

**МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ М.В. ЛОМОНОСОВА  
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ. КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА**

**ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС**

УЧЕБНИК ДЛЯ ВУЗОВ

5-е издание, переработанное и дополненное

**Под редакцией заслуженного деятеля науки РФ,  
заведующего кафедрой гражданского процесса  
юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова,  
доктора юридических наук, профессора  
М.К. ТРЕУШНИКОВА**

Рекомендовано Учебно-методическим объединением  
по юридическому образованию высших учебных заведений  
в качестве учебника для студентов высших учебных заведений,  
обучающихся по направлению "Юриспруденция"  
и специальности "Юриспруденция"

Коллектив авторов:

Аргунов В.В., канд. юрид. наук, доц. - гл. 29;  
Борисова Е.А., докт. юрид. наук, проф. - гл. 26, 30, 36, 38;  
Бочарова Н.С., канд. юрид. наук, доц. - гл. 12, 13;  
Воронов А.Ф., заслуженный юрист РФ, докт. юрид. наук, проф. - гл. 27, 28;  
Иванова С.А., канд. юрид. наук, проф. - гл. 7, 8, 10, 16;  
Кудрявцева Е.В., докт. юрид. наук, проф. - гл. 23, 24, 35, 39;  
Малешин Д.Я., докт. юрид. наук, проф. - гл. 18;  
Моисеев С.В., канд. юрид. наук, доц. - гл. 37;  
Молчанов В.В., докт. юрид. наук, проф. - гл. 2, 3, 14, 15;  
Пискарев И.К., заслуженный юрист РФ, канд. юрид. наук, доц. - гл. 9, 22, 25;  
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, 5, 6, 19;  
Шерстюк В.М., докт. юрид. наук, проф. - гл. 4, 17, 21, 31 - 34.

**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. Программа обучения является необходимым компонентом, определяющим лекционную, практическую (семинарскую) и самостоятельную формы работы преподавателей и студентов. Кроме тематики непосредственно по гражданскому процессу в программе предусмотрено изучение арбитражной, нотариальной и третейской форм защиты права.

Наука гражданского процессуального права, или 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 РФ (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 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <1> правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и данным Федеральным конституционным законом. Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных Законом о судебной системе, не допускается.

-----  
<1> Принят Государственной Думой РФ 23 октября 1996 г., введен в действие с 1 января 1997 г.

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

К **федеральным судам** относятся Конституционный Суд РФ, 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, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции, Высший Арбитражный Суд РФ, 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 РФ определяется Конституцией РФ и ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" <1>. Функционирование Конституционного Суда РФ изучается в науке конституционного права России.

-----  
<1> Принят Государственной Думой РФ 24 июня 1994 г.

Арбитражные суды России рассматривают и разрешают экономические споры между организациями или с участием граждан-предпринимателей и руководствуются Конституцией РФ, Арбитражным процессуальным кодексом РФ <1>.

-----  
<1> Принят Государственной Думой РФ 21 июня 2002 г.

Судебная власть в судах общей юрисдикции в настоящее время осуществляется посредством трех форм судопроизводства - гражданского, уголовного и административного.

В порядке гражданского судопроизводства в России в современный период ежегодно рассматриваются и разрешаются свыше 12 млн. гражданских дел: 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 гражданского 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, сколько из семейных, трудовых, социальных, жилищных, земельных, экологических и даже публичных правоотношений.

По словам известного российского ученого XIX в. Ю.С. Гамбарова, "гражданский процесс 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" <1>.

<1> Гражданский процесс: Курс лекций, читанных проф. Ю.С. Гамбаровым в 1894 - 1895 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.

**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, дает рекомендации по совершенствованию норм процессуального права.

**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 правовые явления.

**В содержание и систему учебной дисциплины гражданского процесса** кроме тематики гражданского судопроизводства 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.

Дисциплина "Гражданский процесс" изучается в течение двух семестров, т.е. учебного года.

В расписании на изучение гражданского процесса практически отводится четыре 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 и 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 39 глав, точно соответствующих темам учебной 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.

Эффективным методом познания правовых явлений выступает сравнение <1>.

<1> 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. СПб., 1876. Т. I. С. 2).

Преподавателю и студенту следует творчески с учетом метода сравнения подходить к использованию учебной литературы по гражданскому процессу различных научных коллективов. Учебники нельзя оценивать с точки зрения конкуренции, противопоставления одного другому. Наоборот, к учебникам, написанным разными авторскими 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 и 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, т.е. в степени научности.

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, желательно проводить сравнение учебного материала, изложенного в одноименных главах различных учебников и монографиях <1>.

-----  
<1> Взгляды ученых России XIX - XX веков по этим проблемам подробно представлены, см.: Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушников. М., 2005.

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 и др.

Существует вечный методико-педагогический вопрос: чему отдать предпочтение (приоритет) в обучении - изложению позитивного информационного материала о законодательстве (процессуальных нормах) <1> или изложению концептуальных проблем?

-----  
<1> В настоящем учебнике информационный материал о гражданском процессуальном законодательстве приводится на 15 мая 2013 г.

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 сформировать у будущего юриста правовое мировоззрение, верное представление об 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 оперируют гражданское процессуальное право и судебная практика.

## **ПРОГРАММА УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЫ "ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС"**

для студентов юридических вузов и факультетов,  
обучающихся по программе бакалавриата  
(144 часа)

Составитель - проф. М.К. Треушников

Специальность 02.11.00, направление 52.14.00

Утверждена на заседании кафедры гражданского процесса  
юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова  
14 февраля 2013 г.

Рекомендована Учебно-методическим объединением  
по юридическому образованию высших учебных заведений

в качестве учебника для студентов высших учебных заведений,  
обучающихся по направлению "Юриспруденция"  
и специальности "Юриспруденция" по программе бакалавриата

(Содержательная часть)

## **Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

### Тема 1. Предмет гражданского процессуального права

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

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.

### Тема 2. Источники гражданского процессуального права

Понятие источника гражданского процессуального права. Виды источников гражданского процессуального права. Общая характеристика ГПК РФ 2002 г. как источника гражданского процессуального права. 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)

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, разумность сроков судопроизводства.

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

### Тема 4. Гражданские процессуальные правоотношения

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.

Объект гражданских процессуальных правоотношений.

### Тема 5. Подведомственность гражданских дел

Понятие подведомственности. Подведомственность суду исковых дел. Отграничение подведомственности судов общей юрисдикции от 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

Понятие подсудности, ее отличие от подведомственности.

Виды подсудности. Родовая подсудность. Территориальная подсудность, ее виды. Соглашения сторон о подсудности. Порядок передачи дела из одного суда в другой суд. Последствия нарушения правил о подсудности дела.

## Тема 7. Стороны в гражданском процессе

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. Порядок вступления в процесс правопреемника и его правовое положение.

## Тема 8. Третьи лица в гражданском процессе

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.

## Тема 9. Участие прокурора в гражданском процессе

Участие прокурора 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

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

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

## Тема 12. Процессуальные сроки

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

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

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. Доказывание и доказательства

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.

Аудио-, видеозаписи как доказательства.

Обеспечение доказательств. Основания к обеспечению доказательств до предъявления иска.

Судебные поручения. Процессуальный порядок дачи и выполнения судебного поручения.

### Тема 16. Иск

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.

Обеспечение иска и отмена мер обеспечения иска.

### Тема 17. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел искового производства

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.

## **Раздел II. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

#### Тема 18. Возбуждение гражданского дела в суде по исковым делам

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

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

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

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

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



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. Отмена судебного приказа. Исполнение судебного приказа.

#### Тема 24. Заочное производство и заочное решение

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

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 рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок

Право на обращение в суд. Порядок подачи заявления и требования, предъявляемые законом к заявлению о присуждении компенсации. Принятие заявления, оставление его без движения и возвращение заявления. Срок рассмотрения дела, особенности рассмотрения заявления. Решение суда по делу.

#### Тема 27. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

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

Производство по делам о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении.

#### Тема 28. Рассмотрение гражданских дел в Дисциплинарном судебном присутствии

Подведомственность дел Дисциплинарному судебному присутствию.

Возбуждение и порядок рассмотрения дел в Дисциплинарном судебном присутствии.

Решение Дисциплинарного судебного присутствия.

#### Тема 29. Особое производство

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

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

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

Оспаривание нотариальных действий или отказа в их совершении. Порядок подачи заявления. 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 принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании.

Восстановление утраченного судебного производства.

### **Раздел III. ПРОВЕРКА И ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ**

Тема 30. Апелляционное производство по пересмотру решений и определений судов первой инстанции

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

Действия суда после получения апелляционной жалобы. Рассмотрение апелляционной жалобы. Полномочия суда апелляционной инстанции. Акты суда апелляционной инстанции.

Тема 31. Обжалование и проверка судебных постановлений, вступивших в законную силу, в кассационном порядке

Сущность и значение стадии кассационного обжалования. Право кассационного обжалования. Объект 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. Полномочия суда второй инстанции. Основания к отмене судебных актов.

Обжалование определений суда первой инстанции. Определение суда кассационной инстанции.

Тема 32. Обжалование и проверка судебных постановлений, вступивших в законную силу, в порядке надзора

Сущность и значение стадии пересмотра судебных постановлений в порядке 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. Передача дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции. Порядок рассмотрения дел судом надзорной инстанции. Полномочия суда надзорной инстанции. Пределы рассмотрения жалобы (представления). Основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора.

Тема 33. Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений и постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам

Пересмотр решений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам как стадия гражданского процесса.

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

Лица, имеющие право возбуждать процесс о пересмотре дела по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Суды, пересматривающие дело по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

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

#### **Раздел IV. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ И АКТОВ ИНЫХ ОРГАНОВ**

##### **Тема 34. Исполнение судебных актов и актов иных органов**

Место норм, регулирующих исполнительное производство, в системе российского права.

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. Возбуждение исполнительного производства. Давность для предъявления исполнительных документов к принудительному исполнению. Перерыв и приостановление давности. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к исполнению.

Общие правила исполнения. Назначение срока для добровольного исполнения. Время производства исполнительных действий.

Приостановление и прекращение исполнительного производства. Возвращение исполнительного документа взыскателю.

Обращение взыскания на имущество должника. Обращение взыскания на заработную плату и иные виды доходов должника.

Исполнение исполнительных документов по спорам неимущественного характера.

Защита прав субъектов исполнительного производства.

#### **Раздел V. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ОРГАНИЗАЦИЙ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ**

Тема 35. Гражданские процессуальные права иностранных граждан и лиц без гражданства. Иск к иностранным государствам. Судебные поручения и решения иностранных судов. Международные договоры

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 36. 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 37. Основы знаний об арбитражном процессе**

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. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

### Тема 38. Нотариальная форма защиты и охраны права

Основные источники законодательства о нотариате.

Понятие нотариата и его задачи. Компетенция нотариальных органов.

Основные правила совершения нотариальных действий (место, сроки, отложение и postponement, 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 39. Третейское производство

Третейский суд. Значение третейского разрешения гражданско-правовых споров.

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

#### Учебники

---

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (2-е издание, переработанное и дополненное).

---

Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2013.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Арбитражный процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (3-е издание, исправленное и дополненное).

---

Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2011.

Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2012.

#### Учебные и иные пособия

Боннер А.Т. Неисковые производства в гражданском процессе. М., 2010.

Борисова Е.А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М., 2008.

Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.

Путь к закону (исходные документы, пояснительные записки, материалы конференций, варианты проекта ГПК, новый ГПК РФ) / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2004.

## 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 цивилизована <1>.

---

<1> См.: Жуйков В.М. Права человека и власть закона. М., 1995. С. 6.

К судам общей юрисдикции относятся Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, 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 государственной деятельности. Оно призвано защищать права и законные интересы не только отдельных субъектов права, но и всю существующую в стране систему общественных отношений <1>.

---

<1> См.: Боннер А.Т. Правосудие как вид государственной деятельности. М., 1973. С. 3.

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

Под гражданскими делами понимаются дела, возникающие из широкого спектра правоотношений - конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, жилищных, семейных и т.д. 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 или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК РФ).

## § 2. Гражданская процессуальная форма

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.

По мнению российского ученого профессора Е.А. Нефедьева, сущность гражданского процесса состоит в нормированной законом деятельности его субъектов <1>.

-----  
<1> Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушников. М., 2005. С. 94.

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.

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 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;
- решение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд.

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 право <1>.

<1> 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.

Гражданское процессуальное право есть отрасль права, включающая совокупность расположенных в определенной системе процессуальных норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между судом и участниками процесса при отправлении правосудия по гражданским делам <1>.

<1> О системе гражданского процессуального права см: Шерстюк В.М. Система советского гражданского процессуального права. М., 1989.

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 вызову 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 по осуществлению правосудия, протекающей в определенной процессуальной форме, являются конкретные гражданские дела. Предметом гражданского 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 судебной, но и иными формами. 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 права <1>. Изложенная концепция вызвала возражения <2>. 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 и методы.

<1> См.: Зейдер Н.Б. Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. 1962. № 3. С. 81; Жеруолис И.А. Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 6; Щеглов В.Н. Советское гражданское процессуальное право. Томск, 1976. С. 8.

<2> См.: Мельников А.А. Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 81.

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 общества.

#### § 4. Виды гражданского судопроизводства и стадии гражданского процесса

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 (п. п. 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.

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. 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 РФ); производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (гл. 45 ГПК РФ).

**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 - **подготовка 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)**.

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 и определения иных судов обжалуются в апелляционном порядке в коллегиями 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 возникают стадии гражданского процесса **по пересмотру решений, определений и постановлений суда в кассационном или надзорном порядке**.

В законе предусмотрена и другая стадия процесса - **пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу**. Эта стадия встречается на практике относительно редко, 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.

Завершающая стадия гражданского процесса - 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 ФЗ "Об исполнительном производстве", принятым Государственной Думой РФ 14 сентября 2007 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 "Общие положения" ГПК РФ. 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 РФ, подготовка дел к судебному разбирательству - гл. 14 ГПК РФ), для других видов судопроизводства правила, установленные для дел искового характера, считаются 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 РФ).

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 РФ предусмотрено обязательное участие прокурора в разбирательстве дел. Конкретизация названного общего правила содержится в ряде других норм (ст. 273 ГПК РФ).

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 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 жизни <1>.

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

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" <1>. Таким аппаратом принуждения во многих случаях жизни выступает суд.

<1> Ленин В.И. Полн. собр. соч. Т. 33. С. 99.

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, предreshают 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.

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 принципы <1>.

<1> 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 В.А. 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 от гражданского и приобрели самостоятельность. В гражданском и уголовном процессах при наличии общих целей правосудия, существовании аналогичных институтов настолько много различий, что они не позволяют ни с научной, ни с практической точек зрения рассматривать все виды процесса в рамках единого судебного права.

Гражданское процессуальное право тесно связано 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 есть 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 ГПК РФ, то деятельность арбитражных судов регулируется специальными правовыми актами, устанавливающими порядок рассмотрения споров в арбитражных судах, прежде всего АПК РФ.

## **Глава 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

### **§ 1. Понятие источников гражданского процессуального права**

В науке гражданского процессуального права проблема источников исследовалась такими учеными, как С.Н. Абрамов, М.Г. Авдюков, А.Т. Боннер, В.П. Воложанин, М.А. Гурвич, П.П. Гуреев, А.А. Добровольский, П.Ф. Елисейкин, В.М. Жуйков, Н.Б. Зейдер, А.Ф. Клейнман, К.И. Комиссаров, Н.М. Кострова, Р.Ф. Каллистратова, А.А. Мельников, В.М. Семенов, В.С. Тадевосян, Я.Ф. Фархтдинов, Н.А. Чечина, М.С. Шакарян, В.М. Шерстюк, В.Н. Щеглов, М.К. Юков и др.

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 прецедент <1>.

<1> 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.

Нормативный юридический акт - это официальный документ, закрепляющий правотворческое решение компетентного органа и содержащий юридические нормы. 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 нашло отражение в ч. 1 ст. 1 ГПК РФ, содержащей указание на то, что порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, федеральными конституционными и федеральными законами.

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 РФ). 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. Вопрос о судебной практике как источнике права давно является предметом дискуссии в процессуальной науке. С формально-юридических позиций судебная практика не может рассматриваться как источник гражданского процессуального права.

Однако исключительная важность данной области правоприменительной деятельности диктует необходимость более подробного рассмотрения этой проблемы в настоящей главе.

## § 2. Законодательство 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, ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", Гражданским процессуальным кодексом РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, порядок гражданского судопроизводства у мировых судьи - Федеральным законом "О мировых судьях в Российской Федерации" (ч. 1 ст. 1 ГПК РФ).

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, процессуальными, например, такими, как ГПК РФ, 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 РФ), целесообразно рассмотреть вопросы, касающиеся указанных договоров, в составе законодательства о судопроизводстве.

**Конституция Российской Федерации.** Конституцией РФ провозглашаются основные принципы судопроизводства в Российской Федерации. Так, в ст. 19 закреплён принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом, в ст. 120 - принцип независимости судей и подчинение 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 Российской Федерации (ч. 1 ст. 15). Это означает, что все конституционные нормы имеют верховенство над законами и подзаконными актами, в силу чего суды при разбирательстве дел должны непосредственно руководствоваться Конституцией РФ.

Суд, разрешая дело, применяет непосредственно Конституцию РФ:

1) когда закреплённые нормой Конституции РФ 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;

2) когда суд придет к выводу, что федеральный закон, принятый после вступления в силу Конституции РФ, находится в противоречии с соответствующими ее положениями;

3) 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 <1>.

-----  
<1> Пункт 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" (с изм. от 6 февраля 2007 г.) (БВС РФ. 1996. N 2; 2007. N 5).

**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 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. <1>. К Конвенции 1954 г. Советский Союз присоединился в 1967 г., а к Конвенциям 1965 и 1970 гг. Россия присоединилась в 2001 г. В Гагских конвенциях участвует 41 государство.

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2000. N 10 (Специальное приложение).

В этих международных документах содержится целый ряд положений, которые являются для российского процессуального права новшеством. Например, в соответствии со 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. 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 обращении к российскому суду должен оговорить возможность отказа от дачи показаний. Кроме названных, в Гаагских конвенциях содержится еще целый ряд новых положений для российского законодательства.

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 изм. от 28 марта 1997 г.) предусматривает оказание правовой помощи путем выполнения процессуальных действий, в частности, составления и пересылки документов, опроса сторон, допроса свидетелей, проведения экспертизы, признания и исполнения судебных решений по гражданским делам и т.д. <1>. Конвенцией регулируются и другие процессуальные отношения, в частности, касающиеся подсудности споров. Так, если в деле участвуют несколько ответчиков, имеющих местожительство на территории разных государств, спор рассматривается по месту жительства (местонахождению) любого ответчика по выбору истца. Иски к юридическим лицам предъявляются в суды Договаривающейся Стороны, на территории которой находится орган управления юридического лица, его представительство или филиал.

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 1994. N 2.

Процессуальные нормы содержатся и в двусторонних международных договорах о правовой помощи. Такие договоры заключены Россией со многими государствами (Австрией, Аргентиной, Бельгией, Болгарией, Венгрией, Вьетнамом, Германией, Грецией, Египтом, Италией, Испанией, Кубой, Монголией, Польшей, Тунисом, Францией, Финляндией, Чехией и др.).

Под правовой помощью понимается выполнение процессуальных действий, в том числе передача доказательств, опрос сторон, допрос свидетелей, экспертов и других лиц, признание и приведение в исполнение судебных решений по гражданским делам и т.д. Следует отметить, что в договорах с различными государствами существуют некоторые особенности совершения процессуальных действий. Например, российские суды направляют судебные поручения в компетентные органы Австрии, Алжира, Бельгии, Германии, Франции и некоторых других стран не позднее чем за шесть месяцев до дня рассмотрения дела, а Албании, Болгарии, Испании и других - не позднее чем за четыре месяца.

В соответствии с международными соглашениями 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; невступление в законную силу решения по законодательству государства, на территории которого оно вынесено; наличие вступившего в законную силу решения российского суда, которое вынесено по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям; 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 применяется и внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений данного международного договора <1>.

-----  
<1> Пункт 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" // СПС "КонсультантПлюс".

**Федеральные конституционные законы.** В соответствии с ч. 1 ст. 1 ГПК РФ федеральным конституционным законом, определяющим порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции, является ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <1>. Отношения в области гражданского судопроизводства регулируются и ФКЗ "О судах общей юрисдикции в Российской Федерации" <2>.

-----  
<1> СЗ РФ. 1997. N 1. С. 1.

<2> СЗ РФ. 2011. N 7. Ст. 898.

Согласно закону в систему судов общей юрисдикции входят военные суды, поэтому к источникам

гражданского процессуального права относится ФКЗ "О военных судах в Российской Федерации" <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 1999. N 26. Ст. 3170.

Отдельные процессуальные нормы содержатся и в других федеральных конституционных законах. Например, в ФКЗ "О военном положении" <1> и ФКЗ "О чрезвычайном положении" <2> определяются правила подсудности при введении военного и чрезвычайного положений в стране.

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 23. Ст. 375.  
<2> СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2277.

**Гражданский процессуальный кодекс РФ.** Центральным актом гражданского процессуального законодательства является Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, вступивший в действие с 1 февраля 2003 г.

ГПК РФ, сохранив все оправдавшие себя на практике институты и правовые нормы, ориентирован на совершенствование порядка рассмотрения и разрешения дел, для того чтобы обеспечить дополнительные гарантии защиты прав граждан. Он содержит новые нормативные положения и модернизированные ранее существовавшие процессуальные нормы.

В Кодексе существенно изменились положения, касающиеся состава суда. Исключен институт народных заседателей. По общему правилу предусмотрено единоличное рассмотрение дел в суде первой инстанции и только в случаях, предусмотренных федеральным законом, - коллегиальное 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 РФ). При этом сохранено положение, в соответствии с которым, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

По сравнению с предшествующим законодательством заметно изменена роль прокуратуры в гражданском процессе. Прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований и неопределенного круга лиц. По общему правилу заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может самостоятельно обратиться в суд. Хотя законом предусматриваются исключения из этого общего правила, прокурор имеет право вступать в процесс и давать заключение по делу лишь в случаях, предусмотренных Кодексом (ст. 45 ГПК РФ) и другими федеральными законами.

В ГПК РФ определен круг лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, а также изменен и расширен перечень лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетелей (ст. 69 ГПК РФ). Новеллой является и законодательное закрепление проведения комплексной и комиссионной экспертизы при рассмотрении гражданских дел (ст. ст. 82, 83 ГПК РФ). 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 ГПК РФ).

Закон дополнен положениями, определяющими основания возвращения судам поданных исковых заявлений (ст. 135 ГПК РФ), апелляционных, кассационных, надзорных жалоб, представлений прокурора (ст. ст. 324, 379.1, 391.4 ГПК РФ).

Кодекс установил новые сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. 154 ГПК РФ).

Глава 14 ГПК РФ, регламентирующая стадию подготовки дела к судебному разбирательству, содержит новое положение о проведении предварительного судебного заседания (ст. 152 ГПК РФ).

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

Ряд существенных нововведений касаются производства в судах апелляционной (гл. 39 ГПК РФ), кассационной (гл. 41 ГПК РФ) и надзорной инстанции (гл. 41.1 ГПК РФ).

В ГПК РФ введен новый раздел о производстве по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (разд. VI ГПК РФ), а также содержатся еще ряд новелл.

Кодекс постоянно совершенствуется. За время действия в него внесено значительное число дополнений и изменений.

**Законодательство о порядке гражданского судопроизводства у мирового судьи.** Мировые судьи в Российской Федерации являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему РФ.

Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей

устанавливаются ФЗ "О судебной системе Российской Федерации", ГПК РФ, 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.

Федеральный закон "О мировых судьях в Российской Федерации" определяет требования, предъявляемые к мировому судье, порядок назначения (избрания) на должность, срок полномочий и компетенцию мирового судьи, прекращение и приостановление его полномочий и др. <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 1998. N 51. Ст. 6270.

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 (ст. 4 ФЗ). Таким законом является ФЗ "Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации" <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2000. N 1. Ст. 1.

Судебные участки и должности мировых судей создаются и упраздняются законами субъектов РФ. Законами субъектов РФ также регламентируются отношения в сфере организационно-правового, кадрового и материально-технического обеспечения деятельности мировых судей. В качестве примеров можно назвать Закон г. Москвы "О мировых судьях в городе Москве" <1>, Закон г. Москвы "О создании судебных участков и должностей мировых судей в городе Москве" <2>.

-----  
<1> Ведомости Московской Городской Думы. 2000. N 7.  
<2> Ведомости Московской Городской Думы. 2003. N 10.

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.

**Иные федеральные законы.** Существует значительное число федеральных законов, которые могут быть отнесены к источникам процессуального права. Например, ФЗ "Об исполнительном производстве" <1>, ФЗ "О судебных приставах" <2>, определяющие условия и порядок принудительного исполнения судебных актов, ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" <3> и др.

-----  
<1> СЗ РФ. 2007. N 41. Ст. 4849.  
<2> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3590.  
<3> СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. I). Ст. 6217.

В законах материально-правового характера содержатся процессуальные нормы, которые регулируют отношения, связанные с подведомственностью дел судам общей юрисдикции, распределением обязанностей по доказыванию, допустимостью доказательств и т.д. Это, например, Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ, Закон РФ "О защите прав потребителей" и др.

Положения всех федеральных законов могут применяться в гражданском судопроизводстве только в части, не противоречащей ГПК РФ.

**Постановления Конституционного Суда РФ.** В науке вопрос о юридической природе постановлений Конституционного Суда РФ является дискуссионным. Эти постановления не являются законами, но их правовой статус по отношению к действующему законодательству дает основание рассматривать такие акты применительно к проблеме источников гражданского процессуального права.

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ и ст. 4 ФЗ "О судебной системе Российской Федерации" Конституционный Суд РФ входит в судебную систему России. Он осуществляет свою деятельность в соответствии с ФЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" <1>. Основная функция Конституционного Суда РФ - конституционный контроль за соответствием нормативных актов Конституции РФ путем разрешения дел в порядке конституционного судопроизводства. Нормативные акты или отдельные их положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; международные договоры, не соответствующие 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.



<1> СЗ РФ. 1994. N 13. Ст. 1447.

Конституционный Суд РФ не создает новых норм права, однако в компетенцию этого судебного органа входит "изъятие" того или иного нормативного акта или его отдельных положений, в том числе процессуальных, из области правоприменения <1>. 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 положение об отмене нормы, не соответствующей Конституции РФ. Что важно, неконституционное нормативное предписание прекращает действие именно с момента принятия об этом постановления Конституционным Судом РФ, а не с момента его отмены компетентным государственным органом или должностным лицом.

-----  
<1> См., например: Постановление Конституционного Суда РФ от 18 июля 2003 г. N 13-П // СЗ РФ. 2003. N 30. Ст. 3101.

Приведенные обстоятельства свидетельствуют об особом правовом статусе постановлений Конституционного Суда РФ, что позволяет рассматривать их в качестве специфических источников гражданского процессуального права.

### § 3. 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 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 непризнания 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 прецедентной <1>.

-----  
<1> См., например: Лебедев В.М. Судебная практика и развитие законодательства // Законодательство России в XXI веке: По материалам научно-практической конференции. М., 2002. С. 43.

Судебный прецедент, как уже отмечалось, явление, нехарактерное для отечественной правовой системы в ее историческом развитии и современном состоянии. Например, один из первых русских ученых-процессуалистов профессор К. Малышев в "Курсе гражданского судопроизводства" (1874), говоря о нормах гражданского судопроизводства, писал, что "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 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" <1>.

-----  
<1> Малышев К.И. Курс гражданского судопроизводства. СПб., 1874. Т. 1. С. 67, 68.

Однако нельзя не сказать о том, что в современной науке гражданского процессуального права выдвигаются предложения о признании права судебных прецедентов. По мнению некоторых авторов, в России существуют потребность и возможность перехода к праву судебных прецедентов, под которыми

понимаются (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 <1>.

<1> См., например: Жуйков В.М. Роль разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации в обеспечении единства судебной практики и защиты прав человека // Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам. М., 1999. С. 15.

Эта позиция имеет и своих противников. Но, как бы то ни было, право судебных прецедентов в настоящее время не имеет юридического закрепления и является только предметом научных дискуссий.

Надо заметить, что споры о правовом значении актов высших судебных органов, связанных с толкованием и применением закона, имеют давнюю историю. Эта проблема активно обсуждалась еще в конце XIX - начале XX в. <1>.

<1> См., например: Grimm Д. К вопросу о понятии и источнике обязательности юридических норм // Журнал Министерства юстиции (июль 1896 г.). СПб., 1896; Хвостов В.М. Общая теория права. СПб.; М.; Варшава, 1914; и др.

Так, Л.И. Петражицкий, 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" <1>.

<1> Цит. по: Петражицкий Л.И. Теория права и государства. СПб., 2000. (Серия "Классики истории и философии права".) С. 452.

Для преодоления видимых затруднений в определении юридического статуса разъяснений высших судебных инстанций ученые предлагали различные правовые конструкции, с помощью которых, по их мнению, можно было бы адекватно решить эту проблему.

Например, Е.В. Васьковский судебную практику рассматривал как вспомогательный источник процессуального права вследствие того, "что сенат признает за своими разъяснениями, даваемыми при разрешении дела в кассационном порядке, обязательное значение для всех подведомственных ему судебных учреждений" <1>. Иногда положения, содержащиеся в разъяснениях вышестоящих судов, называют интерпретационными нормами, обязательность которых носит не формальный характер, а фактический (логический) <2>.

<1> Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 14.

<2> См.: Черданцев А.Ф. Правовое регулирование и конкретизация права: Сборник научных трудов. Вып. 30. Свердловск, 1974. С. 33 - 34.

Перед современными юристами стоят те же вопросы, что и перед их предшественниками.

Ранее действующее законодательство наделяло Верховный Суд правом давать **руководящие** разъяснения судам по вопросам применения законодательства (ст. 56 Закона "О судостроительстве РСФСР"). Конституция РФ 1993 г. сохранила полномочия Верховного Суда по даче разъяснений, касающихся вопросов судебной практики, однако термин "руководящие" в тексте Конституции РФ отсутствует. Наряду с этим в ГПК РФ содержится положение, в соответствии с которым указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело (ч. 3 ст. 390 ГПК РФ). Нормативные установления вызвали научную полемику относительно обязательности разъяснений, содержащихся в постановлениях, для нижестоящих судов, что связывается с проблемой отнесения данных актов к источникам права.

Однако применительно к вопросу об источниках процессуального права 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 соответствующие постановления к источникам права.

По своей сути постановления имеют различную направленность. В них разъясняются положения ГПК РФ и других законов, раскрывается содержание отдельных правовых норм; преодолеваются

пробелы в правовом регулировании при помощи аналогии закона или права; обобщается и анализируется судебная практика.

В целом аргументация авторов, признающих за постановлениями Пленума Верховного Суда РФ силу источника гражданского процессуального права, состоит в том, что эти акты имеют нормативный характер, подлежат неоднократному применению и принудительному осуществлению, а также преодолевают пробелы в правовом регулировании <1>.

-----  
<1> См., например: Жуйков В.М. Указ. соч. С. 5 - 23.

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 возникающих отношений конкретной нормой ГПК РФ или иного источника процессуального права.

Преодоление пробелов в гражданском процессуальном праве возможно путем применения аналогии закона или аналогии права. В соответствии с ч. 4 ст. 1 ГПК РФ 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).

В юридической литературе высказывается суждение о том, что пробелы в праве всегда были, есть и будут даже в самых стабильных законодательных системах, поскольку объективно невозможно предусмотреть все, что требует правового регулирования. Существование в современном законодательстве России большого количества пробелов вызвано кардинальными изменениями правовой системы, сложностью законодательного процесса, бессистемностью законотворческой деятельности и многими другими причинами. Судебная практика, по мнению авторов, в таких условиях довольно часто становится источником права. Суды просто вынуждены на основе аналогии закона или аналогии права выработать процедуры рассмотрения некоторых категорий дел <1>. Точка зрения о том, что путем применения аналогии создаются новые правовые нормы, высказывалась и ранее в процессуальной литературе <2>.

-----  
<1> См.: Жуйков В.М. Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 71, 72.

<2> См.: Лазарев В.В. Пробелы в праве и пути их устранения. М., 1974. С. 172, 173.

Противники отнесения судебной практики к числу источников процессуального права полагают, что судебное нормотворчество противоречит принципу законности и не соответствует действительному назначению судебных органов. По их мнению, руководящие разъяснения высшей судебной инстанции, касающиеся 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 <1>.

-----  
<1> См., например: Боннер А.Т. Источники советского гражданского процессуального права. М., 1977. С. 19.

Такая позиция наиболее точно отражает и юридический, и фактический статус судебной практики в отечественной правовой системе.

С формальной 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 гражданском процессуальном праве посредством применения аналогии закона или права судебная практика становится источником права, недостаточно обоснованное.

Давая разъяснения относительно использования аналогии закона в той или иной правовой ситуации, высшая судебная инстанция устанавливает наличие соответствующей правовой нормы, толкует ее содержание с целью определения пригодности для разрешения возникающих процессуальных отношений и устанавливает порядок ее применения. При этом не создается новое нормативное предписание, а лишь расширяется сфера применения уже существующей юридической нормы.

Равным образом не создается новая норма и при применении аналогии права. При необходимости использовать аналогию права, а значит, действовать исходя из принципов осуществления правосудия в

Российской Федерации, суд путем толкования содержания этих принципов устанавливает возможность их применения в данной правовой ситуации. Но принципы правосудия - это правовые принципы, т.е. основополагающие идеи, нашедшие закрепление в юридических нормах. Следовательно, и в этом случае высшая судебная инстанция, по сути, дает толкование правовых норм.

Обобщая сказанное, можно сделать вывод о том, что положения, содержащиеся в соответствующих постановлениях, не являясь источниками права, конкретизируют, разъясняют действующие правовые нормы, тем самым оказывая регулирующее воздействие на правоприменительную деятельность.

Значение судебной практики 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.

#### § 4. Действие 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. Согласно данному конституционному положению суд при рассмотрении и разрешении гражданских дел не вправе применять нормы права, содержащиеся в неопубликованных законодательных 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" <1>. Официальным опубликованием федеральных конституционных законов, федеральных законов, в том числе составляющих законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции, считается первая публикация их полных текстов в "Парламентской газете", либо "Российской газете", либо в Собрании законодательства Российской Федерации.

-----  
<1> СЗ РФ. 1994. N 8. Ст. 801.

Дата вступления нормативного акта в силу может определяться несколькими способами:

- 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.

По общему правилу федеральные конституционные законы, 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 силу.

В ряде случаев принимается специальный закон о порядке введения закона в действие. Например, особый порядок введения в действие ГПК РФ был установлен ФЗ "О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" <1>. Согласно указанному Закону Кодекс вводился в действие с 1 февраля 2003 г., за исключением гл. 34, 35, 36, которые начали действовать с 1 июля 2003 г.

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4531.

**Действие законодательства во времени.** Законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции, являясь федеральным, вступает в силу одновременно на всей территории России.

Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами, действующими во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения судебных постановлений (судебных приказов, решений, определений суда), постановлений других органов (ч. 3 ст. 1 ГПК РФ).

**Действие 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 Российской Федерации.

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.

## § 5. 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 типа: регулятивные; охранительные; обобщающие.

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

Существуют следующие виды регулятивных норм:

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

**Управомочивающие нормы** определяют права субъектов процесса. В частности, согласно 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.

**Обязывающие нормы** предусматривают обязанности участников процесса. Характерным примером таких предписаний является положение, содержащееся в ч. 1 ст. 70 ГПК РФ, в соответствии с которым лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано явиться в суд и дать правдивые показания.

**Запрещающие нормы** устанавливают запрет на совершение определенных действий. Например, закон запрещает при нарушении простой письменной формы сделки ссылаться на свидетельские показания в подтверждение сделки и ее условий (ст. 162 ГК РФ).

**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 нормы подразделяются на три вида:

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

**Общие нормы** направлены на фиксирование в обобщенном виде особенностей регулируемых отношений. Примером может служить положение, содержащееся в ст. 2 ГПК РФ: "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 принципы, лежащие в основе правового регулирования отношений в определенной области.

В ГПК РФ указание на правовые принципы содержится в целом ряде норм. В частности, в ст. 6 ГПК РФ - принцип равенства граждан перед законом и судом; ст. 7 ГПК РФ - принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел; ст. 8 ГПК РФ - принцип независимости судей при осуществлении правосудия; ст. 10 ГПК РФ - принцип гласности судебного разбирательства; ст. 12 ГПК РФ - принципы состязательности и равноправия сторон и т.д.

**Дефинитивные нормы** определяют в обобщенном виде признаки определенных правовых категорий. Так, в ст. 55 ГПК РФ содержится 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 степени конкретизации предписаний правовые нормы подразделяются на **абсолютно определенные** и **относительно определенные**.

**Абсолютно определенные нормы** - предписания, в которых исчерпывающе формулируются условия их действия, права и обязанности участников процесса. Например, норма, содержащаяся в ст. 57 ГПК РФ, 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** - предписания, которые не содержат исчерпывающих указаний об условиях действия, правах и обязанностях участников процесса. В рамках относительно определенных норм выделяются:

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

**Ситуационные нормы** предусматривают 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** предоставляют возможность выбора участниками процесса одного или нескольких точно обозначенных в законе вариантов действий. Например, 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 РФ).

**Факультативные нормы** устанавливают наряду с основным вариантом и дополнительный вариант действий. Так, по общему правилу, доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Вместе с тем в случае, если представление необходимых доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству оказывает содействие в собирании и истребовании доказательств (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ).

В зависимости от характера регулирования отношений, возникающих в связи с рассмотрением и разрешением гражданских дел, нормы подразделяются на **императивные** и **диспозитивные**.

**Императивные** - нормы, содержащие категорические предписания, не допускающие иных вариантов поведения 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 РФ).

**Диспозитивные** - нормы, непосредственно не предопределяющие поведение субъектов процесса и позволяющие им действовать по собственному усмотрению. Например, в соответствии со ст. 39 ГПК РФ 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.

### **Глава 3. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА (ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА)**

#### **§ 1. Понятие и классификация принципов гражданского процессуального права (гражданского судопроизводства)**

На протяжении всей истории развития правовой науки принципы гражданского процессуального права находились в центре внимания ученых-процессуалистов. В дореволюционной науке к этой теме обращались такие ученые, как К.И. Малышев, Ю.С. Гамбаров, Е.А. Нефедьев, А.Х. Гольмстен, Е.В. Васильковский, И.Е. Энгельман, Т.М. Яблочков. В советской и современной российской процессуальной науке тематика правовых принципов нашла отражение в работах В.А. Краснокутского, С.Н. Абрамова, М.А. Гурвича, А.Ф. Клейнмана, К.С. Юдельсона, М.Г. Авдюкова, И.А. Жеруолиса, П.П. Гуреева, Ю.К. Осипова, В.М. Семенова, Н.А. Чечиной, В.Ф. Тараненко, В.Н. Щеглова, А.Т. Боннера, А.Ф. Воронова, С.В.

Моисеева, А.С. Фединой и др.

В процессуальной науке даются различные определения понятия "принципы гражданского процессуального права" (принцип - от лат. principium - "начало"). Принципы определяются как: теоретические положения, выражающие необходимость определенных способов и форм правового регулирования (К.С. Юдельсон); руководящие положения, выражающие наиболее существенные черты гражданского процессуального права (М.А. Гурвич); основные правовые начала организации и деятельности суда (С.Н. Абрамов, П.П. Гуреев); руководящие идеи по вопросам осуществления правосудия по гражданским делам (Н.А. Чечина); правовые основы, выражающие сущность и единство отрасли права (Ю.К. Осипов, И.В. Решетникова); и др. <1>.

<1> См., например: Абрамов С.Н. Гражданский процесс. М., 1948. С. 20; Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 31, 32; Гуреев П.П. Судебное разбирательство гражданских дел. М., 1959. С. 23; Чечина Н.А. Принципы советского гражданского процессуального права // Актуальные проблемы теории и практики гражданского процесса. Л., 1979. С. 53; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2004. С. 28.

По мнению одних ученых, принципы - это теоретические положения (идеи), другие считают, что принципы - это правовые нормы с общим содержанием (главные правовые нормы).

Достаточно ли определять принцип только как теоретическое положение (идею, научную категорию)? Нет. Характерной чертой правового принципа является нормативность (обязательность), следовательно, он должен быть выражен в правовой форме. Этим принцип права отличается от иных неправовых принципов, например морали, нравственности и др.

Если правовой принцип должен быть нормативно выражен, т.е. закреплен в правовой норме, допустимо ли говорить о принципах как об общих нормах? Например, о принципе гласности как о норме Конституции РФ, ГПК РФ: "Разбирательство дел во всех судах открытое". Допустимо, но только в общем смысле. Можно ли полностью отождествлять принцип права с правовой нормой? Едва ли. Собственно в законе между понятиями "норма" и "принцип" не ставится знака равенства. Так, в случае отсутствия **нормы** процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, а также нормы, регулирующей сходные отношения, суд действует исходя из **принципов** осуществления правосудия в Российской Федерации (аналогия права) (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ).

Более точно, на наш взгляд, суть понятия принципа гражданского процессуального права отражает существующая в науке точка зрения, согласно которой в данном понятии непосредственным образом сочетается начало теоретическое (идейное) и начало правовое. Эти два начала образуют единое понятие принципа права. В чем это выражается?

Принцип как положение (идея) провозглашается в правовой норме, тем самым находит свое нормативное закрепление в качестве принципа права, формально становясь нормой права. Например: "Правосудие осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон" (ст. 123 Конституции РФ, ст. 12 ГПК РФ). Но недостаточно только декларировать принцип в правовой норме общего характера. Для того чтобы руководствоваться правовым принципом, а иначе в нем просто нет смысла, в законе должно быть определено его содержание. Содержание принципа раскрывается в той же норме, в которой он провозглашается, или в другой/других нормах. Так, содержание принципа состязательности находит выражение в целом ряде правовых норм (ст. ст. 35, 56 и др. ГПК РФ). Однако нормативное содержание этого и других принципов раскрывается на основе смысла идеи состязательности.

Принцип как положение (идея) может провозглашаться в доктрине, а его содержание раскрываться и закрепляться в правовых нормах. Например, один из принципов гражданского процессуального права - принцип диспозитивности. Ни один нормативный акт, являющийся источниками гражданского процессуального права, не содержит понятия "диспозитивность" и, соответственно, нормы общего характера, в которой провозглашался бы данный принцип. Это понятие используется в процессуальной науке, в том числе для обозначения правового принципа. В науке раскрывается и содержание понятия диспозитивности. Вместе с тем соответствующие правовые положения, в которых выражается данное содержание, имеются в законе (ст. ст. 4, 39 и др. ГПК РФ).

Предусматривая возможность применения аналогии права (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ), законодатель вполне обоснованно исходит из того, что в законе может отсутствовать норма, регулирующая отношения, возникшие в конкретной правовой ситуации при рассмотрении и разрешении гражданского дела. В этом случае суд действует исходя из смысла принципа как положения (идеи), имеющего нормативное закрепление в качестве принципа права.

При рассмотрении и разрешении гражданских дел суд руководствуется не только конкретными правовыми нормами, но и принципами права. Через призму смысла правовых принципов осуществляется толкование правовых норм.

Как отмечается в процессуальной литературе, правильно разобраться в сущности принципов права можно с учетом не только их содержания, но и структуры, имеющей три составляющие: наличие

определенных представлений в сфере правосознания, в том числе в правовой науке; закрепление соответствующих положений в действующем законодательстве; реализация принципов права в деятельности судов по рассмотрению и разрешению гражданских дел <1>.

<1> Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 36 (автор гл. 2 - А.Т. Боннер).

Итак, понятие принципов гражданского процессуального права может быть представлено следующим образом.

**Принципы гражданского процессуального права - это основополагающие положения, выраженные в нормах права, определяющие начала организации и деятельности суда по рассмотрению и разрешению дел в порядке гражданского судопроизводства.**

Принципы гражданского процессуального права в своей совокупности и взаимосвязи образуют целостную систему, в которой каждый из принципов является ее элементом. В системе принципов выражается сущность и единство гражданского процессуального права как отрасли права.

**Классификация принципов** в процессуальной науке проводится по различным основаниям.

По характеру нормативного акта, в котором закреплены принципы, выделяются конституционные принципы и отраслевые принципы.

Из самого названия следует, что конституционные принципы осуществления правосудия закреплены в Конституции РФ, отраслевые - в ГПК РФ. Все конституционные принципы воспроизводятся и в соответствующих нормах ГПК РФ.

По сфере действия принципы подразделяются на межотраслевые и отраслевые.

Межотраслевые принципы отражены в Конституции РФ, ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации", ГПК РФ; отраслевые - в ГПК РФ.

По объекту регулирования принципы подразделяются на организационно-функциональные и функциональные принципы.

Организационно-функциональные принципы являются одновременно принципами судостроительства и судопроизводства. Функциональные - принципы собственно судопроизводства.

В настоящем учебнике принципы гражданского процессуального права рассматриваются согласно данной классификации.

## § 2. Организационно-функциональные принципы

К организационно-функциональным относятся принципы:

- осуществления правосудия только судом;
- равенства всех перед законом и судом;
- назначаемости судей на должность;
- независимости судей;
- единоличного и коллегиального рассмотрения дел;
- государственного языка судопроизводства;
- гласности судебного разбирательства.

### Принцип осуществления правосудия только судом

Этот принцип провозглашается в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ: "Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом".

Правосудие - особый вид государственной деятельности по разрешению гражданских, уголовных и иных дел.

Правосудие осуществляется судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации". К числу судов, входящих в судебную систему РФ, относятся: Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов РФ, суды общей юрисдикции, мировые судьи, арбитражные суды, дисциплинарное судебное присутствие, наделенные полномочиями по отправлению правосудия в порядке конституционного, уголовного, гражданского и административного судопроизводства (ст. 4 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации").

Никакие другие юрисдикционные органы, даже если они именуется судами, например третейскими, не имеют полномочий по отправлению правосудия.

Положения Конституции РФ и ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" о правосудии конкретизируются в гражданском процессуальном законодательстве. Согласно ст. 5 ГПК РФ правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, осуществляется только этими судами по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве.

К федеральным судам общей юрисдикции относятся (ст. 1 ФКЗ "О судах общей юрисдикции в



Российской Федерации"):

- Верховный Суд РФ;
  - верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области, суды автономных округов;
  - районные суды, городские суды, межрайонные суды;
  - военные суды и другие специализированные суды;
- К судам общей юрисдикции субъектов РФ относятся мировые судьи.

Правосудие как особый вид государственной деятельности характеризуется следующими признаками:

1) осуществляется от имени государства судами путем рассмотрения в судебном заседании гражданских, уголовных и иных дел в установленных законом процессуальных формах при соблюдении принципов и правил судопроизводства;

2) деятельность судов имеет **властный** характер.

Властный характер деятельности судов предопределяется тем, что согласно Конституции РФ суд - носитель государственной (судебной) власти. При осуществлении правосудия все государственные органы, должностные лица, граждане должны подчиняться распоряжениям суда;

3) постановления судов имеют **обязательный** характер.

Обязательность проявляется в том, что:

- вступившие в законную силу судебные постановления подлежат неукоснительному исполнению на всей территории России всеми без исключения государственными органами, должностными лицами, юридическими и физическими лицами (ст. 6 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации").

Неисполнение постановления суда, а равно иное проявление неуважения к суду влекут ответственность, предусмотренную федеральным законом;

- никакие другие государственные органы, должностные лица не вправе изменять или отменять постановления суда;

- постановления могут быть изменены или отменены только в судебном порядке при наличии оснований, предусмотренным законом;

- никто не вправе принимать решения, противоречащие вступившему в законную силу судебному постановлению.

Правосудие составляет исключительное предназначение судов - на них не могут возлагаться какие-либо другие полномочия, противоречащие юридической природе правосудия и несовместимые с принципом разделения властей <1>.

---

КонсультантПлюс: примечание.

"Комментарий к Конституции Российской Федерации" (под ред. В.Д. Зорькина) включен в информационный банк согласно публикации - Норма, Инфра-М, 2011 (2-е издание, пересмотренное).

<1> Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. В.Д. Зорькина, Л.В. Лазарева. М., 2010.

### Принцип равенства всех перед законом и судом

Равенство граждан является одним из основополагающих начал конституционного статуса личности.

Нормативные положения, провозглашающие равенство граждан перед законом и судом, имеют международно-правовой характер. Так, в ст. 7 Всеобщей декларации прав человека ООН говорится: "Все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона".

В российском законодательстве принцип равенства всех перед законом и судом сформулирован в ст. 19 Конституции РФ, ст. 7 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации": "Все равны перед законом и судом".

В гражданском процессуальном праве этот принцип нашел свое правовое закрепление в ст. 6 ГПК РФ.

Равенство "всех" означает, что действие принципа распространяется как на граждан РФ, так и на иностранных граждан, лиц без гражданства, а также юридических лиц.

Данный принцип образуют две взаимосвязанные части: равенство всех перед законом и равенство всех перед судом.

Равенство перед законом проявляется в единстве права, которое одинаково применяется ко всем участникам гражданского процесса.

Равенство перед судом проявляется в следующем:

- правосудие осуществляется единой судебной системой;

- дела рассматриваются в рамках единой гражданской процессуальной формы;
- каждый участник процесса наделяется законом одинаковыми правами и обязанности соответственно своему статусу (истец, ответчик, свидетель, эксперт и др.);
- суды при осуществлении правосудия не вправе отдавать предпочтение тем или иным гражданам по каким-либо признакам (половой, расовой, национальной, языковой принадлежности, происхождению, имущественному и должностному положению, отношению к религии, убеждениям, принадлежности к политическим, общественным объединениям и др.), а также не вправе отдавать предпочтение каким-либо юридическим лицам в зависимости от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, подчиненности и иных обстоятельств.

Не является нарушением принципа равенства всех перед законом и судом в гражданском процессуальном праве законодательное установление льгот и преимуществ для определенных групп граждан, нуждающихся в социальной и правовой поддержке государства. Государство вправе предусматривать льготы для пенсионеров, инвалидов, участников войны и др.

Например, законом устанавливаются льготы для отдельных категорий граждан по уплате государственной пошлины при обращении в суд. Установление льгот, имеющих целью обеспечение повышенной социальной защиты определенной группы граждан, не может рассматриваться как нарушение прав других граждан (Постановление Конституционного Суда РФ от 3 мая 1995 г. N 4-П; Определение Конституционного Суда РФ от 18 июля 2006 г. N 342-О).

Обязанность обеспечения фактического равенства всех перед законом и судом возлагается государством на суд. Данное положение вытекает из содержания ст. 18 Конституции РФ, в соответствии с которой права и свободы гражданина обеспечиваются правосудием, которое согласно ст. 118 Конституция РФ осуществляется только судом.

#### Принцип назначаемости судей на должность

Судьи - носители судебной власти. В связи с этим существенное значение для процессуального права имеет принцип наделения судей полномочиями по осуществлению правосудия.

Традиционно этот принцип в процессуальной науке относился к основным принципам организации судов (Е.В. Васьковский, Е.В. Нефедьев и др.). Дореволюционные ученые, анализируя преимущества и недостатки системы выборов и назначения судей на должности, приходили к выводу о том, что наиболее целесообразным является назначение судей центральной правительственной властью по конкурсу. Преимущества назначения, а не избрания на должность, состоят в том, что это соответствует государственному значению судебной власти, устраняет опасность негативных влияний на судей со стороны избирателей, политических партий и местных властей, а также позволяет произвести из числа кандидатов отбор тех, кто имеет более высокую профессиональную квалификацию и обладает иными необходимыми качествами для работы в должности судьи <1>.

<1> См., например: Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 25.

В XIX в. система назначения судей на должности правительственной властью существовала в целом ряде европейских стран с развитыми судебными системами (Франция, Италия и др.), в том числе и в России.

В советском гражданском процессуальном праве за основу был принят иной принцип наделения судей полномочиями, а именно принцип выборности судей.

Считалось, что принцип выборности есть выражение демократизма в устройстве советского суда. Согласно Конституции СССР все суды образовывались на началах выборности судей и народных заседателей, которые были ответственны перед избирателями или избравшими их органами, отчитывались перед ними и могли быть отозваны в установленном законом порядке.

Народные судьи избирались населением района (города) сроком на пять лет. Народные заседатели народных судов избирались на собраниях граждан по месту их работы или жительства сроком на два с половиной года. Судьи и народные заседатели вышестоящих судов избирались соответствующими Советами народных депутатов сроком на пять лет.

В современном российском процессуальном праве действует принцип назначаемости судей на должность.

Наделение судей полномочиями путем их назначения на должности имеет целью повышение качества правосудия, уровня судебной защиты прав и законных интересов граждан и организаций, что не в последнюю очередь зависит от профессиональных и личных качеств судей как носителей судебной власти. Система назначения дает возможность произвести отбор наиболее подготовленных кандидатов на должности судей, отвечающих требованиям, предъявляемым к судебному корпусу.

Конституцией РФ определяются общие требования, предъявляемые к кандидату на должность судьи (ст. 119 Конституции РФ). Судьями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет,

имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет.

Дополнительные требования к судьям содержатся в Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации". Этим Законом также устанавливаются правила отбора кандидатов на должности судей, порядок наделения судей полномочиями (ст. ст. 3 - 6).

Отбор кандидатов на должности судей осуществляется на конкурсной основе. Кандидаты на должность сдают квалификационный экзамен и проходят обязательное медицинское освидетельствование.

Судьи всех федеральных судов общей юрисдикции назначаются на должности только при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей (Высшей квалификационной коллегии судей РФ, квалификационных коллегий судей субъектов РФ).

Принцип назначаемости судей нашел свое правовое закрепление в ст. 128 Конституции РФ, согласно которой:

- судьи Верховного Суда РФ назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ;

- судьи других федеральных судов назначаются Президентом РФ.

Полномочия судьи федерального суда не ограничены определенным сроком.

Законом РФ "О статусе судей в Российской Федерации" определяется порядок наделения полномочиями председателей и заместителей председателей судов (ст. 6.1):

- Председатель Верховного Суда РФ, заместители Председателя Верховного Суда РФ назначаются на должность Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ;

- председатели, заместители председателей верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, военных, районных судов назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ.

Председатели и заместители председателей всех федеральных судов общей юрисдикции назначаются на должность при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей.

Председатели и заместители председателей федеральных судов назначаются на должность на шесть лет и могут быть на этот же срок назначены повторно.

Следует обратить внимание на то, что сказанное выше имеет отношение к назначению судей федеральных судов общей юрисдикции.

Определенную специфику имеет порядок наделения полномочиями мировых судей.

Согласно ст. 6 ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" мировые судьи **назначаются (избираются)** на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ **либо избираются** на должность населением соответствующего судебного участка в порядке, установленном законом субъекта РФ.

В настоящее время ни в одном из российских регионов мировые судьи не избираются непосредственно населением судебных участков. Во всех субъектах РФ наделение мировых судей полномочиями предусмотрено путем их назначения соответствующими законодательными органами государственной власти.

Например, согласно Закону г. Москвы "О мировых судьях в городе Москве" мировые судьи назначаются на должность Московской городской Думой по представлению Председателя Московского городского суда, основанному на заключении квалификационной коллегии судей г. Москвы.

Мировой судья в первый раз назначается (избирается) на должность на срок, установленный законом соответствующего субъекта РФ, но не более чем на пять лет. По истечении этого срока мировой судья в соответствии с законом субъекта РФ может быть назначен (избран) повторно (и неоднократно) на срок, установленный законом соответствующего субъекта РФ, но не менее чем на пять лет (ст. 7 ФЗ о мировых судьях).

#### Принцип независимости судей

Принцип независимости судей провозглашается в ст. 120 Конституции РФ: "Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону".

Данный принцип закреплен в целом ряде федеральных законодательных актов: например, в ФЗ "О судебной системе Российской Федерации" (ст. 5); ФЗ "О военных судах Российской Федерации" (ст. 5); Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации" (ст. 1), а также в процессуальных Кодексах.

Принцип независимости судей является признанным мировым сообществом международно-правовым принципом организации судебной деятельности. Он нашел отражение во Всеобщей декларации прав человека (Нью-Йорк, 1948), Конвенции о защите прав человека и основных

свобод (Рим, 1950), Основных принципах независимости судебных органов (Милан, 1985), Европейской хартии о статусе судей (Лиссабон, 1998) и в других международных актах.

Независимость означает самостоятельность, несвязанность обстоятельствами или чужой волей. Принцип независимости судей базируется на основах конституционного строя России. Согласно Конституции РФ судебная власть является разновидностью государственной власти. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны (ст. 10 Конституции РФ).

В Российской Федерации не могут издаваться законы и иные нормативные правовые акты, отменяющие или умаляющие самостоятельность судов, независимость судей (ч. 4 ст. 5 ФЗ о судебной системе РФ).

В своей деятельности по осуществлению правосудия судьи никому не подотчетны (ч. 4 ст. 1 Закона о статусе судей).

