенное иным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации — в районный суд по месту рассмотрения дела об административном правонарушении.

Жалоба должна соответствовать требованиям ст. 131 ГПК и содержать сведения, необходимые для своевременного и правильного ее разрешения, а именно: фамилию, имя, отчество лица, обращающегося в суд, и его адрес; наименование органа (должностного лица), постановление которого обжалуется, а также место его нахождения; какое постановление обжалуется; дата его вынесения и вручения копии; обстоятельства, которыми гражданин обосновывает свое несогласие с постановлением; доказательства, подтверждающие доводы жалобы.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья, установив, что представленных доказательств недостаточно, вправе предложить той и другой стороне представить дополнительные доказательства. В случаях, когда представление доказательств затруднительно, судья по ходатайству лица, подавшего жалобу, или должностного лица истребует письменные либо вещественные доказательства, при необходимости назначает экспертизу и совершает иные действия (ст. 30.4 КоАП).

Рассмотрение жалобы. Жалоба рассматривается судом в 10-дневный срок (ст. 30.5 КоАП). Заявитель и государственный орган или должностное лицо извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не служит препятствием для разрешения дела.

При рассмотрении дела суд обязан проверить законность постановления государственного органа или должностного лица об административном наказании: был ли соблюден установленный порядок привлечения ответственного лица; совершил ли гражданин нарушение, за которое законодательством установлена административная ответственность; виновен ли он в совершении этого нарушения; учтены ли при определении наказания тяжесть совершенного правонарушения, личность виновного; не истекли ли сроки давности применения наказания.

Специфическими нормами, определяющими особенности рассмотрения дел являются: а) норма о сокращенном по сравнению с большинством исковых дел сроке, а именно десятидневном сроке рассмотрения жалобы; б) возможности рассмотрения дела в отсутствие надлежащим образом извещенных заявителя и должностного лица либо представителя органа, принявшего постановление об административном наказании.

Решение суда по жалобе. По результатам рассмотрения жалобы по постановлению об административном правонарушении районный суд имеет право вынести одно из следующих решений (ст. 30.7 КоАП):

- об оставлении постановления без изменения, а жалобы без удовлетворения;
- об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление;
- об отмене постановления и о прекращении производства по делу при малозначительности правонарушения, при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу (ст. 24.5 КоАП), а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление;
- об отмене постановления и о возвращении дела на новое рассмотрение в орган, должностному лицу, правомочным рассматривать дело (п. 4 ст. 30.7 КоАП);
- об отмене постановления и о направлении дела на рассмотрение по подведомственности, если будет установлено, что постановление вынесено неправомочным органом, должностным лицом.

Отмена постановления с направлением дела об административном правонарушении на новое рассмотрение в тот же орган (должностному лицу) возможна, если суд, рассматривая дело по жалобе потерпевшего, придет к выводу о мягкости примененного в отношении нарушителя административного наказания либо о

³²⁰ Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1962. № 9. Ст. 121.

необоснованности вынесения постановления о прекращении производства по делу, однако при условии, если не истекли сроки применения административного наказания.

Подробные разъяснения судам о применении норм КоАП, регламентирующих порядок обжалования решений по делам об административных правонарушениях, а также их пересмотра в порядке надзора даны в пп. 32–34 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5 от 24 марта 2005 г. «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»³²¹.

³²¹ Российская газета. 2005. 19 апр. С. 10.