В ГПК РФ воспроизводится общее конституционное положение о независимости судей: "При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону", а также уточняется содержание данного принципа: "Судьи рассматривают и разрешают гражданские дела в условиях, исключающих постороннее на них воздействие" (ст. 8 ГПК РФ).

**Гарантии независимости судей** устанавливаются Конституцией РФ и федеральными законами. К числу таких федеральных законов относятся ФЗ "О судебной системе Российской Федерации", Закон РФ "О статусе судей в Российской Федерации", ГПК РФ и др.

К числу конституционных гарантий независимости судей относятся:

- несменяемость судей;
- наличие особого порядка прекращения или приостановления полномочий судьи;
- неприкосновенность судьи;
- особый порядок назначения судей на должность (ст. ст. 121, 122, 128 Конституции РФ).

**Несменяемость судей** означает неограниченность срока его полномочий, а также то, что судья не может быть назначен на другую должность или в другой суд без его согласия и не подлежит переводу на другую должность или в другой суд без его согласия (ст. 14, ч. 1 ст. 15 ФЗ о судебной системе, п. 1 ст. 11, ст. 12 Закона о статусе судей).

Из конституционного положения о несменяемости судей не вытекает право на пожизненное занятие должности судьи (Определение Конституционного Суда РФ от 11 марта 2005 г. N 3-О). Предельный возраст пребывания в должности федерального судьи и мирового судьи - 70 лет. Положение о предельном возрасте пребывания в должности судьи не распространяется на Председателя Верховного Суда РФ (ч. 2.1 ст. 21 ФЗ о судах общей юрисдикции).

**Особый порядок прекращения или приостановления полномочий судьи** состоит в том, что прекращение или приостановление полномочий может быть осуществлено исключительно решением соответствующей квалификационной коллегии судей по основаниям, установленным законом (ст. ст. 13, 14 Закона о статусе судей).

**Неприкосновенность судьи** является не личной привилегией гражданина, занимающего должность судьи, а средством защиты публичных интересов, и прежде всего интересов правосудия. Общество и государство, предъявляя к судье и его профессиональной деятельности высокие требования, вправе и обязаны обеспечить ему дополнительные гарантии надлежащего осуществления деятельности по отправлению правосудия (Постановление Конституционного Суда РФ от 7 марта 1996 г. N 6-П).

Неприкосновенность судьи включает: неприкосновенность личности; неприкосновенность занимаемых им жилых и служебных помещений, используемых им личных и служебных транспортных средств, принадлежащих ему документов, багажа и иного имущества; тайну переписки и иной корреспонденции (телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных принимаемых и отправляемых судьей сообщений) (ч. 1 ст. 16 Закона о статусе судей).

Неприкосновенность судей проявляется и в том, что судья не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое судом решение, за исключением случая, когда вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность судьи в преступном злоупотреблении либо вынесении заведомо неправосудного решения или иного судебного акта (ч. 2 ст. 16 Закона о статусе судей).

Неприкосновенность судей выражается в невозможности привлечения судьи к уголовной и административной ответственности иначе как в порядке, определяемом федеральным законом (ч. 2 ст. 122 Конституции РФ, ч. ч. 3, 4 ст. 16 Закона о статусе судей).

Положения Закона о неприкосновенности судей не могут быть истолкованы как препятствующие защите прав граждан от злоупотреблений властью и осуществлению ими права на доступ к правосудию, поскольку юридические гарантии независимости и неприкосновенности судей не затрагивают закрепленное ч. 2 ст. 46 Конституции РФ право граждан на обжалование в суд решений и действий (бездействия) органов государственной власти и должностных лиц. Соответствующие положения о

независимости также не препятствуют гражданам направлять жалобы и сообщения о дисциплинарных проступках судей в соответствующие квалификационные коллегии и иные органы судейского сообщества (Определение Конституционного Суда РФ от 21 декабря 2006 г. N 529-О).

В качестве конституционной гарантии независимости судей выступает и **особый порядок назначения судей на должность**, о котором выше уже подробно говорилось.

Дополнительные гарантии независимости судей, включая меры правовой защиты, материального и социального обеспечения, устанавливаются федеральными законами.

Согласно Закону независимость судей обеспечивается:

- предусмотренным законом порядком осуществления правосудия;
- запретом, под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;
- правом судьи на отставку;
- системой органов судейского сообщества;
- предоставлением судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу (ст. 9 Закона о статусе судей).

**Установленный процессуальный порядок рассмотрения и разрешения дел** позволяет судьям беспрепятственно рассматривать и разрешать гражданские дела, самостоятельно формировать свое мнение относительно обстоятельств дела, по внутреннему убеждению оценивать имеющиеся доказательства, решать, какие нормы подлежат применению в конкретном деле, выносить решение в условиях, исключающих постороннее воздействие на них воздействие.

В частности, законом установлено, что 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. Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним. Судья, не согласный с мнением большинства, может изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу (ст. ст. 15, 194 ГПК РФ).

Судья не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в производстве дел, а также представлять их кому бы то ни было для ознакомления, иначе как в случаях и порядке, предусмотренных процессуальным законом (ч. 2 ст. 10 Закона о статусе судей).

**Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается** и влечет установленную законом ответственность (ст. 8 ГПК РФ, ч. 1 ст. 10 Закона о статусе судей).

Воспрепятствование осуществлению правосудия отнесено законом к преступлениям против правосудия. Согласно ст. 294 УК РФ вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия влечет уголовную ответственность с применением санкций в виде штрафа, принудительных работ, ареста, лишения свободы.

Отменить или изменить вынесенный судьей судебный акт может только суд вышестоящей судебной инстанции по основаниям, предусмотренным законом.

**Независимость судей обеспечивается правом судьи на отставку.** Отставкой судьи признается почетный уход или почетное удаление судьи с должности. При этом каждый судья имеет право на отставку по собственному желанию независимо от возраста. За лицом, пребывающим в отставке, сохраняются звание судьи, гарантии личной неприкосновенности и принадлежность к судейскому сообществу (ч. 1 ст. 15 Закона о статусе судей).

**Существенную роль в обеспечении независимости судей играют органы судейского сообщества.** Согласно ст. 4 ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации" защита прав и законных интересов судей является одной из основных задач судейского сообщества. Органы сообщества обладают достаточными полномочиями, осуществление которых способствует укреплению гарантий независимости судей. Их решения обязательны при рассмотрении вопросов о назначении на должность судьи, приостановлении и прекращении полномочий судей, привлечении их к ответственности и т.д.

**В системе гарантий независимости судей большое значение имеет предоставление судье (в том числе судье в отставке) и членам семьи судьи материального обеспечения и социальной защиты.** Соответствующие нормативные положения содержатся в Законе РФ "О статусе судей в Российской Федерации", ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации", ФКЗ "О военных судах Российской Федерации", ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов", ФЗ "О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации" и др.

Заработная плата судьи состоит из должностного оклада, доплат за квалификационный класс, за выслугу лет, доплаты к должностному окладу за особые условия труда и др. Судьям выплачивается стоимость следования к месту отдыха и обратно в период ежегодного отпуска. Судьи, нуждающиеся в улучшении жилищных условий, обеспечиваются жильем. Судьи и члены их семей имеют право на

медицинское обслуживание, а также на санаторно-курортное лечение за счет средств федерального бюджета.

Жизнь, здоровье и имущество судьи подлежат обязательному государственному страхованию за счет средств федерального бюджета. Ущерб, причиненный уничтожением или повреждением имущества судьи или членов его семьи, подлежит возмещению в полном объеме.

Судья, члены его семьи, их имущество находятся под особой защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принять необходимые меры к обеспечению безопасности судьи и членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества. Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрельного оружия.

**Независимость судей обеспечивается не только предоставленными государством соответствующими гарантиями, но и требованиями, предъявляемыми к судьям законом, несоблюдение которых может повлиять на независимость судьи.**

Так, судья не вправе: замещать иные государственные (муниципальные) должности, быть третейским судьей, арбитром; принадлежать к политическим партиям, принимать участие в политической деятельности; заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью (кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности); быть представителем по делам физических или юридических лиц (кроме случаев законного представительства); получать в связи с осуществлением полномочий судьи не предусмотренные законодательством РФ вознаграждения от физических и юридических лиц и т.д. (ст. 3 Закона о статусе судей).

#### Принцип единоличного и коллегиального рассмотрения дел

Данный принцип пришел на смену принципу коллегиальности рассмотрения гражданских дел, существовавшему в советском гражданском процессуальном праве. Считалось, что коллегиальность обеспечивает всесторонность и полноту рассмотрения гражданских дел и вынесение по ним объективных решений.

Согласно Конституции СССР и Основам гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик гражданские дела в суде первой инстанции рассматривались судом в составе профессионального судьи и двух народных заседателей. Участие в рассмотрении дел народных заседателей - непрофессиональных судей, являющихся представителями населения, - рассматривалось как выражение демократизма советского гражданского процесса, проявление народовластия, реализуемого посредством выполнения трудящимися судебных функций, т.е. функций управления государством. При осуществлении правосудия народные заседатели пользовались всеми правами судьи. Пересмотр решений, вынесенных судами первой инстанции, осуществлялся вышестоящими судами также в коллегиальном составе - трех профессиональных судей.

В ходе реформы процессуального законодательства, завершившейся принятием ГПК РФ, привлечение к отправлению правосудия народных заседателей было признано нецелесообразным, а следовательно, и сохранение исключительно коллегиального порядка рассмотрения дел в судах первой инстанции.

Принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел нашел свое правовое закрепление в ст. 7 ГПК РФ.

В ГПК РФ раскрывается содержание данного принципа применительно к рассмотрению дел в судах первой инстанции и судах, осуществляющих пересмотр вынесенных судебных постановлений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке.

В судах **первой инстанции** гражданские дела рассматриваются судьями этих судов **единолично** или в предусмотренных законом случаях **коллективно**.

Полномочиями по рассмотрению дел по первой инстанции наделены все суды, входящие в систему судов общей юрисдикции, в соответствии с установленной подсудностью.

При единоличном рассмотрении гражданских дел судья действует от имени суда.

Единоличное рассмотрение дел в судах первой инстанции - это общее правило.

Из этого общего правила в законе предусмотрено исключение. Согласно ст. 260.1 ГПК РФ дела о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума рассматриваются судом **коллективно** (в составе трех судей).

В судах **апелляционной инстанции** дела рассматриваются **единолично** или **коллективно**:

- в районных судах дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются судьями этих судов **единолично**;

- в судах субъектов РФ, Верховном Суде РФ дела рассматриваются **коллективно**.

В судах **кассационной** и **надзорной инстанций** жалобы (представления) рассматриваются **коллективно**.

Порядок рассмотрения гражданских дел военными судами, входящими в систему судов общей юрисдикции, устанавливается ФКЗ "О военных судах Российской Федерации".

В гарнизонных военных судах гражданские дела в первой инстанции рассматриваются судьей **единолично**. В случаях, предусмотренных законом, - **коллективно** (в составе трех судей) (ст. 23 ФКЗ о военных судах).

В окружных (флотских) военных судах гражданские дела рассматриваются в следующем составе (ст. 15 ФКЗ о военных судах):

- в первой инстанции - судьей **единолично**. В случаях, предусмотренных законом, - **коллективно** (коллекцией, состоящей из трех судей);

- дела по жалобам на решения гарнизонных военных судов, не вступившие и вступившие в законную силу, а также на решения, принятые окружным (флотским) военным судом в апелляционной инстанции, - **коллективно** (коллекцией, состоящей из трех судей; президиумом суда).

Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает гражданские дела в следующем составе (ст. 10 ФКЗ о военных судах):

- в первой инстанции - судьей **единолично** либо **коллективно** (коллекцией, состоящей из трех судей);

- дела по жалобам на решения военных судов, не вступившие и вступившие в законную силу, - **коллективно** (коллекцией, состоящей из трех судей).

#### Принцип государственного языка судопроизводства

Государственным языком Российской Федерации является русский язык. Республики, входящие в состав РФ, вправе устанавливать свои государственные языки (ст. 68 Конституции РФ) <1>.

<1> См. также ФЗ "О государственном языке Российской Федерации" // СЗ РФ. 2005. N 23. Ст. 2199.

Принцип государственного языка судопроизводства закреплен в ст. 10 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", ст. 9 ГПК РФ, а также ст. 18 Закона РФ "О языках народов Российской Федерации". Содержание данного принципа в законе раскрывается следующим образом.

В Верховном Суде РФ судопроизводство ведется на русском языке - государственном языке РФ.

В других федеральных судах общей юрисдикции гражданское судопроизводство ведется на русском языке - государственном языке РФ или на государственном языке республики, входящей в состав РФ, на территории которой находится соответствующий суд.

У мировых судей судопроизводство ведется на русском языке либо на государственном языке республики, на территории которой действует мировой судья.

В военных судах гражданское судопроизводство ведется исключительно на русском языке, вне зависимости от того, на территории какой республики располагается военный суд.

Необходимо обратить внимание на то, что законом предусмотрена возможность ведения гражданского судопроизводства на государственном языке РФ, а также на государственном языке республики, входящей в состав РФ, но не на языке народов иных субъектов РФ. Данное правило следует из того, что согласно Конституции РФ только республики вправе устанавливать свои государственные языки, иные субъекты РФ этого права не имеют.

Таким образом, в краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области и автономного округа, а также районных судах, располагающихся на территории соответствующего субъекта РФ, гражданское судопроизводство ведется на русском языке - государственном языке РФ.

Россия - многонациональное и многоязычное государство. В связи с этим чрезвычайно важной является задача обеспечения гражданам возможности участвовать в судебном разбирательстве на доступном им языке общения.

Согласно закону лицам, участвующим в деле, не владеющим языком, на котором ведется гражданское судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право давать объяснения, заключения, выступать, заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке или на любом свободно избранном языке общения (ч. 2 ст. 9 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, не владеющие языком судопроизводства, вправе пользоваться услугами переводчика (сурдопереводчика).

Кандидатура переводчика может быть предложена самими лицами, участвующими в деле (ч. 1 ст. 162 ГПК РФ). Суд может согласиться с предложенной кандидатурой или отклонить ее и в этом случае назначить переводчика по собственному усмотрению.

Переводчик обязан переводить все сказанное при рассмотрении дела лицами, не владеющими языком судопроизводства, и соответственно, переводить этим лицам все сказанное другими участниками процесса, содержание оглашаемых документов, аудиозаписей, а также содержание определений и решения суда (ч. 2 ст. 162 ГПК РФ). Переводчик несет уголовную ответственность за заведомо неправильный перевод (ст. 307 УК РФ).

Государство обязано обеспечить реализацию права лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, на использование доступного языка общения при рассмотрении гражданских дел. Это выражается, в частности, в том, что оплата услуг переводчиков и возмещение им расходов в связи с явкой в суд производится не за счет средств лиц, не владеющих языком судопроизводства, а за счет средств соответствующего бюджета (ч. 1 ст. 97 ГПК РФ).

Следует особо подчеркнуть, что нарушение установленных законом правил о языке, на котором ведется судебное производство, является безусловным основанием к отмене судебного решения (п. 3 ч. 4 ст. 330 ГПК РФ).

### Принцип гласности судебного разбирательства

Согласно ч. 1 ст. 123 Конституции РФ разбирательство дел во всех судах открытое, слушание дела в закрытом заседании допускается лишь в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Данное конституционное положение соответствует общепризнанным принципам и нормам международного права, содержащимся в международных договорах с участием РФ. Так, в ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод (Рим, 1950) провозглашается: "Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях... имеет право на справедливое и публичное разбирательство дел в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона".

Исторически введение публичного порядка судопроизводства стало важной вехой в развитии отечественного процессуального права. В ходе реформы процессуального законодательства в середине XIX в. было признано, что канцелярская тайна в судах по гражданским делам - одно из проявлений следственного процесса, не отвечающего правовым потребностям изменяющегося российского общества. Как отмечали законодатели, закрытый судебный процесс не оправдывается необходимостью и весьма часто служит средством сокрытия различных злоупотреблений, поэтому при всяком действии суда, относящемся к проверке доказательств, должны иметь право присутствовать не только тяжущиеся, но и посторонние лица <1>.

<1> Судебные уставы 20 ноября 1864 г. с изложением рассуждений, на коих они основаны. СПб., 1866. Ч. 1. С. 26.

В Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. был провозглашен новый для России того времени принцип судопроизводства - принцип гласности (публичности). Как отмечал К.П. Победоносцев: "Нарушение сего правила служит поводом к отмене решения. Слушание дела в закрытом заседании допускается только в случаях, прямо указанных в законе" <1>.

<1> Победоносцев К.П. Судебное руководство. Сборник правил, положений и примеров, извлеченных из теории и практики гражданского судопроизводства. СПб., 1872. С. 132.

Определение гласности, которое давалось в науке конца XIX - начала XX в., актуально и сегодня. **Под гласностью судопроизводства понимается доступность судебных заседаний для публики, а также возможность ознакомления неопределенного круга лиц с судебными постановлениями <1>.**

<1> См., например: Малышев К.И. Курс гражданского судопроизводства. СПб., 1874. Т. I. С. 374.

Почему необходимо гласное судебное разбирательство? Ответ можно найти в работах дореволюционных ученых, и данное объяснение вполне применимо к современному гражданскому процессу.

Например, Е.В. Васьковский значение этого принципа судопроизводства видел в том, что гласность:

- дает возможность обществу контролировать деятельность судей;
- повышает ответственность судей за выносимые решения;
- удерживает граждан от необоснованных исков, ложных заявлений в силу боязни общественного мнения;
- побуждает к добросовестному выполнению своих функций участников процесса;
- влияет на юридическое развитие общества, поскольку благодаря гласности граждане получают возможность знакомиться с действующим правом в его практическом осуществлении;
- влияет на развитие науки права, так как ученые (добавим - студенты) имеют возможность знакомиться с судебными решениями и пользоваться судебной практикой <1>.

<1> См.: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 116, 117.



Гласность обеспечивается проведением открытого судебного заседания.

Норма Конституции РФ об открытом судебном разбирательстве воспроизводится в ст. 9 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" и ст. 10 "Разбирательство дел во всех судах открытое" ГПК РФ.

Желающие присутствовать в открытом судебном заседании могут получить информацию о находящихся в судах делах на официальном сайте суда общей юрисдикции в сети Интернет. Согласно ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" <1> на сайте должны содержаться сведения о наименовании дел, дате, о времени и месте проведения судебного заседания. Кроме того, сведения о дате, времени, месте проведения и предмете судебного заседания по делам, назначенным к слушанию, размещаются на информационных стендах, расположенных в занимаемых судами помещениях (ч. 2 ст. 14, ч. 1 ст. 16 ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации").

-----  
<1> СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. I). Ст. 6217.

В открытом судебном заседании вправе присутствовать любой гражданин, не являющийся участником процесса, в том числе представители средств массовой информации (журналисты).

Посторонние к процессу граждане имеют право не только присутствовать в открытом судебном заседании, но в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Аналогичное право имеют и лица, участвующие в деле. К письменной форме фиксации хода судебного разбирательства относятся в том числе ведение текстовых записей непосредственно в сети Интернет, а также зарисовки судебного процесса.

Фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и/или телевидению допускаются только с разрешения суда (ч. 7 ст. 10 ГПК РФ). С разрешения суда допускается также трансляция судебного заседания в сети Интернет. Соответствующая просьба, заявленная лицами, присутствующими в судебном заседании, подлежит обязательному рассмотрению судом с учетом мнения участников процесса.

Фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания возможна по любому делу, за исключением случаев, когда она может привести к нарушению прав и законных интересов участников процесса, в том числе права на неприкосновенность частной жизни. Если суд придет к выводу, что фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания не приведут к нарушению прав и законных интересов участников процесса, то он не вправе запретить их только по причине субъективного и немотивированного нежелания участников процесса такой фиксации <1>.

-----  
<1> Подробнее об этом и о других вопросах обеспечения гласности судопроизводства см.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13 декабря 2012 г. N 35 "Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов" // Российская газета. 2012. 19 дек.

Закон, "открывая двери" суда для посторонних к процессу лиц, не может не учитывать интересы лиц, участвующих в деле, и прежде всего касающиеся их конституционного права на личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 23 Конституции РФ). Существуют и другие обстоятельства, препятствующие публичному распространению информации, являющейся предметом изучения в судебном заседании. В связи с этим в ГПК РФ предусмотрена возможность проведения закрытых судебных заседаний, т.е. заседаний, на которые не допускаются посторонние лица.

В законе определяются случаи обязательного проведения закрытого судебного заседания в силу прямого указания закона и проведения закрытого судебного заседания по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Только в закрытых судебных заседаниях осуществляется разбирательство дел, содержащих сведения, составляющие государственную тайну <1> и тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также разбирательство других дел, если это предусмотрено федеральным законом (ч. 2 ст. 10 ГПК РФ).

-----  
<1> О сведениях, составляющих государственную тайну, см.: Закон РФ "О государственной тайне" // СЗ РФ. 1997. N 41. Ст. 4673.

Закрытое судебное заседание может проводиться по ходатайству лиц, участвующих в деле, если существует необходимость в сохранении коммерческой или иной охраняемой законом тайны (врачебной, нотариальной и др.) <1>, а также если того требует неприкосновенность частной жизни граждан. Проведение закрытого судебного заседания допускаются и тогда, когда существуют иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному разбирательству дела

либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина (ч. 2 ст. 10 ГПК РФ).

<1> Федеральный закон "О коммерческой тайне" // СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283; Перечень сведений конфиденциального характера (утв. Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188) // СЗ РФ. 1997. N 10. Ст. 1127.

Законом предусмотрено еще одно основание для проведения закрытого судебного заседания. Так, в случае массового нарушения порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала суда граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании (ч. 5 ст. 159 ГПК РФ).

В закрытом режиме возможно проведение всего или только части судебного заседания, если это необходимо по обстоятельствам дела. Например, согласно ст. 182 ГПК РФ переписка и телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены и исследованы судом в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эти переписка и сообщения происходили. При отсутствии согласия этих лиц их переписка и сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Данные правила распространяются на случаи оглашения и исследования сообщений граждан, полученных посредством любого вида связи (телефонной, электронной и др.), а также воспроизведения и исследования аудио- или видеозаписей.

О разбирательстве дела в закрытом судебном заседании в отношении всего или части судебного разбирательства суд выносит мотивированное определение. Дела в закрытом судебном заседании рассматриваются и разрешаются с соблюдением всех правил судопроизводства. Не допускается в закрытом судебном заседании использование систем видеоконференцсвязи (ч. ч. 4, 6 ст. 10 ГПК РФ).

При рассмотрении дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а также могут присутствовать свидетели, эксперты, специалисты и переводчики, если это необходимо по обстоятельствам дела. Присутствующие в закрытом судебном заседании лица предупреждаются судом об ответственности за разглашение сведений, составляющих охраняемую законом тайну или иных сведений, не подлежащих разглашению (ч. ч. 3, 5 ст. 10 ГПК РФ).

Если судом принято решение о проведении в закрытом заседании только части судебного разбирательства, то лица, не являющиеся участниками процесса, не допускаются только на эту часть судебного разбирательства.

Обоснованное ограничение доступа публики в судебные заседания соответствует международным правовым стандартам правосудия и актам о правах человека.

Так, согласно ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. 16 Международного пакта о гражданских и политических правах представители прессы и публика могут не допускаться на судебные заседания в течение всего процесса или его части по соображениям морали, общественного порядка или государственной безопасности в демократическом обществе, а также когда того требуют интересы несовершеннолетних или для защиты частной жизни сторон.

Действие принципа гласности при проведении закрытых судебных заседаний проявляется в том, что решения в этих случаях объявляются публично.

Из этого правила законом предусмотрено лишь одно исключение. Решения судов не объявляются публично, если такое объявление решений затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних (ч. 8 ст. 10 ГПК РФ).

Как отмечается в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов", по смыслу ст. 10 ГПК РФ гласность судопроизводства обеспечивается во всех его стадиях. В связи с этим в судах вышестоящих инстанций порядок проведения судебного заседания (открытый или закрытый) определяется самостоятельно, исходя из требований процессуального законодательства, конкретных обстоятельств дела и вне зависимости от того, в каком порядке осуществлялось разбирательство дела в судах нижестоящих инстанций (п. 22 Постановления).

Действие принципа гласности проявляется не только в проведении открытых заседаний суда и публичном оглашении решений по делам, рассмотренным в закрытых заседаниях, но и в возможности ознакомления с судебными постановлениями неопределенного круга лиц.

Согласно ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" судебные акты по конкретным делам, вынесенные судами первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, размещаются на официальных интернет-сайтах. Данным Федеральным законом предусмотрены лишь отдельные случаи, когда тексты судебных актов не подлежат опубликованию (ст. 15).

### § 3. Функциональные принципы

К функциональным относятся принципы:

- законности;
- диспозитивности;
- состязательности;
- процессуального равноправия сторон;
- устности и письменности судопроизводства;
- непосредственности судебного разбирательства;
- непрерывности судебного разбирательства <1>.

<1> В настоящем учебнике в состав функциональных принципов не включен принцип объективной истины, поскольку вопрос о существовании данного принципа в современном гражданском судопроизводстве является дискуссионным (о дискуссии см., например: Воронов А.Ф. Принципы гражданского процесса: прошлое, настоящее, будущее. М., 2009. С. 41 - 71). Данная проблема рассматривается в рамках специальных курсов по гражданскому процессуальному праву.

#### Принцип законности

В гражданском процессуальном праве принцип законности проявляется:

- в верховенстве закона;
- в обязательности и исполнимости законов;
- в реализации норм права.

**Верховенство закона.** Закон - единственный источник гражданского процессуального права.

Порядок гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции определяется: Конституцией РФ; ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"; ГПК РФ; федеральными законами, принимаемыми в соответствии с ГПК РФ. Порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи определяется также ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" (ст. 1 ГПК РФ).

Гражданское судопроизводство регламентируется только федеральными законами, но не законами субъектов РФ или подзаконными нормативными актами любого уровня.

**Обязательность и исполнимость законов.** Суд разрешает гражданские дела на основании (ст. 11 ГПК РФ): Конституции РФ; международных договоров РФ; 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 органов государственной власти субъектов РФ; нормативных правовых актов органов местного самоуправления; обычаев делового оборота в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами.

Следует обратить внимание на то, что законодательство о гражданском судопроизводстве (ст. 11 ГПК РФ) и нормативные правовые акты, применяемые судом при разрешении гражданских дел (ст. 11 ГПК РФ), - понятия различные. Законодательство о гражданском судопроизводстве определяет порядок судопроизводства и является источником гражданского процессуального права. Нормативные правовые акты, применяемые судом при разрешении гражданских дел, - это акты, регулирующие правовые отношения, являющиеся предметом рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства.

Система нормативных правовых актов имеет иерархическую структуру в том смысле, что акты имеют различную юридическую силу, определяемую уровнем принявшего их органа, правовым статусом акта и степенью его обязательности. К примеру, законы обладают большей юридической силой по сравнению с подзаконными нормативными актами. Следовательно, суд при разрешении гражданского дела применяет нормы акта, имеющего большую юридическую силу (ч. 2 ст. 11 ГПК РФ).

При выборе нормы, подлежащей применению при разрешении гражданских дел, суд должен руководствоваться не только положением о приоритете нормы, имеющей большую юридическую силу, но и положением о приоритете нормы международного договора. Данное положение относится к нормам как процессуального, так и материального права.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судопроизводства, чем российским гражданским процессуальным законодательством, применяются правила международного договора (ч. 2 ст. 11 ГПК РФ).

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем российским законом, который регулирует отношения, ставшие предметом судебного рассмотрения, суд применяет правила международного договора (ч. 4 ст. 11 ГПК РФ).

Неправильное применение судом норм международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта <1>.

<1> О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации см.: Постановление Пленума Верховного

Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 // БВС РФ. 2003. N 12.

Суд в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ при разрешении дел применяет нормы иностранного (материального) права (ч. 5 ст. 11 ГПК РФ). При применении норм иностранного права неизбежно возникает проблема установления их содержания.

Суд устанавливает содержание норм иностранного права в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться за содействием и разъяснением в Министерство юстиции РФ и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов. Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, применяется российское право (ст. 1191 ГК РФ).

Говоря о соблюдении закона в гражданском судопроизводстве, необходимо обратить внимание на такую важную проблему, как применение судами **аналогии закона** и **аналогии права**.

При рассмотрении и разрешении гражданских дел возможно применение аналогии процессуального закона и права (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ) и аналогии материального закона и права (ч. 3 ст. 11 ГПК РФ).

Применение аналогии процессуального закона означает, что в случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникающие в ходе гражданского судопроизводства, суд применяет процессуальную норму, регулирующую сходные отношения. При отсутствии такой нормы суд применяет аналогию права.

Применение аналогии процессуального права означает, что суд действует исходя из принципов осуществления правосудия в Российской Федерации.

В случае отсутствия материальной правовой нормы, регулирующей отношение, являющееся предметом судебного разбирательства, суд применяет норму права, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы суд разрешает дело исходя из общих начал и смысла законодательства (аналогия права).

**Реализация норм права.** Как уже отмечалось, принцип законности также находит свое проявление в реализации норм права. Это выражается в требованиях:

- правильного применения судом законов при рассмотрении и разрешении гражданских дел;
- соблюдения участниками процесса норм процессуального права, выполнения процессуальных обязанностей;
- обеспечения в гражданском судопроизводстве реального осуществления участниками процесса своих прав.

Нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права являются основаниями для отмены или изменения решения суда (ст. 330 ГПК РФ).

Под неправильным применением норм материального права понимаются:

- неприменение закона, подлежащего применению;
- применение закона, не подлежащего применению;
- неправильное истолкование закона.

Аналогичным образом следует понимать нарушение и неправильное применение норм процессуального права.

Нарушение или неправильное применение процессуальных норм является основанием для изменения или отмены решения суда, только тогда, когда это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Однако согласно закону нарушение некоторых процессуальных норм является безусловным основанием для отмены судебного решения. Например, решение подлежит отмене, если дело было рассмотрено судом в незаконном составе или в деле отсутствует протокол судебного заседания и т.д. (ч. 4 ст. 330 ГПК РФ).

Требование соблюдения участниками процесса норм процессуального права, выполнения процессуальных обязанностей содержится в законе (ст. 35 ГПК РФ и др.). Лица, участвующие в деле, и другие участники процесса должны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами. При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

Обязанность обеспечения в гражданском судопроизводстве реального осуществления участниками процесса своих прав возлагается законом на суд (ч. 2 ст. 12 ГПК РФ).

Суд обязан объективно и беспристрастно осуществлять руководство процессом, разъяснять участникам процесса их права и обязанности, содействовать реализации прав, предупреждать о последствиях совершения или не совершения процессуальных действий, создавать условия для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

## Принцип диспозитивности

Слово "диспозитивность" имеет латинское происхождение и в общем смысле означает "располагать", "распоряжаться". В законодательстве собственно этот термин не употребляется, это слово используется в юриспруденции для определения понятия, обозначающего свободу распоряжения гражданами и организациями предоставленными законом материальными и/или процессуальными правами. Используется оно и в названии соответствующего принципа гражданского процессуального права, а также гражданского права.

Диспозитивность как одно из начал судопроизводства была известна еще римскому праву. В своей основе диспозитивность в судопроизводстве обусловлена диспозитивным характером гражданских прав. Диспозитивность гражданских прав состоит в том, что они предоставлены в полное распоряжение своих обладателей. Это означает, что каждый волен осуществлять или не осуществлять свое частное гражданское право; сохранять его за собой или отказаться от него; требовать его признания или мириться с его нарушением. Каждый по своему усмотрению осуществляет принадлежащие ему гражданские права - постулат, имеющий глубокие исторические корни. В современном гражданском праве данное основополагающее положение закреплено в ст. 9 ГК РФ.

В чем конкретно состоит взаимосвязь диспозитивности в гражданском и гражданском процессуальном праве? Основные положения, отражающие содержание такой связи, были выработаны в дореволюционной науке и в дальнейшем получили развитие в работах советских и современных российских ученых. Суть этих положений сводится к следующему.

Если обладатели гражданского права могут свободно им распоряжаться до процесса, то им должно быть дано право свободно распоряжаться этим правом и во время процесса. Следовательно, только от воли обладателя права зависит, обращаться или не обращаться в суд с иском о защите своего права. Истец имеет право: самостоятельно определить предмет иска и его цену; во время процесса изменить предмет иска и его цену; отказаться от иска; заключить с ответчиком мировое соглашение. Ответчик имеет право возражать против иска или признать иск. Каждая из сторон имеет право обжаловать судебное решение или подчиниться ему.

Как отмечал Е.В. Васьковский, все эти правомочия сводятся к праву свободного распоряжения сторон объектом процесса, т.е. теми требованиями, которые заявлены относительно данного права, а также свободного распоряжения процессуальными средствами защиты или нападения. Это право распоряжения сторон в процессе носит название принципа диспозитивности <1>.

-----  
<1> См.: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 90, 91.

В современной процессуальной литературе даются разные определения понятия принципа диспозитивности.

Одним из наиболее распространенных является следующее определение: диспозитивность - это право или возможность лиц, участвующих в деле, в известных пределах под контролем суда распоряжаться своими процессуальными и материальными правами, а также средствами их защиты <1>.

-----  
<1> См., например: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М., 2000. С. 39; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2000. С. 37.

Другое распространенное определение состоит в том, что диспозитивность - это нормативное положение, в соответствии с которым возникновение, развитие и прекращение процесса по конкретному гражданскому делу обуславливаются инициативой сторон и иных заинтересованных лиц, реализуемой в пределах, установленных законом и под контролем суда <1>.

-----  
<1> См., например: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 53; Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Общая часть. М., 2004. С. 138.

В приведенных определениях делается акцент на различных аспектах диспозитивности в гражданском судопроизводстве. В первом - на содержательной части, а именно возможности распоряжения процессуальными и материальными правами. Во втором - на внешней стороне, проявляющейся в инициативной деятельности сторон, влияющей на движение процесса (дело возбуждается подачей искового заявления; прекращается отказом истца от иска и т.д.). На что можно обратить внимание, анализируя данные определения диспозитивности?

Определение диспозитивности как права или возможности сторон распоряжаться своими процессуальными и материальными правами, как кажется, имеет чрезмерно общий характер.

Если говорить о диспозитивности как о возможности распоряжаться процессуальными правами, то

такая возможность не является отличительной чертой диспозитивности. Возможность распоряжения процессуальными правами составляет содержание не только принципа диспозитивности, но и принципа состязательности (право представлять доказательства, заявлять ходатайства и др.). Следовательно, по признаку распоряжения процессуальными правами невозможно разграничить сферы действия принципов диспозитивности и состязательности.

Если рассматривать диспозитивность в контексте возможности сторон распоряжаться материальными правами, то это недостаточно точно отражает отличие диспозитивности в материальном и процессуальном праве. Так, например, отказ истца от иска еще не означает, что он, тем самым, отказывается от своего материального права. Отказываясь от иска, истец отказывается от требований, которые заявлены в суде относительно этого права. При этом он может оставаться обладателем материального права или считать себя таковым обладателем.

В определении диспозитивности как движущего начала процесса, возникновение, развитие и прекращение которого обуславливаются инициативой сторон, не находит отражения содержательная сторона диспозитивности, что важно. Кроме того, развитие процесса зависит не только от инициативы сторон или других лиц, юридически заинтересованных в исходе дела.

Таким образом, основываясь на анализе высказанных в процессуальной теории суждений, понятие принципа диспозитивности можно определить следующим образом.

**Принцип диспозитивности - это основополагающее нормативное положение гражданского судопроизводства, согласно которому стороны вправе по своей инициативе и усмотрению распоряжаться заявленными относительно спорного права материально-правовыми требованиями посредством предусмотренных законом процессуальных действий, влияющих на возникновение, развитие и окончание процесса.**

Как уже отмечалось, в ГПК РФ термин "диспозитивность" не используется, отсутствует и единая норма, провозглашающая данный принцип. Положения, составляющие содержание данного принципа, содержатся в целом ряде норм Кодекса.

Основные положения, в которых находит выражение принцип диспозитивности гражданского судопроизводства, сводятся к следующему.

1. Гражданское дело возбуждается только по инициативе истца. Известная формула римского гражданского процесса, которая применима и к современному гражданскому процессуальному праву, гласит: "Нет судьи без истца (*nemo iudex sine actore*)".

Согласно закону суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов (ч. 1 ст. 4 ГПК РФ). По своей инициативе суд возбуждать гражданские дела не вправе.

В случаях, предусмотренных законом, гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица (ст. ст. 45, 46 ГПК РФ).

2. Истец самостоятельно определяет предмет иска (материально-правовое требование), основание иска (обстоятельства, на которых основано данное требование) и цену иска (ст. 131 ГПК РФ).

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Он не вправе изменить предмет или основание иска, указанные истцом.

Однако суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом (ст. 196 ГПК РФ).

Например, закон обязывает суд в случае вынесения решения о расторжении брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, принять меры к защите интересов несовершеннолетних детей независимо от того, возбужден ли спор о детях. В этих целях суд должен решить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после расторжения брака и вопрос о взыскании алиментов (ст. 24 СК РФ). В данном случае суд именно выходит за рамки заявленных требований, но не изменяет предмет или основание иска.

Еще пример. По делам о компенсации морального вреда предоставляют право суду определять размер компенсации с учетом требований разумности и справедливости (ст. ст. 151, 1101 ГК РФ). Это не изменение предмета или основания иска, а изменение именно размера требований. Такое право суду необходимо, поскольку истец не всегда точно и обоснованно может указать цену иска.

3. Истец вправе: изменить предмет или основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением (ч. 1 ст. 39 ГПК РФ). Ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском (ст. 137 ГПК РФ).

Истец вправе изменить или предмет, или основание иска. Одновременное изменение предмета и основания недопустимо, поскольку в этом случае образуется новый иск. Если это произошло, суд должен разъяснить истцу право подать новый иск в общем порядке.

При изменении основания или предмета иска, увеличении размера исковых требований течение срока рассмотрения дела, предусмотренного ГПК РФ, начинается со дня совершения соответствующего

процессуального действия (ст. 39 ГПК РФ). Такое положение является иллюстрацией того, что совершение истцом данных процессуальных действий, обусловленных принципом диспозитивности, влияет на движение процесса во времени.

Отказ от иска может быть полным или частичным. При полном отказе истца от иска и принятии его судом суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу (ст. ст. 173, 220 ГПК РФ). При частичном отказе от иска суд прекращает дело в этой части, а в остальной части рассматривает дело по существу с вынесением решения.

Признание иска также может быть полным или частичным. При признании ответчиком иска полностью и принятии этого признания судом выносится решение об удовлетворении заявленных истцом требований (ст. 173 ГПК РФ). При признании ответчиком иска частично в судебном решении указывается на удовлетворение требований истца в этой части, а относительно непризнанной части выносится решение по результатам рассмотрения дела по существу.

Мировое соглашение - это взаимный договор сторон об условиях прекращения спора. При утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу (ст. 173 ГПК РФ).

Совершение истцом или/и ответчиком перечисленных выше диспозитивных процессуальных действий влечет окончание процесса либо в форме прекращения производства по делу, либо в форме вынесения судебного решения.

Однако необходимо особо подчеркнуть, что совершение истцом или ответчиком данных диспозитивных процессуальных действий не является безусловным основанием для окончания процесса. 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 (ст. 39 ГПК РФ). В этом случае суд выносит определение и продолжает рассмотрение дела по существу (ст. 173 ГПК РФ).

Такие полномочия суда нельзя рассматривать как ограничение диспозитивных прав сторон. Суд осуществляет руководство процессом, и все действия сторон, в том числе диспозитивного характера, совершаются под его контролем. Такой контроль необходим в целях соблюдения законности в гражданском судопроизводстве.

4. Стороны и другие заинтересованные лица имеют право обжаловать судебные постановления (ст. ст. 320, 376, 391.1 ГПК РФ). Производство в судах апелляционной, кассационной и надзорной инстанций может возбуждаться только по заявлениям лиц, которым предоставлено право обжалования. Суды соответствующих инстанций не вправе осуществлять пересмотр судебных постановлений по собственной инициативе.

5. Исполнительное производство согласно общему правилу возбуждается по заявлению взыскателя. Взыскатель вправе отказаться от взыскания. Взыскатель и должник до окончания исполнительного производства вправе заключить мировое соглашение, которое утверждается в судебном порядке (ст. ст. 30, 43, 50 ФЗ "Об исполнительном производстве").

#### Принцип состязательности

Исторически гражданское судопроизводство осуществлялось в двух формах - следственной и состязательной. Как отмечал один из видных представителей российской дореволюционной правовой науки К. Кавелин, отличие форм судопроизводства состоит в различном отношении судей к сторонам и спорному делу, и сторон к судье и спорному делу. Если суд без просьбы сторон сам возбуждает дело, отыскивает доказательства для того, чтобы убедиться в правоте или неправоте сторон, - это судопроизводство следственное. Если же, напротив, деятелями в судопроизводстве являются сами стороны, т.е. если иск вчиняется по просьбе одного из них, а не произволу судьи, если приведение доказательств в пользу или против спорного дела есть их обязанность, а не дело судьи, если, наконец, не представленные сторонами доказательства не обязан приводить вместо них судья - это судопроизводство состязательное <1>.

<1> См.: Кавелин К. Основные начала русского судоустройства и гражданского судопроизводства, в период от Уложения до Учреждения о губерниях. М., 1844. С. 48, 49.

На ранних этапах развития гражданского судопроизводства разбирательство дел производилось в форме состязания сторон перед судом. Такая форма сохранялась на протяжении нескольких веков. Однако в конце XVII столетия в период проведения Петром I реформы судопроизводства за основу был принят следственный принцип рассмотрения гражданских дел.

Построение процесса на следственной основе было характерно не только для России того времени, но и для стран Европы, которые, однако, с начала XIX в. постепенно стали переходить к состязательной форме рассмотрения гражданских дел. В европейских странах принцип

состязательности судопроизводства первоначально был провозглашен во французском Code de procedure civile 1806 г.

Замена следственного процесса на состязательный была одной из главных задач реформы российского процессуального законодательства середины XIX в. Как отмечал К.И. Малышев, под названием "состязательное начало" известен принцип гражданского судопроизводства, по которому действия суда в процессе зависят от требований сторон, от их инициативы. Это начало вытекает из существа материальных гражданских прав, которые составляют частную сферу лица и состоят в свободном распоряжении владельца. Поэтому суд как орган общественной власти не заинтересован в пользу той или иной стороны в гражданском процессе, а заинтересован только в правильном разрешении спора по тем данным, какие ему сообщены сторонами <1>.

-----  
<1> См.: Малышев К.И. Указ. соч. С. 352.

Состязательные начала судопроизводства нашли свое отражение в Уставе гражданского судопроизводства. Согласно Уставу истец должен был доказать свой иск, а ответчик, возражающий против требований истца, обязан со своей стороны доказать свои возражения. Суду запрещалось самому собирать доказательства и предписывалось основывать решения исключительно на доказательствах, представляемых сторонами (ст. ст. 366, 367 УГС).

В советский период принцип состязательности судопроизводства ни в Конституции СССР, ни ГПК РСФСР формально юридически не провозглашался. Даже собственно слово "состязательность" в законе отсутствовало. Однако в ГПК РСФСР содержались отдельные положения, характерные для состязательной формы процесса. В частности, Кодексом было установлено, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

Вместе с тем в законе имелись положения, которые вступали в противоречие с "классическими" постулатами состязательного процесса. Так, суду вменялась обязанность, не ограничиваясь представленными материалами и объяснениями сторон, принимать все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон. Суд был также обязан при недостаточности доказательств собрать необходимые доказательства по собственной инициативе (ст. ст. 14, 50 ГПК РСФСР).

Таким образом, даже полное бездействие сторон в представлении и исследовании доказательств, отстаивании своей позиции, согласно закону, не влекло для них наступления каких-либо неблагоприятных юридических последствий. Бездействие сторон суд должен был компенсировать собственными активными действиями по выяснению действительных обстоятельств дела.

В процессуальной теории наличие таких, казалось бы, противоречивых положений рассматривалось как проявление специфических черт принципа состязательности советского гражданского процесса.

Например, как отмечал К.С. Юдельсон, в силу принципа состязательности разбирательство гражданских дел происходит с предоставлением субъектам процесса возможности отстаивать перед судом свои утверждения путем доказательства фактов, участия в совершении всех процессуальных действий при активной, руководящей роли самого суда, стремящегося вынести объективно истинное судебное решение <1>. Необходимость активной роли суда в состязательном процессе объяснялась интересами защиты прав и законных интересов сторон, дабы юридическая неосведомленность или другие обстоятельства не могли быть использованы им во вред.

-----  
<1> См.: Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс: Учебник. М., 1956. С. 49.

В современном российском праве принцип состязательности судопроизводства закреплен в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ, а также ст. 12 "Правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон" ГПК РФ.

С изменением концептуальных подходов к регулированию правовых отношений, возникающих в связи с рассмотрением и разрешением гражданских дел, изменилось и представление о сущности состязательной формы современного российского судопроизводства.

Состязательность судопроизводства предполагает такое построение процесса, при котором функция правосудия, осуществляемая судом, отделена от функций спорящих перед судом сторон. Суд, обеспечивая справедливое и беспристрастное разрешение спора и предоставляя сторонам равные возможности для отстаивания своих прав и интересов, не может принимать на себя выполнение их процессуальных функций.

Правовое содержание принципа состязательности раскрывается в целом ряде норм ГПК РФ, касающихся доказательственной деятельности сторон, а также иной деятельности, связанной с реализацией своих процессуальных прав. Закон предоставляет сторонам возможность состязаться в



ходе рассмотрения дела, доказывая обоснованность своих требований и возражений, приводя доводы в подтверждение правильности своей правовой позиции, высказывая мнение, заявляя ходатайства по всем возникающим в ходе рассмотрения дела юридическим вопросам (ст. ст. 35, 56, 190 и др. ГПК РФ).

Таким образом, все судебное разбирательство дела строится на основе состязании сторон посредством совершения различных процессуальных действий, имеющих своей целью отстоять свои права и законные интересы в суде.

Надо правильно понимать смысл положения о том, что при состязательной форме судопроизводства суд не может принимать на себя выполнение процессуальных функций сторон, т.е. совершать вместо сторон какие-либо процессуальные действия. Действительно, в состязательном процессе суд такого права не имеет. Но это не означает, что относительно состязания сторон в процессе суд занимает положение отстраненного наблюдателя.

Закон возлагает на суд обязанность оказывать сторонам и другим лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создавать условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств дела и правильного применения законодательства, сохраняя при этом независимость, объективность и беспристрастность (ч. 2 ст. 12 ГПК РФ).

Наиболее ярко состязательный характер гражданского судопроизводства проявляется в правовом регулировании судебного доказывания.

В ч. 1 ст. 56 ГПК РФ сформулировано традиционное для состязательной формы судопроизводства положение, известное еще римскому праву: "Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом".

В обоснование своих требований и возражений стороны представляют имеющиеся у них доказательства. Суд вправе предложить им представить дополнительные доказательства тогда, когда это требуется по обстоятельствам дела.

Если представление необходимых доказательств для сторон затруднительно, они могут обратиться с ходатайством к суду об оказании помощи в получении требуемых доказательств от располагающих ими граждан, должностных лиц или организаций. При наличии такого ходатайства суд оказывает сторонам содействие в собирании и истребовании доказательств. С этой целью суд выдает заинтересованной в этом стороне запрос для получения доказательства или запрашивает доказательство непосредственно. Должностные лица или граждане, у которых находится необходимое стороне доказательство, обязаны представить его по требованию суда (ст. 57 ГПК РФ).

Следует подчеркнуть, что согласно общему правилу состязательного судопроизводства суд по своей инициативе не собирает доказательства, а создает условия для получения и представления доказательств сторонами. Вместе с тем из этого общего правила законом предусмотрены некоторые исключения. Так, согласно ч. 2 ст. 249 ГПК РФ при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела. Такое исключение обусловлено характером данной категории дел, в которых одной из сторон являются граждане (организации), а другой - органы государственной власти. Законодатель исходит из того, что по таким делам суд может проявлять инициативу в судебном доказывании, тем самым оказывая помощь более слабой стороне в отстаивании своих законных прав.

Закон предоставляет право суду по своей инициативе назначить экспертизу, в том числе дополнительную и повторную (ст. ст. 79, 87, п. 8 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ). Кроме того, в сфере судебного доказывания закон наделяет суд и другими полномочиями. В частности, 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 (ч. 2 ст. 56 ГПК РФ). При необходимости получения доказательств в другом городе (районе) поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ч. 1 ст. 62 ГПК РФ). Суд вправе совершать и другие действия, направленные на установления обстоятельств рассматриваемых дел.

Наделение суда такими полномочиями не противоречит принципу состязательности. Реализуя предоставленные законом права, суд при этом не выполняет процессуальных функций сторон по судебному доказыванию, суд исполняет возложенную на него законом функцию - осуществления правосудия посредством гражданского судопроизводства. Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты прав и охраняемых интересов граждан и организаций (ст. 2 ГПК РФ). Очевидно, что выполнение этих задач невозможно без предоставления суду в состязательном процессе определенных распорядительных полномочий, связанных с судебным доказыванием и решением иных вопросов, возникающих в процессе разбирательства гражданских дел.

Принцип процессуального равноправия сторон

Процессуальное равноправие сторон - самостоятельный принцип гражданского процессуального права, отличный от принципа равенства всех перед законом и судом, о котором говорилось ранее.

Принцип процессуального равноправия сторон непосредственным образом связан с принципом состязательности. Не случайно в Конституции РФ и ГПК РФ эти принципы провозглашаются совместно. "Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон" (ч. 3 ст. 123 Конституции РФ). "Правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон" (ч. 1 ст. 12 ГПК РФ).

Существующая между данными процессуальными принципами связь имеет объективный характер. Такой характер связи обусловлен тем, что действительное состязание сторон в процессе может происходить только при условии равных процессуальных возможностей по отстаиванию своих прав и законных интересов. Создание равных процессуальных возможностей обеспечивается действием принципа процессуального равноправия сторон.

Принцип процессуального равноправия сторон закреплен в ч. 3 ст. 38 ГПК РФ - "Стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности".

В гражданском судопроизводстве стороны наделены комплексом процессуальных прав. Правам сторон и других лиц, участвующих в деле, посвящена ст. 35 ГПК РФ. Стороны имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам; возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления.

Стороны имеют и другие процессуальные права, предусмотренные нормами ГПК РФ. Например, они вправе вести свои дела в суде лично или через представителей (ст. 48 ГПК РФ).

В ст. 35 ГПК РФ, которая хотя и озаглавлена "Права и обязанности лиц, участвующих в деле", собственно перечня обязанностей не содержится. Указание на обязанности сторон имеется в иных нормах процессуального законодательства. Например, обязанностью сторон является извещение суда о причинах неявки в судебное заседание и представление доказательств уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167 ГПК РФ).

Согласно закону суд оказывает сторонам и другим лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав (ч. 2 ст. 12 ГПК РФ). В связи с этим можно говорить о том, что принцип равноправия сторон предполагает, что сторонам должна оказываться судом равная процессуальная помощь при рассмотрении гражданских дел.

Стороны должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами, а также исполнять процессуальные обязанности. При недобросовестном использовании сторонами своих прав, неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве. Например, со стороны систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК РФ).

Для правильного понимания содержания рассматриваемого принципа необходимо иметь в виду следующее.

Провозглашая принцип юридического равенства сторон, закон учитывает обстоятельства, связанные с фактически разной возможностью сторон на равных условиях участвовать в состязательном процессе. Это относится к делам, возникающим из публично-правовых отношений, где в качестве противостоящих сторон выступают граждане (организации) и органы государственной власти. В соответствии с международными стандартами правосудия граждане по таким делам как априори более слабая сторона пользуются определенными процессуальными преимуществами, в частности при распределении обязанностей по доказыванию.

Так, граждане (организации), оспаривая в судебном порядке нормативные акты или решения, действия органов государственной власти, в том числе ссылаются на их незаконность. По общему правилу доказывания граждане должны были это доказать (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ). Однако законом обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий органов государственной власти возлагаются на орган, принявший соответствующий нормативный правовой акт (ч. 1 ст. 249 ГПК РФ).

Применительно к данному принципу следует обратить внимание и на такое обстоятельство. Равенство процессуальных прав и обязанностей не означает их тождественность. Полностью тождественными права (обязанности) сторон быть не могут в силу того, что истец и ответчик - противоположные стороны в материальном правовом отношении, по поводу которого рассматривается дело. Таким образом, по объективным причинам истец и ответчик наделяются законом различными, хотя

и корреспондирующими друг другу, процессуальными правами по распоряжению предметом спора, вытекающим из соответствующего материального правового отношения. В частности, истец вправе предъявить иск, ответчик вправе возражать против иска; истец вправе отказаться от иска, ответчик - признать иск и т.д. (см.: принцип диспозитивности).

#### Принцип устности и письменности судопроизводства

Издrevле судопроизводство осуществлялось в форме устного состязания сторон. Позднее, вследствие распространения письменности в быту, письменность постепенно "проникла" и в судопроизводство. Письменно стали излагаться исковые челобитные, представляться в суд письменные документы, в письменной форме фиксироваться объяснения сторон <1>. Вместе с тем в течение довольно длительного времени в судебном разбирательстве дел в значительной степени преобладало устное начало.

<1> См.: Кавелин К. Указ. соч. С. 82; см. также: Нефедьев Е.А. Учебник русского гражданского судопроизводства. М., 1900. С. 148.

В период существования в России следственного судопроизводства с конца XVII до середины XIX в. процесс фактически стал письменным <1>.

<1> См.: Энгельман И.Е. Курс русского гражданского судопроизводства. Юрьев, 1912. С. 50.

Возвращение к устному разбирательству дел произошло с принятием Устава гражданского судопроизводства 1864 г. Это было связано в первую очередь с отказом от следственной формы процесса и переходом к процессу состязательному и гласному. В Уставе прямо указывалось: доклад дела и словесное состязание сторон происходят в открытом заседании суда (ст. 324 УГС).

Преимущество устного производства, по общему мнению, состояло в том, что оно позволяет установить непосредственные отношения между сторонами и судом, что дает суду возможность посредством вопросов и ответов проникнуть в суть отношений сторон между собой <1>. Вместе с тем в судопроизводстве сохранялись и письменные начала. Таким образом, дореволюционный гражданский процесс был построен на сочетании устности и письменности <2>.

<1> См., например: Энгельман И.Е. Указ. соч. С. 199.

<2> См.: Яблочков Т.М. Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1910. С. 21.

Е.В. Васьковский отмечал, что при состязательной форме производства процессуальный материал сообщается суду сторонами, которые могут делать это устно или письменно. Но от законодателя зависит потребовать, чтобы стороны обязательно применяли только одну из этих форм. Возможно и одновременное совместное применение обеих форм в разных сочетаниях <1>.

<1> См.: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 110.

В свою очередь, К.П. Победоносцев подчеркивал, что суд не только может, но и должен "принимать в соображение как обстоятельства и доводы, заявленные на словесном состязании, так и те, которые изложены в письменных объяснениях, поскольку эти объяснения допускаются по прямому правилу закона или по назначению суда" <1>. В правовой науке устность и письменность стали называться "принципом процесса" <2>.

<1> Победоносцев К.П. Указ. соч. С. 131.

<2> См., например: Васьковский Е.В. Указ. соч. С. 111.

Советское гражданское судопроизводство также основывалось на началах сочетания устности и письменности. Хотя в процессуальной науке в качестве собственно принципа процесса выделялся именно принцип устности судебного разбирательства. При этом подчеркивалось, что принцип устности не исключает того, что наиболее важные процессуальные действия совершаются в письменной форме <1>.

<1> См., например: Советское гражданское процессуальное право: Учебное пособие / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1957. С. 48.

Сочетание устности и письменности в процессуальной деятельности характерно и для

современного гражданского судопроизводства.

В ГПК РФ содержится ст. 157 "Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства". Поскольку в названии и содержании данной статьи говорится об устности судебного разбирательства, постольку возникает вопрос: как следует именовать рассматриваемый принцип процесса - принцип устности или принцип устности и письменности? Одни авторы в качестве принципа гражданского процессуального права выделяют принцип устности судебного разбирательства <1>, другие - принцип сочетания устности и письменности гражданского процесса <2>. Однако, на наш взгляд, между этими двумя подходами к данной проблеме нет существенного противоречия.

<1> См., например: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 61; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2004. С. 46; Воронов А.Ф. Принципы гражданского процесса: прошлое, настоящее, будущее. М., 2009. С. 71.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (2-е издание, переработанное и дополненное).

---

<2> См., например: Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс: Учебник. М., 2004. С. 67. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2009. С. 77.

Действительно, в ч. 2 ст. 157 ГПК РФ содержится общее правило судебного разбирательства - "разбирательство дела происходит устно...". Из этого положения прямо следует название принципа - устности судебного разбирательства. Однако при таком определении содержания принципа его действие может быть распространено только на стадию судебного разбирательства.

Вместе с тем судебное разбирательство - это одна из стадий гражданского судопроизводства, наряду со стадиями возбуждения дела, подготовки дела к судебному разбирательству, обжалования судебных постановлений и др. На каждой из стадий судопроизводства в зависимости от предписаний закона совершаются процессуальные действия в устной и/или письменной форме.

В связи с этим, если говорить о принципе судопроизводства в общем значении, то его целесообразно именовать принципом устности и письменности гражданского судопроизводства.

Следует еще раз подчеркнуть, современное гражданское судопроизводство построено на сочетании устной и письменной формы совершения процессуальных действий. Определенные процессуальные действия согласно закону должны совершаться только в устной или только в письменной форме. Для других процессуальных действий не устанавливается форма их совершения, и они могут осуществляться в устной или в письменной форме.

Законом установлено, что разбирательство дела происходит устно. В судебном заседании в устной форме участникам процесса: разъясняются их права и обязанности; объявляется состав суда; докладывается дело; заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле; допрашиваются свидетели; задаются вопросы; оглашаются письменные материалы, имеющиеся в деле; и т.д. (ст. ст. 160 - 162, 164, 165, 170 - 172, 177, 179 - 181 ГПК РФ и др.).

Вместе с тем все "устные действия" суда и других участников процесса, совершенные в ходе судебного заседания, заносятся в протокол судебного заседания, который составляется в письменной форме (ч. 1 ст. 230 ГПК РФ). Отсутствие в деле письменного протокола судебного заседания является безусловным основанием для отмены решения суда (п. 6 ч. 4 ст. 330 ГПК РФ).

Какой-либо определенной формы (устной или письменной) не устанавливается для совершения действий, связанных решением текущих процессуальных вопросов при судебном разбирательстве дела. Так, в устной или письменной форме могут выноситься определения суда по несложным вопросам, например, определения, которым разрешаются ходатайства сторон об истребовании доказательств. Равным образом различные ходатайства могут заявляться лицами, участвующими в деле, устно или письменно. Определения, ходатайства в устной форме заносятся в протокол судебного заседания, в письменной форме - оглашаются и приобщаются к делу.

Отдельные процессуальные действия должны совершаться исключительно в письменной форме. В письменной форме подаются иски, заявления по делам, возникающим из публичных правоотношений и особого производства; заявления о вынесении судебного приказа; другие заявления, являющиеся основанием для возбуждения дела (ст. ст. 124, 131, 247 и др.).

В обязательной письменной форме выносятся судебные решения и определения суда, которыми заканчивается производство по делу без вынесения решения (например, о прекращении производства по делу; оставлении иска без рассмотрения и др.), а также определения по наиболее значимым процессуальным вопросам (например, об отказе в принятии искового заявления; обеспечении иска и др.) (ст. ст. 134, 141, 197, 221, 223 ГПК РФ и др.). Судебные решения, определения оглашаются устно.

В письменном виде должны быть оформлены апелляционные, кассационные, надзорные жалобы

(представления прокурора) на судебные постановления, подлежащие обжалованию (ст. ст. 322, 377, 391.3 ГПК РФ).

#### Принцип непосредственности судебного разбирательства

Принцип непосредственности судебного разбирательства в качестве принципа гражданского процесса существует в отечественном законодательстве уже более полутора столетий. Данный принцип находил свое правовое выражение еще в нормах Устава гражданского судопроизводства.

В дореволюционном праве содержание принципа непосредственности раскрывалось следующим образом: суд должен устанавливать фактические обстоятельства дела по возможности на основании личного ознакомления с относящимися к ним доказательствами, отдавая при этом предпочтение первоначальным доказательствам перед производными <1>.

<1> См., например: Васильковский Е.В. Указ. соч. С. 104.

Необходимость в таком принципе судопроизводства объяснялась тем, что для правильного разрешения дела суду нужно лично выслушать заявления сторон, показания свидетелей, осмотреть вещественные доказательства и т.п., так как только при таком условии он может судить о том, насколько эти заявления и доказательства достоверны, а также составить верное представление о деле <1>.

<1> См., например: Гольмстен А.Х. Учебник русского гражданского судопроизводства. СПб., 1913. С. 127.

Похоже, по сути, определялось содержание принципа непосредственности в науке советского процессуального права: суд должен лично воспринимать собранные по делу доказательства, получая сведения по возможности из первоисточников, и обязан основывать свое решение исключительно на тех доказательствах, которые он рассмотрел в судебном заседании <1>.

<1> См., например: Советское гражданское процессуальное право: Учебное пособие / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1957. С. 50.

В современном российском процессуальном законодательстве принцип непосредственности нашел свое правовое выражение в ст. 157 "Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства" ГПК РФ. Действие данного принципа распространяется только на стадию судебного разбирательства.

Согласно ч. 1 ст. 157 ГПК РФ суд (судья) при рассмотрении дела обязан **непосредственно** исследовать доказательства по делу: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи.

Как видно, в данной статье содержание принципа непосредственности раскрывается путем указания на обязанность суда непосредственно исследовать доказательства. Но содержание настоящего принципа только этим не исчерпывается.

Основываясь на законе и выработанном наукой доктринальном толковании понятия данного принципа, можно заключить, что принцип **непосредственности** судебного разбирательства выражается в следующих положениях:

1) исследовать доказательства должен **непосредственно** суд, рассматривающий дело и выносящий судебное решение;

2) суд должен **непосредственно** исследовать доказательства, т.е. лично заслушать объяснения сторон, показания свидетелей, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и др.;

3) суд должен исследовать доказательства **непосредственно** в судебном заседании.

Первое положение вытекает из норм закона о том, что разбирательство дела происходит при неизменном составе судей; суд должен лично исследовать доказательства; а также о том, что в случае замены судьи разбирательство дело должно быть произведено сначала (поскольку новый судья лично не исследовал доказательства) (ч. ч. 1, 2 ст. 157 ГПК РФ).

Второе положение следует из прямого указания закона - суд должен лично исследовать доказательства (ч. 1 ст. 157 ГПК РФ).

Третье положение обусловлено содержанием ч. 2 ст. 195 ГПК РФ - суд основывает решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Относительно вопроса о том, предполагает ли принцип непосредственности обязательность исследования судом первоначальных доказательств <1>. Исследование только первоначальных

доказательств не является необходимым требованием, вытекающим из принципа непосредственности. Закон допускает возможность использования при рассмотрении дела как первоначальных, так и производных доказательств. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (ч. 2 ст. 67 ГПК РФ).

-----  
<1> О первоначальных и производных доказательствах см. § 2 "Судебные доказательства" гл. 15 "Доказывание и доказательства".

Требование непосредственности судебного разбирательства как принципа процесса имеет целью создание условий для полного, всестороннего и объективного исследования доказательств, формирования внутреннего убеждения суда относительно достоверности, достаточности доказательств, их взаимной связи, способности подтвердить или опровергнуть требования и возражения сторон.

Не противоречит принципу непосредственности проведение судебного заседания посредством видеоконференцсвязи, поскольку это позволяет суду, рассматривающему дело, в режиме реального времени лично заслушать объяснения сторон и третьих лиц, допросить свидетелей, экспертов, получить консультации и пояснения специалистов (ст. 155.1 ГПК РФ).

В практике разрешения гражданских дел могут возникать ситуации, когда непосредственное исследование доказательств судом, рассматривающим дело, становится невозможным или затруднительным. Например, когда доказательство по объективным причинам нельзя представить в суд, рассматривающий дело, для исследования непосредственно в судебном заседании. Закон учитывает это, предусматривая некоторые исключения из принципа непосредственности судебного разбирательства. Эти исключения относятся к случаям получения доказательственного материала посредством судебного поручения (ст. ст. 62, 63 ГПК РФ) и обеспечения доказательств (ст. ст. 64 - 66 ГПК РФ).

Так, суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия, например, осмотреть вещественные доказательства в месте их нахождения, допросить свидетеля и т.д. Исключение из принципа непосредственности состоит в том, что непосредственно (лично) исследует доказательства (например, допрашивает свидетеля) суд, не рассматривающий дело, о чем составляется протокол, который направляется в суд, давший поручение. Предметом же изучения суда, рассматривающего дело, являются результаты исследования доказательств, содержащиеся в протоколе совершенных процессуальных действий, например в протоколе допроса свидетеля.

Обеспечение доказательств производится нотариусом (до возбуждения дела в суде) и судом (после возбуждения дела), когда представление доказательств для их исследования во время судебного разбирательства может оказаться невозможным. Обеспечение доказательств заключается в совершении действий по получению и исследованию доказательств и процессуальному закреплению результатов их исследования. Если доказательства обеспечивались нотариусом, то исключение из принципа непосредственности заключается в том, что именно нотариус непосредственно (лично) исследует доказательства (допрашивает свидетеля, осматривает вещественные доказательства и др.), а суд в ходе судебного разбирательства исследует доказательственный материал, содержащийся в соответствующих протоколах. Если доказательства обеспечивались судом, в производстве которого находится дело, формально исключение из принципа состоит в том, что обеспечение доказательств производится за рамками судебного разбирательства.

Доказательственные материалы (протоколы допроса свидетелей, осмотра на месте и др.), полученные при выполнении судебного поручения и обеспечении доказательств, обязательно оглашаются в судебном заседании при рассмотрении дела по существу.

### Принцип непрерывности судебного разбирательства

Принцип непрерывности судебного разбирательства по сравнению с другими процессуальными принципами имеет относительно непродолжительную историю.

Впервые в правовой форме данный принцип был закреплен в Основах гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1961 г. (ст. 35), а впоследствии в гражданских процессуальных кодексах всех республик, в том числе ГПК РСФСР 1964 г. Кодексом было установлено, что судебное заседание происходит непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела (ст. 146 ГПК РСФСР).

Вместе с тем еще до принятия Основ, т.е. до формальной юридической легализации принципа непрерывности судебного разбирательства, многие ученые считали, что в гражданском процессуальном праве этот принцип фактически существует и суду необходимо им руководствоваться в своей деятельности.

По их мнению, данный принцип состоит в том, что внимание суда должно быть сосредоточено на одном деле, пока оно не будет завершено вынесением решения. Поэтому перерывы во время рассмотрения дела возможны только для отдыха, но в перерывах недопустимо рассмотрение других дел, так как это будет рассеивать внимание судей <1>. Эта сформировавшаяся в процессуальной теории в 1940 - 1950-х годов точка зрения затем нашла отражение в законе.

-----  
<1> См., например: Юдельсон К.С. Указ. соч. С. 55.

Практически так же, как и в предшествующем Кодексе, содержание принципа непрерывности раскрывается в ст. 157 ГПК РФ: "Судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные, административные дела".

Исходя из предписаний ч. 3 ст. 157 ГПК РФ и других взаимосвязанных предписаний закона (ст. ст. 169, 199 ГПК РФ), можно заключить, что принцип непрерывности судебного разбирательства выражается в следующих положениях:

- 1) судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно;
- 2) в судебном заседании может быть объявлен перерыв для отдыха;
- 3) во время перерыва суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела;
- 4) решение суда принимается немедленно после разбирательства дела.

Требование непрерывности судебного разбирательства имеет целью создание условий для правильного и своевременного рассмотрения гражданских дел, а это предполагает сосредоточенность внимания суда на всех аспектах конкретного дела, что позволяет более глубоко понимать и более полно воспринимать его обстоятельства. Распределение же внимания, например при параллельном разбирательстве нескольких дел, может влиять на целостность восприятия обстоятельств каждого из них, приводить к смешению в памяти судей обстоятельств разных дел, забыванию чего-либо, относящегося к их рассмотрению.

Кроме того, непрерывность судебного разбирательства создает благоприятные условия участия в судебном заседании для самих сторон, которым также необходимо сосредоточение внимания на обстоятельствах рассматриваемого дела, действиях процессуального противника.

Очевидно, что для рассмотрения отдельных дел требуется длительное время, например, из-за большого объема исследуемых доказательств. Судебное заседание по таким делам физически нельзя провести в прямом смысле непрерывно, т.е. безостановочно. Поэтому для таких случаев закон предусматривает возможность объявления **перерыва** в судебном заседании.

Перерыв - это приостановление судебного заседания на время, назначенное для отдыха.

Следует подчеркнуть, что закон допускает возможность перерыва в судебном заседании именно для **отдыха** суда, а также участников процесса. В ч. 3 ст. 157 ГПК РФ используется словосочетание "время, назначенное для отдыха". Для отдыха предназначено время в выходные и праздничные дни, установленные соответствующими нормативными правовыми актами; время по окончании рабочего дня. Суд может назначить время для кратковременного отдыха в течение рабочего дня. Из содержания закона прямо следует, что объявление перерыва в судебном заседании в других целях, кроме отдыха (например, для собирания недостающих доказательств и др.), не разрешается.

После окончания перерыва слушание дела продолжается с того момента, с которого был объявлен перерыв. Например, исследуются не рассмотренные до объявления перерыва доказательства, возобновляются прения и т.д.

Поскольку после перерыва слушание дела продолжается с того момента, с которого был объявлен перерыв, и суд во время рассмотрения дела не отвлекается на рассмотрение других дел, так как это прямо запрещено законом, постольку объявление перерыва не противоречит принципу непрерывности.

Однако понятно, что, помимо необходимости отдыха, могут существовать причины, по которым непрерывное рассмотрение дела в судебном заседании не представляется возможным. К числу таких причин относятся, например, неявка кого-либо из участников процесса в суд, необходимость истребования или представления дополнительных доказательств и т.д. Для этих и иных случаев суд предусматривает возможность **отложения разбирательства дела** (ст. 169 ГПК РФ).

Отложение разбирательства дела - это перенос судебного заседания на определенный судом срок для совершения необходимых процессуальных действий.

Разбирательство дела после его отложения начинается **сначала**. Если стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомы с материалами дела, состав суда не изменился, суд вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Поскольку после отложения дела его рассмотрение начинается сначала, и судебное заседание

происходит непрерывно, постольку отложением разбирательства дела принцип непрерывности судебного разбирательства не нарушается.

Принцип непрерывности "требует", чтобы решение суда было принято немедленно после разбирательства дела.

Обязательно в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела, должна быть объявлена резолютивная часть решения. Именно в этой части решения содержится вывод суда об удовлетворении или отказе в удовлетворении требований, являющихся предметом судебного разбирательства, а также указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда.

Составление мотивированного решения может быть отложено не более чем на пять дней со дня окончания разбирательства дела (ст. 199 ГПК РФ).

Допускаемая законом возможность отложения составления мотивированного решения не является исключением из принципа непрерывности и ему не противоречит. Данное положение имеет "технический" характер и продиктовано соображениями практического свойства. Для изложения мотивировочной части решения, содержащей обоснование выводов суда относительно рассмотренного дела, нередко требуется значительное время в силу объема той информации, которая должна быть отражена в этой части решения.

## 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 процесса <1>.

-----

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

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 суда <1>. 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. Васильковский 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" <2>. 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, 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.

<1> В литературе некоторые авторы считают, что гражданские процессуальные отношения могут складываться между участниками процесса и без участия суда. См.: Жеруолис И.А. Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 62 - 64; Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 211.

<2> Васьяковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917 (переизд.: Краснодар, 2003. С. 222).

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 имеют <1>.

<1> Российский ученый - представитель науки гражданского процессуального права - Е.А. Нефедьев признавал, что в гражданском процессе действительно возникает юридическое отношение, элементами 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, как писал Е.А. Нефедьев, есть совокупность не только юридических отношений, но и юридической деятельности (Гражданский процесс: Хрестоматия. М., 2005. С. 94).

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, по содержанию и 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 предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений, имеют следующие специфические признаки: 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) обеспечивают возможность применения государственного принуждения и процессуальных мер, не связанных с государственным принуждением; 6) имеют своей задачей обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданских дел, отнесенных законом к ведению суда общей юрисдикции <1>. 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 свои качества регулятора процессуальных отношений. Поэтому каждое гражданское процессуальное отношение регулируется не одной процессуальной нормой, а их совокупностью.

<1> См.: Мельников А.А. Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 8.

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 исполнять процессуальные обязанности.

Несовершеннолетний, достигший 16 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 обязанностей <1>. Факты в гражданском процессуальном праве имеют определенную специфику.

<1> Подробно о понятии, функции и классификации юридических фактов см.: Ярков В.В. Юридические факты в цивилистическом процессе. М., 2012.

Юридические последствия влекут не все факты, а только действия или бездействие 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. В литературе правильно отмечают, что "само по себе событие никаких последствий для процесса не влечет; чтобы

они наступили, необходимо процессуальное действие - вынесение судом определения" <1>. 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.

-----  
<1> Сахнова Т.В. Курс гражданского процесса: теоретические начала основные институты. М., 2008. С. 167.

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 идти 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.

### § 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 решения <1>. Объектом гражданских процессуальных отношений является то, на что направлено это правоотношение <2>.

-----  
<1> Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 203.

<2> Объектом гражданских процессуальных отношений является то, на что направлено это правоотношение. 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.

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 правоотношение <1>. 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.

-----  
<1> См.: Зейдер Н.Б. Гражданские процессуальные правоотношения. Саратов, 1965. С. 53 - 54.

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 процесса <1>. По мнению же других, содержание гражданских процессуальных отношений составляют процессуальные действия его субъектов, совершаемые в соответствии с их правами и обязанностями <2>.

<1> 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.

<2> Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 197 - 200.

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" <1>. Более правильной представляется позиция тех авторов, которые считают, что содержание данных правоотношений - это не только права и обязанности субъектов, но и их процессуальные действия <2>. 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.

<1> Мельников А.А. Правовое положение личности в гражданском процессе. С. 84.

<2> 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.

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.

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 правосудия <1>.

<1> 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.

**Суд.** Основным участником процесса, как правильно отмечалось в литературе, является суд. Это орган государственной власти, осуществляющий правосудие, он 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, вместе взятых; 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 отношений <1>.

<1> См.: Чечина Н.А. Гражданские процессуальные отношения // Чечина Н.А. Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2004. С. 21 - 22.

Гражданское процессуальное право детально регламентирует порядок формирования и деятельность суда во всех стадиях процесса. Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, в том числе с использованием автоматизированной информационной системы.

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 и новым обстоятельствам.

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.

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 административно-правовых отношений, 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.), защищает в процессе не свои, а государственные либо общественные интересы или права, свободы и законные интересы других лиц. В связи с этим решение по делу не затрагивает их субъективных прав и интересов. Их заинтересованность - 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). Трудовые права работников кроме суда могут защищаться комиссиями по трудовым спорам (ст. 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 отнесены 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.).

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 существу <1>.

<1> 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).

Любое гражданское дело относится к одному из видов судопроизводства (исковое, особое, приказное 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 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 ГПК РФ все исковые дела, 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 практике <1>.

<1> См., например: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 ноября

2003 г. N 17 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел по трудовым спорам с участием акционерных обществ, иных хозяйственных товариществ и обществ" // БВС РФ. 2004. N 1. С. 1; Гражданский процессуальный кодекс с поstateйными комментариями / Под ред. В.В. Яркова и А.Г. Плешанова. М., 2009. С. 70 - 176.

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). В ст. 25 ГПК РСФСР для определения подведомственности исковых дел были установлены два критерия, которые в настоящее время 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 заверенного 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, предусмотренными 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 неиски рассматриваются судами общей юрисдикции при условии, что они не относятся к категории экономических споров и других дел, отнесенных законом к ведению арбитражных судов (ст. ст. 27 - 33 АПК РФ).

## § 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 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 и 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, 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 несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов). Оно заключается в письменной форме, подлежит нотариальному удостоверению и имеет силу исполнительного листа (ст. 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. 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 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 РФ (ст. 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 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. 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. N 4214-1 <1>, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом, принятым Государственной Думой 21 июля 1995 г.).

-----  
<1> Ведомости РФ. 1993. N 2. Ст. 71.

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

**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 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) <1>.

-----  
<1> Гарнизонные военные суды приравниваются к районным судам, а окружные (флотские) - к областным и соответствующим им судам. Подсудность дел военным судам определена ст. ст. 7, 14, 22 ФКЗ "О военных судах в Российской Федерации".

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 РФ.

В учебниках 1960-х годов 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 РФ.

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 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 по первой инстанции 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 мировых судей, 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. Верховный Суд РФ один, поэтому правила территориальной подсудности к нему не применяются.

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 областных и приравненных к ним судов и Верховного Суда РФ.

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;
- о расформировании избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации;
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок по делам, подсудным мировым судьям и районным судам;
- об оспаривании решений экзаменационных комиссий субъектов Российской Федерации по приему квалификационного экзамена на должность судьи по основаниям нарушения процедуры проведения квалификационного экзамена и решений экзаменационных комиссий об отказе в допуске к сдаче квалификационного экзамена на должность судьи, а также об оспаривании действий (бездействия) экзаменационных комиссий, в результате которых кандидат на должность судьи не был допущен к сдаче квалификационного экзамена.

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

Кроме перечисленных в ст. 26 ГПК РФ дел, к ним относятся дела <1>:

-----  
<1> См. подробнее: Жилин Г.А. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 2003. С. 37.

- 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 неправомерности 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 РФ рассматривает по первой инстанции дела:

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

- об оспаривании нормативных правовых актов 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;

- об оспаривании решений Высшей экзаменационной комиссии по приему квалификационного экзамена на должность судьи по основаниям нарушения процедуры проведения квалификационного экзамена и ее решений об отказе в допуске к сдаче квалификационного экзамена на должность судьи, а также об оспаривании действий (бездействия) Высшей экзаменационной комиссии по приему квалификационного экзамена на должность судьи, в результате которых кандидат на должность судьи не был допущен к сдаче квалификационного экзамена;

- 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 органами 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;

- о расформировании Центральной избирательной комиссии Российской Федерации;

- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок по делам, подсудным федеральным судам, за исключением районных судов, гарнизонных военных судов;

- об оспаривании решений экзаменационных комиссий субъектов Российской Федерации по приему квалификационного экзамена на должность судьи.

В период 1992 - 2012 гг. значительно расширился перечень дел, рассматриваемых по первой инстанции Верховным Судом РФ.

Так, согласно ст. 3 ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" Конституционный Суд РФ 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 РФ 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. 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).

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 РФ проведена такая конкретизация и указано, что данные споры рассматриваются по первой инстанции Верховным Судом РФ.

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 РФ. 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 от 25 июня 1993 г. "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" 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 РФ). В п. 2 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ 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 подсудности (ч. 1 ст. 29 ГПК РФ) <1>.

-----  
<1> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 ноября 2003 г. N 18 "О подсудности дел, вытекающих из морских требований" // БВС РФ. 2004. N 1. С. 2.

**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 РФ), 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, участки недр, 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 РФ) и альтернативную (ст. 29 ГПК РФ). 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 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 РФ).

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 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 исковые требования в суде 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 РФ. 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 РФ), 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 неизвестно, 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 РФ 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 ученых <1>.

<1> 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.

Всех участников гражданского процесса можно разделить на три группы. К первой относится суд. Интересы суда как основного участника гражданского процесса не противостоят 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. 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. 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 называют "лицами, содействующими 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 делу <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2002. N 6. С. 10.

Таким образом, лицами, участвующими в деле, являются те участники процесса, которые своими действиями влияют на ход и развитие процесса, обладают 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, органы местного самоуправления, 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 интересов других лиц.

## § 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 существенных 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 имени <1>.

-----  
<1> См.: Чечот Д.М. Участники гражданского процесса // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 109.

Предметом судебной деятельности служит спорное материальное правоотношение. Оно определяет существование субъектного состава конкретного дела по спору, в котором обязательно действуют две стороны, 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-процессуалистов <1>.

<1> См.: 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. Треушников. М., 2005. С. 277, 279, 281.

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 ответчиком <1>.

<1> 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 иск в защиту его интересов предъявлен так называемым процессуальным истцом (Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушников. М., 2001. С. 102).

**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 истца <1>.

<1> Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушников. С. 271.

Объединяет стороны то обстоятельство, что именно их спор о праве гражданский 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 дееспособности <1>.

<1> В юридической 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.

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).

Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту права, 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 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 в процессе их законные представители: родители, усыновители, опекуны, попечители (ч. 5 ст. 37 ГПК РФ) <1>. 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 СК 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.

-----  
<1> Судебная практика по гражданским делам / Под ред. В.М. Жуйкова. М., 2002. С. 52.

Несовершеннолетний может лично осуществлять процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности со времени вступления в брак или объявления его полностью дееспособным (эмансипированным).

Согласно ст. 56 СК 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 СК 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 РФ).

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 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 законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами (ч. 1 ст. 35 ГПК РФ). 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 требований.

Отказ от иска - это важное диспозитивное право истца, означающее, что истец отказался от своего

материально-правового требования к ответчику, а следовательно, и от продолжения процесса. 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 РФ).

На участника 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 РФ). 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 РФ).

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 характер <1>.

<1> См.: Ференс-Сороцкий А.А. Аксиомы гражданского процесса // Актуальные проблемы гражданского процесса. СПб., 2002. С. 51.

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 дела <1>.

<1> 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" <1>.

<1> Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. С. 307.

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 РФ 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.

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 РФ). 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 опрос 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 РФ).

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 соистцах, а во втором - о процессуальных соответчиках.

Предъявление иска несколькими соистцами к одному ответчику называется активным соучастием, а предъявление иска одним истцом к нескольким ответчикам называется пассивным соучастием. При этом в процессе всегда будут оставаться две стороны: истцовая и ответная.

Предъявление иска несколькими соистцами к нескольким соответчикам именуется смешанным соучастием.

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 от 8 июля 1991 г. "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" (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 собственность, 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 РФ).

#### § 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 большое значение для вынесения законного и обоснованного решения суда.

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 компенсации.

Ответственность по возмещению вреда, причиненного источником повышенной опасности, возлагается на собственника, передавшего транспортное средство в техническое управление без надлежащего юридического оформления (доверенности).

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 поскольку правоотношения 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 службу.

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 ноября 1999 г. N 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 управляет 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 вред.

Надлежащими ответчиками по искам о защите чести, достоинства и деловой репутации привлекаются авторы не соответствующих действительности порочащих сведений, а также распространяющие эти сведения лица.

Если оспариваемые сведения были распространены в средствах массовой информации, то надлежащими ответчиками являются автор и редакция соответствующего средства массовой информации.

В ситуации, когда 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, когда 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. N 3).

Ненадлежащим ответчиком признается лицо, в отношении которого исключается существовавшее в момент возбуждения дела предположение о его юридической ответственности по предъявленному

иску.

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 во 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 лица в обязательствах), суд допускает замену этой стороны ее правопреемником. Правопреемство возможно на любой стадии процесса (ч. 1 ст. 44 ГПК РФ).

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. 4 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 содержания <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2001. N 7. С. 12.

Хотя в законе говорится только о таких субъектах процессуального правопреемства, как стороны, действие ст. 44 ГПК РФ 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 ( абз. 1 ст. 215 ГПК РФ);

- при единичном (сингулярном) правопреемстве 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 возможность замены этой стороны ее правопреемником.

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, 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 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 в апелляционном порядке.

## **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. Клейнманом <1>.

-----  
<1> См.: Клейнман А.Ф. Избранные труды. Краснодар, 2008. Т. 1. С. 19 - 71.

Институт третьих лиц был известен русскому гражданскому судопроизводству, о чем свидетельствуют труды ученых-процессуалистов <1>.

-----  
<1> 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. М., 2005. С. 289, 291 - 292, 296, 301.



В отличие от сторон третьего лица 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 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. 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).

Вступление третьих лиц в процесс осуществляется, 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).

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.

## § 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).

Положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, уравнивается 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 спора <1>.

<1> В теории гражданского процесса дореволюционного периода имеются ряд определений, а также оснований вступления третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, - это 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), когда третье лицо заявляет на спорное имущество свои особенные 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), 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).

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 сторонам <1>.

<1> См.: Чечот Д.М. Участники гражданского процесса // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 173.

Третье лицо с самостоятельными требованиями относительно предмета спора предъявляет к обеим сторонам самостоятельные иски. Требования на предмет спора, по существу само является стороной в спорном деле и имеет все права и обязанности стороны <1>.

<1> См.: Добровольский А.А. Участие органов государственного управления в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... 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.

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 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, 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.

Иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, может быть предъявлен не только к первоначальным сторонам спора, 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 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 они могут повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 43 ГПК РФ). Вступив в процесс, они стремятся помочь лицу, на стороне которого участвуют, с тем чтобы защитить свой собственный интерес <1>.

<1> 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.

Основные цели участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования в процессе, состоят в том, чтобы защитить 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 установление всех обстоятельств по делу; в-четвертых, экономию 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. выступают всегда на стороне истца или ответчика и не связаны никаким материальным правоотношением с другой стороной. В этом состоит их отличие от соучастников.

Третьи лица без самостоятельных требований не обладают диспозитивными процессуальными правами, не являются они также и предположительными субъектами спорного материального правоотношения <1>.

-----  
<1> См.: Чечина Н.А. Указ. соч. С. 59 - 60.

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.

Непривлечение третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований 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. ст. 399, 462 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 ответчика.

Анализ судебной практики позволяет отметить 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 требований.

Наиболее распространенным основанием разрешения споров с участием третьих лиц является возможность предъявления регрессного иска к третьему лицу (ст. ст. 461, 462, 1068, 1080 ГК РФ) <1>.

-----  
<1> В литературе неоднозначно решается вопрос о возможности совместного или отдельного

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 ГПК РФ отсутствует правило (ГПК РСФСР 1964 г., ст. 39), которое предусматривает обязательное привлечение третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, по делам о восстановлении на работе.

Случаи привлечения в процесс субъектов материальных правоотношений в качестве третьих лиц, которые не заявляют самостоятельных требований, предусмотрены также в иных нормах, регулирующих различные виды регрессных правоотношений (см., например, ч. 3 ст. 399 ГК РФ; п. 1 ст. 33, п. п. 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 истца.

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. 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, а также других лиц, участвующих в деле.

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 обязанности <1>.

-----  
<1> Курс советского гражданского процессуального права. М., 1980. Т. 1. С. 268 (автор главы - Т.Е. Абова).

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 стороны, 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. 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 обжалование. Они также могут обжаловать определение суда и возбуждать ходатайства, связанные с движением дела (об

отложении дела, о приостановлении производства по делу и т.д.).

## Глава 9. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

### § 1. Задачи прокуратуры в гражданском процессе

Согласно Конституции РФ прокуратура - единая централизованная система с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ. Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры определяются федеральным законом (ст. 129 Конституции РФ).

Таким законодательным актом федерального уровня является Закон РФ "О прокуратуре Российской Федерации" <1>, в котором устанавливается, что прокуратура осуществляет от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации.

<1> Указанный Федеральный закон, принятый 17 января 1996 г., действует в настоящее время в редакции от 25 декабря 2008 г.

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 РФ "О прокуратуре Российской Федерации" 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 СК 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. ч. 1 и 2 ст. 131 ГПК РФ, должны соответствовать положениям ч. 3 ст. 131 ГПК РФ. В исковом заявлении, предъявленном прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской 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 либо указание на обращение гражданина к прокурору. Ограничения права на обращение в суд прокурора не распространяются на заявления прокурора, основанием для которых является обращение к нему граждан: о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых (служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; защите семьи, материнства, отцовства и детства; социальной защите, включая социальное обеспечение; об обеспечении права на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах; охране здоровья, включая медицинскую помощь; об обеспечении права на благоприятную окружающую среду, образование (ст. 45 ГПК РФ в ред. от 5 апреля 2009 г. N 43-ФЗ "О внесении изменений в статьи 45 и 131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации").

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 <1>.

-----  
<1> На активную роль прокурора в гражданском процессе при подготовке дела к судебному рассмотрению указано в п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству".

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 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 представление.

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, восстановлении на

работе, 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. 260.1).

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. 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.

Федеральным законом от 18 июня 2003 г. "О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации" (в ред. от 23 июля 2008 г.) предусмотрена обязанность участия прокурора в делах о принудительной госпитализации на основании решения суда больных заразными формами туберкулеза, неоднократно нарушающих санитарно-противоэпидемический режим, а также умышленно уклоняющихся от обследования в целях выявления туберкулеза или от лечения туберкулеза.

При возникновении в суде указанных дел судья обязан поставить об этом в известность соответствующего прокурора, 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 другими лицами процесс, 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 РФ).

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 значение 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 зрения 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. ст. 320, 336 ГПК РФ).

Относительно права прокурора на подачу кассационного представления Пленум Верховного Суда РФ в п. 3 Постановления от 24 июня 2008 г. N 12 "О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции" указал следующее: "При принятии кассационного представления прокурора необходимо учитывать общие положения об участии прокурора в деле, предусмотренные статьей 45 ГПК РФ, которая наделяет прокурора правом на обращение в суд с заявлением о защите прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц и вступление в процесс для дачи заключения по делам тех категорий, которые определены Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами, а о его правах и обязанностях как лица, участвующего в деле - статьей 35 ГПК РФ.

Исходя из положений статей 34, 35, 49 ГПК РФ прокурор обладает правом на подачу кассационного представления независимо от того, участвовал ли он в заседании суда первой инстанции".

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.

В 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 "Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов" ГПК РФ, ни в Федеральном законе от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" (в ред. ФЗ от 13 мая 2008 г. N 66-ФЗ), ему нельзя отказать в праве на совершение процессуальных действий по исполнению 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). Не исключается возможность оспаривания прокурором в судебном порядке постановлений должностных лиц службы судебных приставов, включая судебных приставов-исполнителей (судебные приставы-исполнители являются должностными лицами, состоящими на государственной службе).

На особенности участия прокурора в гражданском процессе и на организационные начала осуществления этой функции прокуратуры указывается также в Приказе Генерального прокурора РФ от 2 декабря 2003 г. за N 51 "Об обеспечении участия прокуроров в гражданском судопроизводстве" <1>.

<1> Сборник основных организационно-распорядительных документов Генпрокуратуры РФ. Т. 2. Тула, 2004.

## **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 процессе.

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 суд <1>.

<1> См.: Чечот Д.М. Участники гражданского процесса. М., 1960 // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 185.

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 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 обеих 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 РФ). 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, 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 ребенка <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 1999. N 4. С. 8.

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 власти <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2002. N 7. С. 21.

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 Верховного Суда РФ от 29 мая 1998 г. N 10 "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 СК 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 СК РФ).

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. "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" (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.) 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 потребителей.

На основании Закона РФ от 19 декабря 1991 г. "Об охране окружающей природной среды" 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", профсоюзы могут от своего имени предъявлять иски в защиту интересов членов профсоюза (ст. ст. 19, 23).

Федеральный закон "Об общих принципах организации местного самоуправления" 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).

Ряд норм ГПК РФ предусматривают 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. 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 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. Среди них важно указать не только на те действия, которые были совершены данным госорганом, но и содержать правовой вывод, основанный на законе о том, как следует разрешить 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

заклучения 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 делу <1>.

<1> См.: Добровольский А.А. Участие органов государственного управления в гражданском процессе. М., 1958. С. 35.

Семейный кодекс РФ содержит достаточно большое количество норм, регулирующих участие органов опеки и попечительства в делах, вытекающих из брачно-семейных отношений (ст. 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 СК 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. 5 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 интересов <1>.

<1> БВС РФ. 2001. N 12. С. 2.

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 СК 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. N 10) <1>.

---

КонсультантПлюс: примечание.

"Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам" (под ред. В.М. Жуйкова) включен в информационный банк согласно публикации - НОРМА, 2008 (2-е издание, переработанное и дополненное).

---

<1> Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам / Под ред. В.М. Жуйкова. М., 1999. С. 401.

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 делу <1>.

<1> БВС РФ. 2001. N 6. С. 8.

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 большое 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.

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 РФ). 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.

В случае если деятельность депутата осуществляется на профессиональной постоянной основе, он не может участвовать в качестве представителя (кроме случаев законного представительства) по гражданскому делу.

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;

- 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 РФ, 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 новым обстоятельствам и при исполнении судебных решений.

Дела организаций ведут в суде их органы либо представители.

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 РФ, 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 РФ или Правительство РФ <1>. Федеральные министры, руководители иных федеральных органов исполнительной власти представляют Правительство РФ в суде без доверенности.

-----  
<1> Постановление Правительства Российской Федерации от 1 июня 2004 г. N 260 "О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации" // СПС "КонсультантПлюс".

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 аппарате, 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 норму о представителях, которые назначаются судом. 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 РФ).

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, трудового и др.) и являются по своему характеру материально-правовыми отношениями, например, отношения, вытекающие из договора поручения (ст. 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.

## § 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 представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

К обязательному представительству помимо законного некоторые авторы относят уставное представительство (полномочия предоставляются учредительными документами) и по назначению суда. Представительство адвоката по назначению суда (ст. 50 ГПК РФ) - новый вид представительства неизвестный ГПК 1964 г. Основанием возникновения данного вида представительства является определение суда. Определение суда о назначении адвоката представителем направляется соответствующему адвокатскому образованию, которое обязано выделить адвоката для ведения дела в суде.

**Добровольное представительство** в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно подразделить:

- а) на договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;
- б) на 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.

"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 РФ).

Адвокаты участвуют в функционировании государственной системы бесплатной юридической помощи, оказывая гражданам бесплатную юридическую помощь в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 21 ноября 2011 г. N 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи" (далее - Закон о бесплатной юридической помощи) и Федеральным законом от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

Категории граждан и случаи оказания бесплатной юридической помощи перечислены в ст. 20 Закона о бесплатной юридической помощи (малоимущие граждане, инвалиды 1-й и 2-й группы, ветераны ВОВ, дети-инвалиды, дети-сироты, граждане, признанные судом недееспособными, и др.)

Для оказания бесплатной юридической помощи создаются государственные юридические бюро (ст. 17 Закона о бесплатной юридической помощи), которые находятся в ведении субъектов Российской Федерации <1>.

<1> См.: Приказ Минюста России от 21 июля 2010 г. N 174 "Об утверждении форм документов государственного юридического бюро"; Приказ Минюста России от 31 мая 2011 г. N 180 "Об утверждении уставов федеральных казенных учреждений государственных юридических бюро" // СПС "КонсультантПлюс".

Бесплатная юридическая помощь оказывается в виде:

- 1) правового консультирования в устной и письменной форме;
- 2) составления заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера;
- 3) представления интересов граждан в судах, государственных и муниципальных органах и организациях.

Бесплатную юридическую помощь могут оказывать юридические и физические лица, имеющие высшее юридическое образование. Федеральными законами могут быть установлены дополнительные квалификационные требования к таким лицам (ст. ст. 6, 8 Закона о бесплатной юридической помощи).

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, учитываются 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 большое 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 общественного объединения 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. Общественные представители сторон и третьих лиц получают полномочия 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 лишённые 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, 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, лишённые 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 РФ).

Доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Эти доверенности могут быть удостоверены также организацией, в которой работает или учится доверитель; товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей 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 части, 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 РФ).

Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их полномочия. Такими документами служат паспорт родителей (усыновителей), свидетельства о рождении детей, акт об усыновлении. Опекун и попечитель должны представить суду опекуновое 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 РФ). 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, предъявление 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 РФ от 19 декабря 2003 г. N 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). Адвокат не вправе отказаться от поданной им в интересах ответчика апелляционной жалобы (см. п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13).

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 значение процессуальных сроков**

Процессуальные действия, совершаемые участниками процесса, должны осуществляться в установленной ГПК РФ процессуальной форме, которая определяет форму (письменную или устную), место, время, порядок каждого действия. Процессуальные сроки (или время совершения процессуальных действий) являются частью содержания гражданской процессуальной формы. Процессуальные действия сторон, суда, прокурора и иных участников процесса отличаются срочностью <1>. Сущность гражданского процесса как деятельности суда и иных участников процесса объясняет необходимость определения временных рамок осуществления этой деятельности, ее упорядочивание. Любое процессуальное действие совершается в срок, установленный законом, либо в срок, установленный судом, либо в разумные сроки.

<1> См.: Щеглов В.Н. Гражданское процессуальное правоотношение. М., 1966. С. 87.

Процессуальный срок - это установленный законом или судом период или момент времени для совершения участниками процесса процессуальных действий, реализации субъективных процессуальных прав и исполнения процессуальных обязанностей.

Процессуальные сроки устанавливаются для процессуальных действий суда, лиц, участвующих в деле и иных лиц. Процессуальные сроки определяют временные границы реализации права на судебную защиту. В Постановлении от 27 декабря 2007 г. N 52 "О сроках рассмотрения судами Российской Федерации уголовных, гражданских дел и дел об административных правонарушениях" Верховный Суд РФ обратил внимание судов на необходимость при осуществлении правосудия исходить из того, что несоблюдение сроков рассмотрения гражданских дел существенно нарушает конституционное право граждан на судебную защиту, а также противоречит общепризнанным принципам и нормам международного права, которые закреплены, в частности, в п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, в подп. "с" п. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

Назначение процессуальных сроков заключается в упорядочивании процессуальных действий и обеспечении быстроты судопроизводства. Сроки устанавливаются для исключения затягивания процесса и для того, чтобы не нарушалась последовательность процессуальных действий. Каждое действие ограничивается определенным сроком. Процессуальные сроки в конечном счете служат и упорядочиванию материальных правоотношений сторон, так как заранее известные и соблюдаемые сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел позволяют прогнозировать сроки вступления в законную силу судебного решения, которым судом окончательно определяются права и обязанности сторон спора. Таким образом, установление и соблюдение сроков является гарантией соблюдения принципа правовой определенности прав.

Дореволюционные ученые-процессуалисты поднимали вопрос о соотношении принципов объективной истины и состязательности с устанавливаемыми законодателем временными ограничениями на рассмотрение дела и совершение отдельных процессуальных действий. Действительно, с одной стороны, чем более долгим будет процесс, тем более далеко во времени суд и иные участники процесса удаляются от действий и событий, которые стали основаниями для возникновения, изменения и прекращения спорных материальных правоотношений, тем более сложным становится процесс установления объективной истины. С другой стороны, любое временное ограничение в представлении доказательств, обосновании своей позиции по делу и указании на факты приводит к тому, что суд не достигает объективной истины, а строит свое решение только на том фактическом материале, который стороны успели представить в процессе рассмотрения дела.

Однако установление процессуальных сроков необходимо в целях исключения злоупотребления сторонами своими процессуальными правами, а также установления определенности и устойчивости материальных правоотношений. Баланс между принципом объективной истины и установленными сроками содержится в ГПК РФ. Так, предусмотренная ГПК РФ обязательная стадия подготовки дела к судебному разбирательству должна быть проведена в рамках установленных общих сроков рассмотрения и разрешения гражданских дел. В соответствии с ч. 3 ст. 152 ГПК РФ по сложным делам судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы сроков, установленных ГПК РФ для рассмотрения и разрешения дел, о чем составляется мотивированное определение с конкретным указанием срока проведения предварительного судебного заседания. Законом не предусмотрены категории дел, к которым применяются указанные положения. При исчислении срока рассмотрения дела период, указанный в определении, добавляется к сроку, предусмотренному ГПК РФ. Таким образом, дело считается рассмотренным в срок в случае, если длительность его рассмотрения не превышает совокупность срока рассмотрения, предусмотренного ГПК РФ для данной категории дел, и срока, указанного в мотивированном определении о проведении предварительного судебного заседания <1>.

-----  
<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" // СПС "КонсультантПлюс".

Согласно ст. 2 ГПК РФ 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 или иных правоотношений.

Таким образом, основной задачей гражданского судопроизводства является своевременное, т.е., иными словами, в установленные законом процессуальные сроки, рассмотрение и разрешение гражданских дел. Таким образом, институт процессуальных сроков служит не только упорядочиванию процесса и обеспечению быстрого и справедливого судопроизводства, но и в итоге позволяет выполнить основную задачу гражданского судопроизводства.

Статьей 6 Европейской конвенции по правам человека определено, что каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Европейский суд по правам человека 15 января 2009 г. принял Постановление по делу "Бурдов против Российской Федерации", в соответствии с п. 141 которого Российская Федерация должна была ввести средство правовой защиты, которое обеспечивает действительно эффективное возмещение за нарушения Конвенции в связи с длительным неисполнением судебных решений, вынесенных против государства или его органов. Такое средство правовой защиты должно соответствовать принципам Конвенции о защите прав человека и основных свобод. Федеральным законом от 30 апреля 2010 г. N 69-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" такое средство правовой защиты было введено в российское правовое поле. Указанным Законом в ГПК РФ было введено требование об осуществлении судопроизводства в разумные сроки.

Легального определения разумного срока не содержится ни в международных актах, ни в российском законодательстве, однако под ним понимается тот срок судебного разбирательства или исполнения судебного акта, который гарантирует реальную защиту права или законного интереса заинтересованного лица <1>.

-----  
<1> См.: Ярков В.В. Юридические факты в цивилистическом процессе. М., 2012.

Необходимость использования конструкции разумных сроков возникает в случае, когда сроки,

установленные законом, не позволяют выполнить те задачи, которые ставит перед гражданским судопроизводством ст. 2 ГПК РФ. Те сроки, которые содержатся в нормах гражданского процессуального законодательства, являются разумными, они проверены судебной практикой, их конституционность не оспаривалась в Конституционном Суде РФ, Европейский суд по правам человека не указывал на неправомерность определенных законодателем процессуальных сроков. Однако при рассмотрении гражданских дел, с учетом правовой и фактической сложности дела, поведения участников процесса, достаточности и эффективности действий суда и общей продолжительности судопроизводства, допустимо продление установленных законом процессуальных сроков, но судопроизводство должно быть осуществлено в разумный срок.

Осуществление судопроизводства в разумный срок обозначает не только возможность выйти за пределы процессуальных сроков, установленных законом (путем продления этих сроков), но и возможность сокращения законных сроков и изменения порядка совершения процессуальных действий. Такая позиция содержится в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции" <1>, в п. 9 которого Верховный Суд РФ указал, что в случае отмены определения об отказе в восстановлении срока на подачу апелляционных жалобы, представления и восстановления этого срока либо оставления без изменения определения о восстановлении указанного срока суд апелляционной инстанции направляет дело с апелляционными жалобой, представлением в суд первой инстанции для проверки их на соответствие требованиям ст. 322 ГПК РФ и совершения действий, предусмотренных ст. 325 ГПК РФ. Вместе с тем в целях соблюдения разумных сроков судопроизводства (ст. 61 ГПК РФ) суд апелляционной инстанции вправе не направлять дело с апелляционными жалобой, представлением в суд первой инстанции, если установит, что апелляционные жалоба, представление отвечают всем требованиям ст. 322 ГПК РФ. В этом случае суд апелляционной инстанции выполняет действия, предусмотренные ч. 1 ст. 325 ГПК РФ, и извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела по апелляционным жалобе, представлению.

-----  
<1> БВС РФ. 2012. N 9.

Концепция разумного срока судопроизводства применима ко всем видам сроков (судебных, законных, установленных для суда, для лиц, участвующих в деле, иных лиц).

Установление процессуальных сроков является реализацией принципов справедливого судебного разбирательства, законности, равноправия сторон, состязательности, а также идеи концентрации и процессуальной экономии.

С точки зрения теории гражданских процессуальных правоотношений процессуальные сроки являются юридическими фактами, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение данных правоотношений. В науке высказываются различные позиции относительно места сроков в системе юридических фактов. Сроки рассматриваются как разновидность событий <1>, или их относят как к действиям, так и событиям в зависимости от фактической ситуации <2>, и наконец, сроки определяют как отдельный вид юридических фактов наряду с действиями и событиями <3>. Рассмотрение процессуальных сроков как юридических фактов - оснований возникновения, изменения и прекращения процессуальных правоотношений - позволяет в полной мере отграничить их от сроков, установленных нормами материального права <4>.

-----  
<1> См.: Исаева Е.В. Процессуальные сроки в гражданском и арбитражном процессе. М., 2005. С. 47.

<2> См.: Ярков В.В. Указ. соч. С. 71.

<3> См.: Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000. (Серия "Классика российской цивилистики".) С. 251.

<4> Арбитраж в СССР / Отв. ред. К.С. Юдельсон. М., 1984. С. 94.

## § 2. Виды процессуальных сроков

В науке процессуального права традиционного приводятся несколько классификаций процессуальных сроков, имеющих теоретическое и практическое значение.

1. По способу установления сроков выделяют:

- сроки, установленные законом (или законные сроки) и
- сроки, назначаемые по усмотрению суда (или судебные сроки).

Законные сроки закреплены в процессуальных нормах и однозначно определяют временные рамки осуществления процессуальных действий. Основная группа законных сроков включает сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. ст. 154, 244.7, 257, 260, 348, 386 ГПК РФ). По общему правилу гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня

поступления заявления в суд, а мировым судьей до истечения одного месяца со дня принятия заявления к производству. Законом также установлены сокращенные сроки производства по отдельным категориям дел. Так, дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения месяца (ч. 3 ст. 154 ГПК РФ), заявление о госпитализации лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке судья рассматривает в течение пяти дней с момента его принятия в помещении суда либо в психиатрическом учреждении (ст. 34 Закона РФ от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании").

Специальные сроки рассмотрения дел неискового производства содержатся в соответствующих главах ГПК РФ. Так, при производстве по делам, возникающим из публично-правовых отношений, законом устанавливаются следующие сроки рассмотрения различных категорий дел:

- заявления об оспаривании нормативного правового акта должны быть рассмотрены в течение одного месяца со дня подачи заявления, а Верховным Судом РФ - в течение трех месяцев (ч. 2 ст. 252 ГПК РФ);

- 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, а Верховным Судом РФ - в течение двух месяцев (ч. 1 ст. 257 ГПК);

- заявление о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела.

Сроки рассмотрения заявлений о защите избирательных прав и права на участие в референдуме установлены ст. 260 ГПК РФ.

Специальные сроки рассмотрения дел особого производства установлены в гл. 27 - 38 ГПК РФ. Так, заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня подачи заявления (ст. 306 ГПК РФ).

Судебный приказ выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 126 ГПК РФ).

Сроки рассмотрения дела по общему праву начинают течь с момента поступления в суд соответствующего заявления. Если в ходе судебного разбирательства ответчиком был заявлен встречный иск, который принят судом, на основании ч. 4 ст. 1 (аналогия закона) и ч. 3 ст. 39 ГПК РФ, регуливающей сходные отношения, установленные ст. 154 ГПК РФ, срок рассмотрения и разрешения гражданского дела следует исчислять со дня принятия судом встречного иска <1>.

-----  
<1> См.: п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" // БВС РФ. 2008. N 10.

Окончанием срока рассмотрения дела является вынесение судом решения по существу спора (ст. 193 ГПК РФ) либо определения о прекращении производства по делу (гл. 18 ГПК РФ) или оставлении заявления без рассмотрения (гл. 19 ГПК РФ). В тех случаях, когда в одном производстве соединяются требования, для одних из которых законом установлен сокращенный срок рассмотрения, а для других - общий (например, об установлении отцовства и взыскании алиментов), дело подлежит рассмотрению и разрешению до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд независимо от того, что по одному из требований установлен сокращенный срок (ст. 154 ГПК РФ) <1>.

-----  
<1> Там же.

В группе законных сроков особое место занимают сроки, установленные для рассмотрения апелляционных, кассационных и надзорных жалоб, представлений (ст. ст. 327.2, 382, 391.10 ГПК РФ).

В качестве примеров законных сроков также можно назвать: срок подачи должником возражений относительно исполнения судебного приказа (ст. 128 ГПК РФ), срок выполнения судебного поручения (ст. 62 ГПК РФ), срок составления мотивированного решения (ст. 199 ГПК РФ), срок направления ответчику копии заочного решения (ст. 236 ГПК РФ), срок составления и подписания протокола судебного заседания или отдельного процессуального действия (ч. 3 ст. 230 ГПК РФ), срок рассмотрения заявления об обеспечении иска (ст. 142 ГПК РФ), срок рассмотрения замечаний на протокол (ч. 2 ст. 232 ГПК РФ), срок исполнения судебного решения (ст. 210 ГПК РФ) и др.

Законные сроки устанавливаются как для процессуальных действий, суда, так и для иных участников процесса. Установленные законом сроки не подлежат продлению, а могут быть только восстановлены (ст. 112 ГПК РФ).

К судебным срокам относятся срок для исправления недостатков заявления, жалобы, представления (ч. 1 ст. 136, ст. 323 ГПК РФ), срок представления доказательств (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ), срок отложения судебного разбирательства (ст. 169 ГПК РФ) и др.

Судебные сроки устанавливаются на усмотрение суда с учетом принципа разумности. Понятие разумности не раскрывается в Кодексе, однако в данном случае имеется в виду необходимость соблюдения баланса интересов всех лиц, участвующих в деле, и задач гражданского судопроизводства. Суд, устанавливая лицам, участвующим в деле, срок на совершение процессуального действия, должен не только руководствоваться идеями процессуальной экономии и целью быстрого рассмотрения гражданского дела, но и принимать во внимание интересы самого заинтересованного лица, предоставив ему реальную возможность осуществить необходимое процессуальное действие (например, подготовить процессуальные документы, представить доказательства и т.п.). Нормы ГПК РФ в некоторых случаях прямо определяют, какие обстоятельства должен суд принять во внимание при определении срока совершения процессуального действия. Так, при предоставлении срока на исправление недостатков апелляционной жалобы (ст. 323) суд должен учесть характер таких недостатков и место жительства лица, подавшего жалобу. Еще один пример определения разумного срока содержится в п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" <1>. Так, в подготовительной части судебного разбирательства надлежит устанавливать, извещены ли неявившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона о необходимости вручения копий искового заявления ответчику и третьим лицам и извещений всем участвующим в деле лицам в срок, достаточный для своевременной явки в суд и подготовки к делу (ст. ст. 113, 114 ГПК РФ). Этот срок должен определяться в каждом случае с учетом места жительства лиц, участвующих в деле, их осведомленности об обстоятельствах дела, возможности подготовиться к судебному разбирательству, а также сложности дела.

-----  
<1> Там же.

В большинстве процессуальных норм, которые позволяют суду устанавливать сроки совершения процессуальных действий, не содержится предельных временных границ, в рамках которых суд может проявить свое усмотрение. Таким образом, единственным ограничением для суда при установлении срока становится общий срок рассмотрения дела, установленный законом, и разумные сроки (ст. 61 ГПК РФ). Однако в отдельных случаях законодатель счел необходимым ограничить дискрецию суда. Так, по общему правилу дату следующего судебного заседания при отложении разбирательства дела (ст. 169 ГПК РФ) суд определяет самостоятельно с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или представления доказательств. Однако в случае, если основанием для отложения разбирательства дела служит соглашение сторон о проведении процедуры медиации, то отложение разбирательства дела осуществляется на срок, также определяемый судом, но не превышающий 60 дней.

Право на совершение процессуальных действий погашается с истечением процессуального срока (как судебного, так и законного) (ст. 109 ГПК РФ). За соблюдением как законных, так и судебных сроков суд должен следить *ex officio*, не допуская совершения процессуальных действий за пределами установленных сроков. Однако данное правило действует только в отношении процессуальных действий, которые могут быть совершены заинтересованным лицом, и не распространяется на случаи возникновения процессуальных обязанностей, которые должны быть исполнены лицами, участвующими в деле, и иными лицами даже за рамками установленных сроков. Так, в случае невыполнения требования о представлении письменного или вещественного доказательств в установленный срок 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 РФ).

В дореволюционной научной литературе на основании норм Устава гражданского судопроизводства 1864 г. ученые-процессуалисты высказывали единую позицию о возможности совершения процессуального действия и за рамками срока, в случае если он установлен судом. В современной научной литературе и в процессуальном законодательстве по указанному вопросу единый подход к судебным и законным срокам - их истечение приводит к утрате права. Однако в судебной практике не во всех случаях соблюдается такой подход. Так, на основании ч. 2 ст. 150 ГПК РФ в рамках подготовки дела к судебному разбирательству суд предлагает представителю ответчика в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений и разъясняет, что непредставление ответчиком доказательств в срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам. В то же время право ответчика представить доказательства сохраняется вплоть до окончания производства по делу и нарушение установленного судом срока не лишает его этого права. Сомнения относительно возможности совершения отдельных процессуальных действий за пределами судебных сроков также возникают из-за неудачной редакции ч. 2 ст. 109 ГПК РФ, которая указывает на то, что жалобы и документы, поданные за пределами процессуальных сроков, если не заявлено ходатайство о восстановлении срока, не рассматриваются судом, а возвращаются лицу, которым были



поданы. В указанной норме указывается только на восстановление срока, т.е. о действии, совершаемом в отношении законных сроков, и не упоминается о продлении сроков (применяемом для судебных сроков) <1>. Таким образом, по общему правилу процессуальные сроки являются пресекательными, т.е. их истечение приводит к погашению правомочия <2>. При этом необходимо учитывать, что погашение правомочия в результате истечения срока не приводит к невозможности совершения процессуального действия. Однако в большинстве случаев совершенное процессуальное действие не приведет к тем правовым последствиям, на которое оно было направлено.

<1> Более однозначно трактуемая норма содержится в ст. 115 АПК РФ, согласно которой заявления, жалобы и другие документы, поданные по истечении процессуальных сроков, если отсутствует ходатайство о восстановлении или продлении пропущенных сроков, не рассматриваются арбитражным судом и возвращаются лицам, которыми они были поданы.

<2> См.: Гурвич М.А. Избранные труды. Краснодар, 2006. (Серия "Классика российской процессуальной науки".) Т. 2. С. 71.

2. По субъектам (участникам), для совершения процессуальных действий которых устанавливаются процессуальные сроки, выделяют сроки:

- установленные для совершения процессуальных действий судом;
- установленные для совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле;
- установленные для совершения процессуальных и иных действий для иных лиц (лиц, содействующих осуществлению правосудия, и лиц, не принимающих участия в судебном разбирательстве).

Процессуальные сроки для совершения судом процессуальных действий могут устанавливаться только законом. То есть такие сроки всегда являются законными сроками (сроками, определенными периодом или моментом времени или разумными сроками). Как отмечал профессор Е.В. Васьковский, по отношению к суду такие сроки имеют чисто инструкционное значение и несоблюдение их судом не лишает его права совершать просроченные процессуальные действия <1>. В то же время несоблюдение судом установленных законом (в том числе разумных) сроков может влечь за собой следующие последствия:

<1> См.: Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 2003. (Серия "Русское юридическое наследие".) С. 198.

- возникновение у заинтересованного лица права обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении производства (ч. 6 ст. 6.1 ГПК РФ);
- после вынесения судебного решения возникновение у заинтересованного лица права обратиться в вышестоящий суд с апелляционной, кассационной или надзорной жалобой на основании имевшего места нарушения норм процессуального права, повлекшего принятие неправильного решения или повлиявшего на исход дела (п. 4 ч. 1 и ч. 3 ст. 330, ст. 387, 391.9 ГПК РФ);
- после вынесения судебного решения (или более чем через три года с момента обращения в суд) возникновение у заинтересованного лица права обратиться в суд с заявлением о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок (Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. N 68-ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" <1>);

<1> СПС "КонсультантПлюс".

- согласно п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации" за грубое или систематическое нарушение судьей процессуального закона, повлекшее неоправданное нарушение сроков разрешения дела и существенно ущемляющее права и законные интересы участников судебного процесса с учетом конкретных обстоятельств, может быть наложено дисциплинарное взыскание вплоть до прекращения полномочий судьи (п. 1 ст. 12.1 Закона РФ "О статусе судей в Российской Федерации").

В отличие от законных сроков, установленных для совершения судом процессуальных действий, пропуск срока, установленного законом или судом для лиц, участвующих в деле, приводит к лишению права на совершение процессуального действия или к иным негативным процессуальным последствиям. Кроме того, сроки, установленные для лиц, участвующих в деле, могут быть как законными, так и судебными.

Судом могут назначаться сроки 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 РФ). 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 РФ).

### § 3. Исчисление процессуальных сроков

Приведенное в § 1 настоящей главы понятие срока включает как период времени, так и момент времени, в которые осуществляются процессуальные действия.

На основании ст. 109 ГПК РФ сроки совершения процессуальных действий (процессуальные сроки) могут определяться:

- периодом времени;
- точной календарной датой или указанием на событие, которое обязательно должно наступить.

Исчисление сроков - это порядок определения конкретного периода времени или момента времени, в который участник процесса вправе или обязан совершить процессуальное действие.

Процессуальные сроки, определяемые периодом времени, исчисляются годами, месяцами или днями. Само течение процессуального срока осуществляется непрерывно и включает и праздничные, и выходные дни.

Например, решение иностранного суда может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет со дня вступления в законную силу решения иностранного суда (ст. 409 ГПК РФ), не более трех месяцев рассматривается в Верховном Суде РФ надзорная жалоба, если дело было истребовано (ст. 391.6), в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд выносится судебный приказ (ч. 1 ст. 126 ГПК).

Для сроков, определяемых периодом времени, необходимо четко установить момент начала и момент окончания срока. Только между моментом начала и моментом окончания срока возможно совершение процессуальных действий.

Начало течения процессуального срока начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которым определено начало течения срока. Так, срок рассмотрения и разрешения гражданских дел по общему правилу начинает течь с момента поступления искового заявления в суд (ст. 154 ГПК РФ), месячный срок на подачу апелляционной жалобы, представления начинается с момента принятия решения в окончательной форме (ст. 321 ГПК РФ). 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 РФ). Начало течения срока может приходиться и на выходной или праздничный день (это не имеет значения для исчисления срока).

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 РФ).

Под нерабочими днями понимаются выходные и праздничные дни. Согласно ст. 111 Трудового кодекса РФ работникам предоставляется два выходных дня (суббота и воскресенье), праздничные дни установлены ст. 112 ТК РФ.

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 РФ).

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 РФ).

Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается в связи с приостановлением производства по гражданскому делу (ст. ст. 215, 216 ГПК РФ). Их течение приостанавливается с вынесением определения суда. Сроки приостановления производства по делу определяются ст. 217 ГПК РФ.

Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается, и исчисляются они по правилам, изложенным в ч. 3 ст. 107 ГПК РФ, 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.

Поскольку ст. 217 ГПК РФ связывает сроки приостановления производства по делу с обстоятельствами, наступление которых обязывает суд возобновить производство, судья должен периодически проверять, не наступили ли эти обстоятельства. Время, истекшее с момента приостановления производства по делу до его возобновления, не включается в срок рассмотрения дела <1>.

-----  
<1> См.: п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" // БВС РФ. 2008. N 10.

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. Основаниями перерыва процессуального срока рассмотрения дела являются изменение предмета или основания иска, изменение размера исковых требований (ст. 39 ГПК РФ). 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 РФ).

В отдельных случаях при установлении сроков для совершения процессуальных действий судом законом не устанавливается ни конкретный момент времени, ни период времени, а только момент начала течения срока. Так, согласно ст. 129 ГПК РФ суд отменяет судебный приказ, если от должника в установленный срок поступят возражения относительно его исполнения. В данном случае процессуальное действие по отмене судебного приказа может быть совершено только после получения возражений должника, но срок, в течение которого это действие должно быть осуществлено *de jure*, не установлен. В ч. 3 ст. 325 ГПК РФ указывается, что после истечения срока обжалования апелляционная жалоба, представление направляется судом первой инстанции в суд апелляционной инстанции. Опять же в данном случае законодатель определил момент начала течения срока, но не указал на момент окончания этого срока. В таких случаях суд должен руководствоваться общими нормами ст. 6.1 ГПК РФ <1> о разумных сроках судопроизводства.

Необходимо учитывать, что возможны ситуации, когда законом не установлены сроки для совершения определенных процессуальных действий и установление судебных сроков также невозможно. К примеру, определения, вынесенные в соответствии с абзацами седьмым и восьмым ст. 222 ГПК РФ, не могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции. Согласно ч. 3 ст. 223 ГПК РФ частная жалоба может быть подана лишь на те определения суда, которыми отказано в удовлетворении ходатайства истца или ответчика об отмене таких определений. При этом возможность обращения в суд первой инстанции с ходатайством об отмене определения в связи с оставлением заявления без рассмотрения каким-либо процессуальным сроком не ограничена <>.

-----  
<1> Там же.

#### § 4. Продление и восстановление процессуальных сроков

Продление срока заключается в предоставлении при пропуске срока дополнительного времени, в течение которого может быть совершено просроченное действие. Восстановление срока означает признание действительным просроченного действия <1>.

-----  
<1> См.: Кейлин А.Д. Судостроительство и гражданский процесс капиталистических государств. Часть вторая. М., 1958. С. 286, 305.

-----  
Процессуальные сроки, назначенные судом, могут быть продлены судом (ст. 111 ГПК РФ).

ГПК РФ не устанавливает порядок продления процессуальных сроков и не указывает, по чьей инициативе может быть совершено указанное процессуальное действие. Таким образом, допускается продление судом процессуальных сроков без проведения судебного заседания как по инициативе того лица, в отношении действий которого данный срок установлен, так и по инициативе самого суда. Остается вне правового регулирования еще один важный вопрос о возможности продления срока, который уже истек <1>. Действующее законодательство не устанавливает последствий обращения в суд с заявлением о продлении срока в период после истечения срока, но до наступления соответствующего процессуального последствия пропуска этого срока (например, до возвращения искового заявления, недостатки которого не были устранены в срок, установленный судом определением об оставлении искового заявления без движения).

<1> Ответ на данный вопрос был дан в одном из Определения Верховного Суда РФ от 14 января 2004 г. N 45-Г03-28, в котором Верховный Суд РФ указал, что в силу ст. 111 ГПК РФ продление процессуального срока, назначенного судом, может быть осуществлено по заявлению заинтересованного лица, поданному в суд до истечения ранее назначенного судом (судьей) процессуального срока. В противном случае такое заявление удовлетворению не подлежит.

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.).

В отличие от судебных сроков сроки, установленные законом, могут быть в случае их пропуска только восстановлены. 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 РФ содержатся требования к порядку 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 РФ 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. 5 ст. 112 ГПК РФ).

Для восстановления срока на подачу кассационной, надзорной жалобы, представления и жалобы, предусмотренной ст. 391.11 ГПК РФ, предусмотрен особый процессуальный порядок. В указанных случаях восстановление процессуального срока осуществляется судом, рассмотревшим дело по первой инстанции, а не судом, в котором надлежало осуществить процессуальное действие, а соответствующая жалоба (совершение процессуального действия) подается непосредственно в вышестоящий суд.

Таким образом, при восстановлении срока на подачу кассационной жалобы, представления применяются специальные нормы ч. 4 ст. 112 ГПК РФ, общие же нормы о восстановлении процессуального срока применяются с учетом особенностей процессуальной формы обращения в суд кассационной инстанции.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 17 ноября 2005 г. N 11-П сроки для подачи заявления (представления) о пересмотре судебного акта, вступившего в законную силу, должны учитывать баланс между принципом правовой определенности, с одной стороны, и правом на справедливое судебное разбирательство, предполагающим возможность исправления существующих нарушений, - с другой.

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда РФ от 5 февраля 2007 г. N 2-П восстановление срока на подачу жалобы на судебный акт, вступивший в законную силу, направлено на расширение гарантий судебной защиты прав и законных интересов участников гражданского судопроизводства.

Если суд установит уважительность причин пропуска срока обжалования, данный срок, как установленный законом, восстанавливается в полном объеме. ГПК РФ не допускает дискрецию суда первой инстанции относительно продления срока обращения в суды кассационной, надзорной инстанции, так как такое судебное усмотрение возможно только в отношении сроков, установленных судом (ст. 111 ГПК РФ). Течение срока кассационного, надзорного обжалования, установленного ГПК РФ, в случае восстановления срока кассационного, надзорного обжалования, начинается с момента вступления в силу определения суда о восстановлении срока.

## **Глава 13. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ**

### **§ 1. Общие положения**

Судебные расходы - это институт гражданского процессуального права, определяющий затраты, которые несут лица, участвующие в деле, в связи с рассмотрением и разрешением в суде гражданских дел. Судебные расходы являются институтом общей части гражданского процессуального права, нормы

которого распространяются на все стадии гражданского процесса, а также на все виды гражданского судопроизводства <1>.

<1> С учетом особенностей, определенных Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 (БВС РФ. 2008. N 1).

Состав судебных расходов определен ст. 88 ГПК РФ. Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела.

Законодательное установление судебных расходов выполняет две важные задачи:

**компенсационную**, которая заключается в частичном или полном возмещении (компенсации) государству затрат (расходов), понесенных судом в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела, а также в случаях, установленных законом, возмещении иным участникам процесса тех издержек, которые они понесли в связи с рассмотрением спора в суде;

**предупредительную**, которая состоит в пресечении злоупотребления лицами, участвующими в деле, их процессуальными правами (включая неосновательные обращения в суд (сутяжничество) и затягивания процесса (ст. 99 ГПК РФ)).

В то же время судебные расходы не должны препятствовать доступности правосудия, поэтому процессуальное и налоговое законодательство дифференцирует различные случаи распределения и возмещения судебных расходов, устанавливая льготы, рассрочки или освобождая от соответствующей обязанности. В Определении от 13 июня 2006 г. N 272-О "По жалобам граждан Евдокимова Д.В., Мирошникова М.Э. и Резанова А.С. на нарушение их конституционных прав положениями статьи 333.36 Налогового кодекса Российской Федерации и статьи 89 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" Конституционный Суд РФ указал, что согласно ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый имеет право на разбирательство его дела независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Закрепленное этим положением право на суд в интерпретации Европейского суда по правам человека включает три элемента. Во-первых, необходимо наличие суда, созданного на основании закона и отвечающего критериям независимости и беспристрастности; во-вторых, суд должен иметь достаточно широкие полномочия, чтобы принимать решения по всем аспектам спора. Третьим элементом данного права является право доступа к суду в том смысле, что заинтересованное лицо должно иметь возможность добиться рассмотрения своего дела в суде и ему не должны помешать чрезмерные правовые или практические препятствия. Как отмечал Европейский суд по правам человека, условия доступа к правосудию не могут ограничивать право на суд до такой степени, что сама его сущность оказывается затронутой, если они имеют законную цель и существует разумная соразмерность между используемыми средствами и поставленной целью <1>.

<1> Вестник КС РФ. 2006. N 6.

Таким образом, бремя судебных расходов, которое несет лицо, участвующее в деле, не может ограничивать конституционное право указанного лица на судебную защиту.

## § 2. Понятие, размер и порядок уплаты государственной пошлины

Понятие государственной пошлины дано в ст. 333.16 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ). Под государственной пошлиной понимается сбор, взимаемый с физических лиц и организаций при их обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы и (или) к должностным лицам, которые уполномочены в соответствии законодательными актами субъектов Российской Федерации и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, за совершением в отношении этих лиц юридически значимых действий (включая выдачу документов и их дубликатов), предусмотренных гл. 25.3 НК РФ. В свою очередь, на основании ст. 8 НК РФ сбором является обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий.

Размер и порядок уплаты государственной пошлины за рассмотрение дел в мировых судах и судах общей юрисдикции определяются гл. 25.3 НК РФ.

Согласно ст. 333.17 НК РФ к плательщикам государственной пошлины относятся:

- организации и физические лица, которые обращаются в суд за совершением юридически значимых действий. К таким лицам в гражданском процессе могут относиться лица, участвующие в деле (истцы, ответчик, предъявляющий встречный иск, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, и иные лица, обращающиеся в суд за совершением юридически значимых действий), лица,

подающие апелляционные, кассационные и надзорные жалобы (в том числе лица, не участвовавшие в деле, но чьи права затронуты вынесенным решением);

- организации и физические лица, которые выступают ответчиками в судах общей юрисдикции или по делам, рассматриваемым мировыми судьями, и если при этом решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с НК РФ.

По общему правилу государственная пошлина уплачивается при обращении в суды общей юрисдикции или к мировым судьям до подачи запроса, ходатайства, заявления, искового заявления, жалобы (в том числе апелляционной, кассационной или надзорной). Организации и физические лица, которые выступают ответчиками в судах общей юрисдикции или по делам, рассматриваемым мировыми судьями, и если при этом решение суда принято не в их пользу и истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с НК РФ, - в десятидневный срок со дня вступления в законную силу решения суда.

Государственная пошлина уплачивается самим плательщиком по месту нахождения соответствующего суда в наличной или безналичной форме. Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении. Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком.

В случае если за совершением юридически значимого действия в суд одновременно обращается несколько лиц (плательщиков), не имеющих права на льготы, государственная пошлина уплачивается плательщиками в равных долях. В случае если среди лиц, обратившихся за совершением юридически значимого действия, одно лицо (несколько лиц) в соответствии с гл. 25.3 освобождено (освобождены) от уплаты государственной пошлины, размер государственной пошлины уменьшается пропорционально количеству лиц, освобожденных от ее уплаты. При этом оставшаяся часть суммы государственной пошлины уплачивается лицом (лицами), не освобожденным (не освобожденными) от уплаты государственной пошлины.

Размер государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции и мировыми судьями, установлен ст. 333.19 НК РФ. Можно условно выделить шесть видов государственных пошлин, уплачиваемых при обращении в суды общей юрисдикции и мировые суды:

**- пошлина, уплачиваемая при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке.**

По искам имущественного характера, подлежащим оценке, размер государственной пошлины исчисляется исходя из цены иска, которая определяется на основании ст. 91 ГПК РФ 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.

Цена иска указывается истцом, но в случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления.

При затруднительности определения цены иска в момент его предъявления размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующей доплатой недостающей суммы государственной пошлины на основании цены иска, определенной судом при разрешении дела (п. 9 ч. 1 ст. 333.20 НК РФ).

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 порядке, предусмотренном ст. 333.40 НК РФ. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований (п. 10 ч. 1 ст. 333.20 НК РФ);

- **пошлина, уплачиваемая при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера;**

- **пошлина, уплачиваемая при подаче апелляционной, кассационной и надзорных жалоб;**

- **пошлина, уплачиваемая при подаче заявлений в рамках отдельных видов гражданского судопроизводства (особое производство, приказное производство, производство по делам, вытекающим из публично-правовых отношений);**

- **пошлина, уплачиваемая по отдельным категориям дел (например, при подаче искового заявления о расторжении брака, при подаче заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок и др.).**

Особенности уплаты государственной пошлины при обращении в суды общей юрисдикции устанавливаются ст. 333.20 НК РФ. Так, определено, что 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 (п. 1 ч. 1 ст. 333.20 НК РФ).

При предъявлении встречного иска, а также заявлений о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, государственная пошлина уплачивается в общем порядке (п. 4 ч. 1 ст. 333.20 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 (п. 6 ч. 1 ст. 333.20 НК РФ)

При подаче кассационной жалобы соучастниками и третьими лицами, выступающими в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, государственная пошлина не уплачивается (п. 7 ч. 1 ст. 333.20 НК РФ).

Суды общей юрисдикции или мировые судьи, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату в порядке, предусмотренном ст. 333.41 НК РФ.

Налоговым кодексом РФ предусмотрены льготы по оплате государственной пошлины при обращении в суды общей юрисдикции, а также к мировым судьям. Указанные льготы определяются категорией дела, совершаемым юридически значимым действием и статусом лица. Так, на основании ч. 1 ст. 333.36 по отдельным категориям дел истцы (заявители) освобождены от уплаты пошлины (например, по искам, вытекающим из трудовых правоотношений; по искам о взыскании алиментов; по заявлениям об усыновлении и (или) удочерении ребенка и др.).

Не уплачивают государственную пошлину лица, обращающиеся в суд с частными жалобами 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.

Аналогичными льготами при обращении в суды общей юрисдикции, а также мировые суды с исковыми заявлениями имущественного характера при цене иска, не превышающего 1000000 руб., пользуются общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков; истцы - инвалиды I и II группы; ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах; истцы по искам, связанным с нарушением прав потребителей; истцы - пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, по искам имущественного характера к Пенсионному фонду РФ, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу.

На основании ст. 333.40 НК РФ уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случае:

1) уплаты государственной пошлины в большем размере, чем установлено НК РФ;

2) возвращения заявления, жалобы 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 заявления без рассмотрения судом общей

юрисдикции.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины подается плательщиком государственной пошлины в налоговый орган по месту нахождения суда, в котором рассматривалось дело. К заявлению о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины прилагаются решения, определения и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного или частичного возврата излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины, а также подлинные платежные документы в случае, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, если же она подлежит возврату частично - копии указанных платежных документов. Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

Плательщик государственной пошлины имеет право на зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины в счет суммы государственной пошлины, подлежащей уплате за совершение аналогичного действия. Указанный зачет производится по заявлению плательщика, предъявленному в суд.

Процессуальным законодательством предусмотрено право суда предоставить отсрочку (рассрочку) уплаты государственной пошлины. Основания и порядок предоставления отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины устанавливаются НК РФ (ст. 90 ГПК РФ). Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины, а также уменьшение ее размера в соответствии с п. 2 ст. 333.20 НК осуществляются судом (мировым судьей) 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, не превышающий один год (ст. 333.41, п. 1 ст. 64 НК РФ).

### § 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела

Статья 94 ГПК РФ к издержкам, связанным с рассмотрением дела, относит:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- расходы на оплату услуг представителей;
- расходы на производство осмотра на месте;
- компенсацию за фактическую потерю времени в соответствии со ст. 99 настоящего Кодекса;
- связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- другие признанные судом необходимыми расходы.

Перечень издержек, содержащийся в ст. 94 ГПК РФ, не является закрытым. Так, на основании ст. 122 ГПК РФ в приказном порядке по требованию уполномоченных органов взыскиваются расходы, связанные с розыском ответчика; ст. 74 ГПК РФ определен порядок уплаты расходов на хранение вещественных доказательств.

Размеры судебных издержек определяются судом, исходя из фактических затрат, понесенных при рассмотрении дела.

Порядок **выплат денежных сумм свидетелям, специалистам, экспертам и переводчикам** установлен ГПК РФ и Положением о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда РФ, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2012 г. N 1240 (далее - Положение о возмещении процессуальных издержек) <1>.

<1> Российская газета. 2012. 7 дек. Данное Положение применяется только для определения размера процессуальных издержек свидетеля и переводчика.

Суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам, состоят из расходов, связанных с явкой в суд, и иных расходов, связанных с выполнением ими своих обязанностей.

К расходам, связанным с явкой, относят понесенные указанными лицами расходы на проезд, наем жилого помещения и суточные (дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства).

Положением о возмещении процессуальных издержек устанавливаются подробные критерии определения размеров денежных сумм, выплачиваемых для возмещения понесенных расходов, связанных с явкой свидетеля и переводчика, и перечни документов, подтверждающих соответствующие расходы. Так, установлено, что расходы на наем жилого помещения возмещаются в размере стоимости проживания в одноместном номере (на одном месте в многоместном номере), не относящемся к



категории номеров повышенной комфортности, либо стоимости проживания в однокомнатном жилом помещении (комнате в жилом помещении), сдаваемом за плату в установленном законом порядке. Расходы на наем жилого помещения не выплачиваются, если у свидетеля имеется возможность ежедневно возвращаться к месту жительства (п. п. 6 - 11 Положения). Документами, подтверждающими расходы, связанные с проживанием в номере гостиницы, являются: а) счет или иной документ, подтверждающий фактические затраты на проживание, без учета стоимости дополнительных услуг, с указанием фамилии, имени и отчества подотчетного лица, проживающего в номере гостиницы, заверенный в установленном законодательством Российской Федерации порядке; б) кассовый чек, подтверждающий оплату услуг, связанных с проживанием, а при осуществлении расчетов без применения контрольно-кассовой техники - приходный кассовый ордер или иной документ, оформленный на бланке строгой отчетности для осуществления наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт (п. 12 Положения).

Работающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетеля, выплачивается денежная **компенсация** исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и их среднего заработка. Неработающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, выплачивается денежная компенсация исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Эксперты, специалисты и переводчики получают **вознаграждение** за выполненную ими по поручению суда работу, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения. Размер вознаграждения экспертам, специалистам определяется судом по согласованию со сторонами и по соглашению с экспертами, специалистами.

Денежные суммы, причитающиеся переводчику, участвующему в рассмотрении гражданского дела (расходы на проезд, на наем жилого помещения, дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные), и вознаграждение за выполненную им по поручению суда работу), выплачиваются в размерах, установленных п. п. 2 - 9 и 20 Положения о возмещении процессуальных издержек.

В соответствии со ст. 97 ГПК РФ условиями выплаты причитающихся денежных сумм свидетелю и переводчику являются их явка в суд, подтверждение несения расходов и выполнение своих обязанностей. Возмещение денежных сумм, причитающихся переводчику и свидетелям, производится на основании судебного постановления, вынесенного по письменному заявлению указанных лиц или их представителей, с приложением соответствующих документов после выполнения своих обязанностей (п. 34 Положения о возмещении процессуальных издержек).

Выплата денежной компенсации работающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, производится при представлении справки, содержащей сведения о среднем дневном заработке, выданной работодателем, а также копии трудовой книжки, заверенной в установленном порядке.

Выплата указанных сумм производится исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей указанными лицами и их среднего дневного заработка, исчисляемого в порядке, установленном ст. 139 Трудового кодекса РФ, размера месячного денежного содержания. При этом неполный рабочий день, затраченный лицом в связи с производством по гражданскому делу, засчитывается за один рабочий день.

Судебное постановление о выплате денежных сумм, причитающихся переводчику и свидетелю, заверенное гербовой печатью суда, направляется в соответствующую финансовую службу для выплаты денежных сумм указанному лицу или его представителю. Выплаты осуществляются в срок не позднее 30 дней со дня получения судебного постановления.

Согласно ст. 96 ГПК РФ, в случае если стороной (сторонами) по делу заявлено ходатайство о вызове свидетеля, эксперта, специалиста, о назначении экспертизы, то денежные суммы, подлежащие выплате свидетелю, специалисту, эксперту, и иные расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся данной стороной (сторонами) на счет, открытый в порядке, предусмотренном бюджетным законодательством. Если сторона не выполняет обязанности, предусмотренные ст. 96 ГПК РФ, и на счет суда не внесены соответствующие суммы, возмещение расходов производится за счет средств бюджета.

При этом эксперт или судебно-экспертное учреждение не вправе отказаться от проведения порученной им экспертизы в установленный судом срок, мотивируя это отказом стороны произвести оплату экспертизы до ее проведения. В случае отказа стороны от предварительной оплаты экспертизы эксперт или судебно-экспертное учреждение обязаны провести назначенную судом экспертизу и вместе с заявлением о возмещении понесенных расходов направить заключение эксперта в суд с документами, подтверждающими расходы на проведение экспертизы, для решения судом вопроса о возмещении этих расходов соответствующей стороной, с учетом положений ч. 1 ст. 96 и ст. 98 ГПК РФ.

Если внесенные стороной суммы превышают фактические расходы, то на основании судебного постановления, вынесенного по письменному заявлению стороны, осуществляется возврат

неизрасходованных денежных сумм (ч. 4 ст. 96 ГПК РФ, п. 37 Положения о возмещении процессуальных издержек).

Процессуальным законодательством не предусмотрены выплаты денежных сумм, возмещающих расходы, понесенные лицами, содействующими осуществлению правосудия, напрямую сторонами в отношении указанных лиц. Как отмечено ранее, такие выплаты должны осуществляться через суд путем предварительного внесения денежных средств. В то же время в судебной практике суды нередко при распределении судебных расходов учитывают в составе издержек, понесенных стороной, в чью пользу состоялось решение, и те расходы, которые сторона понесла в связи с непосредственной выплатой свидетелю, специалисту денежных сумм, возмещающих понесенные ими расходы <1>.

<1> См., например, Апелляционное определение Вологодского областного суда от 11 июля 2012 г. N 33-2760/2012 // СПС "КонсультантПлюс". В рассматриваемом деле суд присудил проигравшей стороне возместить истцу расходы свидетеля на проезд, который был изначально оплачен свидетелю самим истцом.

Если вызов свидетеля, назначение экспертов, привлечение специалиста и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда, то соответствующие расходы возмещаются за счет средств бюджета. Оплата услуг переводчика и возмещение понесенных им расходов в связи с явкой в суд всегда производятся по выполнению им своих обязанностей за счет средств бюджета (ч. 1 ст. 97 ГПК РФ).

К судебным издержкам ГПК РФ относит также **расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц**, понесенные ими в связи с явкой в суд, а также почтовые расходы. Указанные расходы могут рассчитываться по тем же правилам, что и аналогичные расходы свидетелей. Порядок же возмещения указанных расходов процессуальным законодательством не установлен. В случаях доказанных расходов на проживание и проезд стороны (третьего лица с самостоятельным требованием), в чью пользу вынесено решение, они могут быть возмещены другой стороной на основании постановления суда. Для третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, порядок и источник возмещения их расходов не установлен ни для случаев привлечения третьего лица к участию в деле по инициативе суда, ни для случаев привлечения третьего лица по инициативе стороны по делу. Расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц относятся только к затратам, связанным с явкой в суд, иные расходы сторон и третьих лиц, связанные с получением доказательств, совершением иных действий, к судебным издержкам не относятся и не возмещаются.

Отдельно процессуальное законодательство закрепляет право стороны, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству, присудить с другой стороны **расходы на оплату услуг представителя** в разумных пределах. Необходимо обратить внимание, что на основании ГПК РФ возмещению подлежат только расходы на оплату услуг представителя стороны по делу (данная статья не распространяется на третьих лиц) <1>.

<1> В Кассационном определении Амурского областного суда от 2 февраля 2011 г. по делу N 33-741/11 суд пришел к выводу о возможности оплаты расходов представителя третьего лица на проезд и проживание лицом, против которого было вынесено судебное решение.

Процессуальный закон оставляет на усмотрение суда вопрос о разумности размера взыскиваемых расходов на оплату услуг представителя. Конституционный Суд РФ в Определении от 17 июля 2007 г. N 382-О-О <1> подчеркнул, что обязанность суда взыскивать расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, с другого лица, участвующего в деле, в разумных пределах является одним из предусмотренных законом правовых способов, направленных против необоснованного завышения размера оплаты услуг представителя и тем самым - на реализацию требования ч. 3 ст. 17 Конституции РФ, согласно которой осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Именно поэтому в ч. 1 ст. 100 ГПК РФ речь идет, по существу, об обязанности суда установить баланс между правами лиц, участвующих в деле. Вместе с тем, вынося мотивированное решение об изменении размера сумм, взыскиваемых в возмещение расходов по оплате услуг представителя, суд не вправе уменьшать его произвольно, тем более если другая сторона не заявляет возражения и не представляет доказательства чрезмерности взыскиваемых с нее расходов.

<1> СПС "КонсультантПлюс". Документ не был опубликован.

Суды общей юрисдикции выработали определенные критерии разумности размера вознаграждения представителя. Так, в судебной практике при определении размеров указанных издержек принимаются во внимание категория спора, количество потраченного представителем времени

на участие в судебном заседании <1>, объем и качество оказанной юридической услуги, подтверждение факта несения расходов документально <2>, продолжительность и сложность дела, квалификация и опыт представителя <3>, материальное положение сторон и иные обстоятельства <4>.

-----  
<1> Определение Московского городского суда от 7 июня 2011 г. по делу N 4г/4-4471 // СПС "КонсультантПлюс".

<2> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 6 июня 2011 г. N 33-8468/2011 // СПС "КонсультантПлюс".

<3> Определение Ленинградского областного суда от 2 июня 2011 г. N 33-2801/2011 // СПС "КонсультантПлюс".

<4> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 15 августа 2011 г. N 33-12375/2011 // СПС "КонсультантПлюс".

Сложилась судебная практика и по вопросу о возможности внесения в договоры оказания юридических услуг условий о выплате вознаграждения в зависимости от самого факта принятия положительного решения суда. Конституционный Суд РФ в Постановлении от 23 января 2007 г. N 1-П определил, что подобная практика расходится с основными началами гражданского законодательства, допускающими свободу сторон в определении любых условий договора, если они не противоречат законодательству (п. 2 ст. 1 ГК РФ), поскольку это означает введение иного не предусмотренного законом предмета договора. Кроме того, в этом случае не учитывается, что по смыслу п. 1 ст. 423 ГК РФ плата по договору за оказание правовых услуг, как и по всякому возмездному договору, производится за исполнение своих обязанностей <1>.

-----  
<1> Вестник КС РФ. 2007. N 1.

ГПК РФ устанавливает специальные правила возмещения расходов на услуги адвоката, которые стороне оказывались бесплатно. В указанном случае, если 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 объединения (ч. 2 ст. 100 ГПК РФ). В Определении от 29 сентября 2011 г. N 1275-О-О Конституционный Суд РФ <1> отметил, что данная норма не распространяется на общественные организации, которые оказывали услуги по предоставлению правовой помощи бесплатно по своей инициативе.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс". Документ не был опубликован.

Необходимо также учитывать, что согласно положениям ст. 393 Трудового кодекса РФ при обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, в том числе по поводу невыполнения либо ненадлежащего выполнения условий трудового договора, носящих гражданско-правовой характер, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов. Таким образом, в целях предоставления дополнительных гарантий по обеспечению судебной защиты работниками своих трудовых прав, трудовое законодательство предусматривает освобождение работников от судебных расходов, что является исключением из общего правила, установленного ч. 1 ст. 98 и ч. 1 ст. 100 ГПК РФ <1>.

-----  
<1> Данная позиция подтверждается судебной практикой. См., например: Определение Верховного Суда РФ от 9 ноября 2012 г. N 82-КГ12-3 // СПС "КонсультантПлюс".

Статьи 94, 99 ГПК РФ относят к судебным издержкам **выплаты (компенсацию) за фактическую потерю времени**. 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 которой определяется в разумных пределах, с учетом конкретных обстоятельств. Противодействие правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела может выражаться в непредоставлении требуемых доказательств, неявке без уважительных причин, уклонении от прохождения экспертизы и т.д. Сторона имеет право на указанную компенсацию только в том случае, если она фактически от неосновательного иска либо систематического противодействия правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела теряет заработную плату, другие доходы или несет иные убытки, которые может подтвердить <1>. В научной литературе отмечается, что применение ст. 99 ГПК РФ связано с определенными трудностями, в первую очередь с необходимостью представления доказательств противодействия правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела и систематического характера этих действий <2>.

-----  
<1> Апелляционное определение Забайкальского краевого суда от 30 октября 2012 г. по делу N 33-3446-2012 // СПС "КонсультантПлюс".

<2> Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Е.А. Борисова, В.М. Жуйков, С.А. Иванова и др.; под ред. В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. М., 2007. Автор комментария к ст. 99 - проф. В.В. Молчанов.

#### § 4. Распределение судебных расходов и возмещение судебных расходов, понесенных судом

Глава 7 ГПК РФ использует термины распределение и возмещение судебных расходов. Анализ норм ст. ст. 98, 100 - 103 ГПК РФ позволяет определить распределение судебных расходов как действия суда по определению лица, обязанного нести судебные расходы, связанные с рассмотрением дела. Распределение судебных расходов происходит между истцом (третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования) и ответчиком.

В Определении от 29 сентября 2011 г. N 1275-О-О <1> "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общественной организации "Орловское областное общество защиты прав потребителей" на нарушение конституционных прав и свобод частью второй статьи 100 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" Конституционный Суд РФ указал, что ГПК РФ предусматривает порядок распределения между сторонами судебных расходов в целях создания механизма эффективного восстановления нарушенных прав и с учетом принципа максимальной защиты имущественных интересов заявляющего обоснованные требования лица, правам и свободам которого причинен вред. В силу взаимосвязанных положений ч. 1 ст. 56, ч. 1 ст. 88, ст. ст. 94, 98 и 100 ГПК РФ возмещение судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителя, стороне может производиться только в том случае, если сторона докажет, что несение указанных расходов в действительности имело место.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс". Документ не был опубликован.

Возмещение судебных расходов - это действия суда по присуждению с обязанного лица в пользу уполномоченного лица судебных расходов. Так, лицо, в чью пользу состоялось решение суда, третьи лица, свидетель, эксперт, специалист, переводчик, а также суд в случаях, предусмотренных ст. 103 ГПК РФ, имеют право на возмещение судебных расходов, понесенных в связи с рассмотрением дела. Одновременно на проигравшую сторону по общему правилу возлагается обязанность указанные расходы возместить.

Общее правило распределения судебных расходов содержится в ст. 98 ГПК РФ. Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, за исключением случаев, когда издержки возникли в связи с действиями, совершенными по инициативе суда. 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 (ч. 1 ст. 98 ГПК РФ).

Указанные правила распространяются на распределение расходов в судах апелляционной, кассационной и надзорной инстанций. В то же время, если вышестоящий суд, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит решение или примет новое, он изменяет распределение судебных расходов. Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решения суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица (ч. ч. 2, 3 ст. 98, ст. 104 ГПК РФ).

Специальные правила распределения судебных расходов установлены для случаев реализации распорядительных прав сторон. Так, при отказе истца от иска понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. Напротив, в данном случае 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 РФ). При заключении мирового соглашения стороны обязаны предусмотреть порядок распределения судебных расходов. Если стороны не предусмотрели такой порядок, суд решает этот вопрос исходя из общих правил, установленных ГПК РФ (ч. 2 ст. 101).

При отказе 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 (ч. 1 ст. 102 ГПК РФ).

При удовлетворении иска об освобождении имущества от ареста судебные расходы, понесенные

истцом, возмещаются за счет средств соответствующего бюджета (ч. 2 ст. 102 ГПК РФ).

Суд вправе освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты денежных сумм, подлежащих выплате свидетелям, экспертам и специалистам или уменьшить их размер. В этом случае расходы возмещаются за счет средств бюджета (ч. 3 ст. 96 ГПК РФ). По смыслу приведенной процессуальной нормы освобождение от уплаты судебных расходов (в том числе расходов по оплате экспертизы) либо уменьшение размера этих расходов судом возможны в том случае, когда эти расходы должны быть предварительно оплачены с целью вызова свидетелей, экспертов, проведения экспертного исследования стороной, заявившей ходатайство об этом <1>.

-----  
<1> Определение Верховного Суда РФ от 18 марта 2011 г. N 78-В10-47.

Необходимо обратить внимание на особенности распределения судебных расходов при рассмотрении дел, вытекающих из публично-правовых отношений. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части" <1> определено, что гл. 23 и 24 ГПК РФ не установлено каких-либо особенностей в отношении судебных расходов по делам об оспаривании нормативных правовых актов, вопрос об этих расходах разрешается судом на основании правил, предусмотренных гл. 7 ГПК РФ. Вместе с тем, исходя из неимущественного характера требований об оспаривании нормативных правовых актов по данной категории дел, не могут применяться положения ч. 1 ст. 98, ч. 1 ст. 102 и ч. 3 ст. 103 ГПК РФ, регламентирующие распределение судебных расходов при частичном удовлетворении заявленных требований. Если недействующим полностью или в части признан нормативный правовой акт, принятый представительным (законодательным) органом государственной власти субъекта Российской Федерации и подписанный высшим должностным лицом этого субъекта Российской Федерации (либо принятый представительным органом муниципального образования и подписанный главой муниципального образования), судебные расходы подлежат возмещению представительным органом, который является заинтересованным лицом по данному делу.

-----  
<1> БВС РФ. 2008. N 1.

Согласно ч. 5 ст. 198 ГПК РФ указание на распределение судебных расходов должно содержаться в резолютивной части судебного решения. Если вопрос о судебных расходах не разрешен, по заявлению стороны или по собственной инициативе суд может вынести дополнительное решение (ч. 1 ст. 201 ГПК РФ). На определение суда об отказе в вынесении дополнительного решения может быть подана частная жалоба (ч. 3 ст. 201 ГПК РФ). В этом случае вопрос о распределении судебных расходов решается вышестоящим судом. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" <1> разъяснено, что, 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) <2>.

-----  
<1> БВС РФ. 2004. N 2.

<2> В научной литературе встречается позиция, что судебные расходы, не распределенные на основании решения суда, могут быть после вступления решения в законную силу взысканы в рамках рассмотрения иска о возмещении убытков. Однако такая точка зрения не находит подтверждения в судебной практике.

Таким образом, вступление в законную силу решения суда не является препятствием для рассмотрения судом вопроса о судебных расходах. В силу ч. 3 ст. 98 ГПК РФ вопрос о распределении судебных расходов в том случае, если он не был разрешен вышестоящим судом, должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица. Статьей 104 ГПК РФ установлено, что на определение суда по вопросам, связанным с судебными расходами, может быть подана частная жалоба. В связи с этим разрешение вопроса о распределении судебных расходов по делу, решение по которому вступило в законную силу, должно производиться судом первой инстанции в форме определения <1>.

-----  
<1> Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за второй квартал 2011 года (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 сентября 2011 г.) // БВС РФ. 2011. N 11.

Возмещению подлежат не только судебные расходы, понесенные сторонами, но и издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела. Порядок и размер возмещения судебных расходов,

понесенных судом, определен ст. 103 ГПК РФ и Положением о возмещении процессуальных издержек.

Если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом, возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

Издержки, понесенные судом, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально удовлетворенной части исковых требований. В том случае, если иск удовлетворен частично, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки суда взыскиваются в доход бюджета с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

При отказе в иске издержки суда взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в доход бюджета.

Ряд лиц освобождаются от возмещения судебных расходов, понесенных судом, в доход государства. К ним относятся: 1) лица, участвующие в деле, в случае, если вызов свидетеля, назначение эксперта, привлечение специалиста и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда (ч. 2 ст. 96 ГПК РФ); 2) работники по искам, вытекающим из трудовых отношений (ст. 393 ТК РФ); 3) прокурор и иные лица, обращающиеся в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц (ст. 45 ГПК РФ); 4) заявитель по делам об ограничении гражданина в дееспособности, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами (кроме случаев, когда суд установит, что лицо, подавшее заявление, действовало недобросовестно в целях заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина) (ст. 284 ГПК РФ); 5) заявитель при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства и др.

## Глава 14. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

### § 1. Дискуссия об ответственности в гражданском процессуальном праве

В праве традиционно принято выделять несколько видов юридической ответственности - гражданскую, уголовную, административную, дисциплинарную и материальную. Вместе с тем в литературе представителями различных отраслей права обосновываются суждения о том, что существуют и другие виды юридической ответственности <1>.

<1> См., например: Колосова Н.М. Конституционная ответственность в Российской Федерации. М., 2000.

Начало разработки проблематики гражданской процессуальной ответственности относится к 1970 - 1980 гг. Такие ученые, как Н.А. Чечина, 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, сходятся в мнении о том, 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" <1>.

<1> Чечина Н.А. Основные направления развития науки советского гражданского процессуального права. Л., 1987. С. 74.

Надо сказать, 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. <1>.

<1> 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.

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) состава правонарушения как основания ответственности;
- д) мер государственного принуждения, обеспечивающих реализацию юридической ответственности.

Вместе с тем отдельными учеными высказывается мнение о том, что основанием юридической ответственности является не только правонарушение, но и правомерное поведение. В этом случае ответственность проявляется как долг, обязанность субъекта действовать в соответствии с требованием социальных норм <1>.

-----  
<1> См.: Строгович М.С. Сущность юридической ответственности // Советское государство и право. 1979. N 3. С. 73.

Теории негативной и позитивной ответственности восприняты и в науке гражданского процессуального права, в которой некоторыми авторами обосновывается 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 процессуальные права в соответствии с их назначением. Негативная ответственность - обязанность правонарушителя претерпеть предусмотренные нормами гражданского процессуального права юридически неблагоприятные последствия в виде лишения личного или имущественного характера <1>.

-----  
<1> См.: Бутнев В.В. Гражданская процессуальная ответственность. Ярославль, 1999. С. 30 - 45.

Следует отметить, что большинство исследователей отвергают идею существования позитивной ответственности в целом и процессуальной в частности. По их мнению, сама по себе эта категория не отражает какой-либо юридической реальности и, в отличие от уголовного права, гражданская процессуальная ответственность всегда представлена реализацией наказания и никак иначе <1>.

-----  
<1> См.: Цихоцкий А.В. Теоретические проблемы эффективности правосудия по гражданским делам. Новосибирск, 1997. С. 294; Новиков А.Г. Гражданская процессуальная ответственность: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2002. С. 11.

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 <1>.

-----  
<1> См.: Лейст О.Э. Санкции и ответственность по советскому праву. М., 1981. С. 49 - 60.

В науке даются различные определения гражданской процессуальной ответственности. В частности, под данной ответственностью понимаются "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)" <1>.

-----  
<1> См.: Штефан М.И. Гражданская процессуальная ответственность // Повышение роли гражданско-процессуальной ответственности в охране прав и интересов граждан и организаций. Киев, 1988. С. 200.

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.

Специфика гражданской процессуальной ответственности, с нашей точки зрения, должна определяться исходя из особенностей гражданского процессуального права, проявляющихся:

- в методе правового регулирования;
- характере гражданских процессуальных отношений;
- содержании принципов процессуального права;
- правовом статусе участников процесса;
- характере 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 ех officio процессуальных действий, определенных законами. Вторые же 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" <1>.

-----  
<1> Гольмстен А.Х. Учебник русского гражданского судопроизводства. 5-е изд. СПб., 1913.

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. Согласно принципам состязательности и диспозитивности, нашедшим 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. Это всегда персонифицированная ответственность. 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 правонарушения <1>.

-----  
<1> См.: Новиков А.Г. Указ. соч. С. 19 - 24.

Ряд ученых исходят из концепции ответственности без вины в гражданском процессуальном праве, по существу, провозглашая презумпцию вины в гражданском процессуальном праве.

По мнению сторонников этой позиции, применение любых гражданских процессуальных санкций всегда означает, что лицо привлекается к ответственности. Однако такая "тотальная" концепция ответственности "размывает" границы этого правового явления.

В ст. 35 ГПК РФ 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 ГПК РФ, 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. Сторонники концепции гражданской процессуальной ответственности рассматривают в качестве меры такой ответственности неблагоприятные процессуальные последствия, а именно: 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 приказа <1>; 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 инстанции <2>. Как полагают некоторые авторы, раз это меры ответственности, они должны быть связаны с совершением гражданских процессуальных правонарушений <3>.

-----  
<1> См.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс: Курс лекций. Саратов, 1998. С. 107.

<2> См.: Новиков А.Г. Указ. соч. С. 19 - 25.

<3> Там же. С. 25.

Вероятно, сходной логики рассуждений придерживаются отдельные ученые, которые, правда, говоря об ответственности суда, полагают, что 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 судьи <1>.

-----  
<1> См.: Ткачев Н.И. К вопросу об ответственности суда в гражданском процессе // Юридическая ответственность. Владивосток, 1990. С. 106 - 107.

Говоря об ответственности суда, есть основания полагать, что подобное суждение весьма спорно и

находится в некотором противоречии со смыслом и буквой закона, определяющего принципы осуществления правосудия, правовой статус судьи, гарантии его независимости, неприкосновенности и т.д. Отмена решения - не санкция (ее иногда именуют правовосстановительной), 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.

Возвращаясь к приведенному ранее утверждению о том, что неблагоприятные процессуальные последствия для участников процесса являются мерами ответственности, связанными с гражданским процессуальным правонарушением, надо заметить, что оно также видится недостаточно убедительным, хотя бы потому, что не находит своего подтверждения в законе. В частности, если отказ в принятии заявления, возвращение заявления, оставление заявления без рассмотрения являются, по мнению авторов, мерой ответственности, применяемой вследствие совершенного правонарушения, 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. Неверно 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 РФ).

В данном случае имеет место правонарушение, совершенное в сфере судопроизводства, - сторона **недобросовестно заявила неосновательный иск**, сторона **систематически противодействует разрешению** дела. Несомненно, противоправное действие должно повлечь применение мер юридической ответственности. В литературе эти меры именуются "компенсационным видом гражданской процессуальной ответственности", применяемой также в других случаях, связанных с возмещением расходов по делу <1>.

-----  
<1> См.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Указ. соч. С. 106.

Однако являются ли эта ответственность и санкции по своему характеру гражданскими процессуальными? 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 РФ). 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 судебном разбирательстве, 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 литературе <1>, подчеркнем главное - эти меры не связаны с мерами ответственности. Ими обеспечивается нормальное движение процесса, охраняются и восстанавливаются права лиц, участвующих в деле.

-----  
<1> 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.

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 ничтожности <1>.

-----  
<1> См.: Елисейкин П.Ф. Правоохранительные нормы (понятие, виды, структура) // Защита субъективных прав и советское гражданское судопроизводство. Ярославль, 1977. С. 30 - 31.

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. ч. 1 - 3 ст. 159 ГПК РФ). 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 желającego наступления таких последствий. Однако само по себе наличие данной нормы в ГПК РФ, предусматривающей применение санкций принудительного характера, не может служить достаточным основанием для того, чтобы рассматривать эти санкции как гражданские процессуальные, являющиеся мерами гражданской процессуальной ответственности.

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 РФ 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 РФ, в отличие от ГПК РФ, за данное правонарушение не предусмотрена такая мера ответственности, как предупреждение. О предупреждении иногда говорится как о морально-правовом виде процессуальной ответственности. В данном случае 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 других обязанностей. В отличие от приведенного примера в иных случаях с формальной точки зрения небесспорно относить штраф к мерам административной ответственности. В частности, при наложении штрафа на свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика в случае неявки в суд по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

КоАП РФ в отношении свидетелей, экспертов, переводчиков, специалистов за отказ или уклонение от исполнения обязанностей при рассмотрении и разрешении дел об административных правонарушениях устанавливается административная ответственность в виде штрафа. Рассмотрение дел об административных правонарушениях в пределах своей компетенции, определяемой ст. 23.1 КоАП РФ, осуществляется судьями (мировыми судьями) общей юрисдикции.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются и судьями арбитражных судов. 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 участников процесса по делам искового производства штраф будет являться мерой процессуальной ответственности, а по делам об административных правонарушениях - мерой административной ответственности.

Из содержания ст. 3.2 КоАП РФ следует, что штрафные санкции могут устанавливаться

отраслевым законодательством, в том числе и процессуальным. Однако принципиального отличия в цели назначения наказания и характере санкции в отношении лиц, оказывающих содействие правосудию, осуществляемому посредством административного, гражданского или арбитражного 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.

Надо полагать, что штрафные санкции, применяемые в административном, гражданском и арбитражном судопроизводстве, являются не специальной мерой процессуальной ответственности, а разновидностью меры административной ответственности.

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что нет достаточных оснований для выделения гражданской процессуальной ответственности в качестве самостоятельного вида юридической ответственности.

Отправление правосудия по гражданским делам обеспечивается возможностью применения к правонарушителям мер уголовной, гражданско-правовой, административной и дисциплинарной ответственности. Все эти виды ответственности в совокупности допустимо объединить общим понятием - ответственность в гражданском судопроизводстве.

## § 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 вины, требует комментариев <1>. 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.

<1> См.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Указ. соч. С. 104.

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.

Основания наложения судебного штрафа на лиц, участвующих в деле, единичны и допускаются только в некоторых случаях.

Так, при принятии мер по обеспечению иска штрафу подвергается ответчик за нарушение запрещения суда совершать определенные действия (ч. 2 ст. 140 ГПК РФ). 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.

Отсутствие названных лиц ведет к возникновению ситуации, при которой развитие процесса оказывается затруднительным или невозможным 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 РФ).

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 РФ).

Свидетели, эксперты, специалисты, переводчики могут быть подвергнуты штрафу в случае неявки в суд по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ). Штраф может быть наложен на переводчика за его уклонение от явки в суд или ненадлежащее исполнение своих обязанностей (ч. 4 ст. 162 ГПК РФ).

Законом предусмотрена возможность наложения штрафа на руководителя судебного-экспертного учреждения или эксперта в случае невыполнения требования суда о направлении заключения эксперта в суд в срок, установленный в определении о назначении экспертизы, а также при отсутствии мотивированного сообщения о невозможности своевременного проведения экспертизы либо о невозможности проведения экспертизы (абз. 4 ч. 1 ст. 85 ГПК РФ).

На участников процесса и других лиц, присутствующих при рассмотрении дела, может быть наложен штраф и за нарушение порядка в судебном заседании (ч. 3 ст. 159 ГПК РФ).

Общими правовыми основаниями 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 РФ.

При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести частное определение и направить его в соответствующие организации или должностным лицам для принятия необходимых мер. Согласно ст. 226 ГПК РФ 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 РФ).

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 РФ).

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 РФ).

Взыскание денежных средств производится по правилам исполнительного производства.

### § 3. Виды и субъекты ответственности в гражданском судопроизводстве

Осуществление правосудия посредством гражданского судопроизводства обеспечивается возможностью применения к правонарушителям мер уголовной, гражданско-правовой, административной и дисциплинарной ответственности.

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 лиц, осуществляющих правосудие, а также их близких (ст. 295 УК РФ).

Уголовная ответственность предусматривается за вмешательство в деятельность судьи в целях воспрепятствования осуществлению правосудия (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 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, подрывает авторитет судебных органов. Отягчающим обстоятельством 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 участников судебного разбирательства. Оскорбление в уголовном праве определяется как действие, направленное на унижение чести и достоинства лица, выраженное в неприличной форме.

В УК РФ предусмотрен специальный состав преступления, субъектами которого 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 предоставления 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 значения 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.

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.

Заведомо ложное заключение эксперта - это преднамеренно не соответствующий действительности вывод по результатам проведенных исследований. Неправильный перевод - преднамеренное искажение содержания показаний или исследуемых письменных материалов.

Уголовная ответственность предусмотрена за злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступившего в силу решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование его исполнению (ст. 315 УК РФ). Под злостным неисполнением судебного постановления понимается преднамеренный неоднократный отказ соответствующего лица исполнить судебный акт или последовательное воспрепятствование его исполнению.

Судьи неприкосновенны. Вместе с тем при наличии достаточных оснований и соблюдении установленных федеральным законодательством процедур судьи за допущенные нарушения закона могут быть привлечены как к уголовной, так и к иной ответственности.

Уголовной ответственности подлежат судьи, вынесшие заведомо неправосудное решение или иной судебный акт (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 сознавал, 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. ст. 305 и 290 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 в Российской Федерации" (ст. 16).

Так, решение по вопросу о возбуждении уголовного дела принимается в отношении судьи:

- Верховного Суда РФ, верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, автономного округа Председателем Следственного комитета РФ с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ;

- иного суда общей юрисдикции Председателем Следственного комитета 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 РФ "О статусе судей в Российской Федерации", а также положений Кодекса судейской этики.

Судья при исполнении своих полномочий обязан неукоснительно соблюдать Конституцию РФ, избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности (ст. 3 Закона о статусе судей).

Правила поведения судьи в его профессиональной деятельности содержатся в Кодексе судейской этики <1>:

-----

<1> Утвержден VI всероссийским съездом судей 2 декабря 2004 г. // Вестник ВАС РФ. 2005. N 2.

- судья должен добросовестно исполнять свои профессиональные обязанности и принимать все необходимые меры для своевременного рассмотрения дел и материалов;

- судья обязан быть беспристрастным, не допуская влияния на свою профессиональную деятельность кого бы то ни было;

- при исполнении обязанностей судья не должен проявлять предубеждений расового, полового, религиозного или национального характера;

- общественное мнение, возможная критика деятельности судьи не должны влиять на законность и обоснованность его решений;

- судья должен быть терпимым, вежливым, тактичным и уважительным в отношении участников судебного разбирательства;

- судья не вправе разглашать информацию, полученную при исполнении обязанностей (ст. 4 Кодекса судейской этики).

Кодексом судейской этики определяются правила поведения судьи и во внеслужебной деятельности (ст. ст. 8, 9 Кодекса судейской этики).

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. N 7 "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации" (с изм. от 6 февраля 2007 г.) отмечается, что 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 дисциплинарный проступок, за совершение которого может быть наложено дисциплинарное взыскание вплоть до прекращения полномочий судьи.

Решение о дисциплинарной ответственности судей принимается соответствующей квалификационной коллегией судей. При этом учитываются все обстоятельства совершенного проступка, ущерб, причиненный авторитету судебной власти и званию судьи, личность судьи и его отношение к совершенному проступку.

Мерами дисциплинарной ответственности судей, за исключением судей Конституционного Суда РФ, являются:

- предупреждение;

- досрочное прекращение полномочий судьи (ст. 12.1 Закона о статусе судей).

Жалобы на решения Высшей квалификационной коллегии судей РФ и квалификационных коллегий

судей субъектов РФ о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков рассматриваются специально созданным для этих целей судебным органом - Дисциплинарным судебным присутствием, входящим в судебную систему РФ <1>.

<1> Федеральный конституционный закон от 9 ноября 2009 г. N 4-ФКЗ "О Дисциплинарном судебном присутствии" // СЗ РФ. 2009. N 45. Ст. 5261.

Законом предусматривается **гражданско-правовая ответственность** за вред, причиненный гражданам при отправлении правосудия (ст. 1070 ГК РФ).

На основании п. 2 ст. 1070 ГК РФ вред, причиненный при осуществлении правосудия посредством гражданского судопроизводства в результате принятия незаконных актов и в иных случаях, в частности при нарушении разумных сроков судебного разбирательства, если вина судьи установлена, подлежит возмещению государством <1>.

<1> Постановление Конституционного Суда РФ от 25 января 2001 г. N 1-П // Вестник КС РФ. 2001. N 3; Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. N 68-ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" // СЗ РФ. 2010. N 18. Ст. 2144.

К мерам административной ответственности относится наложение штрафа на участников процесса и лиц, не являющихся участниками процесса, в предусмотренных законом случаях, о чем говорилось выше. Например, штраф за неисполнение законного распоряжения судьи, а также судебного пристава о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила (ст. 17.3 КоАП РФ, ч. 3 ст. 159 ГПК РФ); штраф за непринятие мер по частному определению суда (ст. 17.4 КоАП РФ, ст. 226 ГПК РФ); и др.

## Глава 15. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

### § 1. Понятие судебного доказывания

Теоретическое и практическое значение доказывания и доказательств предопределило повышенное внимание к этой проблематике в науке гражданского процессуального права. В данной области проводили исследования такие ученые, как М.Г. Авдюков, А.Т. Боннер, Л.А. Ванеева, А.А. Власов, М.А. Гурвич, Ю.М. Жуков, И.М. Зайцев, О.В. Иванов, А.Ф. Клейнман, А.Г. Калпин, А.Г. Коваленко, А.С. Козлов, В.И. Коломыцев, С.В. Курылев, Т.А. Лилуашвили, Б.Т. Матюшин, С.В. Никитин, В.К. Пучинский, А.Г. Резниченко, И.В. Решетникова, Т.В. Сахнова, Л.П. Смышляев, М.К. Треушников, Ф.Н. Фаткуллин, К.С. Юдельсон, П.П. Якимов и др.

Задачей гражданского судопроизводства является правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Правильное рассмотрение и разрешение дела означает: а) установление с достоверностью фактов, обосновывающих требования и возражения сторон, а также других обстоятельств, имеющих значение для дела; б) точное применение норм материального права к установленным фактическим обстоятельствам.

Прежде чем суд придет к выводу о существовании субъективного права или охраняемого законом интереса, он должен точно установить юридически значимые факты, с которыми нормы материального права связывают правовые последствия. Эти факты - действия, события, явления, как правило, совершаются до возникновения гражданского дела, поэтому суд не может получить знания о них непосредственно, не прибегая к доказательствам и доказыванию.

В юридической науке представлены две основные точки зрения относительно судебного доказывания, которые дают различное представление о сущности доказывания и его субъектах.

Развивая концептуальные положения теории доказательств, сформулированные представителями науки гражданского процессуального права конца XIX - начала XX в., одни ученые (А.Ф. Клейнман, М.А. Гурвич, С.В. Курылев, В.Н. Щеглов и др.) рассматривают доказывание как процессуальную деятельность только сторон, состоящую в представлении доказательств, опровержении доказательств противника, заявлении ходатайств, участии в исследовании доказательств. Цель доказывания, по мнению авторов, состоит в убеждении сторонами суда в правомерности своих требований и возражений.

Другие ученые-процессуалисты (К.С. Юдельсон, П.П. Гуреев, Ю.К. Осипов, В.М. Семенов и др.) определяют судебное доказывание как деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств. По их мнению, целью судебного доказывания является установление при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами.

Анализируя высказываемые в процессуальной теории точки зрения относительно понятия,



сущности судебного доказывания, можно отметить следующее.

Действительно, состязательное начало процесса предполагает, что определяющим в доказывании являются действия сторон. В соответствии с законом каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ). Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ).

Данные установления закона применительно к состязательному судопроизводству, казалось бы, явно указывают на то, что доказывание следует рассматривать исключительно как деятельность сторон по утверждению о фактах и представлению доказательств, целью которой является убеждение суда в своей правоте.

В этой связи можно процитировать высказывание Т.М. Яблочкова, который относительно положения суда в состязательном процессе писал следующее: "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 выигрывает 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!" <1>.

-----  
<1> Яблочков Т.М. Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1910. С. 27, 28.

В современном состязательном процессе суд не является безынициативным, созерцательным участником судопроизводства. Он не только оказывает сторонам содействие в осуществлении их прав, но и совершает целый ряд действий, направленных на установление обстоятельств, имеющих значение для дела.

Так, суд определяет обстоятельства, имеющие значение для дела, и указывает, какой стороне их надлежит доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались (ч. 2 ст. 56 ГПК РФ). По ходатайству заинтересованных лиц суд истребует необходимые доказательства, применяя в ряде случаев меры принуждения к должностным лицам и гражданам, препятствующим передаче доказательств в суд (ст. 57 ГПК РФ). В некоторых случаях суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела (ч. 2 ст. 249 ГПК РФ). При необходимости суд назначает экспертизу (ст. 79 ГПК РФ) и совершает целый ряд других действий, направленных на установление фактических обстоятельств дела.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (ч. 1 ст. 67 ГПК РФ). Доказательства оцениваются судом с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности каждого доказательства в отдельности, а также достаточности и взаимной связи доказательств в их совокупности (ч. 3 ст. 67 ГПК РФ).

Приведенные выше обстоятельства дают основания говорить о том, что доказывание нельзя ограничивать только деятельностью сторон. Судебное доказывание складывается из процессуальных действий по утверждению сторон, других лиц, участвующих в деле, относительно фактов, указанию на доказательства, представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств. В этой деятельности участвуют как стороны и иные лица, участвующие в деле, так и суд.

В судебном доказывании органически сочетаются две равноценные стороны: мыслительная и практическая. Мыслительная (логическая) сторона доказывания подчинена законам логического мышления; практическая (процессуальная) деятельность подчинена предписаниям правовых норм и основана на них.

Процесс судебного доказывания направлен не на формальное убеждение суда сторонами в обоснованности своих требований и возражений посредством утверждения о фактах и представлении доказательств, а на получение верных знаний об обстоятельствах дела, необходимых и достаточных для вынесения обоснованного судебного решения.

Итак, понятие судебного доказывания может быть определено следующим образом.

**Судебное доказывание - это деятельность сторон, других лиц, участвующих в деле, и суда, направленная на установление обстоятельств, имеющих значение для дела, и обоснования выводов о данных обстоятельствах.**

Особенность судебного доказывания состоит в следующем:

- целью судебного доказывания является установление фактов и обоснование выводов о фактах и других обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения в порядке гражданского судопроизводства;

- доказывание осуществляется в установленной законом процессуальной форме, т.е. процесс судебного доказывания урегулирован нормами права;

- судебное доказывание осуществляется посредством судебных доказательств.

## § 2. Судебные доказательства

В процессе доказывания средствами установления наличия или отсутствия юридически значимых фактов выступают судебные доказательства. В ч. 1 ст. 55 ГПК РФ 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. Объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей могут быть получены путем использования систем видеоконференцсвязи в порядке, установленном ГПК РФ <1>.

<1> Об использовании систем видеоконференцсвязи в гражданском процессе см. подробно в Федеральном законе от 26 апреля 2013 г. N 66-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" // Российская газета. 2013. 30 апр. С. 18.

Несмотря на то что дефиниция судебных доказательств уже довольно давно существует в процессуальном законе, впервые она была сформулирована еще в Основах гражданского судопроизводства Союза ССР 1961 г. и ГПК РСФСР 1964 г., в процессуальной теории нет единства мнений относительно правовой природы, понятия, содержания судебных доказательств.

Доказательства определяются как факты действительности, фактические данные, сведения о фактах, процессуальные средства доказывания (С.В. Курылев, К.С. Юдельсон, А.Ф. Клейнман, Д.М. Чечот, О.В. Иванов и др.).

При этом одни авторы рассматривают доказательства в двойственном значении: и как фактические данные, и как процессуальные средства доказывания (Н.Д. Лордкипанидзе, А.К. Сергун и др.). Другие ученые, которых большинство, полагают, что доказательства характеризуются наличием неразрывной связи сведений о фактах и установленных законом средств доказывания (А.С. Козлов, А.Г. Калпин, М.К. Треушников и др.).

Концепция судебных доказательств, в соответствии с которой сущность доказательств определяется единством их содержания и процессуальной формы, наиболее обоснованная.

**Структуру судебных доказательств** образуют два взаимосвязанных элемента:

- сведения о фактах (содержание доказательства);
- средство доказывания (процессуальная форма доказательства).

Сведения (информация) о фактах, составляющие содержание судебного доказательства, являются необходимым элементом получения знаний об обстоятельствах, имеющих значение для дела, что обуславливается объективной природой познавательного процесса. Фактами (обстоятельствами), наличие или отсутствие которых требуется установить при рассмотрении дела в суде, выступают действия, события, имевшие место в прошлом. Совершенные действия, произошедшие события находят отражение в объектах живой или неживой природы в различной форме. Эти объекты становятся носителями (источниками) информации о данных действиях, событиях. При необходимости информация об искомых фактах может быть востребована при рассмотрении дела. Источниками сведений о фактах выступают человек, предметы, документы и т.д.

Вместе с тем сведения о фактах из тех или иных источников не могут извлекаться судом в произвольном порядке. Закон строго регламентирует форму, в которой эти сведения должны быть получены, а именно: в процессуальной форме объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Сведения о фактах, полученные в иной не предусмотренной законом процессуальной форме, не могут использоваться для установления фактических обстоятельств дела и обоснования выводов суда об этих обстоятельствах. Именно наличие процессуальной формы является отличительным признаком судебных доказательств, позволяющим отграничить их от доказательств несудебных.

В судопроизводстве достоверность сведений о фактах гарантируется установленным законом процессуальным порядком их получения, закрепления, исследования и оценки в судебном заседании. При соблюдении указанного порядка сведения о фактах объективируются в процессуальной форме, называемой средством доказывания. Например, если нарушена процессуальная форма допроса лица, вызванного в суд в качестве 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.

Таким образом, понятие судебных доказательств может быть определено следующим образом.

Судебные доказательства - это сведения о фактах, имеющие значение для правильного

рассмотрения и разрешения дела, полученные в установленном законом порядке из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Необходимо обратить внимание на положение, содержащееся в ч. 2 ст. 55 ГПК РФ: "Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда". Под нарушением закона следует понимать: 1) получение сведений о фактах из непредусмотренных законом средств доказывания; 2) несоблюдение процессуального порядка получения сведений о фактах в судебном заседании; 3) 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.

В процессуальной науке наиболее распространенной является следующая классификация доказательств.

По характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом они делятся на **прямые** и **косвенные**.

**Прямые** называются доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с устанавливаемым фактом. Однозначная связь позволяет сделать единственный вывод о наличии или отсутствии искомого факта. Например, прямым письменным доказательством факта заключения брака является свидетельство о браке установленной формы и содержания.

**Косвенными**, именуются доказательства, в которых содержание имеет с доказываемым фактом многозначную связь. Многозначная связь предполагает как минимум два равновероятных вывода о наличии или отсутствии факта. Например, квитанция о почтовом денежном переводе не является основанием для однозначного вывода о наличии между сторонами договора займа. Передача денежных средств могла быть произведена как во исполнение договора, так и вызвана другими обстоятельствами.

В связи с этим необходимо подчеркнуть, что одного косвенного доказательства недостаточно для установления искомого факта, поскольку какое-то из возможных предположений, вероятно, следующих из содержания данного доказательства, является априори ложным.

По процессу формирования сведений о фактах доказательства подразделяются на **первоначальные** и **производные**.

**Первоначальные** (первоисточники) доказательства формируются в результате непосредственного воздействия искомого факта (действия, события) на носитель информации. Например, первоначальными письменными доказательствами являются подлинники документов.

**Производными** называются доказательства, содержание которых воспроизводят сведения, полученные из других источников. В частности, производными письменными доказательствами выступают копии документов, а также сообщенные свидетелем сведения об обстоятельствах, о которых он осведомлен не лично, а от других лиц.

По источнику доказательств они подразделяются на **личные** и **предметные** в зависимости от того, является ли источником доказательства человек или материальный объект.

К **личным** доказательствам относятся объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов.

К **предметным** - письменные, вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи.

Следует отметить, что в процессуальной науке высказываются и другие точки зрения относительно классификации доказательств по их источнику. Так, к личным доказательствам, кроме объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей и заключений экспертов, отдельные авторы относят еще и письменные доказательства, поскольку они всегда исходят от конкретных лиц, и не имеет значения, что содержание закреплено на материальном объекте <1>.

-----  
<1> Гражданский процесс / Под ред. К.С. Юдельсона. М., 1972. С. 180.

Кроме личных и предметных доказательств, некоторые ученые по признаку источника доказательств выделяют третий вид - смешанные доказательства, к которым относят заключение эксперта. Такая точка зрения обосновывается тем, что информация о фактах извлекается из двух источников - личного и вещественного. Так, эксперт, изучая предмет, преобразует полученные из этого источника вещественного доказательства сведения, сам становится источником личного доказательства - заключения эксперта <1>.

-----  
<1> См.: Курылев С.В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 177.

Следует согласиться с авторами, которые считают, что при классификации доказательств по их

источнику определяющим является способ закрепления и сохранения информации. В связи с этим личным считается доказательство, когда носителем (источником) сведений о фактах является человек, воспринимавший данные факты (сторона, третье лицо, свидетель, эксперт). Предметным носителем сведений о фактах выступает материальный объект (вещь, письменный документ и др.), сохранивший следы, отпечатки и т.п. определенных действий или событий <1>.

<1> См.: Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 2005. С. 108.

### § 3. Предмет доказывания

В гражданском процессуальном законодательстве понятие "предмет доказывания" не используется. Однако данное понятие известно процессуальной науке и судебной практике. Оно употреблялось еще в юридической литературе XIX в. Так, К. Малышев писал: "Предметом доказательств служат спорные юридические факты, а именно существование или несуществование этих фактов" <1>.

<1> Малышев К. Курс гражданского судопроизводства. 2-е изд. СПб., 1876. Т. 1. С. 267.

В гражданском судопроизводстве круг обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу, определяется судом, исходя из утверждений сторон о фактах, характера спорного правоотношения, правовых норм, регулирующих данное отношение. В ч. 2 ст. 56 ГПК РФ указывается: "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".

При рассмотрении гражданских дел с помощью судебных доказательств устанавливаются различные по своему характеру и правовому значению факты (обстоятельства):

- **юридические факты материально-правового характера**, установление которых необходимо для правильного применения нормы материального права, регуливающей спорное правоотношение, и правильного разрешения дела по существу;

- **юридические факты процессуально-правового характера**, с наличием или отсутствием которых связано право на предъявление иска (например, факт выполнения обязательного досудебного порядка разрешения спора), прекращение, приостановление производства, совершение иных процессуальных действий;

- **доказательственные факты**, т.е. факты, которые не имеют самостоятельного юридического значения, но в случае их доказанности с помощью доказательств позволяют сделать вывод о других юридически значимых фактах;

- **факты, установление которых необходимо для выполнения воспитательных и предупредительных задач правосудия** (например, факты нарушения законности организациями или должностными лицами, что является основанием для вынесения судом частного определения).

В процессуальной науке высказываются различные суждения по поводу того, какие из названных фактов должны составлять содержание понятия предмета доказывания.

К предмету доказывания авторы относят: юридические факты и все другие обстоятельства, подлежащие установлению по делу (Л.П. Смышляев, Ф.Н. Фаткуллин); исключительно факты материально-правового характера и доказательственные факты (И.Б. Марткович); лишь материально-правовые и процессуально-правовые факты (И.В. Решетникова).

Большинство ученых придерживаются мнения о том, что в содержание понятия предмета доказывания следует включать только юридические факты, имеющие материально-правовое значение (А.Ф. Клейнман, Т.А. Лилуашвили, М.К. Треушников и др.).

Такая позиция является наиболее рациональной с научной и практической точки зрения, поскольку позволяет акцентировать внимание на самых значимых для правильного рассмотрения и разрешения дела фактах.

Предмет доказывания составляют факты материально-правового характера, подтверждающие обоснованность требований и возражений сторон и имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих установлению с помощью судебных доказательств, целесообразно использовать другое понятие - пределы доказывания.

Правильное определение предмета доказывания, а также иных обстоятельств, имеющих значение для дела, исключительно важно, поскольку невыяснение существенных обстоятельств влечет вынесение необоснованного судебного решения, а значит, недостижение целей гражданского судопроизводства, состоящих в защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, является основанием для отмены или изменения решения суда (мирового судьи) (ст. ст. 330, 362 ГПК РФ).

Определение предмета доказывание в ряде случаев представляет известную сложность в силу того, что многие нормы законодательства имеют относительно определенную диспозицию. Данные нормы не содержат прямых указаний на юридически значимые факты, а оперируют обобщающими понятиями, например такими, как "интересы ребенка", "неосторожность потерпевшего" и т.п. Эти установления сформулированы с расчетом на усмотрение суда, который должен конкретизировать обобщающие понятия, оценив те или иные факты с позиции их правового значения, а следовательно, необходимости отнесения их к предмету доказывания по рассматриваемому делу.

#### § 4. Факты, не подлежащие доказыванию

К фактам, не подлежащим доказыванию, относятся:

- факты, признанные судом общеизвестными;
- факты преюдициальные;
- факты, признанные стороной, если признание принято судом.

**Факты, признанные судом общеизвестными.** Согласно закону обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании (ч. 1 ст. 61 ГПК РФ).

Очевидно, что круг общеизвестных фактов весьма обширен и не представляется возможным их индивидуализировать нормативным путем. Общеизвестными являются разного рода события, природные явления, свойства предметов и материалов и т.п. Собственно само понятие общеизвестности относительно. Факт может быть общеизвестен в прямом смысле, т.е. известен всем гражданам или известен гражданам, проживающим на определенной территории (районе, городе, области и т.п.).

В связи с относительностью данного понятия процессуальной теорией и судебной практикой определены общие условия, наличие которых необходимо для признания фактов общеизвестными и не нуждающимися в доказывании. Общеизвестным факт может быть признан судом при наличии двух условий в совокупности:

- известности факта широкому кругу лиц на данной территории;
- известности данного факта суду (судье). Не может быть признан общеизвестным факт, если он известен суду, но неизвестен широкому кругу лиц, и наоборот.

В силу того что после признания судом факта общеизвестным этот факт становится бесспорным, стороны не вправе опровергать его существование в данном процессе. Общеизвестность факта может оспариваться при рассмотрении дела в порядке апелляционного производства. Такая возможность определяется установленными законом пределами рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции (ст. 327.1 ГПК РФ).

Вопрос об общеизвестности факта может быть решен иначе и судом первой инстанции в случае отмены решения вышестоящим судом и направления дела на новое рассмотрение. Рассматривая дело по существу, суд первой инстанции не связан выводами, сделанными при предыдущем судебном разбирательстве.

Общеизвестными могут быть признаны только факты, т.е. действительное событие, явление и др., но не обстоятельства, основанные на субъективной оценке чего-либо или кого-либо, например субъективной оценке личности. В частности, не может быть признана общеизвестной характеристика человека.

Вывод суда о признании факта общеизвестным и не нуждающимся в доказывании должен быть отражен в судебном решении.

**Факты преюдициальные. Преюдициальные факты - это факты, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по гражданскому делу, решением арбитражного суда или приговором суда по уголовному делу.** Такие факты в процессуальной теории еще называют предрешенными.

Согласно закону обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассматриваемому делу, обязательны для суда, не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица (ч. 2 ст. 61 ГПК РФ). Под судебным постановлением суда общей юрисдикции по гражданскому делу понимаются решение, судебный приказ и определение суда <1>.

<1> Пункт 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" // БВС РФ. 2004. N 2.

Данная правовая норма адресована как суду, так и лицам, участвующим в деле. Суд, рассматривая и разрешая дело в порядке гражданского судопроизводства, обязан принять в качестве бесспорных, не подлежащих доказыванию обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному гражданскому делу с участием тех же лиц.

Сторонам запрещается оспаривать такие обстоятельства в дальнейшем (при рассмотрении другого дела с их участием), если они участвовали в ранее рассмотренном гражданском деле.

Прямое указание на запрещение оспаривать факты, установленные решением суда, содержится не только в ч. 1 ст. 61, но и в ч. 2 ст. 209 ГПК РФ: "После вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут... оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты..."

Преюдициальное значение могут иметь не только материально-правовые факты, установленные судом и нашедшие отражение в судебном решении, но и факты, зафиксированные в судебном определении, вступившем в законную силу, которым разрешаются вопросы процессуально-правового характера, например в определении об утверждении заключенного сторонами мирового соглашения и прекращении на этом основании производства по делу.

В судебной практике преюдициальные факты наиболее часто встречаются по делам, связанным с предъявлением регрессного иска. Так, например, если на основании судебного решения организацией возмещен потерпевшему вред, причиненный ее работником, то при рассмотрении регрессного иска этой организации к фактическому причинителю вреда (работнику) факт причинения вреда, размер ущерба и другие обстоятельства имеют преюдициальное значение и не доказываются вновь при рассмотрении регрессного иска. Однако преюдициальное значение данные факты приобретают только при условии, что работник участвовал в деле при рассмотрении основного иска в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования, и имел возможность оспаривать устанавливаемые судом юридически значимые факты.

В этой связи нужно еще раз акцентировать внимание на том, что в соответствии с ГПК РФ преюдициальное значение фактов определяется не только тем, что они устанавливаются соответствующим судебным постановлением, вступившим в законную силу, но условиями, относящимися к субъектному составу участников процесса. Иными словами, факты не доказываются при рассмотрении дела, только если в нем участвуют те же лица, что и в деле, применительно к которому данные обстоятельства были установлены. Лица, не участвовавшие в деле, по которому судом общей юрисдикции или арбитражным судом вынесено соответствующее судебное постановление, вправе при рассмотрении другого гражданского дела с их участием оспаривать обстоятельства, установленные этими судебными актами <1>.

-----  
<1> Пункт 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

Следует обратить внимание на то, что судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений (ч. 2 ст. 126 ГПК РФ) и бесспорность преюдициальных фактов вытекает из бесспорного характера дел, по которым приказ выдается. Факты, установленные при вынесении судебного приказа, будут иметь преюдициальное значение только по делам, в которых участвуют лица, в отношении которых был вынесен судебный приказ.

Преюдициальное значение имеют не только факты, установленные судебным постановлением суда общей юрисдикции, но и решением арбитражного суда. Согласно закону при рассмотрении гражданского дела обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, участвовавшими в деле, разрешенном арбитражным судом (ч. 3 ст. 61 ГПК РФ).

В законе говорится о преюдициальном значении обстоятельств, установленных решением арбитражного суда. Однако решение арбитражного суда следует понимать более широко - как судебный акт, предусмотренный ст. 15 АПК РФ, а именно решение, постановление и определение <1>.

-----  
<1> Там же.

Судебный акт в форме решения принимается только арбитражным судом первой инстанции. Арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт в форме постановления (ст. 271 АПК РФ). Дело в порядке апелляционного производства рассматривается повторно по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам (ч. 1 ст. 268 АПК РФ), т.е. этим судом вновь устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для дела. Следовательно, обстоятельства, установленные постановлением арбитражного суда апелляционной инстанции, имеют преюдициальное значение при рассмотрении гражданского дела.

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, исключительно по вопросам: 1) имели ли место эти действия; 2) совершены ли они данным лицом (ч. 4 ст. 61 ГПК РФ)?

На основании этого суд, принимая решение по иску, вытекающему из уголовного дела, не вправе

входить в обсуждение вины ответчика, а может разрешать вопрос только о размере вознаграждения. В решении суда об удовлетворении иска, помимо ссылки на приговор по уголовному делу, должны быть приведены имеющиеся в гражданском деле доказательства, обосновывающие размер присужденной суммы <1>.

-----  
<1> Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

Аналогичным образом определяется значение вступившего в законную силу постановления и решения судьи по делу об административном правонарушении при рассмотрении и разрешении судом дела о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесено это постановление (решение).

В ГПК РФ определяется круг юрисдикционных органов и принимаемых ими постановлений, которыми могут быть установлены обстоятельства, имеющие преюдициальное значение. Это говорит о том, что не имеют преюдициального значения обстоятельства, установленные постановлениями каких-либо других органов, - решениями третейских судов, постановлениями следственных органов, органов прокуратуры и др.

**Факты, признанные стороной.** Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств (ч. 2 ст. 68 ГПК РФ).

Признание обстоятельств должно быть сделано стороной определенно и недвусмысленно в устной или письменной форме. Признание заносится в протокол судебного заседания. Письменное заявление о признании обстоятельств приобщается к материалам дела.

Значение не подлежащих доказыванию признанные обстоятельства приобретают только при условии принятия такого признания судом. О признании стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения указываются в мотивировочной части решения одновременно с выводами суда об установлении этих обстоятельств <1>.

-----  
<1> Пункт 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

Однако 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 выносится определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях (ч. 3 ст. 68 ГПК РФ).

Сторона, сделавшая признание обстоятельств в установленном порядке, не лишается права отказаться от признания в дальнейшем в этом же процессе.

Не может иметь юридического значения признание по умолчанию, когда сторона не заявляет о признании обстоятельств, но и не оспаривает их.

В судебной практике встречаются случаи, когда обе стороны обходят молчанием те или иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Такие обстоятельства не могут рассматриваться судом как установленные и не нуждающиеся в доказывании вследствие их молчаливого признания сторонами. В соответствии с ч. 2 ст. 56 ГПК РФ, согласно которой суд выносит имеющие значение для дела обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на них не ссылались, он должен предложить сторонам подтвердить или опровергнуть данные обстоятельства.

## § 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 РФ. Это предписание закона относится не только к истцу и ответчику, но и к другим лицам, участвующим в деле, относящимся к субъектам доказывания (ст. 34 ГПК РФ).

Словосочетание "обязанность доказывания" в известной степени условно. В ГПК РФ употребляется слово "должен". Слова "должен" и "обязан" имеют различное лексическое значение. Долженствование предполагает возможность выбора поведения, обязанность такого выбора не допускает. У свидетеля, например, нет выбора - являться или не являться по вызову суда, давать показания или нет. Исполнение данной обязанности свидетеля обеспечивается мерами государственного принуждения. У субъектов доказывания такой выбор есть.

Говоря об обязанности доказывания, один из дореволюционных процессуалистов Е.В. Васильковский отмечал, что такой юридической обязанности у сторон не существует, поскольку в состязательном

процессе стороны вольны совершать или не совершать процессуальные действия. Но так как сторона, желающая выиграть дело, должна доказать обстоятельства, на которых она основывает свои требования или возражения, то и говорят, что на ней лежит бремя доказывания этих обстоятельств <1>. Мнение о том, что доказывание не является юридической обязанностью сторон, находит поддержку и в современной науке <2>.

<1> См.: Васильковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 295.

<2> См., например: Баулин О.В. Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004. С. 90.

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 РФ).

Сторона, не отстаивающая свои права или интересы или противодействующая другой стороне в доказательственной деятельности, несет риск возникновения для себя неблагоприятных последствий.

Так, 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 РФ). При уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 1 ст. 79 ГПК РФ).

Таким образом, обязанность доказывания имеет не юридический, но фактический характер. С юридической же точки зрения доказывание обстоятельств, на которых стороны основывают свои требования и возражения, а также других обстоятельств, имеющих значение для дела, - это право сторон.

В ч. 1 ст. 56 ГПК РФ закреплено общее правило доказывания - "каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом".

В данной правовой норме говорится о доказывании стороной обстоятельств, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Однако стороны в силу различных причин (недостаточная юридическая грамотность и др.) не всегда могут исчерпывающим образом определить все обстоятельства, доказывание и установление которых необходимо для защиты их прав и интересов, или же ошибочно ссылаться на обстоятельства, не имеющие значения для дела. Это учитывается законом. Согласно ч. 2 ст. 56 ГПК РФ 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.

Следует обратить внимание на то, что в ч. 1 ст. 56 ГПК РФ содержится уточнение относительно доказывания сторонами обстоятельств - "если иное не предусмотрено федеральным законом". Это уточнение предполагает наличие исключений из общего правила доказывания. И в ряде законов материально-правового характера такие исключения содержатся. Необходимость их существования продиктована интересами защиты прав стороны, поставленной в более трудные условия доказывания. Суть таких исключений состоит в перераспределении обязанностей по доказыванию фактов или их опровержению. Такое перераспределение осуществляется посредством правовых **презумпций** (от лат. *praesumptio* - предположение).

**Презумпция - это предположение о существовании факта или о его отсутствии, пока не доказано иное.**

В процессуальной теории презумпции именуют "частными правилами распределения обязанностей по доказыванию".

Наибольшее число правовых презумпций содержится в нормах гражданского права. Самая распространенная из них - презумпция вины причинителя вреда (ст. 1064 ГК РФ). Поясним действие презумпций на этом примере.

Так, по делам о возмещении причиненного вреда фактами, имеющими материально-правовое значение и влекущими возникновение обязательств в связи с причинением вреда, являются: факт причинения вреда; его размер; причинение вреда конкретным лицом; вина причинителя вреда. Если бы распределение обязанностей по доказыванию осуществлялось по общим правилам ч. 1 ст. 56 ГПК РФ, то истец должен был бы доказать наличие всех указанных фактов. Однако согласно ст. 1064 ГК РФ ответственность за причинение вреда возлагается на лицо, причинившее вред, если оно не докажет отсутствие своей вины. Следовательно, на истце лежит обязанность доказать только факты причинения



вреда, его размер и причинения вреда ответчиком. При доказанности этих фактов презюмируется вина ответчика в причинении вреда. Соответственно, наличие вины ответчика истец доказывать не должен. Исходя из установленной законом презумпции вины ответчика ее отсутствие должен доказать сам ответчик.

В нормах гражданского права имеются частные правила доказывания, основанные и на других презумпциях:

- вины лица, не исполнившего обязательство или исполнившего его ненадлежащим образом (ч. 2 ст. 401 ГК РФ);
- вины перевозчика в утрате, недостатке и повреждении принятого к перевозке груза и багажа (ст. 796 ГК РФ);
- вины профессионального хранителя в утрате, недостатке, повреждении вещей, сданных на хранение (ст. 901 ГК РФ);
- и др.

Презумпции существуют не только в гражданском праве. Например, согласно ст. 18 Закона РФ "О защите прав потребителей" в отношении товара, на который установлен гарантийный срок, продавец (изготовитель) отвечает за недостатки товара, если не докажет, что они возникли после передачи товара потребителю.

Изложенные выше общие и частные правила распределения обязанностей по доказыванию полностью распространяются на дела искового производства.

Для дел, возникающих из публичных правоотношений, установлены некоторые специальные правила, отличные от общих правил, действующих в исковом производстве.

Согласно ст. 249 ГПК РФ обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого 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 или совершили оспариваемые действия (бездействия) <1>.

-----  
<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" // БВС РФ. 2009. N 4.

Другими словами, по общему правилу доказывания незаконность соответствующих нормативных актов, решений, действий должен был бы доказывать гражданин (организация), обращающийся в суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов или решений, действий государственных и других органов. Однако законом (ст. 249 ГПК РФ) установлено специальное правило, согласно которому гражданин освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых нормативных актов, решений и действий государственных и других органов. Эта обязанность возлагается на соответствующий государственный орган. Но по общему правилу доказывания гражданин обязан доказать факт нарушения своих прав и свобод.

## § 6. Относимость и допустимость доказательств

**Относимость доказательств.** Относимость доказательств - понятие многозначное. В первом значении относимость - это свойство судебного доказательства. Относимость доказательства определяется существованием объективной связи между содержанием доказательства (сведениями о фактах) и фактами (обстоятельствами), наличие которых надлежит установить при рассмотрении и разрешении дела в порядке гражданского судопроизводства. В наличии такой связи проявляется свойство доказательства как средства установления фактических обстоятельств дела. Средствами установления обстоятельств, имеющих значение для дела, доказательства могут выступать только при условии, что их содержание является отражением действий событий, т.е. искомых фактов. Следовательно, лишь посредством относимых доказательств представляется возможным подтвердить или опровергнуть существование юридически значимых фактов, с которыми закон связывает определенные правовые последствия.

Во втором значении относимость доказательств - это процессуальное правило, согласно которому суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 59 ГПК РФ). Норма об относимости доказательств содержит предписание для суда. Вместе с тем она адресована и сторонам, третьим лицам, которые должны представлять в обоснование своих требований и возражений только относимые к делу доказательства. В случае представления не относимых к делу доказательств суд отказывает в их принятии.

В третьем значении относимость доказательств - это количественная мера, определяющая полноту и достаточность доказательственного материала, позволяющая исключить из процесса доказывания доказательства, не являющиеся необходимыми для правильного рассмотрения дела.

Учитывая то, что относимость характеризуется наличием связи доказательства с искомым фактом, прежде чем решить вопрос об относимости доказательств, суду первоначально требуется установить относимость к делу фактов на основе утверждений и возражений сторон, а также юридических норм, регулирующих соответствующие правовые отношения.

В зависимости от характера спорного правоотношения один и тот же факт по одному гражданскому делу может обладать свойством относимости и, следовательно, требовать доказывания с помощью относимых доказательств. По другому делу данный факт не является относимым и не нуждается в доказывании.

Например, при разрешении споров о взыскании алиментов с детей на родителей требуется выяснение фактов материального положения как истца, так и ответчика, а также исследование доказательств, подтверждающих эти факты (ст. 87 СК РФ). Напротив, 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 (ч. 1 ст. 80 СК РФ).

Относимость доказательств определяется судом по своему внутреннему убеждению оценочным путем (ч. ч. 1, 2 ст. 67 ГПК РФ). В ГПК РФ 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, абз. 4 ст. 132 ГПК РФ).

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 РФ).

**Допустимость доказательств.** Понятие допустимости связано с процессуальной формой доказательств (средствами доказывания). В ст. 60 ГПК РФ "Допустимость доказательств" указано: "Обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами".

Необходимо обратить внимание на следующее существенное обстоятельство. При изучении курса гражданского процессуального права нередко допускается смешение понятия допустимости доказательств в гражданском и уголовном судопроизводстве. Содержание данного понятия, определяемое законом, в гражданском и уголовном процессе нетождественно и имеет свои особенности.

Согласно ст. 75 УПК РФ недопустимыми являются доказательства, полученные с нарушением требований Кодекса. Такие доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, подлежащих доказыванию. Как следствие, в науке уголовного процессуального права допустимыми называются доказательства, полученные с соблюдением всех норм уголовного процессуального закона при проведении следствия и судебного разбирательства по уголовному делу. Норма УПК РФ по своему содержанию, в том числе терминологически, соотносится с положением, содержащимся в ч. 2 ст. 50 Конституции РФ, в соответствии с которым при осуществлении правосудия **не допускается** использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

В ГПК РФ также имеется норма, полностью согласующаяся с данным конституционным установлением: "Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют **юридической силы** и не могут быть положены в основу решения суда" (ч. 2 ст. 55 ГПК РФ). Как видно, закон говорит о том, что такие доказательства не имеют юридической силы и не могут применяться в гражданском судопроизводстве. Однако при этом не используется термин "**допустимость**". Это не случайно. В гражданском процессуальном праве допустимость доказательств - это понятие, имеющее собственное, вполне определенное содержание.

В связи с этим необходимо подчеркнуть, что в гражданском процессе ошибочно определять допустимость доказательств как предписание использовать в судопроизводстве только доказательства, полученные с соблюдением процессуального закона, или, напротив, запрещение использования в судопроизводстве доказательств, полученных с нарушением федерального закона. Такое предписание и запрещение охватывается понятием "**юридическая сила доказательств**".

**Допустимость доказательств - это процессуальное правило доказывания, закрепленное в ст. 60 ГПК РФ, согласно которому обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.**

Статья 60 ГПК РФ имеет бланкетный характер. Правило допустимости доказательств конкретизируется в нормах, содержащихся в материально-правовых и процессуальных законодательных актах. Принято выделять два вида норм о допустимости доказательств: 1) нормы, запрещающие использовать определенные средства доказывания для установления отдельных обстоятельств дела; 2) нормы, предписывающие использование определенных средств доказывания для установления отдельных обстоятельств дела. В процессуальной теории такие нормы объединяются понятиями правила допустимости доказательств с негативным содержанием и правила допустимости доказательств с позитивным содержанием <1>.

<1> См.: Треушников М.К. Указ. соч. С. 139.

На соответствующее запрещение или предписание использования определенного средства доказывания для установления того или иного факта, имеющего юридическое значение, может быть прямо указано в правовой норме или же это логически следует из содержания правовой нормы.

Классическим примером правила допустимости доказательств с негативным содержанием является положение, содержащееся в ст. 162 ГК РФ: несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и иные доказательства.

Следует обратить внимание на то, что свидетельскими показаниями запрещается доказывать только факты заключения сделки и ее условия. Вместе с тем с использованием свидетельских показаний можно доказывать наличие или отсутствие других обстоятельств, связанных со сделками. В частности, наличие фактов, являющихся основанием для изменения или прекращения договорных отношений, исполнения сделки и т.д.

Запрещая в случае спора ссылаться в подтверждение сделки простой письменной формы на свидетельские показания, закон допускает доказывание этих обстоятельств при помощи письменных и других доказательств - объяснений сторон, вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений эксперта.

Надо сказать, что исторически допустимость доказательств связывалась именно с письменными формами сделок и последствиями их несоблюдения. В дореволюционной, а позднее в советской и российской процессуальной теории признавалось необходимым в интересах прочности гражданского оборота ограничить свободное распоряжение доказательствами при несоблюдении установленных форм гражданско-правового договора. Так, еще в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. содержалась норма, которая гласила: "Свидетельские показания могут быть принимаемы доказательством тех только событий, для которых по закону не требуется письменного удостоверения" (ст. 409 УГС). В ГПК РСФСР 1923 г. также содержалась норма, устанавливающая, что свидетельские показания допускаются во всех случаях, кроме тех, когда закон для определенных действий и отношений устанавливает обязательную письменную форму (ст. 128).

Типичным примером правила допустимости доказательств с позитивным содержанием является положение, содержащееся в ст. 283 ГПК РФ, согласно которой по делам о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства наличие такого расстройства может быть установлено только при соответствующем заключении судебно-психиатрической экспертизы.

Заключение судебно-психиатрической экспертизы является допустимым доказательством в том смысле, что без данного доказательства психическое состояние гражданина не может быть установлено, а следовательно, рассмотрено дело. Однако это не означает, что закон исключает возможность использования по таким делам любых других доказательств - свидетельских показаний, письменных доказательств и др. Заключение экспертизы, будучи необходимым, предписанным законом доказательством, не предрешает дела, а точнее, выводов суда о достаточности оснований для признания гражданина недееспособным. Указывая на заключение экспертизы в качестве допустимого средства доказывания, закон исходит из предположения о том, что в данном доказательстве должны содержаться наиболее полные и достоверные сведения об искомых обстоятельствах дела. Однако это только законное предположение. Поэтому данное доказательство оценивается судом по своему внутреннему убеждению в совокупности с иными имеющимися в деле доказательствами.

Допустимые доказательства, определяемые законом, нельзя отождествлять с так называемыми предустановленными законом (предрешенными) доказательствами. Предустановленные доказательства были известны дореволюционному процессуальному законодательству. Например, согласно общему правилу содержание официальных письменных документов, т.е. совершенных и засвидетельствованных в установленном порядке, не могло опровергаться другими доказательствами, в частности свидетельскими показаниями (ст. 410 УГС). Такие письменные доказательства имели большую доказательственную силу по сравнению с любыми иными доказательствами.

Допустимые доказательства, в отличие от доказательств предустановленных, не имеют преимущественной доказательственной силы по отношению к другим доказательствам и могут ими

опровергаться. Такой вывод с необходимостью следует из императивного установления закона, согласно которому никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (ч. 2 ст. 67 ГПК РФ).

## § 7. Оценка доказательств

Правильная оценка судом доказательств имеет первостепенное значение для вынесения законного и обоснованного решения. Оценка доказательств имеет логическую и правовую стороны.

Логическая сторона оценки доказательств состоит в анализе доказательств в отдельности и в совокупности путем построения умозаключений, основанных на содержании полученной доказательственной информации с точки зрения ее связи с обстоятельствами дела, полноты, способности подтвердить или опровергнуть искомые факты.

Правовая сторона выражается в том, что оценка производится не произвольно, а на основе установленных законом **принципов и критериев** оценки доказательств (ст. 67 ГПК РФ).

### **Принципы оценки доказательств:**

- суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств;

- никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

### **Критерии оценки доказательств.** Суд оценивает:

- относимость доказательств;

- допустимость доказательств;

- достоверность доказательств;

- достаточность доказательств;

- взаимную связь всех доказательств в их совокупности.

Вопрос об **относимости** и **допустимости** доказательств рассматривался ранее, поэтому обратим внимание на следующие критерии оценки доказательств.

**Достоверность доказательств.** Доказательство является достоверным тогда, когда содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. При оценке доказательств сомнения в достоверности могут возникнуть в силу ряда обстоятельств.

Первое из них относится к источнику доказательственной информации. Изучение источника доказательства с точки зрения его способности к адекватному восприятию, сохранению и воспроизведению информации имеет немаловажное значение. Возможное искажение доказательственной информации может быть связано, например, с индивидуальными психофизиологическими особенностями лица, привлекаемого в процесс в качестве свидетеля, или с физическими, химическими и иными свойствами предметов как источников вещественных доказательств и т.д.

Сомнения в достоверности информации, содержащейся в письменных документах, возникают при наличии дефектов в их оформлении, в частности при отсутствии необходимых реквизитов, нарушении порядка составления, выдачи, а также в силу того, что в документах имеются исправления, приписки, подчистки и т.п.

Достоверность доказательства может подвергаться сомнению не только в связи с дефектами источника доказательственной информации, но и тогда, когда в деле имеются два или более доказательства с противоположным содержанием. В этом случае достоверность (недостоверность) доказательств устанавливается путем их сопоставления с другими имеющимися в деле или дополнительно представленными доказательствами.

**Достаточность доказательств.** Достаточность доказательств - это качественно-количественная характеристика доказательств. Цель определения достаточности доказательств состоит в том, чтобы в соответствии с качественными свойствами (относимость, допустимость, достоверность) произвести отбор доказательств в количестве, позволяющем сделать обоснованный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Достаточным может быть и одно доказательство, из которого следует однозначный вывод о факте.

Достаточность доказательств не может быть обеспечена простым 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 имеют наибольшую ценность. Ценность доказательства определяется:

- количеством информации, составляющей его содержание;

- степенью гарантии достоверности этой информации.

У имеющихся в деле 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. Для того чтобы установить искомые обстоятельства дела, требуется

использовать доказательства, обладающие наибольшим объемом информационного содержания, т.е. доказательства, с помощью которых можно получить наиболее исчерпывающие знания о фактах, имеющих значение для дела.

К числу доказательств, предположительно несущих наибольшее количество информации при высокой степени ее достоверности, относятся доказательства, которые в процессуальной теории и судебной практике именуется **необходимыми** доказательствами.

В качестве необходимых доказательств, как правило, 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 судебной практики.

**Взаимная связь всех доказательств в их совокупности** означает, что имеющиеся в деле доказательства не должны противоречить друг другу.

В процессуальной теории выделяются различные виды оценки доказательств.

В зависимости от того, кто оценивает доказательства, оценка доказательств подразделяется на **рекомендательную и властную**.

Рекомендательный характер имеет оценка доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле, представителями, которая дается ими в ходе судебных прений. 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.

Властный характер имеет оценка доказательств судом, поскольку постановления, в которых она отражается, имеют общеобязательную силу.

В зависимости от стадии судопроизводства оценка доказательств подразделяется на **предварительную, окончательную и контрольную**.

Предварительной является оценка доказательств, которая дается судьей при подготовке дела к судебному разбирательству и рассмотрении дела по существу. Результаты оценки на этом этапе находят отражение в определениях суда о принятии или отказе в принятии доказательств.

Окончательная оценка доказательствам дается судом при вынесении судебного решения.

Контрольная оценка доказательств проводится вышестоящим судом при рассмотрении дел в порядке апелляционного производства.

Результаты оценки доказательств отражаются в судебном решении, в котором приводятся мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, а другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими (ч. 4 ст. 67 ГПК РФ).

## § 8. Объяснения сторон и третьих лиц

Длительное время на протяжении истории развития процессуального законодательства объяснениям сторон не придавалось доказательственного значения. Силу доказательства имело только признание стороной фактов. Только с принятием ГПК РСФСР 1964 г. объяснения сторон приобрели правовой статус процессуальных средств доказывания. Действующий ГПК РФ объяснения сторон и третьих лиц также относит к числу средств доказывания, посредством которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для дела (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Объяснение сторон и третьих лиц - это сообщение суду сведений об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения дела. Положения, относящиеся к объяснениям данных лиц, применимы и к объяснениям заявителей по делам неискового производства.

Следует подчеркнуть, что объяснения неоднородны по своей сути. Они могут содержать:

- сведения об обстоятельствах дела;
- суждения о юридической квалификации правоотношений;
- оценку имеющихся в деле доказательств; выражение эмоций; и т.д. Но не все, что сообщают стороны в своих объяснениях, является именно судебными доказательствами.

Доказательствами являются только **сведения** об обстоятельствах, обосновывающих требования и возражения сторон, и других обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Суждения, доводы, аргументы, волеизъявления, правовая оценка событий к судебным доказательствам не относятся.

Право давать объяснения по делу имеют не только собственно стороны (истец и ответчик) и третьи лица, но и другие лица, участвующие в деле. Это прокурор, органы государственной власти, местного самоуправления, организации, и граждане, которые в случаях, предусмотренных законом, обращаются в суд с заявлением в защиту прав и интересов других лиц (ст. 34 ГПК РФ). В объяснениях

этих лиц также могут содержаться сведения, являющиеся доказательствами фактов, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Объяснения сторон и третьих лиц выступают в основном в качестве первоначальных доказательств, поскольку эти лица выступают участниками действий, событий, наличие или отсутствие которых необходимо установить при рассмотрении конкретного дела. Объяснения других лиц, участвующих в деле, как правило, представляют собой производные доказательства, поскольку эти лица имеют к устанавливаемым фактам опосредованное отношение и информация об этих фактах становится им известной из других источников. Однако закон не содержит каких-либо ограничений в части использования производных доказательств при установлении обстоятельств гражданских дел.

Стороны и третьи лица могут давать свои объяснения в **письменной** или **устной форме**.

В письменной форме объяснения сторон как доказательства содержатся в исковом заявлении, а также в отзыве на исковое заявление. Стороны и третьи лица могут представить в суд и отдельные объяснения в письменной форме в дополнение к заявлению и отзыву на него. Письменные объяснения оглашаются в судебном заседании при рассмотрении дела. Если объяснения сторон, представленные в письменной форме, не оглашались в судебном заседании, они не могут быть положены в основу решения суда, поскольку суд основывает свое решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании в соответствии (ч. 2 ст. 195 ГПК РФ).

В устной форме объяснения даются при рассмотрении дела по существу в судебном заседании, если стороны и третьи лица участвуют в процессе лично.

Закон допускает возможность получения объяснений сторон и третьих лиц судом, рассматривающим дело, посредством видеоконференцсвязи в порядке, установленном законом (ч. 1 ст. 55, ст. 155.1 ГПК РФ).

Суд заслушивает объяснения сторон сразу же после доклада дела. По общему правилу объяснения даются непосредственно суду, который рассматривает дело. Способами исследования устных объяснений являются их заслушивание судом, а также постановка вопросов перед сторонами, третьими лицами судом и лицами, участвующими в деле. Объяснения заносятся в протокол судебного заседания.

Вместе с тем возможны исключения их общего правила. Объяснения могут быть получены другим судом в порядке выполнения судебного поручения в соответствии со ст. 62 ГПК РФ. В этом случае протоколы, содержащие объяснения сторон и третьих лиц, должны быть оглашены в судебном заседании, в котором рассматривается дело по существу. Неоглашение объяснений влечет правовые последствия, предусмотренные ч. 2 ст. 195 ГПК РФ.

Стороны и третьи лица, чьи объяснения были получены в порядке выполнения судебного поручения, не утрачивают права на личное участие в процессе и дачу объяснений при рассмотрении дела по существу. В этой связи необходимо обратить внимание на то, что суд обязан известить этих лиц о месте и времени судебного заседания, даже если в деле имеется протокол, содержащий их объяснения. Рассмотрение дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте судебного разбирательства, является существенным процессуальным нарушением, влекущим отмену судебного решения (ч. 4 ст. 330 ГПК РФ).

По характеру содержащихся сведений объяснения сторон и третьих лиц подразделяются на **утверждения о фактах** и **признание фактов**.

**Утверждения о фактах** - это сведения, подтверждающие обстоятельства, на которых сторона основывает свои требования и возражения или опровергающие обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения.

**Признание фактов** - это сведения, подтверждающие обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования (возражения).

Следует отличать признание стороной факта от признания стороной иска. Признание иска - это признание материально-правовых требований истца. Признание факта - это доказательство наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для дела.

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 РФ). Однако если у суда есть основания полагать, что 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 РФ).

Доказательством является только **судебное** признание, т.е. признание, сделанное в суде при производстве дела.

Не является доказательством **внесудебное** признание, т.е. признание, сделанное вне процесса. Внесудебное признание имеет значение доказательственного факта, который, будучи установленным с помощью доказательств при рассмотрении дела, выступает в качестве логической предпосылки для вывода о существовании факта, в отношении которого сделано такое признание.

Объяснения сторон и третьих лиц, несмотря на то что они исходят от лиц, у которых есть юридическая заинтересованность в деле, имеют равноценное доказательственное значение с иными средствами доказывания. Объяснения сторон и третьих лиц об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами.

Следует обратить внимание на то, что 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 РФ).

## § 9. Показания свидетелей

Показания свидетелей - один из наиболее часто используемых в гражданском судопроизводстве видов доказательств. Упоминание о свидетельских показаниях как о средствах узнавания истины можно найти в древнейших отечественных и зарубежных юридических источниках.

Свидетельские показания - это сообщение свидетелем в установленном законом процессуальном порядке известных ему сведений о фактах, имеющих значение для дела.

Свидетелем выступает лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Свидетель - источник доказательства. Доказательствами выступают сведения об относимых к делу обстоятельствах, содержащиеся в свидетельских показаниях. Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ).

Свидетель отличается от лиц, участвующих в деле, тем, что он не имеет юридической (ни материально-правовой, ни процессуально-правовой) заинтересованности в исходе дела. Однако это не исключает наличия у него фактической заинтересованности в результатах разрешения дела, вытекающей из отношений товарищества, родства, служебных отношений и т.п. Наличие у свидетеля иной неюридической заинтересованности не является основанием для отказа в привлечении его в процесс для дачи свидетельских показаний. Закон не предусматривает возможности отвода свидетелей по данным основаниям сторонами по делу или судом.

Способность к свидетельству не связывается законом с определенным возрастом свидетеля, наличием у него каких-либо физических недостатков, психических расстройств и т.п. Целесообразность допроса в качестве свидетеля того или иного лица в отношении определенных фактов устанавливается судом с учетом конкретных обстоятельств, а факторы, могущие повлиять на полноту и достоверность сообщаемых свидетелем сведений о фактах, учитываются при оценке свидетельских показаний.

В законе сформулированы две основные обязанности свидетеля: 1) явиться в суд в назначенное время; 2) дать правдивые показания (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ).

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 РФ).

За дачу заведомо ложных свидетельских показаний предусмотрена уголовная ответственность, установленная ст. 307 УК РФ. За отказ от дачи показаний свидетель также несет ответственность (ст. 308 УК РФ), за исключением случаев, когда согласно закону свидетель не может быть допрошен по определенным обстоятельствам (ч. 3 ст. 70 ГПК РФ) или имеет право отказаться от дачи показаний (ч. 4 ст. 69 ГПК РФ).

Лица, вызванные в качестве свидетелей, имеют права, обеспечивающие им возможность явки в суд и дачи свидетельских показаний.

Так, 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 РФ). 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 РФ).

Свидетель, не владеющий языком, на котором ведется судопроизводство, имеет право давать показания на родном языке, пользоваться услугами переводчика.

При даче показаний свидетель 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 РФ).

Свидетель в гражданском процессе может воспользоваться и другими предоставленными ему правами, например просить о допросе в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или иных уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ).

Законом устанавливается процессуальный порядок допроса свидетелей, который призван обеспечить получение судом наиболее полной и достоверной доказательственной информации об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

До допроса свидетеля председательствующий устанавливает его личность, разъясняет права и обязанности свидетеля и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания (ч. 1 ст. 176 ГПК РФ).

До начала рассмотрения дела по существу свидетели удаляются из зала судебного заседания. Эта мера позволяет исключить возможность влияния объяснений сторон и третьих лиц на показания свидетелей.

Председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела (ч. 2 ст. 177 ГПК РФ). Знание характера отношений свидетеля и сторон позволяет суду правильно построить допрос свидетеля и оценить его показания с учетом возможного влияния этих отношений на полноту и правдивость свидетельских показаний.

Свидетельские показания даются только в **устной** форме, что обеспечивает получение наиболее исчерпывающих сведений и правильное их понимание судом. Показания свидетелей в **письменной форме не допускаются**.

Свидетель излагает сведения о фактах (обстоятельствах), которые ему известны непосредственно или от других лиц, в форме **свободного рассказа**. Если свидетель осведомлен об обстоятельствах, имеющих значение для дела, от других лиц, то сведения о таких фактах являются не первоначальными, а производными доказательствами, что должно учитываться судом при их оценке. Как отмечалось ранее, не являются доказательствами сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, если свидетель не может указать источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ).

После сообщения свидетелем сведений об обстоятельствах дела ему 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. Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса (ч. 3 ст. 177 ГПК РФ). Не допускается постановка перед свидетелем наводящих вопросов, т.е. вопросов, в которых уже содержится ответ, а также вопросов, предполагающих односложный утвердительный или отрицательный ответ - "да", "нет".

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 (ч. 4 ст. 177 ГПК РФ).

Допрошенный свидетель должен оставаться в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше (ч. 5 ст. 177 ГПК РФ). Данное предписание закона направлено на то, чтобы по возможности исключить общение допрошенных и недопрошенных свидетелей, что может оказать влияние на содержание показаний последних.

Допрос в присутствии сторон, иных лиц, участвующих в деле, проводимый в открытом, гласном судебном заседании непосредственно судом, рассматривающим дело по существу, - способ исследования свидетельских показаний.

Допрос свидетелей может осуществляться судом, рассматривающим дело, посредством видеоконференцсвязи (ч. 1 ст. 155.1 ГПК РФ). Для этих целей используются системы видеоконференцсвязи соответствующих судов по месту нахождения свидетеля.

Суд, обеспечивающий участие в судебном заседании свидетелей посредством видеоконференцсвязи, проверяет явку, устанавливает личность свидетелей и берет подписку о разъяснении им судом, рассматривающим дело, прав и обязанностей и предупреждении об ответственности за отказ от дачи или дачу ложных показаний. Если свидетель находится под стражей или в местах отбывания наказания и его участие в процессе обеспечивается системой видеоконференцсвязи соответствующего учреждения, обязанность по получению подписки у свидетеля возлагается на начальника этого учреждения. Подписка свидетеля не позднее следующего дня направляется в суд, рассматривающий дело, для приобщения к протоколу судебного заседания.

В остальном допрос свидетеля посредством видеоконференцсвязи осуществляется судом, рассматривающим дело, по общим правилам, установленным ГПК РФ (ч. 1 ст. 177 ГПК РФ).

В установленных законом случаях допрос свидетеля может осуществляться не непосредственно в судебном заседании при рассмотрении дела по существу.

Это происходит, когда свидетель допрашивается: 1) судом в порядке выполнения судебного поручения (ст. 62 ГПК РФ); 2) в порядке обеспечения доказательств нотариусом (до возбуждения дела) или судьей (ст. 64 ГПК РФ); 3) в месте его пребывания, если свидетель вследствие болезни, старости, инвалидности или иных уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ); 4) при отложении разбирательства дела (ст. 170 ГПК РФ).



Свидетельские показания, полученные указанными способами, должны быть оглашены в судебном заседании (ст. 180 ГПК РФ).

Ряд особенностей имеет допрос несовершеннолетних свидетелей (ст. 179 ГПК РФ).

Несовершеннолетний свидетель не несет установленной законом ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний. Поэтому свидетель, не достигший 16 лет, до начала допроса не предупреждается об ответственности. Председательствующий разъясняет такому свидетелю обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу (ч. 2 ст. 176 ГПК РФ).

Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет проводится с участием педагогического работника. 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.

Способами исследования свидетельских показаний являются заслушивание сообщения свидетелей, содержащих доказательственную информацию, а также постановка вопросов перед свидетелем судом и лицами, участвующими в деле.

Особенность оценки показаний свидетелей обусловливается личным характером данного вида доказательств. Это предполагает необходимость учета различных факторов, могущих повлиять на правильное восприятие обстоятельств, имеющих значение для дела, сохранение в памяти и точное воспроизведение информации о них, а также иных факторов, способных служить причиной непреднамеренного или преднамеренного искажения доказательственной информации, в частности возможной фактической заинтересованности свидетеля в исходе дела.

**Свидетельский иммунитет.** Дача свидетельских показаний в суде является обязанностью граждан. Вместе с тем законом предусмотрены случаи освобождения от обязанности свидетельствовать в суде. Освобождение от обязанности свидетельствовать принято называть свидетельским иммунитетом.

Законом предусматриваются две формы свидетельского иммунитета:

- запрещение допроса граждан об определенных обстоятельствах;
- право граждан отказаться от дачи свидетельских показаний.

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

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

2) судьи, присяжные, народные и 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.

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний (ст. 51 Конституции РФ, ч. 4 ст. 69 ГПК РФ):

- 1) гражданин против самого себя;
- 2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- 3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- 4) депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;
- 5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

## § 10. Письменные доказательства

В законе дается общее определение 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) (ч. 1 ст. 71 ГПК РФ).

Письменные доказательства имеют вещественную основу, на которой информация зафиксирована любым типом письма (записи). Собственно доказательствами являются сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Акты, справки, договоры и др. выступают источниками доказательств.

Отличительной особенностью письменных доказательств является то, что сведения, необходимые суду для установления искомых обстоятельств дела, воспринимаются из содержания текста. Этим письменные доказательства отличаются от доказательств вещественных, которые в своем внешнем выражении также могут представлять собой материальные носители (предметы), в том числе бумажные носители с нанесенным текстом. В вещественных доказательствах информация содержится не в тексте, а в свойствах, признаках самого предмета.

Необходимо также отличать письменные доказательства от других доказательств в письменной форме. Так, в письменном виде могут быть даны объяснения сторон. Письменную форму имеет заключение эксперта. Однако объяснения сторон, заключения экспертов, представленные в виде письменного документа, являются личными доказательствами в письменной форме, а не письменными (предметными) доказательствами.

Закон применительно к письменным доказательствам оперирует понятиями "документы и материалы", не проводя между ними определяющего различия. Поэтому письменные доказательства допустимо объединить общим понятием "документы".

Вместе с тем понятие документа неоднозначно. В ряде законодательных актов документ определяется как материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения. В данном контексте, например, аудио- и видеозаписи могут рассматриваться как аудиовизуальный документ, т.е. документ, содержащий изобразительную и звуковую информацию. Документом могут быть названы и фотографии, несущие информацию в виде изображения. Поэтому не каждый документ является письменным доказательством.

Письменное доказательство - это письменный документ, т.е. документ, содержание которого отображается посредством письменных знаков (букв, цифр), а также графических знаков (линий, штрихов). Письменные документы - акты, справки, договоры, схемы, карты и др. могут одновременно содержать письменные и графические знаки.

Письменный документ может быть **рукописным, машинописным** или **электронным**.

Рукописный - документ, при создании которого знаки письма (графические знаки) наносятся от руки.

Машинописный - документ, при создании которого знаки письма (графические знаки) наносятся с использованием технических средств.

Электронный - документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме (ст. 3 ФЗ "Об электронной цифровой подписи") <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 127.

Электронные документы могут содержаться на CD-дисках, дискетах флеш-картах, WEB-страницах на сайтах сети Интернет, жестких дисках и т.п. 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 и др. Отличительной особенностью электронного документа является его форма, которая создается посредством технических средств фиксации, обработки и передачи информации.

Электронный 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 доказательств.

В процессуальной теории письменные доказательства классифицируются по различным основаниям.

По субъекту, от которого исходят письменные доказательства, они подразделяются на **официальные** и **неофициальные** документы.

Официальные документы - документы, созданные юридическим или физическим лицом, оформленные и удостоверенные в установленном порядке.

Такие документы, являющиеся письменными доказательствами, 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. Они характеризуются тем, что отражают полномочия субъектов, выдавших документ, имеют форму и реквизиты, установленные законом для данного документа и определенный порядок составления и выдачи. К числу официальных документов относятся, например, свидетельства о рождении, регистрации брака, завещания, приказы о зачислении на работу и т.д.

Акты, исходящие от неполномочных органов и должностных лиц, изданные с нарушением компетенции, являются недействительными полностью или в части. Эти документы нельзя использовать в качестве письменных доказательств для установления фактов в процессе судебного разбирательства и обоснования выводов суда об обстоятельствах дела.

Неофициальными являются письменные документы, исходящие от юридических лиц и граждан, имеющие неформализованный, частный характер. К числу таких документов относится, например, личная переписка.

По содержанию письменные доказательства подразделяются на **распорядительные и справочно-информационные** документы.

Распорядительными называются письменные документы, содержание которых имеет властно-волевой характер. В них реализуется воля участников публичных и материально-правовых отношений.

Распорядительными документами являются, например, акты органов государственной власти, управления; акты предприятий, учреждений, общественных организаций, издаваемые в пределах компетенции; акты, издаваемые руководителями предприятий, учреждений, должностными лицами; сделки в письменной форме.

Справочно-информационными называются письменные документы, в которых содержится описание, подтверждение событий, фактов, имеющих юридическое значение.

К справочно-информационным документам относятся различного рода справки, акты, отчеты, протоколы заседаний, собраний, письма делового и личного характера и т.д.

Письменные доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Если они не имеют такой возможности или представление доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству может истребовать письменное доказательство как от других лиц, участвующих в деле, или от лиц, так и не участвующих в деле. В ходатайстве об истребовании доказательства должно быть обозначено письменное доказательство, а также указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства и место нахождения доказательства. Суд выдает стороне запрос на получение доказательства или истребует доказательство непосредственно (ч. 2 ст. 57 ГПК РФ).

В случае неизвещения суда о невозможности представить истребуемое доказательство, а также в случае невыполнения требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц или граждан, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления их суду (ч. ч. 3, 4 ст. 57 ГПК РФ).

Следует обратить внимание на то, что штрафные санкции могут быть применены только в отношении лиц, не участвующих в деле. Применение санкций к участвующим в деле лицам, удерживающим доказательства, законом не предусмотрено.

Документы, являющиеся письменными доказательствами, представляются в суд в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ч. 2 ст. 71 ГПК РФ).

Подлинник - это первый или единственный экземпляр официального документа. В отношении неофициальных документов используется термин "подлинный документ", а не подлинник. К подлиннику приравнивается дубликат, т.е. повторный экземпляр подлинника документа, имеющий юридическую силу.

Копия документа - документ, воспроизводящий информацию подлинного документа и его внешние признаки.

Документы в подлиннике представляются тогда, когда обстоятельства дела согласно закону 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. Например, по делам о расторжении брака в подлиннике должно быть представлено свидетельство о заключении брака.

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 РФ).

Однако не все имеющиеся в деле подлинные документы могут быть возвращены представившим их лицам. Не подлежат возврату, например, правоподтверждающие документы, если судом установлено отсутствие соответствующего права у лица, представившего данный документ.

Копии представляемых в суд документов должны быть надлежащим образом заверены. Верность копий документов, выписок из них, выданных юридическими лицами, может быть засвидетельствована нотариусом, а также компетентным должностным лицом той организации, от которой исходят документы. Верность копий документов, выданных гражданами (заявления, подтверждения и т.п.), свидетельствуется нотариусами при условии, что подлинность подписи на документе засвидетельствована должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина (ст. ст. 77, 78 Основ законодательства РФ о нотариате).

Некоторые материальные носители электронных документов в силу их особенностей невозможно непосредственно представить в суд для приобщения к делу. Это касается, например, электронных документов, содержащихся в сети Интернет. Поэтому такие документы переводятся в бумажную форму.

Перевод в бумажную форму электронных документов, относящихся к так называемым сетевым доказательствам, на практике осуществляется нотариусами. Нотариусом с участием заинтересованных лиц осматривается соответствующая WEB-страница, делается распечатка этой страницы и составляется протокол с описанием результатов осмотра, который удостоверяется подписью и печатью нотариуса и скрепляется с распечаткой WEB-страниц в единый документ.

На практике электронные документы, содержащиеся на CD-дисках, флеш-картах и т.п., также переводятся на бумажный носитель и заверяются как копия документа в установленном порядке. Копия представляется в суд и приобщается к материалам дела.

Способом исследования письменных доказательств, т.е. способом восприятия судом и лицами, участвующими в деле, изучения содержащихся в них сведений, является осмотр и прочтение (оглашение) документов непосредственно в судебном заседании. Письменные доказательства предъявляются для обозрения сторонам и другим участникам процесса с тем, чтобы они могли проверить правильность прочтения документа и ознакомиться с его формой.

Исследование письменных доказательств может осуществляться не только непосредственно в зале суда при рассмотрении дела, но и по месту их нахождения или хранения в случае невозможности или затруднительности их доставки в суд. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

Исследование таких доказательств производится судом с извещением лиц, участвующих в деле. Их неявка не препятствует проведению исследования. При необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели. Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются копии необходимых документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных доказательств, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме (ст. ст. 58, 184 ГПК РФ).

Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке выполнения судебного поручения (ст. 62 ГПК РФ), обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК РФ), а также проведения осмотра по месту их нахождения при подготовке дела к судебному разбирательству (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ), оглашаются в судебном заседании и предъявляются сторонам, другим лицам, участвующим в деле, их представителям, при необходимости - свидетелям, экспертам, специалистам (ст. 181 ГПК РФ). Письменные доказательства, не оглашенные и не исследованные в судебном заседании, не могут быть положены в основу решения суда (ч. 2 ст. 195 ГПК РФ).

Если письменный документ выполнен способом письма, затруднительным для прочтения суда (стенографией, шифром и т.д.), суд с целью уяснения содержания такого документа может прибегнуть к помощи специалиста для получения необходимой консультации и разъяснений.

Законом 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 РФ).

В процессе исследования письменных доказательств стороны и другие лица, участвующие в деле, могут заявить о подложности документа. Подложный документ - документ, содержащий преднамеренно искаженную информацию об устанавливаемых фактах. Искажение информации может быть осуществлено путем подделки подписи, печати, внесения исправлений в текст документа посредством подчисток, дописок, изъятия части текста и т.п., в том числе с использованием различного рода технических средств.

Заявление о подлоге подлежит проверке судом. Подложность документа выявляется путем его сопоставления с другими имеющимися в деле или дополнительно истребованными доказательствами. Для определения подложности документа может быть назначена экспертиза, в частности

почерковедческая или криминалистическая. Как правило, суды назначают почерковедческую или криминалистическую экспертизу для определения факта подчистки, исправления, подделки либо факта исполнения выполнения документа конкретным лицом.

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 экспертного 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 РФ).

В качестве письменных доказательств могут выступать документы, полученные в иностранном государстве, но только в случае, если не опровергается их подлинность и они легализованы в установленном законом порядке (ч. 4 ст. 71 ГПК РФ).

Легализация документа производится дипломатической или консульской службой Министерства иностранных дел Российской Федерации. Такой 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 России (ч. 5 ст. 71 ГПК РФ). Таким международным договором является Гаагская конвенция 1961 г.

По общему правилу письменные доказательства оцениваются судом с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности в совокупности с другими доказательствами, имеющимися в деле. Вместе с тем закон предъявляет специальные требования к оценке этого вида доказательств.

При оценке письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие доказательства исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат другие обязательные реквизиты данного вида доказательств (ч. 5 ст. 67 ГПК РФ).

Оценивая копии письменного доказательства, суд должен проверить, 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 (ч. 6 ст. 67 ГПК РФ).

Не могут считаться доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией 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 (ч. 7 ст. 67 ГПК РФ).

## § 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 РФ).

Понятие "предмет", используемый в законе и научных определениях вещественных доказательств, условен, поскольку в качестве доказательств могут выступать, например, земельные участки, жилые и нежилые помещения, животные и др., т.е. то, что едва ли можно отнести собственно к предметам. Вещественными доказательствами могут являться и объекты, не имеющие пространственных границ, устойчивой формы, например жидкие, сыпучие, газообразные вещества.

Различные объекты могут использоваться как вещественные доказательства в силу того, что обладают способностью к отражению имевших место действий, событий, явлений. Отражение проявляется в изменении свойств предмета, его вида, места нахождения, т.е. следов, отпечатков, несущих определенную доказательственную информацию.

Доказательством является собственно информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела, содержащаяся в ее источниках - предметных (вещественных) объектах.

Как и другие виды доказательств, вещественные доказательства могут использоваться в качестве судебных только при условии соблюдения установленного законом процессуального порядка привлечения их в процесс и получения сведений об имеющих значения для дела фактах.

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. Заявляя ходатайство об истребовании вещественного доказательства от лиц, участвующих или не участвующих в деле, сторона должна назвать причины, препятствующие самостоятельному ее получению, а также описать данную вещь и указать место ее нахождения (ч. 2 ст. 57 ГПК РФ).

Способом исследования вещественных доказательств является их осмотр. В ГПК РФ применительно к вещественным доказательствам (впрочем, как и к письменным) используются два понятия - "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.

Представленные в суд вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях - свидетелям, экспертам, специалистам. Участники процесса могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром доказательств. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания (ч. 1 ст. 183 ГПК РФ).

Осмотр вещественных доказательств может проводиться не только непосредственно в суде, но и по месту их нахождения, хранения или в другом определенном судом месте, если эти доказательства невозможно или затруднительно доставить в суд. Проведение осмотра по месту нахождения характерно именно для вещественных доказательств. Очевидно, что целый ряд предметов доставить в суд не представляется возможным 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 могут быть доставлены куда-либо - земельные участки, здания, сооружения и иное недвижимое имущество.

Порядок проведения осмотра вещественных доказательств по месту их нахождения устанавливается ст. ст. 58, 184 ГПК РФ. О проведении осмотра на месте выносится определение. О месте и времени проведения осмотра извещаются лица, участвующие в деле. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует проведению осмотра.

Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. 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 всегда в словесной форме можно точно передать все особенности исследуемого объекта. Поэтому в процессе проведения осмотра при необходимости могут осуществляться фотографирование и видеозапись, а также составляться планы, схемы, чертежи, расчеты, которые прилагаются к протоколу.

В необходимых случаях на осмотр доказательств вызываются свидетели, эксперты и специалисты.

Присутствие свидетелей при проведении осмотра дает возможность получить необходимые сведения об обстоятельствах дела, провести их сопоставительный анализ с информацией, полученной при исследовании вещественных доказательств.

Участие эксперта в осмотре целесообразно при назначении экспертизы, объектом которой является вещественное доказательство, поскольку без предварительного осмотра самого объекта в ряде случаев бывает затруднительно определить, какие вопросы следует поставить перед экспертом. Тогда, когда это возможно, экспертиза может быть произведена непосредственно в процессе осмотра вещественного доказательства с соблюдением процессуальных требований, предъявляемых к назначению и проведению экспертизы.

Цель участия специалиста в осмотре вещественных доказательств в месте их нахождения заключается в оказании суду консультативной и технической помощи, например при проведении фотографирования, видеозаписи, составлении схем, чертежей и т.п.

Заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме прилагаются к протоколу судебного заседания, составленному при проведении осмотра на месте.

Протоколы осмотра на месте вещественных доказательств оглашаются в судебном заседании при рассмотрении дела по существу, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (ч. 2 ст. 183 ГПК РФ).

Законом предусматриваются некоторые особенности осмотра на месте вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче (ст. 75 ГПК РФ). Такие доказательства немедленно осматриваются судом по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле. Их неявка не препятствует проведению осмотра. Полученные при осмотре и исследовании данные заносятся в протокол.

После исследования доказательства возвращаются лицу, представившему их для осмотра, 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.

Если вещественные доказательства находятся в другом городе или районе, осмотр по месту их нахождения производится судом в порядке выполнения судебного поручения (ст. 62 ГПК РФ). В этом случае протокол осмотра с приложением всех собранных материалов направляется в суд, рассматривающий дело (ст. 63 ГПК РФ). Проведение осмотра на месте возможно в порядке обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК РФ), а также при подготовке дела к судебному разбирательству (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ).

Если осмотр вещественных доказательств осуществлялся в порядке выполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, при подготовке дела к судебному разбирательству, протоколы осмотра должны быть оглашены в судебном заседании при рассмотрении дела по существу.

Законом устанавливается порядок хранения вещественных доказательств (ст. 74 ГПК РФ). Способ хранения определяется судом и зависит от особенностей предметов (размера, количества, веса, места нахождения), являющихся вещественными доказательствами.

Предметы, доставленные в суд, хранятся непосредственно в суде. Если размеры и вес предметов незначительны, то они хранятся в подшитых к материалам дела конвертах. Более крупные предметы помещаются в камеру хранения суда, если она имеется, либо хранятся в сейфах, металлических ящиках и проч. При этом составляется опись вещественных доказательств. Условия хранения должны обеспечивать сохранность предметов.

Предметы, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся по месту их нахождения или в другом определенном судом месте. Вещественные доказательства осматриваются судом и описываются. При необходимости они фотографируются и опечатываются. После этого предметы передаются на хранение ответственному лицу (хранителю). Суд и хранитель обязаны принять меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

По общему правилу вещественные доказательства возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в определенном судом порядке после вступления решения в законную силу. Не возвращаются предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться в собственности или во владении граждан (наркотические средства, психотропные вещества, отдельные виды оружия и др.). Такие предметы передаются соответствующим организациям.

Вещественные доказательства могут быть возвращены до окончания производства по делу по ходатайству лиц, от которых они получены. Доказательства возвращаются при условии, что это не будет препятствовать правильному рассмотрению и разрешению дела.

По вопросам распоряжения вещественными доказательствами судом выносится определение, которое может быть обжаловано (ст. 76 ГПК РФ).

## § 12. Аудио- и видеозаписи как доказательства

В ГПК РФ об аудио- и видеозаписях говорится в разных правовых контекстах:

1) об аудио- и видеозаписях как судебных доказательствах фактов, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, входящих в предмет доказывания (ст. ст. 55, 77 ГПК РФ);

2) об аудио- и видеозаписях, которые могут осуществляться при рассмотрении гражданского дела:

- лицами, участвующими в деле, и лицами, присутствующими в судебном заседании и фиксирующими ход заседания (ч. 7 ст. 10, ч. 4 ст. 158 ГПК РФ);

- секретарем судебного заседания для обеспечения полноты протокола судебного заседания (ч. 1 ст. 230 ГПК РФ);

- судом (специалистом) для фиксации совершения отдельного процессуального действия и закрепления доказательств (ч. 3 ст. 184 ГПК РФ). Такие аудио- и видеозаписи собственно судебными доказательствами не являются.

В настоящем параграфе аудио- и видеозаписи рассматриваются как вид судебных доказательств, указание на который содержится в ст. ст. 55, 77 ГПК РФ. В таком качестве выступают записи, сделанные вне рамок судебного заседания и содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

В ГПК РФ и других законодательных актах не раскрывается содержание понятий аудио- и видеозаписи. Аудиозапись можно определить как материальный носитель, содержащий звуковую информацию, зафиксированную любым способом звукозаписи. Видеозапись допустимо определить как материальный носитель, имеющий изобразительную и звуковую информацию, зафиксированную любым способом видеозаписи. У видеозаписи может быть одновременно изобразительная и звуковая информация.

Источником доказательств являются собственно материальные носители. Доказательствами

выступают сведения (информация) об обстоятельствах, имеющих значение для дела, содержащиеся на данных носителях.

Аудио- и видеозаписи, как и любые другие доказательства, представляются сторонами, иными лицами, участвующими в деле, или по их ходатайству, истребуются судом по правилам ст. 57 ГПК РФ. В суд могут представляться записи, содержащиеся на кассетах, CD, DVD, флеш-картах, в памяти мобильных телефонов, автоответчиков, диктофонов и т.п.

В законе содержится **важное** требование, связанное с представлением или истребованием этого вида доказательств: **лицо, ходатайствующее об истребовании аудио- и видеозаписи, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи** (ст. 77 ГПК РФ).

Данное требование связано с проблемой законности получения аудио- и видеозаписей как доказательств и соответственно с возможностью их использования для установления обстоятельств гражданских дел и обоснования выводов суда. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ч. 2 ст. 55 ГПК РФ).

Сегодня данная проблема является весьма неоднозначной. В законодательстве условия и порядок осуществления аудиозаписей и видеосъемки прямо устанавливаются только применительно к оперативно-розыскной деятельности (ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности").

В гражданском судопроизводстве при решении вопроса о законности осуществления аудиозаписей и видеосъемки, а значит, о юридической силе данных доказательств следует исходить в первую очередь из общих положений Конституции РФ. Гражданам гарантируются неприкосновенность частной жизни, право на личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ч. ч. 1, 2 ст. 23 Конституции РФ). Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются (ч. 1 ст. 24 Конституции РФ). Аналогичная норма содержится в ФЗ "Об информации, информационных технологиях и защите информации", запрещающая получать информацию о частной жизни гражданина, в том числе информацию, составляющую личную или семейную тайну, помимо его воли, если иное не предусмотрено федеральными законами (п. 8 ст. 9).

В процессуальной теории высказывается мнение о том, что проблемы законности получения аудио- и видеозаписей вообще не существует. Некоторые ученые полагают, что все аудио- и видеозаписи, вне зависимости от того, кем, когда, и при каких условиях они производились, должны приниматься и исследоваться судом, поскольку соблюдение гарантированных Конституцией РФ тайны частной жизни и др. обеспечивается нормами ГПК РФ об исследовании доказательств в закрытых судебных заседаниях.

Такое мнение недостаточно точно отражает суть проблемы, так как в данном случае происходит подмена понятия "юридическая сила доказательств" понятием "порядок исследования доказательств". Нарушение гарантированных Конституцией РФ прав граждан при осуществлении аудио- и видеозаписей означает, что они получены незаконно. Следовательно, не имеют юридической силы и не могут быть приняты судом в качестве судебных доказательств для исследования ни в закрытом, ни в открытом судебном заседании.

Исходя из нормативно определенных положений о неприкосновенности частной жизни, тайны телефонных переговоров и др. законным можно считать проведение аудио- и видеозаписей при согласии на то лица, в отношении которого осуществляется такая запись. В связи с этим, например, скрытая аудио- и видеозапись является незаконной, за исключением тех случаев, когда это допускается законом.

В частности, возможность проведения скрытой аудио- и видеозаписи предусматривается ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (ст. ст. 8, 9) с санкции суда. Такая возможность предусматривается и Законом РФ "О средствах массовой информации" (ст. 50). Однако распространение сообщений и материалов, подготовленных с использованием скрытой аудио- и видеозаписи, кино- и фотосъемки, допускается с соблюдением определенных условий, а именно: если это не нарушает конституционных прав и свобод человека и гражданина; если это необходимо для защиты общественных интересов и если приняты меры против возможной идентификации посторонних лиц, а также если демонстрация записи производится по решению суда.

Не являются незаконными записи, например, камер общего видеонаблюдения, хотя бы такая запись и осуществлялась без согласия гражданина и может содержать информацию о его частной жизни, поскольку данная запись производится не с целью получения (сбора) информации о частной жизни конкретного гражданина. Если гражданин считает, что такая запись содержит информацию, составляющую тайну его частной жизни и не подлежащую разглашению, он вправе ходатайствовать об исследовании записи в закрытом судебном заседании (ч. 2 ст. 10 ГПК РФ).

Записи исследуются судом в установленном законом процессуальном порядке: аудиозаписи - путем их прослушивания, видеозаписи - просмотра (ст. 185 ГПК РФ).

Воспроизведение записей осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении. После прослушивания или просмотра записей стороны и другие лица,



участвующие в деле, дают объяснения суду относительно их содержания. При исследовании записей их воспроизведение может быть повторено в какой-либо части либо полностью.

Аудио- или видеозаписи, содержащие сведения личного характера, воспроизводятся и исследуются в открытом судебном заседании только с согласия лиц, к которым эти записи непосредственно относятся. При отсутствии такого согласия воспроизведение записей осуществляется в закрытом судебном заседании (ст. ст. 182, 185 ГПК РФ) <1>.

<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13 декабря 2012 г. N 35 "Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов" (п. 11) // Российская газета. 2012. 19 дек.

В необходимых случаях для выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписях сведений судом может быть привлечен специалист или назначена экспертиза. Специалист также может привлекаться для оказания технической помощи суду при воспроизведении записи.

В протоколе судебного заседания должны быть отражены сведения о прослушивании (просмотре) аудио- и видеозаписей с указанием признаков воспроизводящих записи технических средств, признаков носителей записей, а также время начала и окончания воспроизведения.

Носители аудио- или видеозаписей приобщаются к материалам дела и хранятся в суде в течение всего срока хранения дела. Суд обязан принять необходимые меры для сохранения записей в неизменном состоянии.

По общему правилу аудио- или видеозаписи не возвращаются представившим их лицам. Только в исключительных случаях после вступления решения суда в законную силу они могут быть возвращены лицу или организации, от которых были получены. Какие это случаи - закон не определяет. Надо полагать, что записи могут быть возвращены, например, в том случае, если они содержатся на носителях, представляющих материальную ценность (диктофонах, мобильных телефонах и др.). При этом в материалах дела должны оставаться копии аудио- или видеозаписей. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии записей.

По вопросу возврата носителей аудио- или видеозаписей суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 78 ГПК РФ).

### § 13. Заключение экспертов

Необходимость в назначении экспертизы в гражданском судопроизводстве возникает в случае, когда для установления обстоятельств, имеющих значение правильного рассмотрения и разрешения дела, требуется применение специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла (ч. 1 ст. 79 ГПК РФ).

В зависимости от характера обстоятельств, подлежащих установлению, при рассмотрении и разрешении гражданских дел проводятся судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, товароведческая, экономическая, бухгалтерская, научно-техническая, почерковедческая и другие виды экспертиз.

Экспертиза - это проводимое экспертом (экспертами) исследование объектов с целью получения на основе специальных знаний информации об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Экспертом является назначенное в установленном законом порядке лицо, обладающее специальными знаниями, необходимыми для проведения экспертного исследования.

Заключение эксперта - вывод эксперта, сделанный по результатам проведенного исследования, содержащийся в письменном документе установленной законом формы.

Эксперт является источником доказательства. Судебным доказательством выступает содержащаяся в заключении эксперта информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Законом устанавливается определенный процессуальный порядок назначения экспертизы (ст. 79 ГПК РФ).

Экспертиза может быть назначена судом как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе при подготовке дела к судебному разбирательству и в процессе судебного разбирательства до вынесения решения. В отдельных случаях назначение экспертизы является обязанностью суда. Например, согласно ст. 283 ГПК РФ для определения психического состояния гражданина суд должен назначить судебно-психиатрическую экспертизу.

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 для заключения эксперта.

Объектами экспертного исследования могут быть человек, документы, предметы, животные и др.,

а также образцы для сравнительного исследования. Получение образцов для сравнительного исследования, в том числе образцов почерка в случае оспаривания подлинности подписи на документе, является обязанностью суда. В необходимых случаях получение образцов проводится с участием эксперта, которому поручено проведение экспертизы, или специалиста (ст. 81 ГПК РФ, ст. 19 Федерального закона от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации", далее - ФЗ N 73).

При назначении экспертизы лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы для постановки их перед экспертом. Суд вправе не принять предложенные вопросы, мотивировав их отклонение. Круг и содержание вопросов эксперту в окончательном виде определяет суд.

Существенное значение имеет выбор эксперта (экспертов) или экспертного учреждения. 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 (ч. 2 ст. 79 ГПК РФ).

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.

Государственный судебный эксперт - аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей.

Судебная экспертиза может осуществляться также экспертными подразделениями, созданными федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. Равным образом проведение экспертизы может быть поручено любым другим лицам, не являющимся работниками экспертных учреждений, обладающим специальными знаниями в определенной области.

В законе не раскрывается содержание понятия "специальные знания", которыми должен обладать эксперт. Под специальными обычно понимаются знания, не являющиеся общеизвестными, общедоступными, т.е. профессиональные знания, которыми владеет относительно небольшой круг специалистов.

Наличие специального знания предполагается у государственных судебных экспертов. Согласно ст. 13 ФЗ N 73 должность эксперта в государственных судебно-экспертных учреждениях может занимать гражданин РФ, имеющий высшее профессиональное образование и прошедший последующую подготовку по конкретной экспертной специальности. Определение уровня профессиональной подготовки эксперта и аттестация их на право самостоятельного производства судебной экспертизы осуществляются экспертно-квалификационными комиссиями <1>.

<1> Положение об аттестации государственных экспертов государственных судебно-экспертных учреждений Министерства юстиции РФ. Утверждено Приказом Минюста России от 12 июля 2007 г. N 142 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2007. N 33.

При выборе эксперта, не являющегося аттестованным работником судебно-экспертного учреждения, принимаются во внимание наличие специального образования, стажа работы в определенной области, а также степень сложности вопросов, подлежащих разъяснению.

В случае поручения проведения экспертизы судебно-экспертному учреждению конкретный эксперт назначается руководителем данного учреждения.

Стороны или другие лица, участвующие в деле, вправе заявить отвод эксперту, назначенному судьей или руководителем экспертного учреждения.

Эксперт подлежит отводу в случаях, если: 1) при предыдущем рассмотрении данного дела он участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика; 2) он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей; 3) он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности; 4) он находился либо находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей (ст. 18 ГПК РФ).

При указанных обстоятельствах эксперт обязан заявить самоотвод (ст. 19 ГПК РФ).

О назначении экспертизы суд выносит определение. Законом устанавливаются требования, предъявляемые к его содержанию (ст. 80 ГПК РФ). В определении указываются: наименование суда; дата назначения экспертизы; дата, не позднее которой должно быть составлено заключение и направлено в суд, назначивший экспертизу; 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; другие сведения. 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.

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 N 73). О дополнительном включении в комиссию экспертов суд выносит определение.

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;
- давать необходимые пояснения по представленному заключению в судебном заседании; и др.

Эксперт не вправе:

- вступать в личные контакты с участниками процесса;
- самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;
- сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением 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;
- не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы;
- обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела (ст. 85 ГПК РФ, ст. 16 ФЗ N 73).

Если не выполнено требование о представлении экспертного заключения в срок, назначенный судом, эксперт может быть подвергнут штрафу (ч. 1 ст. 85 ГПК РФ). На эксперта судом может быть наложен штраф в случае его неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

При производстве судебной экспертизы эксперт независим. Не допускается воздействие на эксперта со стороны судей, участников процесса, должностных лиц отдельных граждан. Виновные в оказании воздействия на эксперта подлежат ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Суд обязан обеспечить эксперту беспрепятственный доступ к объекту исследования и возможность его изучения. В зависимости от характера и сложности разрешаемых вопросов экспертиза проводится непосредственно в судебном заседании или вне его, если для проведения исследования требуются специальное оборудование, приборы, а также при невозможности или затруднительности доставить документы, материалы для изучения в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, кроме случаев, когда такое присутствие может помешать проведению экспертного исследования, совещанию экспертов, составлению заключения (ст. 84 ГПК РФ).

Если экспертное исследование требует значительного времени, производство по делу может быть приостановлено на срок, установленный судом для проведения экспертизы (ст. 216 ГПК РФ).

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

Экспертное исследование может проводиться одним или несколькими экспертами.

Экспертиза, которая требует одновременного проведения исследований с использованием различных областей знания или различных научных направлений в пределах одной области знаний, называется **комплексной** (ст. 82 ГПК РФ). Экспертиза, проводимая двумя и более экспертами в одной области знания, называется **комиссионной** (ст. 83 ГПК РФ)

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.

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.

Заключение эксперта (экспертов) дается в письменной форме. В заключении должно содержаться подробное описание экспертного исследования, а также выводы, полученные в результате проведенного исследования, и ответы на поставленные судом вопросы. Эксперт вправе включить в заключение выводы об обстоятельствах, по поводу которых ему не были поставлены вопросы судом, если полагает, что такие обстоятельства имеют значение для дела (ч. 2 ст. 86 ГПК РФ).

Существуют различные виды заключения эксперта: 1) категорическое (положительное или отрицательное) заключение; 2) вероятное заключение; 3) заключение эксперта о невозможности ответить на поставленный вопрос.

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 эксперта, т.е. вывод, не содержащий однозначного ответа на поставленные вопросы <1>.

-----

<1> См., например: Сахнова Т.В. Экспертиза в суде по гражданским делам. М., 1997. С. 65.

Наиболее правильно рассматривать вероятное заключение как косвенное доказательство <1>. Косвенные доказательства могут использоваться для установления обстоятельств дела наряду с прямыми доказательствами и подлежат оценке в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами. Поэтому полностью исключать из процесса доказывания информацию, содержащуюся в вероятном заключении эксперта, не придавая ей никакого доказательственного значения, нецелесообразно.

-----

<1> См.: Треушников М.К. Указ. соч. С. 216.

Заключение эксперта исследуется судом наряду с другими доказательствами. Способом исследования заключения эксперта является его оглашение в судебном заседании. При исследовании заключения эксперта проверяются его соответствие заданию, полнота и обоснованность содержащихся в нем выводов. После оглашения заключения эксперту могут быть заданы вопросы судом и лицами, участвующими в деле, в целях уточнения, разъяснения содержащихся в заключении выводов.

При недостаточной ясности и полноте заключения эксперта суд может назначить **дополнительную** экспертизу (ч. 1 ст. 87 ГПК РФ). Неясность может проявляться в неопределенности выводов, допускающих их неоднозначное толкование, а неполнота может заключаться в том, что в заключении не содержатся ответы на все вопросы, поставленные судом перед экспертом. Проведение дополнительной экспертизы поручается тому же или другому эксперту.

Судом может быть назначена **повторная** экспертиза, если существуют сомнения в правильности или обоснованности заключения, а также имеются противоречия в заключениях нескольких экспертов (ч. 2 ст. 87 ГПК РФ). Противоречия в заключениях нескольких экспертов не во всех случаях требуют назначения повторной экспертизы. Суд может путем допроса экспертов получить необходимые разъяснения и обоснование выводов.

При назначении повторной экспертизы перед экспертом ставятся те же вопросы, что и при

назначении первоначальной экспертизы. Проведение повторной экспертизы поручается другому эксперту (экспертам).

Дополнительная или повторная экспертиза назначается судом по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе. О назначении экспертизы выносится определение, в котором должны быть указаны мотивы несогласия суда с ранее данным заключением эксперта (экспертов) (ч. 3 ст. 87 ГПК РФ).

Суд вправе не согласиться с выводами эксперта и, не назначая дополнительной или повторной экспертизы, решить дело на основании других имеющихся в деле доказательств.

Следует подчеркнуть, что заключение эксперта не имеет особого доказательственного значения. Оно необязательно для суда и оценивается судом в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК РФ). Оценка судом заключения эксперта отражается в решении по делу. Суд должен указать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответствующий анализ. Несогласие суда с заключением должно быть мотивировано. Если экспертиза поручена нескольким экспертам, давшим отдельные заключения, мотивы согласия или несогласия с ними должны быть приведены в судебном решении отдельно по каждому заключению <1>.

-----  
<1> Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О судебном решении".

#### § 14. Судебные поручения

При необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, суд, рассматривающий дело, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ч. 1 ст. 62 ГПК РФ). В порядке выполнения судебного поручения может быть произведен опрос сторон и третьих лиц, допрошены свидетели, осуществлен осмотр письменных и вещественных доказательств, совершены другие действия по получению доказательственной информации, имеющей значение для дела.

Получение доказательств в порядке судебного поручения представляет собой определенное исключение из принципа непосредственности (ч. 1 ст. 157 ГПК РФ), поскольку осуществляется судом, не рассматривающим дело по существу. В этой связи сбор доказательств путем судебного поручения должно производиться только в исключительных обусловленных конкретными обстоятельствами случаях, при которых невозможно или затруднительно получить доказательства непосредственно судом, рассматривающим дело. В связи с этим когда у суда, рассматривающего дело, есть возможность непосредственно истребовать письменные, вещественные и иные доказательства, находящиеся в другом городе, районе, вызвать стороны для дачи объяснений, а свидетелей для дачи показаний, получение доказательств посредством судебного поручения применяться не должно <1>.

-----  
<1> Пункт 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" // БВС РФ. 2008. N 9.

Судебное поручение оформляется определением. В определении суда о судебном поручении кратко излагается содержание рассматриваемого дела, указываются сведения о сторонах, месте их проживания или нахождения; обстоятельства, подлежащие выяснению; доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано (ч. 2 ст. 62 ГПК РФ). Не допускается дача судебного поручения путем направления суду писем, телефонограмм и т.п.

Поручение должно быть выполнено судом в течение одного месяца со дня его получения. На время выполнения судебного поручения производство по делу может быть приостановлено (ч. ч. 2, 3 ст. 62 ГПК РФ).

Выполнение судебного поручения осуществляется в судебном заседании по общим правилам судопроизводства (ч. 1 ст. 63 ГПК РФ). Не допускается исполнение судебного поручения какими-либо другими лицами (судебными приставами-исполнителями, должностными лицами исправительных учреждений, техническими работниками судов и др.). Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не препятствует выполнению судебного поручения.

Опрос сторон и третьих лиц, допрос свидетелей, осмотр письменных и вещественных доказательств, получение доказательственной информации из других источников производятся по правилам, установленным ГПК РФ <1>. Нарушение процессуального порядка получения доказательств при выполнении судебного поручения лишает их юридической силы и препятствует дальнейшему использованию при рассмотрении дела по существу и обосновании судебного решения.

-----  
<1> Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении

норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" // БВС РФ. 2008. N 10.

В судебном заседании ведется протокол. Протокол, составленный при выполнении судебного поручения, должен отражать все существенные обстоятельства, которые поручено выяснить суду, и содержание собранных доказательств. Кроме того, в протоколе могут быть отражены и другие обстоятельства, установленные судом при выполнении поручения. Протоколы и все собранные при выполнении судебного поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело (ч. 1 ст. 63 ГПК РФ).

Решение по делу может быть мотивировано ссылкой на эти доказательства лишь при условии, что они были оглашены в судебном заседании при рассмотрении дела по существу, предъявлены лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях - свидетелям, экспертам, и исследованы в совокупности с другими доказательствами (ст. ст. 180, 181, 183, 195 ГПК РФ).

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 (ч. 2 ст. 63 ГПК РФ).

## § 15. 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 (ст. 64 ГПК РФ). Например, когда в качестве вещественных доказательств используются скоропортящиеся продукты, теряющие внешний вид и свойства.

Обеспечение доказательств возможно как до возбуждения дела в суде, так и после возбуждения дела:

- до возбуждения гражданского дела обеспечение доказательств производится **нотариусом**;

- после возбуждения дела обеспечение доказательств осуществляется только **судьей (мировым судьей)**.

**Обеспечение доказательств нотариусом.** Право нотариусов обеспечивать доказательствами до возбуждения дела в суде предусмотрено Основами законодательства о нотариате (ст. ст. 35, 36). Такое право имеют нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, а также нотариусы, занимающиеся частной практикой.

Заявление об обеспечении доказательств подается нотариусу, в районе деятельности которого должны быть совершены соответствующие процессуальные действия. При решении вопроса о необходимости обеспечения доказательств нотариус выясняет, насколько реальна угроза утраты 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 согласно ст. 310 ГПК РФ.

В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу (ч. 1 ст. 103 Основ законодательства о нотариате).

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется нормами ГПК РФ. Нарушение установленного законом процессуального порядка получения доказательств лишает их юридической силы и препятствует использованию в дальнейшем при рассмотрении гражданского дела в суде.

Нотариус извещает заинтересованных лиц о времени и месте обеспечения доказательств. Однако их неявка не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Обеспечение доказательств без извещения 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 суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных ГПК РФ.

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.

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.

Экспертам и свидетелям выдается вознаграждение за отвлечение их от занятий по ставкам, установленным для выдачи вознаграждения при вызове свидетелей и экспертов в суд за счет средств лица, обратившегося с заявлением об обеспечении доказательств.

**Обеспечение доказательств судьей (мировым судьей).** Заявление об обеспечении доказательств может быть подано как в суд, рассматривающий дело, так и в суд, в районе деятельности которого должны быть произведены действия по обеспечению доказательств. В заявлении должны быть указаны: содержание рассматриваемого дела; сведения о сторонах, месте их проживания или нахождения; доказательства, которые необходимо обеспечить; обстоятельства, для подтверждения которых требуются эти доказательства; причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств (ч. 1 ст. 65 ГПК РФ).

При принятии заявления судья предварительно оценивает относимость и допустимость доказательств, а также обоснованность причин, побудивших обратиться с ходатайством об их обеспечении, и в связи с этим решает вопрос о необходимости совершения соответствующих действий. Если судья придет к выводу о том, что доказательства не относятся к делу, недопустимы или же отсутствует опасность их утраты впоследствии, он может отказать в обеспечении таких доказательств. Отказ в обеспечении доказательств не лишает заинтересованное лицо права представить эти доказательства в дальнейшем при рассмотрении дела по существу.

В порядке обеспечения доказательств судья допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, прослушивает и просматривает аудио- и видеозаписи, назначает экспертизу. Обеспечение доказательств осуществляется судьей с соблюдением всех правил, установленных ГПК РФ для допроса свидетелей, осмотра письменных и вещественных доказательств, воспроизведения и исследования аудио- или видеозаписей, назначения экспертизы (ч. 1 ст. 66 ГПК РФ). Результаты обеспечения доказательств заносятся в протокол.

Обеспечение доказательств является формой их закрепления, поэтому во время совершения обеспечительных действий судьей не решаются вопросы достоверности и достаточности доказательств.

Когда обеспечение доказательств производится не в том суде, в котором рассматривается дело, протоколы и все собранные материалы в порядке обеспечения доказательств немедленно пересылаются в этот суд. Протоколы, составленные в порядке обеспечения доказательств, обязательно оглашаются в судебном заседании при рассмотрении дела по существу, предъявляются лицам, участвующим в деле, а при необходимости - свидетелям, экспертам, специалистам (ст. ст. 180, 181, 183 ГПК РФ).

## Глава 16. ИСК

### § 1. Понятие и сущность исковой формы защиты права

Исковое производство - основной вид гражданского судопроизводства. Гражданские дела - это, как правило, исковые дела. Следовательно, защита права в большинстве случаев осуществляется судом в порядке искового судопроизводства. Исковая форма защиты права в значительной мере совпадает с гражданской процессуальной формой <1>.

<1> 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.

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 суде <1>.

<1> См.: Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. Курс гражданского процессуального права. М., 1965. Т. 1. С. 410 и сл.

Иск - важнейшее процессуальное средство защиты нарушенного или оспоренного права, а форма, в которой происходит защита этого права, называется исковой формой <1>.

<1> Об анализе различных теорий понятия иска и исковой формы защиты права см.: Осокина Г.Л. Иск (теория и практика). М., 2000. С. 9, 51, 89, 103, 110.

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 характер <1>.

<1> БВС РФ. 2000. N 7. С. 12 - 13.

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 от 7 июля 1993 г. "О международном коммерческом арбитраже" говорится о предъявлении иска, исковом заявлении, исковых требованиях, возражениях ответчика по иску, равном отношении к сторонам (ст. 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 производства <1>.

<1> См.: Носырева Е.И. Виды современного гражданского судопроизводства и их классификация // Заметки о современном гражданском и арбитражном процессуальном праве / Под ред. М.К. Треушниковой. М., 2004. С. 88.

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 права <1>.

<1> 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.

## § 2. Понятие иска

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 - требование истца к суду о защите нарушенного или оспариваемого права. При этом требование к суду не может не сопровождаться требованием к ответчику



<1>.

-----  
<1> См.: Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005. С. 81.

Именно о материально-правовом требовании одного лица к другому, об исковых требованиях неоднократно указывается в законе и судебной практике <1>. Так, в исковом заявлении должно быть указано требование истца к ответчику (п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ), ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск (ст. 137 ГПК РФ). При предъявлении требования несколькими истцами 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.

-----  
<1> БВС РФ. 2001. N 7. С. 10; 2002. N 6. С. 10, 21; и др.

Когда истец отказывается от иска, он отказывается не от обращения к суду, а именно от своего требования к ответчику. Если суд принимает меры об обеспечении иска, то речь идет о том, чтобы обеспечить в будущем реализацию материально-правового требования одного лица к другому.

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 содержания <1>. Эти определения не отграничивают иск от других обращений в иные органы государства или обращения по другим видам гражданского судопроизводства (заявление 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.

-----  
<1> О разногласиях 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. 1895. Вып. 1. С. 7; Гамбаров Ю.С. Гражданский процесс. М., 1986. С. 195; Исаенко В.Л. Гражданский процесс. Практический комментарий на вторую книгу Устава Гражданского Судопроизводства. Минск, 1890. Т. 1. Вып. 1. С. 461.

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 право истца. В сочетании двух требований - материально-правового (требования истца к ответчику) и процессуально-правового (требования истца к суду) состоит иск.

Судебная исковая форма посвящена тому, чтобы проверить обоснованность требования истца к ответчику, и если оно обоснованно, то удовлетворить это требование <1>. 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 иска. Обращение в суд без материально-правового требования к ответчику также не может рассматриваться в качестве иска.

-----  
<1> 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.

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" <1>.

-----  
<1> Ефимова М.Г. О понятии иска // Актуальные проблемы гражданского процесса. СПб., 2002. С. 135, 140.

Иск - это единое понятие, имеющее две стороны: материально-правовую и процессуально-правовую. Обе стороны находятся в неразрывном единстве <1>.

<1> Юридическая процессуальная форма: теория и практика. М., 1976. С. 198.

Если иначе рассматривать иск, то нельзя будет понять правовую природу таких институтов, как встречный иск, соединение и разъединение исковых требований (ст. ст. 137, 151 ГПК РФ и др.).

Иском следует считать предъявленное в суд для рассмотрения и разрешения в процессуальном порядке материально-правовое требование одного лица к другому, возникающее из спорного материально-правового отношения и основанное на определенных юридических фактах <1>.

<1> Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. С. 421 (автор раздела - А.А. Добровольский).

### § 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 права <1>.

<1> См. более подробно: Клейнман А.Ф. Новейшие течения в советской науке гражданского процессуального права. М., 1967; Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.

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 об элементах иска, их сущности <1>.

<1> См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Общая часть. 2-е изд. М., 2008. С. 257.

В законе говорится, что изменение иска происходит по его предмету и основанию (ст. 39 ГПК РФ). Эти элементы имеют значение для определения объема исковой защиты по предъявленному требованию. Они же устанавливают направление, ход и особенности судебного разбирательства по каждому процессу.

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 - содержание <1>.

<1> Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. С. 199.

Вполне обоснованные возражения против определения в составе элементов иска его содержания высказаны в юридической литературе. Нельзя не согласиться с тем, что ни законодательство, ни практика не называют содержание иска как самостоятельный элемент, а тождество определяется по двум элементам - предмету и основанию, но при совпадении субъектного состава <1>.

<1> БВС РФ. 2002. N 6. С. 10; 2001. N 9. С. 2.

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 должны

быть указаны требование истца к ответчику и обстоятельства, на которых истец основывает свое требование (ст. ст. 131, 151 ГПК РФ). 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.

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 выводится конкретное правовое требование истца к ответчику, с которым истец обращается в суд. Известно, что из одного правоотношения (жилищного, брачно-семейного) могут исходить 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.

**Предмет иска** - это конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, возникающее из спорного правоотношения, по поводу которого суд должен вынести решение <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2002. N 9. С. 5.

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 увеличивается или уменьшается размер 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 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ 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.

Все юридические факты составляют фактическое основание иска. Кроме фактического основания иска, можно назвать 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 иска <1>.

-----  
<1> См.: Васильковский Е.В. Указ. соч. С. 350.

Судебная практика признает наличие правового основания иска при рассмотрении и разрешении гражданских дел в суде <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2002. N 6. С. 9.

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 и в ст. 23 Регламента третейского суда для разрешения экономических споров при Торгово-промышленной палате РФ.

#### § 4. Виды исков

Существует материально-правовая и процессуально-правовая классификация исков <1>.

<1> О видах исков в римском гражданском процессе см.: Салогубова Е.В. Римский гражданский процесс. М., 2002. С. 74.

По своей природе процессуальная цель всех исков одина. Она состоит в защите нарушенного или оспоренного субъективного права истца. По процессуальной цели иски делятся на иски: а) о присуждении и 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 совершения.

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 обязанности. Иски о присуждении именуются также исполнительными.

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 действия.

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 могут служить, например, иск о выселении из комнаты и переселении ответчика по месту его регистрации, иск о взыскании стоимости пая <1>.

<1> БВС РФ. 2002. N 8. С. 8; N 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 подтверждении <1>.

<1> См.: Гордон В.М. Иски о признании. Цит. по: Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Трушниковой. С. 442.

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 истца. 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 вреда <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2002. N 9. С. 10.

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.

Примерами исков о признании с отрицательным характером требований являются, например, иски об оспаривании отцовства, когда суд должен установить, что между истцом и ответчицей (матерью ребенка), а также между истцом и ребенком отсутствуют правоотношения, вытекающие из отношений отцовства <1>.

-----  
<1> См.: Чечина Н.А. Норма права и судебное решение // Избранные труды по гражданскому процессу. СПб., 2005.

В теории гражданского процессуального права имеет место суждение о существовании преобразовательных исков <1>. 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 истца <2>.

-----  
<1> 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.

<2> Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2002. С. 210.

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 присуждении <1>.

-----  
<1> См.: Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс. С. 290 - 292; Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 207.

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 <1>.

-----  
<1> См.: Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. М., 1965.

Помимо исков о признании и исков о присуждении, в юридической литературе указывается на существование 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 интересов <1>.

<1> 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.

Обосновывая теорию существования группового иска, сами сторонники этой позиции указывают, что "групповой иск представляет собой своеобразный синтез двух процессуальных понятий - соучастия и представительства" <1>.

<1> Об особенностях группового иска применительно к законодательству США см.: Колесов П.П. Групповые иски в США. М., 2004. С. 13.

## § 5. Право на иск

В понятии права на иск 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 иска <1>. 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.

<1> См.: Иванова С.А. Некоторые проблемы исковой формы защиты права по проектам ГПК РФ и АПК РФ // Актуальные проблемы гражданского процесса. СПб., 2002. С. 19.

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 форме <1>.

<1> См.: Добровольский А.А. Исковая форма защиты права. С. 77.

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 разбирательства <1>. Если право истца обосновано как с правовой, так и с фактической стороны, то у истца есть право на удовлетворение иска. Вместе с тем у заинтересованного лица может быть право на предъявление иска и одновременно может отсутствовать право на удовлетворение иска <2>. Так, истечение срока исковой давности является основанием для отказа в иске, поскольку у истца нет права на удовлетворение иска (п. 26 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ N 15/18 "О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности").

<1> О материально-правовой теории права на иск, ее критике см.: Рязановский В.А. Единство процесса. М., 1996. С. 13 - 15.

<2> 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.

В теории гражданского процесса правомочие на предъявление иска, т.е. правомочие на возбуждение процесса, связывают с наличием предпосылок права на предъявление иска.

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 РФ). Она тесно связана с гражданской правоспособностью (ч. 1 ст. 17 ГК РФ). Поскольку все граждане правоспособны с момента рождения, 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, у которых нет 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 характера:

- исковое заявление должно подлежать рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства. Эту предпосылку права на предъявление иска трактуют как подведомственность дела суду.

Правильное определение подведомственности имеет существенное значение для принятия 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;

- 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 исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ч. 3 ст. 134 ГПК РФ).

Первые две предпосылки носят название положительных предпосылок права на предъявление иска, остальные относятся к числу отрицательных предпосылок этого права.

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 СК 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 дел.

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. ч. 1, 2 ст. 220 ГПК РФ).

## § 6. Средства защиты ответчика против иска

Закон предоставляет в равной мере одинаковые возможности для защиты своих прав обеим сторонам процесса. Согласно ст. 39 ГПК РФ 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 характер <1>. Материально-правовые возражения ответчика направлены против исковых требований. Процессуально-правовые возражения имеют своей целью опровергнуть правомерность процесса, его возникновения, продолжения.

-----  
<1> О сущности средств защиты (возражений) ответчика против предъявленного 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. Треушниковой. С. 501.

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, его толкование.

Одним из способов защиты ответчика против предъявленного иска является ссылка на пропуск срока исковой давности, неправильную оценку фактических обстоятельств правоотношения.

Основное значение материально-правовых возражений против иска - это наличие фактов,

свидетельствующих об отсутствии субъективного права истца.

В качестве средства защиты ответчик может избрать простое отрицание иска.

**Встречный иск.** Ответчик вправе до вынесения решения судом предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам (ст. 137 ГПК РФ).

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 ответчика, 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 РФ). 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:

- 1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- 2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворения первоначального иска;
- 3) между встречным и первоначальным 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 к исключению удовлетворения первоначального требования.

Так, например, возможно предъявление встречного требования о признании права собственности на квартиру, 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) <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2001. N 5. С. 2.

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" <1>.



<1> БВС РФ. 2002. N 5. С. 21.

Принятие встречного иска допустимо лишь при наличии взаимной связи с первоначальным иском требованием. Так, возможно предъявление встречного иска ответчиком о признании брака недействительным совместно с первоначальным иском о расторжении брака, поскольку он направлен против основания первоначального иска <1>.

<1> Пункт 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" // Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам. С. 646; см. также: БВС РФ. 2001. N 5. С. 2.

#### § 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 иск <1>. 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 РФ). 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 РФ).

<1> Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" (Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам). С. 564.

**Изменение иска.** Элементы иска имеют существенное значение для изменения 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 Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении") <1>. 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.

<1> БВС РФ. 2004. N 1. С. 3.

В литературе было высказано мнение о возможности одновременного изменения как предмета, так и основания иска.

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 иска <1>.

<1> См.: Боннер А.Т. Принцип диспозитивности в советском гражданском процессуальном праве. М., 1981. С. 52.

**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 возникают из одного и того же спорного правоотношения. Не исключена возможность рассмотрения в одном процессе нескольких исковых требований, хотя и не возникающих 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.

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 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 РФ).

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. 151 ГПК РФ). Таким образом, в одном исковом заявлении исковые требования 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. 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 соединенных истцом исковых требований в отдельное производство, если признает, что отдельное рассмотрение их более целесообразно (ч. 2 ст. 151 ГПК РФ).

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.) <1>.

-----  
<1> Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации. М., 2008. С. 646.

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 нескольким лицам 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 существенные правовые последствия - прекращение производства по делу и лишение сторон возможности обращения вторично с тождественным иском <1>.

<1> 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 сл.

Суть 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 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. Субъектами 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

Институт обеспечения иска представляет собой совокупность мер, установленных законом, которые могут применяться судом по ходатайству лиц, участвующих в деле, если существует предположение, что исполнение вынесенного по делу решения станет впоследствии затруднительным или невозможным.

Суд или судья по заявлению или ходатайству лиц, участвующих в деле, 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 - 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 допустимо 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 осуществима 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 иска. Исходя из обстоятельства, что эффективность обеспечения исков во многом зависит от времени решения вопроса об этом, ГПК РФ 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 РФ).

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.

Суд должен принять во внимание, что обеспечение иска может причинить вред интересам ответчика и других лиц. В связи с этим обеспечение иска принимается с учетом охраны прав и интересов

других лиц, участвующих в деле.

Статья 140 ГПК РФ 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, прежде чем принять меры обеспечения иска.

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.

Меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию (ч. 3 ст. 140).

Нельзя применять непредусмотренные 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" 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 РФ) 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 РФ). Например, по иску о признании исполнительной надписи нотариуса недействительной суд может в порядке обеспечения иска приостановить взыскание по исполнительной надписи нотариуса.

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 РФ).

Гражданский процессуальный кодекс РФ 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 РФ).

Замена одного вида обеспечения иска другим проводится 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.

Замена одной меры обеспечения иска другой проводится 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 не способно выполнить основное назначение, ибо не будет служить гарантией исполнения судебного решения в дальнейшем.

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.

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. Отмена 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 РФ).

Отмена обеспечения иска, 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 РФ). 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 РФ).

На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба (ст. 145 ГПК РФ) в апелляционном порядке.

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, 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 РФ).

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).

## **Глава 17. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ ДЕЛ ИСКОВОГО ПРОИЗВОДСТВА**

### **§ 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 в ряде случаев 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.)" <1>. Специфические черты судебной процедуры свойственны различным категориям исковых дел, возникающих из отношений, регулируемых нормами той или иной отрасли права. Например, из гражданских правоотношений могут возникать самые разнообразные споры: о возмещении вреда, причиненного увечьем, патентные, авторские, наследственные и др. Рассмотрение и разрешение таких споров имеет свои индивидуальные процессуальные особенности, обусловленные их материально-правовой природой.

-----  
<1> Чечот Д.М. Неисковые производства. М., 1973. С. 4.

Специфические черты процессуального порядка рассмотрения и разрешения конкретной категории дел искового производства в единстве с общими правилами гражданского судопроизводства и характеризуют процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел отдельных видов.

Познание процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения гражданских дел имеет практическое и теоретическое значение. Оно позволяет в значительной мере избежать ошибок при применении норм материального и процессуального права и тем самым способствует повышению качества судопроизводства.

В литературе правильно отмечалось, что "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 ситуациях" <1>.

-----  
<1> Гукасян 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.

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 непроцессуальные нормативные акты, второе - с анализом подлежащих применению норм материального права для правильного решения основных вопросов процессуального права 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 - VII разделах ГПК РФ. 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

второго раздела ГПК РФ. 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 др. <1>. К какой группе процессуальных норм их следует отнести? Интересные соображения по этому вопросу были высказаны в свое время К.С. Юдельсоном. По его мнению, "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." <2>. Автор прав, рассматривая процессуальные нормы, закрепленные в нормативных актах материального права, в качестве специальных норм относительно норм, закрепленных в I и II разделах ГПК РФ. Именно эти нормы, а не все нормы ГПК РФ могут рассматриваться в качестве общих по отношению к нормам, включенным в кодексы и другие нормативные акты материального права <3>. Почему же нормы, закрепленные в ГПК РФ, - это общие нормы, а помещенные в ГК РФ, СК РФ, ТК РФ и других материально-правовых актах - специальные процессуальные нормы?

-----  
<1> 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.

<2> Там же. С. 21.

<3> Подробно о классификации и видах специальных гражданских процессуальных норм см.: Баулин О.В. Специальные нормы в гражданском процессуальном праве. Воронеж, 1997. С. 35 - 76.

Нормы ГПК РФ действуют при рассмотрении и разрешении всех гражданских дел; сфера же действия процессуальных норм, расположенных в нормативных актах материального права, совсем иная. Их применение ограничено рамками рассмотрения и разрешения дел той или иной категории. "Ими регламентируется более узкий круг общественных отношений по сравнению с общими" <1>. Однако специализация этих 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.

-----  
<1> Там же. С. 6.

Специальные нормы, содержащиеся в материально-правовых актах, могут быть исключительными, детализирующими, они могут дополнять общие правила, закрепленные в ГПК РФ и АПК РФ. Отсюда и значимость этих норм для правильного рассмотрения дел. Знание только общих норм, закрепленных в ГПК, далеко не всегда обеспечивает верное разрешение процессуального вопроса. Специальная процессуальная норма, содержащаяся в нормативных актах материального права, может совсем по-иному регулировать то или иное процессуальное отношение.

Как говорится в ст. 3 ГПК РФ и в ст. 4 АПК РФ, отказ от права на обращение в суд недействителен. В Федеральном законе от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" (ред. от 4 октября 2010 г., с изменениями от 21 ноября 2011 г.) содержится специальная правовая норма, которая по-иному регламентирует правовые последствия отказа от права на обращение в суд.

Согласно же п. 2 ст. 4 названного Закона условия заключаемых с инвесторами договоров, которые ограничивают права инвесторов по сравнению с правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации о защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг, являются ничтожными. Эта правовая норма в большей мере гарантирует защиту прав граждан-инвесторов, чем нормы, закрепленные в ст. 3 ГПК РФ и в ст. 4 АПК РФ.

Специальные процессуальные нормы, помещенные в материально-правовых актах, могут по-иному регулировать подведомственность дел суду. Такое специальное правило подведомственности закреплено, например, в ст. 70 СК РФ. Оно существенно отличается от закрепленного ст. 22 ГПК РФ общего правила подведомственности.

Специальные процессуальные нормы, помещенные в материально-правовых актах, могут не только исключать действие общих норм, но и конкретизировать их.

Так, согласно ст. 4 ГПК РФ суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов.

В случаях, предусмотренных настоящим 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 или лиц, их заменяющих, по заявлению прокурора, а также по заявлениям органов или организаций, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других).

Данная процессуальная правовая норма конкретизирует правила, содержащиеся в ст. 4 ГПК РФ, 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 состоят из особых правил доказывания обстоятельств, имеющих существенное значение для дела. В частности, известно, что общее правило доказывания сформулировано в ст. 56 ГПК РФ. 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 обстоятельств вследствие причинения вреда, действует закрепленное в п. 2 ст. 1064 ГК РФ специальное процессуальное правило, возлагающее обязанность на лицо, причинившее вред, доказать, что вред причинен не по его вине.

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 о допустимости доказательств (ст. 162 ГК РФ).

Указанные нормы могут относиться даже к регламентированию порядка производства по гражданским делам. Статья 1 ГПК РФ устанавливает, что порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", настоящим 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 ТК РФ 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, в данном случае законодатель вводит специальные правовые нормы, устанавливающие порядок рассмотрения в судах трудовых дел. Эти правовые нормы имеют большое 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 правило рассмотрения и разрешения тех или иных категорий гражданских дел, закреплены непосредственно в ГПК РФ. Например, в ст. 211 ГПК РФ 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 РФ, 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 РФ). В статье же 33 АПК РФ (в ред. от 8 декабря 2011 г.) говорится, что арбитражные суды рассматривают дела: 1) о несостоятельности (банкротстве); 2) по спорам, указанным в ст. 225.1 АПК РФ; 3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации



юридических лиц, индивидуальных предпринимателей; 4) по спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей; 4.1) по спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы; 4.2) по спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности суда по интеллектуальным правам в соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК РФ; 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 ст. 33 АПК РФ 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 отнесены к ведению арбитражного суда, рассматриваемые в порядке искового производства дела, возникающие из гражданских правоотношений, участниками которых являются граждане - физические 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 РФ, СК РФ, ТК РФ и др.). Эти нормы устанавливают изъятия и дополнения к закрепленным в ГПК РФ 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 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 общеисковым делам они могут совсем отсутствовать. Тем не менее всякий раз, приступая к рассмотрению конкретного гражданского дела, судья должен поставить перед собой вопрос, имеются ли такие нормы, и если они имеются, то исчерпывающе определить круг этих предписаний.

Из изложенного следует, что для правильного рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела искового производства судьи должны хорошо знать не только общие нормы, закрепленные в ГПК РФ, но и помещенные в материально-правовых нормативных актах, специальные процессуальные нормы, устанавливающие исключение либо дополнения в отношении порядка судопроизводства по делам определенной категории.

По вопросу о том, где должны быть закреплены указанные специальные нормы, в литературе нет единой точки зрения. Так, по мнению А.Г. Прохорова, нормы гражданского процессуального права должны в настоящее время содержаться только в ГПК РФ и быть изъятые из других источников материального права <1>.

<1> См.: Прохоров А.Г. Принцип допустимости средств доказывания в советском гражданском процессуальном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1979. С. 10 - 11.

По мнению Н.А. Чечиной, закрепление процессуальных норм в непроцессуальных нормативных актах допустимо при следующих условиях: а) когда они уже были зафиксированы процессуальными нормативными актами; б) если содержание процессуальных правил не может быть понято без соответствующего слившегося с ним материально-правового правила; в) если у этих правил (двух или нескольких) как бы одна основа. Эти правила применяются вместе для регулирования и материального, и процессуального отношения <1>.

<1> См.: Чечина Н.А. Основные направления науки гражданского процессуального права. Л., 1987. С. 97.

Как полагала Н.А. Чечина, закрепление процессуальных норм непроцессуальными нормативными актами целесообразно в тот момент, когда их содержание может быть лучше понято при двойном изложении, например правила, фиксирующие процессуальные особенности определенной категории дел <1>.

<1> Там же.

Вместе с тем автор отмечала, что при включении процессуальных норм в материально-правовые акты необходимо строго соблюдать принцип верховенства процессуального законодательства по отношению к непроцессуальному, включающему процессуальные нормы <1>.

-----  
<1> Там же. С. 98.

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 РФ, они фиксируют процессуальные особенности рассмотрения и разрешения определенной категории гражданских дел. Данная группа процессуальных норм весьма многочисленна, поэтому их невозможно разместить в ГПК РФ, не нарушая его системы и компактности.

При этом предложение К.С. Юдельсона о включении в ГПК РФ специальных норм, фиксирующих процессуальные особенности наиболее важных категорий гражданских дел, например дел о расторжении брака, тоже не принято. Действительно, дела о расторжении брака являются необходимыми в социальном плане. Но не следует забывать, что суду подведомственны многие дела, которые по своей значимости не менее важны и вряд ли их можно в этом противопоставлять делам о расторжении брака (например, трудовые дела, дела о лишении родительских прав и др.). Таким образом, если руководствоваться социальной значимостью отдельных категорий гражданских дел, то большинство норм, фиксирующих их процессуальные особенности, пришлось бы включить в ГПК РФ. Но это невозможно, да и нецелесообразно. Как верно заметил К.С. Юдельсон, "направленность законодательства относительно размещения процессуальных норм такова: 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." <1>.

-----  
<1> Там же. С. 20 - 21.

Такая направленность вполне оправдана. Включение в ГПК РФ специальных процессуальных норм в определенной мере подорвет его стабильность. Нельзя не учитывать, что нормы ГПК РФ обслуживают большое количество 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 это не может не повлиять на стабильность норм ГПК РФ.

Специальные процессуальные нормы нецелесообразно размещать в ГПК РФ еще и по той причине, 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 отношения <1>.

-----  
<1> См.: Чечина Н.А. Система гражданского процессуального права и систематизации законодательства // Правоведение. 1984. N 2. С. 32.

Специальные процессуальные нормы, закрепленные в перечисленных материально-правовых актах, как уже говорилось, могут быть исключительными, конкретизирующими, детализирующими, но в любом случае они не должны противоречить принципам гражданского процессуального права, а также природе гражданских процессуальных отношений. Однако изучение этих нормативных актов показывает, что такие специальные нормы в них имеются. Так, согласно п. 6 ст. 51 ФЗ "О рынке ценных бумаг" в отношении лиц, осуществляющих безлицензионную деятельность, федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг направляет материалы проверки по фактам безлицензионной деятельности в суд для применения мер административной ответственности к должностным лицам участника рынка ценных бумаг в соответствии с законодательством Российской Федерации. Между тем согласно действующему процессуальному законодательству материалы проверки, проведенной органом исполнительной власти, не являются средством возбуждения дела в суде о применении мер административной ответственности.

### § 3. Влияние характера материальных правоотношений на особенности рассмотрения и разрешения гражданских дел

Выявление процессуальных особенностей не ограничивается отысканием, уяснением смысла и содержания процессуальных норм, закрепленных в материально-правовых и других 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 подлежащей применению по каждому конкретному рассматриваемому судом делу нормы (норм) материального права, регуливающей спорное общественное отношение.

Характером отношений, урегулированных нормами материального права, в значительной мере определяются соответствующие процессуальные особенности рассмотрения и разрешения гражданских дел <1>.

-----  
<1> См.: Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979. С. 31.

В рамках гражданского процесса имеются 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, регулиющую спорное отношение.

Для этого важно установить, имеет ли требование истца правовой характер. Если имеет, то из каких по своей природе правоотношений оно вытекает (гражданских, семейных, трудовых или др.). После этого необходимо точно определить норму материального права, регулиющую спорное правоотношение. Данная 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 дела суду устанавливается специальными нормами, закрепленными в материально-правовых актах. Чаще этого вопрос приходится решать на основе общих норм, закрепленных в ст. 22 ГПК РФ.

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.

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

Суды рассматривают и разрешают дела, предусмотренные частями первой и второй ст. 22 ГПК РФ, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов.

Эта норма обязывает 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 РФ. 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, - гражданское, семейное, трудовое и хотя бы один из субъектов спора о праве является гражданином.

На основании избранной модели материального правоотношения должен быть определен и субъектный состав процесса. От нормы материального права, подлежащей применению, зависит специфика решения вопроса о надлежащих сторонах, о месте, которое в процессе должно занять то или иное лично заинтересованное лицо <1>.

-----  
<1> 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.

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 ответственности <1>.

-----  
<1> См.: Шакарян М.С. Учение о сторонах в советском гражданском процессе. М., 1983. С. 36.

Такое же положение можно отнести к процессуальному соучастию. Процессуальное соучастие связано прежде всего с особенностями спорных материальных отношений, для которых характерна множественность субъектов <1>. Так, в соответствии с п. 4 ст. 5 ФЗ "О защите прав и законных

интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" лица, подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, несут солидарно субсидиарную ответственность за ущерб, причиненный эмитентом инвестору вследствие содержащейся в указанном проспекте недостоверной и (или) вводящей в заблуждение инвестора информации.

-----  
<1> Там же. С. 32.

Независимый оценщик и аудитор, подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, несут солидарно с другими лицами, подписавшими проспект эмиссии ценных бумаг, субсидиарную с эмитентом ответственность за ущерб, причиненный инвестору эмитентом вследствие содержащейся в указанном проспекте недостоверной и (или) вводящей в заблуждение инвестора информации и подтвержденной ими.

Из содержания приведенных правил следует, что в случае предъявления инвестором иска к эмитенту по указанным в этих правилах основаниям лица, подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, либо независимый оценщик и аудитор, подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, должны быть привлечены к участию в деле в качестве соучастников. Соучастие на ответной стороне в данном случае обусловлено характером ответственности, установленной нормой материального права.

По модели спорного материального правоотношения и взаимосвязанных с ним правоотношений определяются и третьи лица <1>.

-----  
<1> См.: Аргунов В.Н. Участие третьих лиц в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1980. С. 5.

Вместе с тем следует иметь в виду, что 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 определяются <1>. Модель спорного правоотношения является базой и при решении вопроса о предмете доказывания при подготовке и рассмотрении гражданского дела. Устанавливая подлежащие доказыванию обстоятельства, суд исходит из нормы материального права, подлежащей применению <2>. При определении предмета доказывания материально-правовые нормы анализируются под особым углом зрения. Важно выявить круг юридических фактов, при наличии которых наступают последствия, предусмотренные подлежащей применению материально-правовой нормой.

-----  
<1> См.: Гукасян Р.Е. Влияние материально-правовых отношений на форму процесса в исковом производстве // Вопросы теории и практики гражданского процесса. Саратов, 1976. С. 29.

<2> Там же.

В предмет доказывания входят лишь те факты, которые имеют материально-правовое значение, факты, без выяснения которых нельзя правильно решить дело по существу <1>. Например, при рассмотрении дела по иску акционера к акционерному обществу об обязанности выкупить принадлежащие ему акции необходимо, в частности, выяснить, соблюден ли истцом предусмотренный ст. 76 ФЗ "Об акционерных обществах" порядок осуществления им своего права требовать выкупа обществом принадлежащих ему акций, какова их рыночная стоимость.

-----  
<1> См.: Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 2005. С. 16.

По некоторым делам о защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг предмет доказывания в традиционном его понимании по существу отсутствует. Так, при рассмотрении судом общей юрисдикции или арбитражным судом заявления физического либо юридического лица о признании не соответствующим закону постановления (или его части) федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг, имеющего нормативный правовой характер, решение принимается в результате сравнительного анализа двух нормативных актов и толкования правовых норм этих актов. Устанавливать по этим делам какие-либо юридические факты в традиционном их понимании нет необходимости. Такая специфика обусловлена особенностями возникшего между сторонами материально-правового спора.

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 делу <1>. Модель спорного материального правоотношения позволяет правильно

установить специфику предмета и основания иска. Материальные правоотношения не только воздействуют на определение предмета и основания иска, но и формируют их.

-----  
<1> См.: Треушников М.К. Относимость и допустимость доказательств в гражданском процессе. М., 1981. С. 31.

Моделируемое материальное 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 РФ 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 положений закона при возбуждении дел о разделе жилого дома также имеет свою специфику <1>. Особенности содержания искового заявления также обусловлены подлежащими применению нормами материального права.

-----  
<1> См.: Шерстюк В.М. Рассмотрение споров о праве на жилой дом. М., 1988. С. 55 - 70.

Таким образом, 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, и даже порой на целевую направленность этой стадии.

Как следует из ч. 1 ст. 147 ГПК РФ, 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, в нужных случаях 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.

Процессуальные особенности судебного решения тоже predeterminedены подлежащей применению нормой материального права. Содержание судебного решения четко регламентируется ст. 198 ГПК РФ. Вместе с тем 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. Поэтому 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.

На основании содержания нормы материального права составляется и мотивировочная часть решения суда, излагаются соображения состава 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 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.

То же можно сказать и о резолютивной части решения. В частности, суд должен указать не только об удовлетворении иска, но и о применении к ответчику последствий, предусмотренных материальной нормой, 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.

Отсюда следует, что, приступая к изложению резолютивной части решения, судьи всякий раз должны четко понимать правовые последствия, предусмотренные примененной нормой материального права.

Имеются основания полагать, что 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 имеет 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. В данном случае 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 рассмотрения и разрешения той или иной конкретной категории гражданских дел, необходимо правильно определить круг закрепленных в ГПК РФ и 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 большое значение для данного дела.

По мнению некоторых ученых, под процессуальными особенностями следует понимать лишь совокупность процессуальных норм (специальных и исключительных), установленных для рассмотрения и разрешения определенных категорий гражданских дел.

Такое понимание процессуальных особенностей является слишком узким.

Каждая категория гражданских дел имеет свою специфику рассмотрения и разрешения. Однако специальные и исключительные процессуальные нормы установлены далеко не для всех из них и не всегда полно характеризуют особенности судопроизводства. Суждения о предмете доказывания и другие сугубо процессуальные темы, специфические для каждой категории гражданских дел искового производства, могут быть правильно решены только на основе тщательного анализа норм материального права.

## **Глава 18. ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ ПО ИСКОВЫМ ДЕЛАМ**

### **§ 1. Понятие стадии возбуждения гражданского дела**

Возбуждение гражданского дела - начальная стадия гражданского процесса, представляющая собой совокупность процессуальных действий суда и других участников. Задачей данной стадии является обеспечение правомерного начала защиты нарушенного (оспоренного) права в суде общей юрисдикции. В этой стадии начинается реализация конституционного права на судебную защиту прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ).

Движение гражданского дела начинается именно в этой стадии. Возбуждение гражданского дела влечет за собой возникновение гражданских процессуальных отношений. У всех участников гражданского процесса появляются взаимные права и обязанности.

ГПК РФ подробно и исчерпывающе регулирует содержание данной стадии (гл. 12). Она состоит из следующих процессуальных действий: подачи искового заявления; принятии искового заявления либо отказе в принятии искового заявления; возвращении искового заявления; оставлении искового заявления без движения; предъявлении встречного иска; принятии либо отказе в принятии встречного иска. Совершение других процессуальных действий в данной стадии невозможно. Общие положения применимы и к неисковым делам.

### **§ 2. Понятие, форма и содержание искового заявления**

Возбуждение гражданского дела в суде осуществляется путем подачи в суд искового заявления. Исковое заявление - это процессуальный документ, а его подача в суд - процессуальное действие. В

исковом заявлении истец излагает основные требования по гражданскому делу. ГПК РФ устанавливает определенные требования как к форме, так и к содержанию искового заявления.

Единственное требование к форме - письменность искового заявления. Подача искового заявления в устной или электронной формах не предусмотрена. ГПК РСФСР 1923 г. допускал подачу искового заявления в устной форме, однако она была отменена с принятием ГПК РСФСР 1964 г. В соответствии с действующим законодательством невозможна подача искового заявления в электронной форме. Хотя предложения по изменению этого порядка высказываются как со стороны теоретиков, так и практиков. Подача искового заявления в электронном виде допускается в настоящее время во многих зарубежных странах, а также в российском арбитражном процессе (ст. 125 АПК РФ <1>). Концепция Федеральной целевой программы "Развитие судебной системы России на 2013 - 2020 годы" <2> также предусматривает "создание условий для электронного судопроизводства, предусматривающего упрощение процедур подачи в суд исковых заявлений, жалоб в электронном виде" (разд. XII). В связи с этим в гражданском процессе в ближайшие годы, возможно, будет введена электронная форма подачи искового заявления.

-----  
<1> Временный порядок подачи документов в арбитражные суды Российской Федерации в электронном виде. Утвержден Приказом Высшего Арбитражного Суда РФ от 12 января 2011 г. N 1.

<2> Утверждена распоряжением Правительства Российской Федерации от 20 сентября 2012 г. N 1735-р.

В ГПК РФ установлены требования к содержанию искового заявления, несоблюдение которых влечет его своеобразную "недействительность" и требует от суда совершения соответствующих процессуальных действий: отказа в принятии, либо возвращении, либо оставлении без движения искового заявления. Требованиями к содержанию искового заявления является закрытый перечень сведений, которые необходимо указать в исковом заявлении (ст. 131). В исковом заявлении указываются: общие сведения; обстоятельства, на которых истец основывает свое исковое требование; юридические факты, составляющие предмет доказывания по делу; материально-правовые требования истца к ответчику; цена иска; сведения о соблюдении досудебного порядка разрешения спора и другие сведения.

В исковом заявлении выделяются: вводная, описательно-мотивировочная, заключительная части и приложения. Вводная часть содержит общие сведения, описательно-мотивировочная - основания иска, заключительная - предмет иска.

Во **вводной части** указываются: наименование суда, в который подается заявление; наименование истца и ответчика и их место жительства; цена иска; а также сведения о соблюдении досудебного порядка разрешения спора. Во вводной части могут быть указаны и другие сведения. Например, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

Если неизвестно место нахождения ответчика, то указывается последнее известное его место нахождения и суд рассматривает дело после поступления сведений о нем и объявляет его в розыск.

Досудебный порядок разрешения спора предусмотрен либо в законодательстве, либо в договоре. Его соблюдение является условием возбуждения гражданского дела. В связи с этим сведения о соблюдении досудебного порядка разрешения спора являются неотъемлемой частью искового заявления. Обязательный досудебный порядок разрешения спора предусмотрен во многих отраслевых нормативных правовых актах: Гражданском кодексе РФ; Воздушном кодексе РФ от 19 марта 1997 г. N 60-ФЗ; ФЗ от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи"; ФЗ от 30 июня 2003 г. N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности"; ФЗ от 8 ноября 2007 г. N 261-ФЗ "О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"; Кодексе внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. N 24-ФЗ; Кодексе торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. N 81-ФЗ; ФЗ от 8 ноября 2007 г. N 259-ФЗ "Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта РФ"; ФЗ от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" и др. Например, согласно ст. 797 ГК РФ до предъявления перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в установленном порядке. Одна из первоначальных редакций Закона "Об образовании" также содержала норму об обязательном досудебном порядке урегулирования споров между образовательным учреждением и обучающимся. В то же время в действующей редакции ТК РФ отменен обязательный досудебный порядок разрешения спора в комиссиях по трудовым спорам. Согласно ст. ст. 382, 391 ТК РФ работник может по собственному усмотрению обратиться в суд либо в комиссию по трудовым спорам.

Во вводной части должна быть определена цена иска в случае, если имеет место имущественный спор.

**Описательно-мотивировочная часть** содержит сведения об обстоятельствах, на которых истец

основывает свои требования и доказательства, подтверждающие эти требования, а также сведения о том, в чем заключается нарушение прав и свобод истца.

Выделяются фактическое и правовое основания иска. Фактическое основание является обязательной составляющей искового заявления, а правовое - по общему правилу нет. Излагая фактическое основание, нужно указать предпосылки возникновения спорного правоотношения, обстоятельства, подтверждающие те или иные сведения и требования истца. Например, заключение договора и его неисполнение либо причинение вреда имуществу и т.д. Нужно указать также доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. В заявлении дается обоснование нарушения конкретного права истца.

Правовое основание иска не является обязательной частью искового заявления. ГПК РФ не устанавливает обязательность юридической квалификации спорных отношений. Иными словами, истец может и не давать ссылки на правовые нормы. Но на практике такая квалификация в большинстве случаев дается. В то же время на прокурора это правило не распространяется. Для него ссылка на правовые нормы обязательна. Он также должен указать, в чем заключаются интересы лиц, права которых нарушены и в защиту которых он обращается в суд. Если же прокурор обращается в защиту интересов лица, которое само не может обратиться в суд, в исковом заявлении должно содержаться обоснование такой невозможности. Уважительность причин в этом случае оценивает суд.

В **заключительной** части указываются требования истца. В одном исковом заявлении могут быть соединены несколько требований. Суть требования заключается в просьбе истца о конкретной судебной защите (например, истребовать имущество, признать право собственности, взыскать алименты, восстановить на работе, расторгнуть брак и т.д.).

В исковом заявлении могут также содержаться ходатайства. Например, ходатайство об истребовании доказательств от ответчика или других лиц; о проведении экспертизы; о направлении судебных поручений о сборе доказательств; о вызове в суд свидетелей и др.

К заявлению прилагаются: копии заявлений в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц; документ, подтверждающий уплату государственной пошлины; доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя истца; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования; копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют; текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания; доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен законодательством или договором; расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц. Если имеет место договорная подсудность, то прилагается письменное соглашение сторон о выборе суда. К заявлению могут прилагаться и вещественные доказательства. В этом случае необходимо ходатайство о приобщении их к делу.

Под исковым заявлением должна быть поставлена подпись истца или представителя, имеющего полномочия подписывать исковое заявление.

По некоторым категориям дел указываются дополнительные сведения. Например, согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" <1> в исковом заявлении указывается, когда и где зарегистрирован брак, имеются ли общие дети, мотивы расторжения брака и другие сведения. К заявлению прилагаются свидетельство о заключении брака, копии свидетельств о рождении детей, документы о доходах супругов и др.

-----  
<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15.

### § 3. Порядок предъявления, принятия или отказа в принятии искового заявления

ГПК РФ устанавливает определенные требования не только к форме и содержанию искового заявления, но и к порядку его предъявления, принятия или отказа в принятии.

Первым процессуальным действием в гражданском процессе является подача искового заявления (**предъявление иска**). Исковое заявление подается лично в суд либо отправляется по почте. Существуют условия реализации права на предъявление иска. Судья проверяет наличие этих условий и принимает решение о принятии или отказе в принятии искового заявления. Таковыми условиями являются:

- 1) процессуальная дееспособность истца, а также наличие полномочий на ведение дела;
- 2) соблюдение требований к форме и содержанию искового заявления;
- 3) соблюдение досудебного порядка разрешения спора;
- 4) подсудность дела суду;
- 5) оплата государственной пошлины.



При соблюдении этих условий судья принимает исковое заявление, а при их несоблюдении у суда имеется три варианта действий:

- а) отказать в принятии искового заявления;
- б) возвратить исковое заявление;
- в) оставить исковое заявление без движения.

Любое из этих процессуальных действий должно быть оформлено определением суда. Судья выносит соответствующее определение в течение пяти дней со дня поступления искового заявления. Судья совершает любое из вышеперечисленных процессуальных действий только при наличии соответствующих оснований.

Основанием для **принятия искового заявления** является соблюдение требований к форме и содержанию искового заявления, досудебного порядка разрешения спора, наличие процессуальной дееспособности, подсудность дела суду, оплата государственной пошлины. Иными словами, наличие всех условий осуществления права на предъявление иска.

**Отказ в принятии искового заявления** возможен только по основаниям, перечень которых установлен в ГПК РФ и является исчерпывающим (ст. 134). Первым основанием отказа в принятии искового заявления является нарушение подсудности. Суд отказывает в связи с тем, что заявление должно рассматриваться в другом суде либо другим государственным органом, органом местного самоуправления и т.д. Второе основание отказа - если имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу, т.е. тождественность исков. Третье основание отказа - наличие обязательного для сторон и принятого по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решения третейского суда.

Недопустим отказ в принятии искового заявления со ссылкой на недоказанность заявленных требований, либо пропуск срока исковой давности, либо указание ненадлежащего ответчика.

Отказ в принятии искового заявления является препятствием для повторного обращения в суд с таким же иском.

Основания для **возвращения искового заявления** также установлены в ГПК РФ (ст. 135) и их перечень является исчерпывающим. Первым основанием является несоблюдение досудебного порядка разрешения спора. Вторым - неподсудность дела данному суду. Третьим - подача искового заявления недееспособным гражданином. Четвертым - отсутствие подписи на исковом заявлении. Пятым - наличие в производстве суда дела по спору между теми же сторонами, по тем же основаниям и предмете. Шестым - наличие заявления о возвращении искового заявления.

Возвращение искового заявления, в отличие от отказа в принятии искового заявления, не является препятствием для повторного обращения в суд с таким же иском.

Основания для **оставления искового заявления без движения** также установлены в ГПК РФ (ст. 136) и их перечень является исчерпывающим: 1) несоблюдение формы искового заявления; 2) подписание искового заявления неуполномоченным лицом. Последствием оставления искового заявления без движения является необходимость выполнения указаний судьи, перечисленных им в соответствующем определении. В случае их выполнения заявление считается поданным в день первоначального его представления в суд. Если данные указания не выполнены, заявление считается неподанным и возвращается заявителю.

## Глава 19. ПОДГОТОВКА ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

### § 1. Значение стадии подготовки дел к судебному разбирательству и ее задачи

Цель гражданского процесса - 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 <1>.

<1> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" // БВС РФ. 2008. N 9. С. 2 - 8.

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 РСФСР 1923 г. эта стадия процесса называлась предварительной подготовкой дела (ст. 80). С тех пор указанное неточное название укоренилось на практике, а иногда употребляется с добавлением словосочетания "предварительная досудебная подготовка дела".

Статья 80 в ГПК РСФСР 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 РСФСР 1964 г. стадия подготовки дел к судебному разбирательству была определена путем разъяснения закона как обязательная по всем гражданским делам <1>.

-----  
<1> Об обязательности этой стадии говорилось давно в п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 19 марта 1969 г. N 48 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству".

Подготовка дел к судебному разбирательству независимо от объема и сложности совершаемых процессуальных действий в ГПК РФ является обязательной стадией процесса (ч. 2 ст. 147). 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 РФ).

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 РФ).

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 доказательств сторонами и другими лицами, участвующими в деле;
- примирение сторон.

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 РФ) 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, заявляя 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;
- выясняет, 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 либо провести процедуру медиации;
- 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 является гарантией 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.

Интересна 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) <1>.

<1> Пункты 30 - 35 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. N 11 "О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству" // СПС "КонсультантПлюс".

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 стали возможными 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, определения достаточности доказательств, 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. 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.

При рассмотрении споров о детях по требованию родителей (одного из родителей) в предварительном судебном заседании суд с обязательным участием органа опеки и попечительства вправе определить место жительства детей и (или) порядок осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения. По данным вопросам выносится определение при наличии положительного заключения органа опеки и попечительства и с обязательным учетом мнения детей. При наличии обстоятельств, свидетельствующих, что изменение фактического места жительства детей на период до вступления в законную силу соответствующего судебного решения противоречит интересам детей, суд определяет местом жительства детей на период до вступления в законную силу судебного решения об определении их места жительства фактическое место жительства детей (п. 6.1 ст. 152 ГПК РФ).

О проведенном предварительном судебном заседании в стадии подготовки дела всегда составляется протокол по общим правилам его ведения (ст. 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 РФ). 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. 4 ст. 330 ГПК РФ).

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 РФ).

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 места жительства лиц, участвующих в деле, их осведомленности об обстоятельствах дела, возможности подготовиться к судебному разбирательству, а также сложности дела. 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.

При этом необходимо учитывать, что извещение участников судопроизводства допускается в том числе посредством СМС-сообщения в случае их согласия на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату. Факт согласия на получение СМС-извещения подтверждается распиской, в которой наряду с данными об участнике судопроизводства и его согласием на уведомление подобным способом указывается номер мобильного телефона, на который оно направляется (см. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. N 3).

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. N 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 РФ). В повестке также определяются последствия отказа адресата принять судебную повестку.

Свидетели, не достигшие 16-летнего 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 вынесения определения о назначении дела к рассмотрению в судебном заседании.

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованным 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. 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 иное <1>.

<1> 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. Утверждены Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 24 марта 2004 г.

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 исковом 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 РФ).

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. ст. 115 - 117 ГПК РФ).

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.

Если гражданин вызывается в суд по делу о признании его недееспособным или ограниченно дееспособным, то судебная повестка вручается ему только лично.

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.

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.

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 РФ).

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 РФ).

Указанные нормы представляют собой правовые фикции <1>. 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 РФ, которое объективно необходимо.

<1> 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. N 1.

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 РФ 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 неявившиеся 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 РФ).

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 же 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. 8 ст. 222 ГПК РФ). 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.

По общему правилу суд не вправе признать обязательным участие сторон в судебном заседании, если они обратились к суду с просьбой о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копий решения суда. Исключением является право суда при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, действия или решения которых оспариваются (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ), а также в случае, когда участие заявителей и других лиц является обязательным в силу закона (ст. 273 ГПК РФ).

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.

Если вызванный свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, он может быть подвергнут штрафу в размере до 1000 руб. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

### § 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 договоров <1> под правовой помощью понимается выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством договаривающихся сторон, в частности пересылка и вручение документов.

-----  
<1> 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. N 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 РФ. 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 (Болгарией, Польшей, Венгрией, Румынией, Монголией 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 четырех месяцев, во втором - до шести месяцев. В течение указанных сроков суды должны ожидать выполнения своих поручений и, следовательно, 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 от 12 февраля 2001 г. N 10-ФЗ "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 РФ от 24 августа 2004 г. N 1101 "О центральном органе Российской Федерации по Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам". В п. 1 данного Указа установлено, что Министерство юстиции РФ 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 определили в качестве центральных различные органы, чаще всего - министерства юстиции. Финляндия, Швеция и Япония назначили центральным органом министерство иностранных дел <1>. 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).

<1> См.: Марышева Н.И. Присоединение России к Гаагским конвенциям 1965 и 1970 годов по вопросам гражданского процесса // Журнал российского права. 2001. N 6.

Конвенция допускает вручение документов находящимся за границей лицам и непосредственно через свои дипломатические представительства или консульские учреждения <1>. Но каждое государство может (в 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).

<1> Это значительное новшество для российского законодательства и международной практики. Действующие договоры России, в том числе и со странами СНГ, 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).

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 полно и ярко проявляют себя 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

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 (ст. 154 ГПК РФ). 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. 7 ст. 260 ГПК РФ).

Начало течения срока рассмотрения и разрешения гражданских дел, подсудных мировому судье, в соответствии с ч. 1 ст. 154 ГПК РФ определяется днем принятия заявления к производству, а по всем другим делам - днем поступления заявления в суд. При этом в сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел включается срок подготовки дела к судебному разбирательству.

Окончанием срока рассмотрения и разрешения дела является день принятия судом решения по существу либо вынесения определения о прекращении его производством или об оставлении заявления без рассмотрения.

В тех случаях, когда в одном производстве соединяются требования, для одних из которых законом установлен сокращенный срок рассмотрения, а для других - общий (например, об установлении отцовства и взыскании алиментов), дело подлежит рассмотрению и разрешению до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд независимо от того, что по одному из требований установлен сокращенный срок (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. N 3; далее - Постановление от 26 июня 2008 г. N 13)).

"Нахождение гражданского дела в производстве суда сверх установленных 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

судопроизводства" <1>. 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 происходить непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела.

<1> Жилин Г.А. Гражданское дело в суде первой инстанции: Учебное пособие для работников судебной системы. М., 2000. С. 94.

Судебное разбирательство происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле. Об участии в судебном заседании путем использования систем видеоконференцсвязи субъектами гражданских процессуальных отношений см. ст. 155.1 ГПК РФ в ред. Закона от 26 апреля 2013 г. N 66-ФЗ <1>.

<1> Российская газета. 2013. 30 апр. С. 18.

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, в том числе с использованием автоматизированной информационной системы.

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. В заседании мирового суда председательствует мировой судья.

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 РФ).

К лицам, нарушающим установленный порядок в судебном заседании, применяются меры, указанные в ст. 159 ГПК РФ.

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:

- подготовительной части;
- рассмотрения дела по существу;
- судебных прений;
- постановления и оглашения решения.

Каждая часть имеет свою специфическую задачу, свое содержание, место в судебном разбирательстве и предназначена для разрешения только определенного круга вопросов.

Все они, последовательно сменяя одна другую, имеют определенную самостоятельность и вместе с тем тесно связаны друг с другом и образуют единую стадию гражданского процесса.

**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 не явившиеся 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.

Устанавливая личность явившихся в судебное заседание участников процесса (ст. 161 ГПК РФ), надлежит выяснить их фамилию, имя, отчество, дату рождения, место работы и жительства. Суд устанавливает личность гражданина на основании исследования паспорта, служебного удостоверения или иного документа, удостоверяющего личность (п. 4 Постановления от 26 июня 2008 г. N 13).

Если в деле 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 РФ).

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, а также распоряжения председательствующего, определения и решение суда.

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. ст. 16, 18 ГПК РФ).

Вопрос о повторном участии судьи в рассмотрении дела по ГПК РФ 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 РФ). Вместе с тем участие судьи в рассмотрении дела в суде первой инстанции не препятствует ему в разборе того же дела 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 РФ.

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 РФ, 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.

Отказ суда в удовлетворении ходатайства не лишает лицо, участвующее в деле, права обратиться с ним повторно в зависимости от хода судебного разбирательства. Суд вправе по новому ходатайству (в случае изменения обстоятельств при дальнейшем рассмотрении дела) вынести новое определение по существу заявленного ходатайства (п. 11 Постановления от 26 июня 2008 г. N 13).

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. ст. 115 - 117 ГПК РФ), выяснить, вручены копия 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.

Если гражданин, в отношении которого подано заявление о признании его недееспособным, надлежащим образом извещен о времени и месте судебного разбирательства, рассмотрение дела в его отсутствие допускается при условии признания судом причин его неявки неуважительными.

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 вызванные свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явились в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты штрафу в размере до одной тысячи рублей. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу (ст. 168 ГПК РФ).

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 является основной, поскольку именно здесь 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 дела" <1>. Рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей.

-----  
<1> Жилин Г.А. Указ. соч. С. 97.

В докладе судья кратко должен изложить:

- кто, к кому и какие требования заявил, их основания;
- если в деле имеются письменные возражения ответчика, - суть этих возражений;
- 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 или провести процедуру медиации.

Необходимо уточнить, в каком размере и по каким основаниям поддерживается или признается иск, а если стороны намерены окончить дело мировым соглашением, то на каких конкретных условиях (ст. 172 ГПК РФ).

Если стороны выразили желание закончить дело мировым соглашением, то в случае необходимости им может быть предоставлена возможность сформулировать условия мирового соглашения, для чего судом объявляется перерыв в судебном заседании или в зависимости от обстоятельств дела судебное разбирательство откладывается (п. 9 Постановления от 26 июня 2008 г. N 13).

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, 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 РФ 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. Вначале 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. ст. 62 и 64 ГПК РФ), 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 доказательств. Этот вопрос суд решает, предварительно выслушав мнение присутствующих в зале судебного заседания лиц, участвующих в деле.

Исходя из принципа процессуального равноправия сторон и учитывая обязанность истца и ответчика подтвердить доказательствами те обстоятельства, на которые они ссылаются, необходимо в ходе судебного разбирательства исследовать каждое доказательство, представленное сторонами в подтверждение своих требований и возражений, отвечающее требованиям относимости и допустимости (ст. ст. 59, 60 ГПК РФ).

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 РФ).

Имеются специальные правила, регулирующие допрос несовершеннолетнего свидетеля. Согласно ст. 179 ГПК РФ 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 нужно 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 ему должно быть сообщено показание несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задавать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший 16 лет, по окончании его 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 РФ), в порядке обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК РФ) или в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 70, ст. 170 ГПК РФ, оглашаются в судебном заседании.

Путем оглашения исследуются и письменные доказательства. Согласно ст. 181 ГПК РФ письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке, предусмотренном ст. ст. 62, 64, п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ, 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 судебного заседания. После этого вещественные доказательства предъявляются лицам, участвующим в деле, и их представителям, а в необходимых случаях - экспертам, специалистам 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.

Вещественные и письменные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

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, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных и вещественных доказательств, а также письменные заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме.

Действующий Кодекс допускает воспроизведение в судебном заседании звукозаписи или видеозаписи (ст. 185 ГПК РФ).

При воспроизведении звукозаписи или видеозаписи, содержащих сведения личного характера, а также при их исследовании применяются предусмотренные ст. 182 ГПК РФ 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.

В целях выяснения содержащихся в звукозаписях и видеозаписях сведений судом может быть привлечен специалист, назначена экспертиза.

В случае заявления о том, что имеющееся в деле доказательство является подложным, 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, восполнить 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. 1 ст. 57, п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ).

Если по делу проводилась экспертиза, то после воспроизведения звукозаписи или видеозаписи 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 РФ 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). Необходимость 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. <1>.

<1> Подробно об участии специалиста в гражданском процессе см.: Сахнова Т.В. Судебная экспертиза. М., 1999. С. 47 - 64.

Задача специалиста в судебном заседании состоит в оказании содействия суду и лицам, участвующим в деле, в исследовании доказательств. Если из консультации специалиста следует, что имеются обстоятельства, требующие дополнительного исследования или оценки, суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства либо ходатайствовать о назначении экспертизы (п. 16 Постановления от 26 июня 2008 г. N 13).

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 форме, 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.

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 РФ.

Прокурор, вступивший в процесс в соответствии с ч. 3 ст. 45 ГПК РФ, дает заключение по существу дела в целом. В заключение 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 заключение 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 - не установленными, 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 выяснялись, 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.** Это 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 РФ). 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 не установленными;

- 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 РФ). Если по делу были объявлены только вводная и резолютивная части решения, 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 РФ).

#### § 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.

Поскольку протокол судебного заседания является одним из основных процессуальных документов, он должен быть изложен полно, четко с точки зрения его прочтения, в той последовательности, в которой проводится судебное разбирательство.

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;

- привлечение к участию в деле других лиц;

- предъявление встречного иска и т.п.

Суд может отложить разбирательство дела на срок, не превышающий 60 дней, по ходатайству обеих сторон в случае принятия ими решения о проведении процедуры медиации.

Согласно п. 10 Постановления от 26 июня 2008 г. N 13, исходя из того что встречный иск может быть принят судом лишь с соблюдением общих правил предъявления иска, кроме правил о подсудности (ст. 137, ч. 2 ст. 31 ГПК РФ), в случае, когда он заявлен в процессе рассмотрения дела, следует обсудить вопрос об отложении судебного разбирательства и предоставлении лицам, участвующим в деле, времени для соответствующей подготовки.

Откладывая разбирательство дела (ст. 169 ГПК РФ), суд должен указать в определении мотивы отложения и назначить дату нового судебного заседания с учетом действий, которые должны быть произведены в период отложения. При этом на основании ч. 4 ст. 1 (аналогия закона) и ч. 3 ст. 39 ГПК РФ, регулирующей сходные отношения, установленные ст. 154 ГПК РФ, срок рассмотрения и разрешения гражданского дела следует исчислять со дня принятия судом встречного иска.

Определение об отказе в принятии встречного иска по мотивам отсутствия условий, предусмотренных ст. 138 ГПК РФ, обжалованию в суд апелляционной или кассационной инстанции не подлежит, поскольку не препятствует реализации права на обращение за судебной защитой путем предъявления самостоятельного иска и возбуждения по нему другого производства (ст. ст. 331, 371 ГПК РФ).

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 РФ 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 РФ 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 дополнительные вопросы (ст. 169 ГПК РФ).

## § 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 всегда определить день нового судебного разбирательства. Следовательно, отложение рассмотрения дела не препятствует его движению <1>;

-----  
<1> Именно поэтому определение суда об отложении разбирательства дела не подлежит

обжалованию в апелляционном порядке, тогда как определение о приостановлении производства по делу может быть обжаловано участвующими в деле лицами в апелляционном порядке.

- 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. ст. 215 и 216 ГПК РФ. 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 <1>;

<1> Постановлением от 1 марта 2012 г. N 5-П Конституционный Суд РФ "По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 215 и абзаца второго статьи 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан Д.В. Барабаша и А.В. Исхакова" признал абз. 2 ст. 215 и абз. 2 ст. 217 ГПК РФ - в той мере, в какой они, закрепляя обязательность приостановления судом производства по делу во всех случаях реорганизации юридического лица, являющегося стороной в деле, не предполагают установления судом необходимости в таком приостановлении и возможности продолжить производство с учетом оценки всех обстоятельств конкретного дела, - не соответствующими Конституции РФ, ее ст. 19 (ч. 1) и ст. 46 (ч. 1).

2) признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;

3) участия 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 производстве;

5) обращения суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

В случае смерти стороны или реорганизации 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 РФ ведет к приостановлению производства по делу до прекращения участия стороны в боевых действиях, выполнении задач в условиях чрезвычайного и военного положения, а также в условиях военных конфликтов или пребывания стороны в составе Вооруженных Сил.

В случае, предусмотренном п. 4 ст. 215 ГПК РФ, производство по делу приостанавливается до вступления в законную силу решения, приговора, определения, постановления суда или вынесения постановления по делу, рассматриваемому в административном производстве.

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) в случае направления судом судебного поручения в порядке ст. 62 ГПК РФ.

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 основаниям, 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. Поэтому 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. 152 ГПК РФ).

Прекращение производства по делу может иметь место только по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК РФ.

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 РФ. 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 РФ 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 (п. 2 ст. 134 ГПК РФ). Если же такое заявление было ошибочно принято судом, то производство по делу должно быть прекращено (ст. 220 ГПК РФ). 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 (подп. 1, 2, 5 ст. 220 ГПК РФ). Вторую группу составляют распорядительные действия сторон в уже начатом процессе (подп. 3, 4 ст. 220 ГПК РФ). 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 представление прокурора.

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 РФ).

**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 РФ. 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, за исключением заявления этого лица о признании его дееспособным, ходатайства о восстановлении пропущенных процессуальных сроков по делу о признании этого лица недееспособным;

- 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 РФ).

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 (подп. 6, 7 ст. 222 ГПК РФ). 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 РФ, 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 РФ обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела. Определения, вынесенные в соответствии с абз. 7 и 8 ст. 222 ГПК РФ, не могут быть обжалованы в суд кассационной (апелляционной) инстанции.

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. 223 ГПК РФ суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в подп. 6 и 7 ст. 222 ГПК РФ, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду. Возможность обращения в суд первой инстанции с ходатайством об отмене определения об оставлении заявления без рассмотрения каким-либо процессуальным сроком не ограничена (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13). 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 РФ).

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, 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, суд своим решением защищает нарушенное право истца одним из способов, указанных в законе. Если нарушение права, принадлежащего истцу, не подтвердится, 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. Судебное решение всегда выступает как акт защиты индивидуальных прав и охраняемых законом интересов спорящих сторон.

Властный и обязательный характер судебного решения - основная его черта, но не она в конечном итоге определяет сущность этого акта. Главное 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 за 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, 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. ст. 168 - 172 ГК РФ).

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 РФ), 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 ими при отмене решения суда первой инстанции выносится новое решение.

Кроме решений, суды 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 РФ 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 РФ) 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 следуют наименование суда, вынесшего решение, его состав (фамилии и инициалы судей), данные о секретаре, прокуроре, если он участвовал в процессе, о представителях сторон (адвокатах). Указываются 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 РФ, а также содержание решения Конституционного Суда РФ, 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 РФ 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 РФ 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 большое 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 РФ) 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. ст. 211, 212 ГПК РФ). Различаются два вида немедленного исполнения решения:

- решения, требующие обязательного немедленного исполнения (эти случаи перечислены в ст. 211 ГПК РФ 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 РФ).

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 РФ). 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 РФ).

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 РФ 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 РФ 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 РФ 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 РФ. 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 РФ).

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 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 ФКЗ "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. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" и от 10 октября 2003 г. N 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. 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 закон, подлежащий 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 определит 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 обстоятельств, 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 большое значение: определенность, безусловность и 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 выполненным 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 РФ).

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 РФ). 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. 242 ГПК РФ, а также пересмотром 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 том случае, если будет восстановлен срок принудительного исполнения решения, 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 РФ. 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 10 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 РФ).

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) <1>.

-----  
<1> Пункт 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 // СПС "КонсультантПлюс".

## § 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 правомочных на то лиц. В связи с этим весьма важно определить тот момент, с которым связывается вступление решения в законную силу.

Согласно ст. 209 ГПК РФ 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 кассационные 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 РФ). 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 РФ. 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 РФ, 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 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 РФ 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.

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 РФ).

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 РФ 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, которые приобретает 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 РФ 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: сторонами, третьими лицами, как заявившими, так и не заявившими 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 вышестоящий суд или не подано. При отсутствии такого заявления действуют правила ст. 244 ГПК РФ. 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 РФ; 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 перерешить дела по существу, отменить или существенно изменить 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 РФ).

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 одной тысячи рублей. 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 (резольтивная 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. ст. 224 и 225 ГПК РФ).

## **Глава 23. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

### **§ 1. Понятие приказного производства и судебного приказа**

Одним из видов гражданского производства, предусмотренного в ГПК РФ, является приказное производство. ГПК РФ сохранил и усовершенствовал с учетом накопленной практики механизм упрощенного взыскания денежных сумм или истребования движимого имущества, регулированию которого в рамках производства в суде первой инстанции отведен специальный подраздел "Приказное производство", включающий гл. 11 "Судебный приказ".

Сходные по своему назначению юридические процедуры были известны римскому праву и дореволюционному российскому процессу. Они в тех или иных формах существуют в зарубежных странах <1>. ГПК РСФСР 1923 г. включал гл. 24 "О выдаче судебных приказов" (ст. ст. 210 - 219), подробно регламентировавшую этот порядок. Однако затем так называемые бесспорные дела отошли к компетенции нотариата и взыскания по долгам осуществлялись с помощью исполнительных надписей нотариусов.

-----  
<1> См., например: Крымский Д.И. Упрощение гражданского судопроизводства: российский и зарубежный опыт. М., 2008; Он же. Упрощенные производства в гражданском процессе зарубежных стран: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011.

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 производства <1>.

<1> Об истории приказного производства см.: Черемин М.А. Приказное производство в российском гражданском процессе. М., 2001. С. 24 - 55; Загайнова С.К. Судебные акты в механизме реализации судебной власти в гражданском и арбитражном процессе. М., 2007. С. 214 - 215.

Через десять лет, в 1995 г., в ГПК РСФСР 1964 г. была включена новая гл. 11.1 "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. Приказное производство позволило разумно упростить процесс и значительно ускорить защиту нарушенных прав, т.е. повысить эффективность правосудия и облегчить доступ к нему <1>.

<1> См.: Жуйков В.М. Судебная реформа: проблемы доступа к правосудию. М., 2006. С. 60.

Измененными в 2000 г. ст. ст. 113 и 114 ГПК РСФСР производство по выдаче судебных приказов было отнесено к компетенции мировых судей. Дополнительно предусматривалось, что в тех субъектах РФ, где вакансии мировых судей еще не заполнены, указанные дела рассматривают судьи районных судов единолично. Такого дополнения нет в ст. ст. 23 и 24 ГПК РФ 2002 г., поскольку в этой норме в настоящее время нет необходимости.

Статистические данные свидетельствуют, что правовая регламентация приказного производства себя оправдала. Число судебных приказов, вынесенных мировыми судьями в 2011 г., составило 6 млн. 163 тыс., или 71,2% от общего числа дел, рассмотренных с вынесением решения <1>. О возросшей активности использования приказного производства свидетельствует и практика Конституционного Суда РФ, в актах которого участились случаи упоминания приказного производства <2>.

<1> Обзор судебной статистики о деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей в 2011 г. URL: <http://www.cdep.ru>.

<2> См., например: Определения Конституционного Суда РФ от 25 января 2007 г. N 70-О-О; от 24 января 2008 г. N 8-О-О; от 20 ноября 2008 г. N 1035-О-О; от 17 ноября 2011 г. N 1576-О-О.

В науке гражданского процессуального права существуют различные точки зрения по вопросу о сущности приказного производства. Одни ученые такую разновидность процесса, как приказное производство, обозначают довольно сходно: "судебное производство по выдаче судебного приказа" <1>, "упрощенная правовая процедура производства по выдаче судебного приказа" <2>, другие рассматривают "не как вид гражданского судопроизводства, а в качестве допроцессуальной, но в то же время альтернативной процедуры, осуществляемой судьей в целях ускорения защиты права кредитора и установления спорности или беспорности требования" <3>, или "как особую судебную процедуру по обеспечению бесспорных материально-правовых интересов субъекта материального правоотношения" <4>. Имеются различные взгляды и на сущность судебного приказа <5>.

<1> Научно-практический комментарий к ГПК РСФСР / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 2001. С. 194.

<2> См., например: Аргунов В.Н. Судебный приказ и исполнительная надпись // Российская юстиция. 1996. N 7. С. 31; Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданский процесс. М., 2001. С. 165; Царегородцева Е.А. Способы оптимизации гражданского судопроизводства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. С. 19; и др.

<3> Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 298 (автор главы - Н.А. Громошина).

<4> Сахнова Т.В., Шишмарева Т.П. О судебных процедурах в цивилистическом процессе, или К вопросу о дифференциации процессуальной формы // Теоретические и практические проблемы гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства: Сб. науч. статей. Краснодар-СПб., 2005. С. 53.

<5> См., например: Загайнова С.К. Указ. соч. С. 217; Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 298; Громошина Н.А. Упрощение процесса: все ли сделано правильно? // Lex Russica. Научные труды МГЮА. 2004. N 1. С. 185; Судебная власть / Под ред. И.Л. Петрухина. М., 2003. С. 651.

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 суда. Это правоприменительный акт органа государственной власти, предписывающий заинтересованным лицам совершить определенные действия, а всем другим субъектам - считаться с таким предписанием. По содержанию приказ несколько отличается от судебного решения <1>.

<1> См.: Кудрявцева Е.В., Прокудина Л.А. Как написать судебное решение М., 2012. С. 14 - 19.

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 восемь требований, по которым может быть выдан судебный приказ. Эти требования возникают из гражданских, семейных, трудовых, налоговых 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, т.е. предпочтение осуществить защиту не обращением к приказному производству, а в нормальном процессе путем подачи обычного искового заявления. К числу вероятных мотивов следует 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 бесспорность 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 (абз. 2 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. ст. 35, 53 и след. Основ законодательства о нотариате.

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 бы нотариуса, что он управомочен был эту сделку удостоверить.

В абз. 3 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 контракты. При применении норм абз. 3 ст. 122 ГПК РФ от судьи следует ожидать повышенной осторожности.

Хорошим критерием могла служить концепция, реализованная при составлении перечня документов, по которым взыскание задолженности производилось в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи органов, совершающих нотариальные действия. Этот перечень содержался в Постановлении Совета Министров РСФСР от 11 марта 1976 г.; в настоящее время данное Постановление утратило силу, но может служить примерным ориентиром для мировых судей. Конечно, Перечень 1976 г. не охватывал всех разновидностей письменных сделок, но он состоял 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). Таким образом, 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 при 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 приказа <1>. Окончательный вывод может зависеть от очень конкретных обстоятельств: места нахождения правоприменительного органа, сопоставления нотариальных и судебных расходов. Но, во всяком случае, преимуществами судебного приказа будут наличие в нем элементов преюдициальной силы <2> и вероятная возможность его исполнения за границей.

-----  
<1> Следует отметить, что некоторые авторы не согласны с высказанной точкой зрения и полагают, что совершение исполнительной надписи по требованиям, основанным на нотариально удостоверенных сделках, в настоящее время не входит в компетенцию нотариуса. См.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.И. Нечаева. М., 2008. С. 317 (автор главы - А.М. Гребенцов).

<2> Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам / Под ред. В.М. Жуйкова. М., 2008. С. 778, 789.

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 от 11 марта 1997 г. "О переводном и простом векселе" и ГК РФ.

Согласно ст. 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 опротестованному векселю. Опротестованный и неопротестованный вексель имеет для векселедателя одинаковую обязательную силу, но предъявить взыскание в порядке ст. 122 ГПК РФ можно только по опротестованному векселю. Существенное значение имеют сроки обращения к нотариусам, соблюдение которых обязательно проверяет суд при выдаче судебного приказа.

Определенные разъяснения содержатся в совместных Постановлениях 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" и от 4 декабря 2000 г. "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей". В соответствии со ст. 5 ФЗ "О переводном и простом векселе" 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 РФ. 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.

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 установлении обстоятельств суд может столкнуться с необходимостью привлечения дополнительных материалов, что создает невозможность вынесения судебного приказа, на что и указал Верховный Суд РФ <1>.

<1> См., например: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и взыскании алиментов" // БВС РФ. 1997. N 1. С. 6 - 7.

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. Под недоимкой понимается сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок (п. 2 ст. 11 НК РФ). Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства или муниципальных образований (п. 1 ст. 8 НК РФ). Сборы представляют собой обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий) (п. 2 ст. 8 НК РФ) (например, за лицензию на право занятия определенным видом деятельности). Обязательные платежи - это денежные суммы, приравненные к налогам и сборам, но взыскиваемые, как правило, в государственные внебюджетные фонды, выплаты из которых производятся определенному кругу лиц и в особых случаях, предусмотренных различными нормативно-правовыми актами (например, при страховании гражданской ответственности частнопрактикующих нотариусов).

Порядок взыскания недоимок определяет Налоговый кодекс РФ, при неуплате недоимки в установленный срок налоговый орган вправе обратиться в суд с заявлением о вынесении судебного приказа. 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. <1>.

<1> Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР / Под ред. М.К. Треушникова. С. 201.

Возможность взыскания задолженности по начисленным, но не выплаченным работнику заработной плате, суммам оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) иным суммам в порядке приказного производства предусмотрена в абз. 7 ст. 122 ГПК РФ. Под начисленной заработной платой понимаются также оплата отпуска, выплаты при увольнении и другие выплаты за труд, причитающиеся работнику.

В 2012 г. был добавлен абз. 9 в ст. 122 ГПК РФ, в соответствии с которым судебный приказ может быть вынесен также по требованию о взыскании начисленной, но не выплаченной денежной



компенсации за нарушение работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат, причитающихся работнику.

В ст. 236 ТК РФ предусмотрено, что при нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ от не выплаченных в срок сумм за каждый день задержки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты по день фактического расчета включительно. Размер выплачиваемой работнику денежной компенсации может быть повышен коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым договором.

Безусловно, приказное производство 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 (абз. 8 ст. 122) предусмотрел также возможность вынесения судебного приказа по требованию о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда. С таким заявлением может обратиться территориальный орган федерального органа исполнительной власти по обеспечению установленного порядка деятельности судов и исполнению судебных актов и актов других органов, который и понес расходы из-за произведенных действий.

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ, не подлежит расширительному толкованию.

### § 3. Порядок приказного производства

Приказное производство состоит из этапов возбуждения производства (подачи заявления), вынесения судебного приказа, извещения должника о вынесении судебного приказа, отмены приказа, выдачи судебного приказа взыскателю для исполнения <1>.

<1> 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; выдачу судебного приказа взыскателю либо отмену судебного приказа. См.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 299; И.В. Решетникова пишет о четырех стадиях процедуры выдачи судебного приказа: возбуждении приказного производства; выдаче судебного приказа или отказе в выдаче; об отмене судебного приказа; исполнении судебного приказа. См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. С. 392. Г.Л. Осокина указывает: а) на вынесение судебного приказа; б) извещение должника о вынесении судебного приказа; в) отмену судебного приказа; г) выдачу судебного приказа. Первые два этапа носят обязательный характер, вторые два - альтернативный, взаимоисключающий характер. См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Особенная часть. М., 2007. С. 351.

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. 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, 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 НК 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 заявления о вынесении судебного приказа засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины (подп. 13 п. 1 ст. 333.20 НК РФ). В других случаях лицо может поставить вопрос о возврате уплаченной государственной пошлины (ст. 333.40 НК 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. ст. 134 и 135 ГПК РФ, и специальные - только к отказу в принятии заявления о вынесении судебного приказа. К последнему виду оснований относятся: заявлено 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 <1> как исключающее возможность дальнейшего движения дела.

-----  
<1> Пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции" // БВС РФ. 2012. N 9.

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 должны быть указаны: 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, определяются 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. 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 вводную, краткую мотивировочную и резолютивную части, а описательная часть отсутствует, хотя некоторые авторы с этим не согласны.

Вынесенный судебный приказ должен стать известным должнику, поэтому его копия высылается должнику, который в течение 10 дней со дня ее получения имеет право представить возражения относительно исполнения судебного приказа. В том случае, если по уважительным причинам должник пропустил срок подачи возражений относительно исполнения судебного приказа и его отмены, такой срок может быть восстановлен судом по ходатайству заинтересованного лица на основании ст. 112 ГПК РФ. При этом ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока заявляется одновременно с возражениями относительно судебного приказа, в отношении которого пропущен срок, в суд, вынесший такой приказ. К ходатайству о восстановлении пропущенного процессуального срока прилагаются документы в обоснование уважительности причин просрочки.

При непоступлении в предусмотренный срок от должника возражений судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления к исполнению либо направляет его судебному приставу-исполнителю по просьбе взыскателя (ст. 130 ГПК РФ).

Отменить судебный приказ может только 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 им требование 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 вправе никаких серьезных оснований не выдвигать, а просто в письменной форме выразить несогласие с исполнением судебного приказа. 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 2011 г. было отменено судьями 6,8% судебных приказов от общего числа вынесенных судебных приказов, что еще раз подтверждает правильность и необходимость приказного производства.

Вынесенный судебный приказ не подлежит обжалованию в апелляционном порядке, но может быть обжалован в кассационном порядке.

## Глава 24. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО И ЗАОЧНОЕ РЕШЕНИЕ

### § 1. Понятие и значение заочного производства

Институт заочного производства известен многим правовым системам мира. По мнению английских ученых, заочные решения в пользу истца являются важным средством ускорения судебного процесса <1>. О широком распространении заочных решений в судах графств и в Высоком суде Англии свидетельствуют статистические данные. Российские ученые исследовали социально-экономические и юридические причины широкого распространения указанного явления в зарубежных странах: 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.

<1> См., например: Эндрюс Н. Система гражданского процесса Англии: судебное разбирательство, медиация и арбитраж / Под ред. Р.М. Ходыкина. М., 2012. С. 107.

В России Устав гражданского судопроизводства 1864 г. содержал положения о завершении рассмотрения дел заочными решениями в судах общих (ст. ст. 718 - 735) и мировых (ст. ст. 145 - 155).

В Российской Федерации аналогичная судебная процедура в принципе восстановлена в 1995 г. путем включения в ГПК РСФСР гл. 16.1 "Заочное решение", и с октября 1995 г. суды получили полномочие принимать решения после так называемого заочного рассмотрения дел.

Во время обсуждения проектов ГПК РФ на научных конференциях, в рабочей группе проводились дискуссии по вопросу целесообразности сохранения заочного производства в ГПК РФ. Высказывались мнения, что заочное производство и решение противоречат принципу законности, а также известному с римского права тезису "нельзя судить и выносить решение, не заслушав другую сторону" <1>. Однако этот институт сохранился, и в ГПК РФ 2002 г. есть глава 22 "Заочное производство", название которой с учетом содержания норм данной главы более точное, чем название гл. 16.1 ГПК РСФСР.

<1> См.: Треушников М.К. Гражданский процесс: теория и практика М., 2008. С. 340.

Восстановление заочного производства и заочного решения в российском процессе было 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. По данным статистики, в 2011 г. районными судами вынесено 340 тыс. заочных решений, их доля в общем числе дел, рассмотренных с вынесением решения, составила 12,4% <1>.

<1> Обзор судебной статистики о деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей в 2011 году. URL: [www.cdep.ru](http://www.cdep.ru).

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 РФ не предусмотрено.

В литературе предложены различные определения конструкции заочного производства. Так, по мнению И.В. Уткиной <1>, наиболее полное определение заочного производства дает в своей работе И.И. Черных, считающая, что заочное производство - это допускаемый с согласия истца порядок

рассмотрения и разрешения судом гражданского спора по существу, основанный на исследовании устных объяснений истца и других предусмотренных законом средств доказывания и осуществляемый без участия в нем извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие ответчика, которому принадлежит право требовать отмены решения в упрощенном порядке <2>. Развернутое определение заочного производства предлагает Г.Л. Осокина <3>. Другой пример: "...заочное производство - это установленный законом порядок проведения судебного заседания и вынесение решения по иску в отсутствие ответчика" <4>.

<1> См.: Уткина И.В. Заочное решение в гражданском процессе. М., 2003. С. 67.

<2> Черных И.И. Заочное производство в гражданском процессе. М., 2000. С. 58.

<3> См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Особенная часть. М., 2007. С. 318.

<4> Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс: Курс лекций. Саратов, 1998. С. 233 - 234.

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

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 <1> 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.

-----  
<1> По мнению Г.Л. Осокиной, суд вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства (при наличии иных элементов юридического состава) только в том случае, если неявившийся в судебное заседание ответчик не сообщил суду об уважительных причинах неявки. Если ответчик (соответчики), извещенный о времени и месте судебного разбирательства, не явился по причинам, признанным судом неуважительными, дело может рассматриваться только в порядке обычного производства с вынесением решения, которое не будет иметь для ответчика (соответчиков) статуса заочного. См.: Осокина Г.Л. Указ. соч. С. 310 - 311.

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, которое известно 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. 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. Однако по вопросу состязательности заочного производства имеет место широкий спектр мнений: от полного отрицания состязательных начал в заочном производстве до признания их действия в полном объеме <1>.

-----  
<1> Подробнее см.: Осокина Г.Л. Указ. соч. С. 320.

Истец вправе заявлять различные ходатайства, в том числе впервые ссылаться 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 необходимо поставить вопрос о том, не следует ли отложить разбирательство дела и информировать ответчика о неизвестных ему действиях истца. Затем рассмотрение спора может быть продолжено по общим правилам ГПК РФ. Не исключено, что новое судебное заседание будет обычным, например при явке ответчика или 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, которые 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). На основании исследованных материалов суд 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 апелляционной жалобы. 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 обжалования <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2005. N 3. С. 4.

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 апелляционное производство, установлен месячный срок для направления апелляционной жалобы в суд, рассмотревший дело по первой инстанции. Этот месячный срок начинает исчисляться с момента окончания семидневного срока, предоставленного для отмены решения вынесшим его судом. Поскольку специальных запретов не установлено, оба упомянутых срока, если они пропущены по уважительным 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 с заявлением об отмене заочного решения, либо инициировать апелляционное производство. Если вначале подано заявление об отмене заочного решения в суд первой инстанции и суд вынесет определение об отказе в пересмотре данного решения, ответчик вправе подать апелляционную жалобу в соответствии с ч. 2 ст. 237 ГПК РФ. Другой вариант - ответчик будет подавать только апелляционную жалобу по истечении срока на обращение в суд первой инстанции с заявлением об отмене вынесенного заочного решения <1>.

-----  
<1> Подробнее о возможности ответчика обжаловать вынесенное заочное решение в апелляционном порядке см.: Борисова Е.А. Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам. М., 2013. С. 163 - 166.

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 только возможность подачи апелляционной жалобы.

Статистические данные свидетельствуют, что в 2011 г. из 340 тыс. заочных решений, вынесенных районными судами, отменено судьями лишь 17,4 тыс., или 5,1% решений (в 2010 г. - 4,6%) <1>.

<1> Обзор судебной статистики о деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей в 2011 году. URL: <http://www.cdep.ru>.

### § 5. Содержание заявления об отмене 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 требуют 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. 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

Полномочия суда, рассматривающего заявление об отмене 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 об отмене заочного решения, вправе своим определением:

- 1) отказать в удовлетворении заявления;
- 2) отменить заочное решение и возобновить рассмотрение дела по существу в том же или 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 РФ. 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 обжалование, если оно не было обжаловано. Этот срок по общему правилу - один месяц.

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 апелляционной жалобы 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 ФЗ "О судебной системе Российской Федерации" (ст. 4). Позднее, 11 ноября 1998 г., Государственной Думой был принят ФЗ "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 и гражданских правоотношений. Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях к ведению мирового судьи отнесены некоторые дела об административных правонарушениях.

Родовая подсудность гражданских дел мировым судьям 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.

Следует отметить, что круг гражданских дел, отнесенных к компетенции мировых судей, в 2008 г. подвергся значительной корректировке в связи с принятием Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 147-ФЗ "О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О мировых судьях в Российской Федерации" и статью 23 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2008. N 30 (ч. 1). Ст. 3603.

Прежде всего это коснулось дел, возникающих из трудовых правоотношений. Разрешение трудовых споров, ранее относящихся к юрисдикции мировых судей, полностью перешло в подсудность районных судов.

В настоящее время можно выделить три основных блока исковых дел, которые отнесены к ведению мировых судей (ст. 23 ГПК РФ) <1>:

-----  
<1> Мировым судьям передана также функция выдачи судебных приказов. Подробнее о приказном производстве см. гл. 23 настоящего учебника.

- дела, вытекающие из семейных правоотношений;
- дела по имущественным спорам;
- дела о пользовании имуществом.

По общему правилу все исковые дела, включенные в эти блоки, относятся к подсудности мировых судей, за исключением тех дел, которые особо указаны в законе как относящиеся к подсудности районных судов.

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, 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. Однако и эти споры можно отнести к подсудности мирового судьи при условии, если цена иска не будет превышать 50 тыс. руб. Такой же критерий относительно размера исковых требований (не свыше 100 тыс. руб.) установлен и для определения подсудности мировому судье дел о разделе между супругами совместно нажитого имущества.

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 СК 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?

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).

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 (при цене иска в пределах 50 тыс. руб.), вытекающего из брачного договора, о признании этого договора полностью или частично недействительным, поскольку такие требования также связаны между собой.

По-иному 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 50 тыс. руб., то дело подлежит передаче на рассмотрение районным судом, 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.

В то же время ряд дел, возникающих из семейно-правовых отношений, исключен законом из подсудности мирового судьи. Это споры об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении). К числу таких споров следует отнести и споры между родителями об определении порядка общения с их детьми, о восстановлении в родительских правах, об отмене усыновления (удочерения), поскольку по этим делам затрагиваются права и законные интересы несовершеннолетних, следовательно, эти дела подпадают под понятие "споры о детях", исключенные из подсудности мировых судей согласно п. 4 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ <1>.

<1> Обзор судебной практики на I квартал 2003 г. // БВС РФ. 1993. N 12.

Споры о детях могут возникнуть не только между родителями. Примерный перечень таких споров приведен в п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" (в ред. от 6 февраля 2007 г.). Согласно разъяснению этого пункта к спорам, связанным с воспитанием детей, относятся:

споры о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ); об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка (п. 2 ст. 66 СК РФ); об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников (п. 3 ст. 67 СК РФ); о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения (п. 1 ст. 68 СК РФ); о возврате опекунам (попечителям) подопечного от любых лиц, удерживающих у себя ребенка без законных оснований (п. 2 ст. 150 СК РФ); о возврате приемному родителю ребенка, удерживаемого другими лицами не на основании закона или судебного решения (п. 3 ст. 153 СК РФ); о лишении родительских прав (п. 1 ст. 70 СК РФ); о восстановлении в родительских правах (п. 2 ст. 72 СК РФ); об ограничении родительских прав (п. 1 ст. 73 СК РФ); об отмене ограничения родительских прав (ст. 76 СК РФ) и др.

Все перечисленные споры (независимо от того, указаны ли они специально в п. 4 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ как исключение) относятся к родовой подсудности районного суда.

Помимо дел, возникающих из семейных правоотношений, к компетенции мирового судьи относятся также гражданские дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.

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 "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.

Некоторые споры имущественного характера также не относятся к подсудности мировых судей в силу специального указания на это в законе (п. 5 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ). К таким делам относятся: споры о наследовании имущества; дела, возникающие из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности.

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), если при этом отсутствуют элементы наследственных отношений;

- дела о признании сделок недействительными и о последствиях недействительности сделок;

- 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 значение (которые при отсутствии спора о праве разрешаются в порядке особого производства в районном суде), 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 при соблюдении заявителем требования относительно ограничения цены иска. В то же время некоторые требования имущественного характера не подлежат оценке. Поскольку ст. 23 ГПК РФ ограничивает полномочия мирового судьи по делам имущественного содержания определенными ценовыми критериями, то при отсутствии возможности выделить эти критерии в заявленном имущественном требовании, которое не подлежит оценке, дела по таким требованиям не относятся к компетенции мирового судьи.

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 могут 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 100 тыс. руб. Возможно со стороны истца и изменение предмета иска. Так, первоначально ставя вопрос об определении порядка пользования общим имуществом, истец в дальнейшем оформляет свои требования в виде иска о разделе имущества в натуре с закреплением за ним той части имущества, которую он ранее просил передать ему в пользование и стоимость которого превышает 100 тыс. руб.

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 50 тыс. руб.

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 цене истребуемого имущества, самостоятельно определяет цену иска (ч. 2 ст. 91 ГПК РФ).

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 дело 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 или принесено прокурором представление 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, 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. 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 ФЗ "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 судебном 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 ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" (в ред. ФЗ от 30 ноября 2004 г. N 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.

В настоящее время председатель районного суда имеет право перераспределять дела мировых судей с учетом их нагрузки и передавать дела мирового судьи одного участка другому мировому судье этого же судебного района <1>.

<1> Пункт 6 ст. 4 ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" в ред. ФЗ от 19 февраля 2003 г. // СПС "КонсультантПлюс".

## § 2. Особенности процессуального порядка рассмотрения и разрешения гражданских дел мировым судьей

Процедуры рассмотрения и разрешения гражданского дела мировым судьей по существу ничем не отличаются от производства по первой инстанции гражданских дел в любом суде общей юрисдикции Российской Федерации. Если говорить о некоторой специфике, то она проявляется прежде всего в том, что мировой судья осуществляет правосудие только в режиме искового производства (речь не идет о приказном производстве).

Следует отметить и такую особенность, как сроки рассмотрения дела мировым судьей. Если гражданские дела рассматриваются и разрешаются любым судом первой инстанции до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, то мировой судья должен рассмотреть и разрешить гражданское дело до истечения месяца со дня принятия заявления. Это относится и к делам о взыскании алиментов (ст. 154 ГПК РФ).

Поскольку для мирового судьи начало течения срока рассмотрения и разрешения дела связано с моментом принятия искового заявления, то мировой судья обязан четко обозначить начало этого срока путем вынесения определения о принятии искового заявления. Согласно ст. 133 ГПК РФ мировой судья в течение пяти дней со дня поступления на его судебный участок искового заявления обязан рассмотреть вопрос о его принятии к своему производству. На основании определения мирового судьи о принятии заявления к производству возбуждается гражданское дело для рассмотрения по первой инстанции.

До вынесения определения о принятии искового заявления к своему производству мировой судья по основаниям, указанным в законе, отказывает в принятии искового заявления (ст. 134 ГПК РФ),

возвращает исковое заявление (ст. 135 ГПК РФ), оставляет исковое заявление без движения (ст. 136 ГПК РФ).

Подготовка дела к судебному разбирательству у мирового судьи по целям, задачам и содержанию конкретных процессуальных действий этой стадии гражданского процесса аналогична тому, что происходит в процессуальном плане в судах первой инстанции иных звеньев судов общей юрисдикции. В любом случае, приступая к подготовке дела для судебного разбирательства, 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.

В то же время мировой судья обладает большей возможностью для достижения такой задачи подготовки дела к судебному разбирательству, как примирение сторон. Дело в том, что компетенция мирового судьи связана с разрешением судебных конфликтов, которые возникли относительно правоотношений, допускающих взаимность уступок в рамках прав и обязанностей сторон. Например, в отношениях по имуществу, являющемуся общей (совместной, долевой) собственностью: его раздел, выдел доли, определение порядка пользования; по обязанностям и правам, вытекающим из условий сделки, в алиментных правоотношениях, особенно когда размер алиментов устанавливается в твердой денежной сумме, и т.п.

Следует отметить, что значительный потенциал мирного урегулирования спора содержится в семейном законодательстве, предусматривающем нормы индивидуального ситуационного регулирования, что позволяет суду принимать решения с учетом конкретных жизненных обстоятельств. Представление об этих жизненных обстоятельствах рассматриваемого дела, об их влиянии на конечный результат разрешения спора способствует реальной оценке сторонами своих возможностей в положительном для них решении суда. Отсутствие такой уверенности является благоприятной почвой для отыскания альтернативного варианта разрешения конфликта, в частности, путем заключения мирового соглашения. Мировой судья может воспользоваться такой ситуацией и, не касаясь вопроса о том, какое решение может быть вынесено иначе, попытаться настроить стороны на мирный исход судебного разбирательства.

Определение об утверждении мирового соглашения, заключенного до стадии судебного разбирательства, чаще всего выносится в предварительном судебном заседании.

В предварительном судебном заседании в соответствии с положениями ст. 152 ГПК РФ могут быть разрешены вопросы о пропуске сроков обращения к мировому судье за разрешением спора. При возражении ответчика против иска в связи с пропуском истцом срока исковой давности и при отсутствии данных, указывающих на уважительность причины пропуска срока, мировой судья уже в предварительном судебном заседании вправе вынести решение 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. К специфике деятельности мирового судьи в этой стадии процесса можно отнести то, что во всех случаях он рассматривает дело единолично (ч. 3 ст. 3 ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации"). При этом мировой судья, председательствуя в судебном заседании, действует от своего имени - от имени мирового судьи определенного судебного участка.

Можно указать еще на одну особенность судебного заседания мирового судьи. Как и любому судье, рассматривающему дело по первой инстанции, мировому судье в ходе судебного разбирательства может быть заявлен отвод по основаниям, предусмотренным ст. 16 ГПК РФ. При удовлетворении отвода дальнейшее движение процесса по рассматриваемому делу сталкивается с ситуацией, когда оно не может быть рассмотрено в рамках судебного участка, обслуживаемого этим мировым судьей. И если судья районного суда, оказавшись в такой ситуации, вправе отложить рассмотрение дела до передачи его другому судье этого района (при многосоставном районном суде), передача дела от одного мирового судьи другому осуществляется в порядке, установленном п. 3 ст. 8 ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации".

При составлении судебного решения мировой судья руководствуется положениями гл. 16 ГПК РФ. Судебное решение мирового судьи является немотивированным. Мотивированное решение составляется, если лицо, участвующее в деле, представители присутствовали в судебном заседании и в течение трех дней после вынесения немотивированного решения заявят об этом ходатайство. Если лица, участвующие в деле, представители не присутствовали в судебном заседании, такое ходатайство заявляется в течение 15 дней <1>.

<1> Статья 199 ГПК РФ в ред. ФЗ от 19 февраля 2013 г. // СПС "КонсультантПлюс".

## Глава 26. ПРОИЗВОДСТВО ПО РАССМОТРЕНИЮ ЗАЯВЛЕНИЙ

## О ПРИСУЖДЕНИИ КОМПЕНСАЦИИ ЗА НАРУШЕНИЕ ПРАВА НА СУДОПРОИЗВОДСТВО В РАЗУМНЫЙ СРОК ИЛИ ПРАВА НА ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНОГО ПОСТАНОВЛЕНИЯ В РАЗУМНЫЙ СРОК

### § 1. Право на обращение в суд с заявлением о присуждении компенсации (общая характеристика)

**Новое средство правовой защиты.** С 4 мая 2010 г. вступил в силу Федеральный закон N 68-ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" (далее - Закон о компенсации) <1>. **Цель принятия** данного Закона - создание эффективного внутреннего средства правовой защиты против неоправданной продолжительности судебного разбирательства и исполнения судебного акта.

<1> Российская газета. 2010. 4 мая.

В основе законодательной модели - **требование Европейского суда по правам человека** введения Российской Федерацией всесторонних и комплексных мер, направленных на разработку эффективного внутреннего механизма или комбинации правовых средств, которые обеспечили бы адекватное и достаточное возмещение в связи с нарушениями Российской Федерацией конвенционных норм, вызванными, в частности, длительным уклонением государственных органов от исполнения судебных решений.

Создаваемое средство правовой защиты, как указал Европейский суд в **пилотном Постановлении** <1> от 15 января 2009 г. N 2 по делу "Бурдов против Российской Федерации", должно соответствовать принципам Конвенции и быть доступным в течение шести месяцев с даты вступления постановления в силу <2>.

<1> О пилотном Постановлении, порядке его принятия см. гл. 34 настоящего учебника.

<2> Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. N 5/2009.

Принимая во внимание правовые позиции Европейского суда, выводы Конституционного Суда РФ о необходимости "в кратчайшие сроки установить критерии и процедуру, обеспечивающие присуждение компенсаций за неисполнение решений по искам к Российской Федерации, ее субъектам или муниципальным образованиям, в соответствии с признаваемыми Российской Федерацией международно-правовыми стандартами" <1>, ГПК РФ был дополнен новой гл. 22.1, устанавливающей процессуальный порядок рассмотрения дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок. Пленумом Верховного Суда РФ и Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ в совместном Постановлении были даны разъяснения по вопросам, возникшим при рассмотрении дел названной категории <2>.

<1> Определение КС РФ от 3 июля 2008 г. N 734-О-П.

<2> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23 декабря 2010 г. N 30/64 "О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок // Российская газета. 2011. 14 янв.

**Критериями разумности срока** в свете прецедентной практики Европейского суда по правам человека являются сложность дела (относительно его предмета), поведение сторон, поведение властей, важность судебного разбирательства для заинтересованного лица <1>. Эти критерии были положены в основу определения разумного срока судопроизводства (ст. 61 ГПК РФ).

<1> См.: Микеле де Сальвиа. Прецеденты Европейского суда по правам человека. СПб., 2004. С. 461 - 462.

**Дискуссия о виде производства.** В ГПК РФ гл. 22.1 "Производство по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок" включена в подраздел II "Исковое производство".

В то же время гл. 27.1 АПК РФ, имеющая аналогичное наименование и во многом схожая по содержанию, расположена в разделе IV "Особенности производства по отдельным категориям дел".

Расположение соответствующих норм в ГПК РФ, АПК РФ позволило высказать предположения относительно принадлежности дел о присуждении компенсации к исковому производству, неисковому

производству (производству, возникающему из публичных правоотношений), к самостоятельному (новому) виду производства, именуемому компенсаторным.

Решая вопрос о характере дел о присуждении компенсации, необходимо исходить из материально-правовой природы этих дел; наличия или отсутствия самостоятельных средств защиты права; процессуальных особенностей порядка рассмотрения и разрешения этих дел судом <1>.

-----  
<1> См. обзор мнений: Вестник гражданского процесса. 2012. N 1. С. 245 - 256.

#### **Случаи, когда Закон о компенсации допускает обращение в суд:**

а) нарушение разумных сроков судопроизводства по делам, рассматриваемым судами общей юрисдикции в соответствии с установленными процессуальным законодательством правилами подведомственности;

б) нарушение разумных сроков исполнения судебных актов, вынесенных по искам или заявлениям к Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию о возмещении вреда, причиненного физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо их должностных лиц;

в) нарушение разумных сроков исполнения судебных актов, предусматривающих **возложение обязанности** на органы государственной власти, органы местного самоуправления, их должностных лиц, государственных или муниципальных служащих **произвести выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, местного бюджета, а также судебных актов, предусматривающих обращение взыскания на средства федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, местного бюджета по денежным обязательствам бюджетных (казенных) учреждений.**

Под **денежным обязательством** согласно ст. 6 Бюджетного кодекса РФ понимается обязанность получателя бюджетных средств уплатить бюджету, физическому лицу и юридическому лицу за счет средств бюджета определенные денежные средства в соответствии с выполненными условиями гражданско-правовой сделки, заключенной в рамках его бюджетных полномочий, или в соответствии с положениями закона, иного правового акта, условиями договора или соглашения <1>;

-----  
<1> Исходя из этого требования заинтересованных лиц о присуждении компенсации в случаях нарушения срока исполнения судебных актов, предусматривающих обращение взыскания на денежные средства граждан, а также организаций, не являющихся получателями бюджетных средств, не могут быть рассмотрены в порядке гл. 22.1 ГПК РФ. См. подробнее: Обзор практики рассмотрения судами общей юрисдикции дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 18 мая 2011 г. // БВС РФ. 2011. N 8.

г) нарушение разумных сроков в ходе **досудебного производства по уголовным делам**, по которым установлены подозреваемый или обвиняемый.

Закон о компенсации не исключает возможности для лица, в отношении которого велось (ведется) производство **по делу об административном правонарушении**, потерпевшего, законных представителей физического лица, в отношении которого велось (ведется) производство по делу об административном правонарушении, или потерпевшего, являющегося несовершеннолетним либо по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно реализовать свои права, обратиться в суд с заявлением о присуждении компенсации в случае нарушения разумного срока судопроизводства.

**Субъекты права на обращение в суд.** Право на обращение в суд с **заявлением о присуждении компенсации** за нарушение права на судопроизводство в разумный срок, включая досудебное производство по уголовному делу, или права на исполнение судебного акта в разумный срок (**далее - заявление о присуждении компенсации**) имеет лицо, полагающее, что государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, организацией, должностным лицом нарушено его право на судопроизводство в разумный срок или право на исполнение судебного акта в разумный срок.

В гражданском судопроизводстве - это стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, заявители по делам неисковых производств. Прокурор вправе обратиться в суд с заявлением о присуждении в защиту интересов гражданина, который относится к числу лиц, имеющих право требовать присуждения компенсации, и по состоянию здоровья, возрасту, другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд с таким заявлением.

В уголовном судопроизводстве - подозреваемые, обвиняемые, подсудимые, осужденные, оправданные, потерпевшие, гражданские истцы, гражданские ответчики.

В исполнительном производстве - взыскатели, должники.

В случае смерти гражданина или реорганизации юридического лица, обратившихся в суд с



заявлением о присуждении компенсации, допускается замена указанных лиц их правопреемниками на любой стадии процесса и на стадии исполнения судебного решения.

**Срок.** Заявление о присуждении компенсации за **нарушение права на судопроизводство в разумный срок** может быть подано заинтересованным лицом **в течение шести месяцев** со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок может быть также подано до окончания производства по делу в случае, если продолжительность рассмотрения дела превышает три года и заинтересованное лицо ранее **обращалось с заявлением об ускорении** рассмотрения дела в порядке, предусмотренном ч. ч. 6, 7 ст. 6.1 ГПК РФ <1>.

-----  
<1> См. подробнее: Пункт 13 Обзора практики рассмотрения судами общей юрисдикции дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18 мая 2011 г.); п. п. 17 - 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 30/64 от 23 декабря 2010 г. // СПС "КонсультантПлюс".

Заявление о присуждении компенсации за **нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок** может быть подано заинтересованным лицом в суд в период исполнения судебного акта, но не ранее чем через шесть месяцев со дня истечения срока, установленного федеральным законом для исполнения судебного акта, и не позднее чем через шесть месяцев со дня окончания производства по исполнению судебного акта.

В суд может быть подано также и заявление о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок. Такое заявление подается заинтересованным лицом в шестимесячный срок со дня вступления в законную силу приговора суда, вынесенного по данному делу, либо другого принятого дознавателем, следователем, прокурором, руководителем следственного органа, судом решения, определения, постановления, которыми прекращено уголовное судопроизводство.

При условии, что лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, установлено, заявление о присуждении компенсации может быть подано также до окончания производства по уголовному делу в случае, если продолжительность производства по уголовному делу превысила четыре года и заинтересованное лицо ранее обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения уголовного дела в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

**Гарантией законности** реализации предоставленного законом права является требование ГПК РФ о запрете судье, ранее принимавшему участие в рассмотрении дела, в связи с которым возникли основания для подачи заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок, рассматривать данное заявление.

## § 2. Возбуждение производства по делу

**Подведомственность.** Дела о присуждении компенсации подведомственны судам общей юрисдикции и арбитражным судам.

Если требование о присуждении компенсации вызвано длительным сроком судопроизводства по делу в суде общей юрисдикции или длительным неисполнением судебного акта суда общей юрисдикции, а также длительным досудебным производством по уголовному делу, дело о присуждении компенсации рассматривается судом общей юрисдикции.

Если же требование о присуждении компенсации вызвано длительным сроком судопроизводства по делу в арбитражном суде или длительным неисполнением судебного акта арбитражного суда, дело о присуждении компенсации рассматривается арбитражным судом.

**Подсудность.** Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок **подается в суд, уполномоченный рассматривать такое заявление, через суд, принявший решение.**

**Полномочными судами** являются:

1) верховный суд республики, краевой суд, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд по делам, подсудным мировым судьям, районным судам, гарнизонным военным судам;

2) Верховный Суд РФ по делам, подсудным федеральным судам, за исключением районных судов и гарнизонных военных судов.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок до поступления уголовного дела в суд подается в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной

(флотский) военный суд по месту проведения предварительного расследования.

Если заявление было подано в суд, принявший решение, то суд в трехдневный срок со дня поступления такого заявления направляет его вместе с делом в соответствующий суд.

**Содержание заявления.** В заявлении о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование лица, подающего заявление, с указанием его процессуального положения, места нахождения или места жительства, наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;
- 3) сведения о судебных постановлениях, принятых наименованиях судов, рассматривавших дело, предмет спора или ставшие основанием для возбуждения уголовного дела обстоятельства, сведения об актах и о действиях органа, организации или должностного лица, на которые возложены обязанности по исполнению судебных постановлений;
- 4) общая продолжительность судопроизводства по рассмотренному судом делу, исчисляемая со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по гражданскому делу либо с момента начала осуществления уголовного преследования до момента прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора, или общая продолжительность производства по исполнению судебного постановления;
- 5) обстоятельства, известные лицу, подающему заявление, и повлиявшие на длительность судопроизводства по делу или на длительность исполнения судебных постановлений;
- 6) доводы лица, подающего заявление, с указанием основания для присуждения компенсации и ее размера;
- 7) последствия нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок и их значимость для заявителя;
- 8) реквизиты банковского счета лица, подающего заявление, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию;
- 9) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Заявление должно быть оплачено государственной пошлиной, размер которой составляет для физических лиц - 200 руб., для организаций - 4000 руб.

Вопрос о принятии заявления о присуждении компенсации к производству суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления такого заявления в суд. Если заявление подано с соблюдением всех требований закона к его форме и содержанию, то суд обязан принять его к производству, вынести определение о принятии заявления о присуждении компенсации к производству, в котором указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления.

Копии определения о принятии заявления о присуждении компенсации направляются заявителю, в орган, организацию или должностному лицу, на которые возложены обязанности по исполнению соответствующего судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

**Оставление заявления без движения.** Если суд при рассмотрении вопроса о принятии к производству заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок установит, что заявление подано с нарушением требований закона к его форме и содержанию или не уплачена государственная пошлина, суд выносит определение об оставлении заявления без движения.

В определении указывается основание для оставления заявления о присуждении компенсации без движения и разумный срок, в течение которого должны быть устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения.

Копия определения об оставлении заявления о присуждении компенсации без движения направляется лицу, подавшему заявление, не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

В том случае, если обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, будут устранены в срок, установленный определением суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд. В других случаях заявление считается неподанным и возвращается заявителю.

**Возвращение заявления.** Суд возвращает заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления к производству установит, что:

- 1) заявление подано лицом, не имеющим права на его подачу (например, заявление подано третьим лицом, не заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора или лицом, в отношении которого Европейским судом по правам человека вынесено решение по вопросу приемлемости их жалобы на предполагаемое нарушение их права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок либо решение по существу; в заявлении

указывается на нарушение права на исполнение в разумный срок судебного акта, в котором не предусматривается обращение взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации <1>);

-----  
<1> Обзор практики рассмотрения судами общей юрисдикции дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 18 мая 2011 г. // СПС "КонсультантПлюс".

2) заявление подано с нарушением порядка и сроков, которые установлены ч. 2 ст. 244.1 и ст. 244.2 ГПК РФ. При этом ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи заявления не поступало или в восстановлении пропущенного срока его подачи было отказано (например, заявление подано, минуя суд первой инстанции; лицо не обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения гражданского дела);

3) до вынесения определения о принятии заявления к производству арбитражного суда от лица, подавшего такое заявление, поступило ходатайство о его возвращении;

4) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, в срок, установленный определением суда;

5) срок судопроизводства по делу или срок исполнения судебного акта с очевидностью свидетельствует об отсутствии нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (например, общий срок судопроизводства по гражданскому делу составил 9 месяцев и 7 дней. Суд первой инстанции отказал в удовлетворении заявления о присуждении компенсации, поскольку несоблюдение установленных ГПК процессуальных сроков рассмотрения дела само по себе не означает нарушение права на судопроизводство в разумный срок <1>).

-----  
<1> Обзор практики рассмотрения судами общей юрисдикции дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 18 мая 2011 г. // СПС "КонсультантПлюс".

О возвращении заявления о присуждении компенсации суд выносит определение.

Копия определения о возвращении заявления направляется заявителю вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами не позднее следующего дня после дня вынесения определения или по истечении срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения. На определение о возвращении заявления о присуждении компенсации может быть подана частная жалоба, поскольку такое определение исключает возможность дальнейшего движения дела.

В случае отмены определения заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд.

Возвращение заявления о присуждении компенсации не препятствует повторному обращению заинтересованного лица с заявлением в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения заявления.

### § 3. Рассмотрение заявления

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок рассматривается судом в двухмесячный срок со дня поступления заявления вместе с делом в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного акта.

**Подготовка дела к судебному разбирательству.** При подготовке дела к судебному разбирательству судья определяет круг заинтересованных лиц, в том числе орган, организацию или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления, и устанавливает срок для представления такими лицами объяснений, возражений и (или) доводов относительно заявления о присуждении компенсации. Лица, привлеченные к участию в деле, обязаны представить объяснения, возражения и (или) доводы относительно заявления в срок, установленный судом. Непредставление или несвоевременное представление объяснений, возражений и (или) доводов является основанием для наложения судебного штрафа.

К участию в деле о присуждении компенсации в качестве заинтересованного лица не может быть привлечен суд или судья, рассмотревший (рассматривающий) дело, в связи с которым возникли основания для подачи заявления о присуждении компенсации, а также лица, которые участвовали (участвуют) в этом деле. В то же время указанный суд или судья не лишены права представить объяснения, возражения или доводы относительно заявления о присуждении компенсации.

**Судебное представительство.** При рассмотрении судом заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок интересы Российской Федерации представляет Министерство финансов РФ.

При рассмотрении судом заявления о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок в досудебном производстве интересы Российской Федерации представляют Министерство финансов РФ и главный распорядитель средств федерального бюджета

При рассмотрении судом заявления о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение в разумный срок судебного акта по иску к Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию о возмещении вреда, причиненного физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо их должностных лиц, интересы Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования представляет соответствующий финансовый орган.

При рассмотрении судом заявления о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение в разумный срок судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, местного бюджета по денежным обязательствам бюджетных учреждений, интересы Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования представляют соответствующий финансовый орган и главный распорядитель средств соответствующего бюджета (ч. 9 ст. 3 Закона о компенсации).

**Судебное разбирательство.** Суд рассматривает заявление о присуждении компенсации единолично в судебном заседании по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными для данного производства, и в соответствии с ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок".

Заявитель, орган, организация или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебных актов, и другие заинтересованные лица извещаются о месте и времени судебного заседания.

При рассмотрении заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок и права на исполнение судебного постановления в разумный срок суд устанавливает факт нарушения права заявителя на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок, исходя из доводов, изложенных в заявлении, содержания принятых по делу судебных постановлений, из материалов дела и с учетом следующих обстоятельств:

- 1) правовой и фактической сложности дела;
- 2) поведения заявителя и других участников гражданского процесса;
- 3) достаточности и эффективности действий суда или судьи, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела;
- 4) достаточности и эффективности осуществляемых в целях своевременного исполнения судебного постановления действий органов, организаций или должностных лиц, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления;
- 5) общей продолжительности судебного разбирательства по делу и неисполнения судебного постановления.

При рассмотрении заявления о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок суд устанавливает факт нарушения права заявителя на уголовное судопроизводство в разумный срок, исходя из доводов, изложенных в заявлении, содержания принятых по уголовному делу судебных актов, из материалов дела и с учетом следующих обстоятельств:

- 1) правовой и фактической сложности дела;
- 2) поведения заявителя и других участников уголовного процесса;
- 3) достаточности и эффективности действий суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, начальника подразделения дознания, органа дознания, дознавателя, производимых в целях своевременного осуществления уголовного преследования или рассмотрения уголовного дела;
- 4) общей продолжительности уголовного судопроизводства.

При рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок суд не имеет права проверять законность и обоснованность принятых судебных актов по делу, с которым связаны основания заявления о присуждении компенсации.

#### § 4. Решение суда по делу

По результатам рассмотрения заявления о присуждении компенсации за нарушение права на

судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок суд принимает решение.

**Содержание решения.** Судебное решение должно содержать:

- 1) сведения о судебных постановлениях, принятых по делу, предмет спора, наименования судов, рассматривавших дело;
- 2) общую продолжительность судопроизводства по делу или общую продолжительность исполнения судебного постановления;
- 3) указание на присуждение компенсации и ее размер или отказ в присуждении компенсации;
- 4) наименование органа, организации или должностного лица, на которые в соответствии с федеральным законом возложено исполнение судебных актов о присуждении компенсации;
- 5) реквизиты банковского счета заявителя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию;
- 6) указание на распределение судебных расходов, понесенных в связи с рассмотрением заявления.

Копии решения суда в пятидневный срок со дня принятия направляются заявителю, в орган, организацию или должностному лицу, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

В соответствии с положениями ст. ст. 2, 4 ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" компенсация за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок присуждается судом в денежной форме.

**Присуждение компенсации и ее размер.** Размер компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок определяется судом исходя из требований заявителя, обстоятельств дела, по которому было допущено нарушение, продолжительности нарушения и значимости его последствий для заявителя, а также с учетом принципов разумности, справедливости и практики Европейского суда по правам человека.

Например, суд первой инстанции взыскал в пользу заявителя 50 тыс. руб. в связи с нарушением права на судопроизводство по гражданскому делу в разумный срок. Дело неоднократно откладывалось на длительные сроки, в течение трех лет проводилась судебная экспертиза. Общая продолжительность судопроизводства по гражданскому делу составила 8 лет 1 месяц и 16 дней. Суд кассационной инстанции посчитал размер взысканной судом первой инстанции суммы недостаточным. С учетом конкретных установленных судом обстоятельств дела, чрезмерной длительности судебного рассмотрения дела, а также с учетом практики Европейского суда по правам человека суд увеличил размер взысканной компенсации до 80 тыс. руб.

В другом случае суд первой инстанции взыскал компенсацию за нарушение права на судопроизводство по уголовному делу в разумный срок в размере 288400 руб. с учетом общей продолжительности судопроизводства по уголовному делу, составившей более 11 лет и 5 месяцев <1>.

-----  
<1> Пункты 19, 20 Обзора практики рассмотрения судами общей юрисдикции дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 18 мая 2011 г.).

Компенсация за **нарушение права на судопроизводство в разумный срок** присуждается за счет средств федерального бюджета.

Компенсация за **нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок** присуждается за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, местного бюджета, если такое нарушение было допущено органом или организацией, финансируемые за счет средств соответствующего бюджета, либо должностным лицом этого органа или этой организации.

Решение суда о присуждении компенсации или об отказе в ее присуждении подлежит **немедленному исполнению** в порядке, установленном бюджетным законодательством Российской Федерации.

Присуждение компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок не препятствует возмещению вреда в соответствии со ст. ст. 1069, 1070 ГК РФ.

**Компенсация морального вреда.** Присуждение компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок **лишает** заинтересованное лицо права на компенсацию морального вреда за указанные нарушения.

**Регрессное требование.** Органы, которые в соответствии с настоящим Федеральным законом уполномочены от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования на исполнение решений суда, арбитражного суда о присуждении компенсации за

нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок, имеют право предъявить регрессное требование к органу или должностному лицу, по вине которого допущено такое нарушение.

**Апелляционное обжалование решения.** Судебное решение, принятое судом по результатам рассмотрения заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, может быть обжаловано в апелляционном порядке.

**Апелляционные жалоба,** представление прокурора на решение Верховного Суда РФ, верховного суда республики, краевого суда, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда **рассматриваются апелляционной коллегией** Верховного Суда РФ, верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда. Иными словами, решение по заявлению о присуждении компенсации и апелляционная жалоба на такое решение рассматриваются в суде одного звена системы судов общей юрисдикции, но в разных коллегиях. Такой подход не обеспечивает в полной мере необходимых гарантий судебной защиты гражданских прав, снижает эффективность судебной защиты.

**Исполнение судебного решения.** Судебное решение о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок исполняется в трехмесячный срок со дня его поступления на исполнение в порядке, установленном бюджетным законодательством Российской Федерации.

Судебное решение о присуждении компенсации за нарушение права на:

1) судопроизводство в разумный срок исполняется за счет средств федерального бюджета Министерством финансов РФ;

2) исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства федерального бюджета, в разумный срок исполняется Министерством финансов РФ;

3) исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства бюджета субъекта Российской Федерации или местного бюджета, в разумный срок исполняется соответствующим финансовым органом.

Расходы на выплату компенсации по судебному решению о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок предусматриваются в федеральном бюджете, бюджетах субъектов Российской Федерации, местных бюджетах.

## **Глава 27. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### **§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений, рассматриваемых судом общей юрисдикции**

Гражданам и организациям приходится защищать в суде не только свои субъективные частные права, но и **субъективные публичные** права и свободы. Как писал В.А. Рязановский, "граждане современного государства обладают не только гражданскими, но и субъективными публичными правами. К последним относятся, согласно господствующей доктрине, так называемые гражданские свободы, права публичных служб, политические права... Установление и охрана субъективных публичных прав также необходима, как установление и охрана субъективных гражданских прав. В этом и состоит основная задача административной юстиции" <1>. Чаще всего указанные права и свободы нарушаются государственными органами и должностными лицами. Исторически указанные права защищались, как правило, не в судебном, а в административном порядке - вышестоящим органом или должностным лицом. Однако с конца XIX в. в Западной Европе, США доктринально и законодательно закрепляется возможность защищать субъективные публичные права в судебном порядке. В некоторых государствах это привело к созданию особых административных судов и такой отрасли законодательства, как административное судопроизводство, регулирующее правоотношения, связанные с судебной защитой субъективных публичных прав и свобод.

<1> Рязановский В.А. Единство процесса. Пособие. Издание 1924 г., стереотип. М., 1996. С. 26 - 27.

Россия также не была в стороне от указанных направлений развития правовой мысли, в работах ученых того времени признавалась важность защиты субъективных публичных прав, но, исходя из уровня развития общества в России, **судебной** защите указанных прав уделялось мало внимания. Считалось, что целесообразнее защищать указанные права посредством обращения в вышестоящий орган власти. Тем не менее дореволюционное развитие учения об административной юстиции и защите публичных прав в суде воплотилось в не реализованное на практике Положение о судах по

административным делам, принятое Временным правительством 30 мая 1917 г., закреплявшее за различными органами, наделенными властными полномочиями, и частными лицами право подавать жалобы и принести протесты на действия и решения органов власти и должностных лиц.

В советский период развития законодательства также считалось, что защите субъективных публичных прав целесообразнее осуществлять во внесудебном порядке, хотя суды в порядке гражданского судопроизводства рассматривали с 1937 г. дела о взыскании недоимок и штрафов, с 1938 г. - жалобы о неправильностях в списках избирателей, а до 1939 г. - дела об освобождении от военной службы по религиозным убеждениям. Все эти и некоторые другие дела относились к так называемым особым производствам по ГПК РСФСР 1923 г.

Постепенно идея судебной защиты субъективных публичных прав, считавшаяся буржуазной, пробивала себе дорогу как в доктрине, так и в законотворческой деятельности. "Рассматривать административную юстицию в качестве только буржуазного института так же неосновательно, как считать буржуазными такие учреждения, как военный суд, прокуратура или адвокатура", - писал Д.М. Чечот <1>.

<1> Курс советского гражданского процессуального права: В 2 т. / Мельников А.А., Богуславский М.М., Гукасян Р.Е. и др. М., 1981. Т. 2. С. 138; см. также: Чечот Д.М. Административная юстиция (Теоретические проблемы). Л., 1973.

В Основах гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1961 г. (ст. ст. 1 и 4) наряду с делами особого производства уже упоминаются "дела, возникающие из административно-правовых <1> отношений", соответственно, в ГПК РСФСР 1964 г. появляется подраздел II раздела II "Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений", который определял порядок рассмотрения дел по жалобам на неправильности в списках избирателей, по жалобам на действия административных органов в случаях, предусмотренных законом (фактически речь шла об обжаловании административных постановлений о наложении штрафов и о лишении водительских прав) и о взыскании недоимок по налогам и сборам. Список указанных дел расширился. Конституция СССР 1977 г. (ст. 58) закрепила положение о том, что "действия должностных лиц, совершенные с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющие права граждан, могут быть в установленном законом порядке обжалованы в суд". Важными вехами на данном пути явились, в частности, дополнение ГПК РСФСР новой гл. 24.1 "Жалобы на неправомерные действия должностных лиц, ущемляющие права граждан" (Указ Президиума Верховного Совета РСФСР от 29 января 1988 г.), принятие Закона РФ от 27 апреля 1993 г. N 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" и Закона РФ от 28 апреля 1993 г. N 4882-1, которым указанная глава ГПК РФ была дана в новой редакции.

<1> Первоначально было именно такое написание, затем это слово стали писать через дефис.

Конституция РФ в ст. 46 устанавливает: "1. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. 2. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд".

Действующий ГПК РФ в ст. 245 гл. 23 "Общие положения" подраздела III "Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений" раздела II ГПК РФ дает следующий перечень указанных дел:

- по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов (гл. 24);

- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (гл. 25);

- по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (гл. 26);

- по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении (гл. 26.1);

- по заявлению об установлении административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (гл. 26.2);

- по иным делам, возникающим из публичных правоотношений и отнесенным федеральным законом к ведению суда.

Желательно, чтобы закон подробнее раскрывал, что подразумевается под формулировками типа "иные дела", тем более что у данной категории дел нет соответствующей главы в ГПК РФ.

Например, в АПК РФ определена отдельная категория дел, возникающих из административных и

иных публичных правоотношений, которая называется "о взыскании с организаций и граждан... обязательных платежей, санкций" (гл. 26 АПК РФ).

Можно ли говорить о том, что аналогичные дела из публичных правоотношений в гражданском процессе должны рассматриваться по правилам подраздела III "Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений" раздела II ГПК РФ? Вопрос спорный.

Часть 3 ст. 48 НК РФ устанавливает: "Рассмотрение дел о взыскании налога, сбора, пеней, штрафов за счет имущества физического лица производится в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации. Требование о взыскании налога, сбора, пеней, штрафов за счет имущества физического лица может быть предъявлено налоговым органом (таможенным органом) в порядке искового производства не позднее шести месяцев со дня вынесения судом определения об отмене судебного приказа". Отсюда следует, что налоги и сборы должны взыскиваться в порядке либо приказного производства, либо искового производства.

Примечательно, что таких дел суды общей юрисдикции рассматривают достаточно много. По данным Судебного департамента при Верховном Суде РФ в 2010 г. налоговыми органами было подано 5441550 исков о взыскании налогов и сборов с физических лиц, а в 2011 г. - 3943041 иск (в данных статистики это именно иски, и данная категория дел входит в раздел "исковое производство"), при этом заявлений по делам из публичных правоотношений в 2010 г. подано 199565, в 2011 г. - 240758 <1>.

<1> URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=951>; всего гражданских дел в 2010 г. поступило в суды общей юрисдикции 14122478, в 2011 г. - 12686552.

Но верен ли такой подход? Правоотношения между спорящими сторонами в данном случае являются не частноправовыми, а публично-правовыми. Возможно, глава, подобная гл. 26 АПК РФ, может появиться и в ГПК РФ, поскольку данные дела обладают своеобразием, которое нельзя учесть ни в рамках рассмотрения дела в порядке искового производства, ни в рамках общих особенностей дел, возникающих из публичных правоотношений (гл. 23 ГПК РФ).

Следует заметить, что при определении вида производства в гражданском процессе полагаться на такие нормативные правовые акты, как Налоговый кодекс РФ, стоит не всегда. Например, ч. 2 ст. 138 НК РФ устанавливает, что "судебное обжалование актов (в том числе нормативных) налоговых органов, действий или бездействия их должностных лиц физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, производится путем подачи **искового заявления** в суд общей юрисдикции в соответствии с законодательством об обжаловании в суд неправомерных действий государственных органов и должностных лиц", а "судебное обжалование актов (в том числе нормативных) налоговых органов, действий или бездействия их должностных лиц организациями и индивидуальными предпринимателями производится путем подачи **искового заявления** в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством". Между тем ГПК РФ и АПК РФ устанавливают, что оспаривание актов, действий и решений производится не в исковом порядке, а в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений (из административных и иных публичных правоотношений).

В данном случае следует учитывать положения нормы ч. 4 ст. 1 ГПК РФ (ч. 2 ст. 3 АПК РФ) о том, что другие федеральные законы, устанавливающие порядок судопроизводства, должны соответствовать нормам ГПК РФ (АПК РФ).

Невыделение в отдельную главу ГПК РФ дел о взыскании обязательных платежей и санкций вызывает вопросы еще по нескольким причинам. Если до 2010 г. это можно было объяснить тем, что основной целью производства по делам из публичных правоотношений является защита прав именно граждан (организаций) от действий, бездействия и решений органов, наделенных властными полномочиями, т.е. заявителем по данным делам являлся преимущественно гражданин, то включение в виде отдельных глав в 2010 и 2011 гг. в перечень дел заявлений о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении (гл. 26.1 ГПК РФ) и заявлений об установлении административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (гл. 26.2 ГПК РФ) делает несостоятельными такие рассуждения. Имущественный характер взыскания также не превращает налоговые и смежные правоотношения в правоотношения частные <1>.

<1> Например, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 9 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих" (с последующими изменениями и дополнениями) (п. 4) специально подчеркивается, что правоотношения, связанные с исполнением военнослужащими своих служебных обязанностей, являются публично-правовыми. Согласно правовым позициям, высказанным Европейским судом по правам человека, споры, связанные с прохождением военной службы, не являются спорами о гражданских правах, в том числе при наличии требований **материального** характера. Таким образом, нормы подраздела III раздела II ГПК РФ применяются, когда требования военнослужащих, в том числе



**имущественного** характера, непосредственно вытекают из административно-правовых и иных публичных отношений, основанных на властных полномочиях одной стороны по отношению к другой.

В ГПК РСФСР 1964 г. существовала глава, регулирующая вопросы обжалования в суде постановлений по делам об административных нарушениях (гл. 24). В действующем Кодексе такой главы нет. Пункт 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" разъяснил, что ГПК РФ не определяет порядок производства по делам об административных правонарушениях, в том числе и порядок рассмотрения жалоб на постановления, вынесенные по делам об административных правонарушениях. Этот порядок с 1 июля 2002 г. устанавливает Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

Примечательно, что в АПК РФ 2002 г. в разделе III "Производство в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений" появляется гл. 25 "Рассмотрение дел об административных правонарушениях".

Вышеперечисленные дела из публичных правоотношений следует отличать:

во-первых, от административных дел (связанных с привлечением к административной ответственности), рассматриваемых судами общей юрисдикции;

во-вторых, от гражданских дел искового производства, которые связаны с оспариванием актов органов власти, которыми нарушаются **частные** субъективные права и интересы гражданина (иски об освобождении имущества от ареста, иски о признании решения о предоставлении жилого помещения жилищного фонда социального использования недействительным, иски о возмещении вреда, причиненного в результате издания нормативного правового акта и подобные);

в-третьих, от гражданских дел о защите субъективных процессуальных прав, которые формально относятся к публичным. Речь идет о производстве по делам о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок;

в-четвертых, от дел по жалобам граждан, судебские полномочия которых досрочно прекращены за совершение ими дисциплинарных проступков, и по обращениям Председателя Верховного Суда РФ или Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков, которые, хотя и рассматриваются в порядке, предусмотренном гл. 23 и 25 ГПК РФ (с определенными особенностями), но подведомственны не судам общей юрисдикции, а Дисциплинарному судебному присутствию;

в-пятых, от дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, подведомственных арбитражным судам (раздел III АПК РФ);

в-шестых, от дел, хотя и возникающих из публичных правоотношений (например, об оспаривании нормативных правовых актов), но подведомственных Конституционному Суду РФ.

Главное отличие производства по делам, вытекающим из публичных правоотношений, от других видов производств - это производство по **спорам**, вытекающим из **публичных** правоотношений, в нем защищаются субъективные публичные права.

Критерии деления дел по видам производства в гражданском (и арбитражном) процессе - вопрос достаточно дискуссионный, однако очевидно то, что одной из основ такого деления является характер правоотношений, которые являются предметом рассмотрения суда в данном деле, т.е. являются ли такие правоотношения частными (отношения равенства субъектов) или публичными (власти-подчинения). В этих делах - специальные субъекты правоотношений. С одной стороны, это гражданин (организация), с другой - государственный или иной орган, должностное лицо или другой властный субъект.

Следующим критерием можно назвать наличие или отсутствие спора о праве между участниками указанных правоотношений. Существует мнение о том, что в делах из публичных правоотношений нет и не может быть спора: "...правовой спор - это разногласия между субъектами правоотношений, основанных на принципе юридического равенства. Поэтому бесспорный характер носит производство по делам, возникающим из публичных правоотношений" <1>.

<1> Бутнев В.В. Правовой спор и виды гражданского судопроизводства // Новеллы гражданского процессуального права: Материалы научно-практической конференции, посвященной 80-летию М.С. Шакарян. М., 2004. С. 135.

Подобная позиция нашла отражение и в некоторых нормах ГПК РФ. Например, согласно ч. 3 ст. 247 в случае, если при подаче заявления по делу из публичных правоотношений в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, суд оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований ст. ст. 131 и 132 настоящего Кодекса. Абзац 4 действовавшего до 2009 г. пункта 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах,

возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" уточнял: "Если наличие спора о праве, подведомственном суду, выяснится при рассмотрении дела в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, то суд на основании части 4 статьи 1 ГПК РФ применяет норму, регулирующую сходные отношения в особом производстве (часть 3 статьи 263 ГПК РФ), и выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства".

Вряд ли можно согласиться с такой позицией. "В чем состоит сущность, природа производства по административным делам? В этих делах суд разрешает спор о праве, но о праве не гражданском, а административном. Обжалуя в суд административный акт, гражданин заявляет о своем несогласии с действиями органа управления, требует признать их незаконными. В свою очередь, административному органу предоставляется возможность доказать законность своих действий и необоснованность требований гражданина", - писал А.Т. Боннер еще в 1966 г. <1>. В более поздних работах он отмечает, что "А.Ф. Клейнман, К.С. Юдельсон и другие ученые полагали, что по делам, возникающим из публичных правоотношений, суд разрешает спор о праве, но о праве не гражданском, а административном. АПК, Пленум ВАС РФ и сложившаяся судебно-арбитражная практика исходят из концепции спорного характера производства по делам, возникающим из публичных правоотношений" <2>.

-----  
<1> Боннер А.Т. Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1966. Цит. по: Боннер А.Т. Неисковые производства в гражданском процессе: Учебное пособие. М., 2011. С. 123.

<2> Боннер А.Т. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, в ГПК и АПК РФ // АПК и ГПК 2002 г.: сравнительный анализ и актуальные проблемы правоприменения: Материалы Всероссийской научно-практической конференции. Москва, 2 - 4 апреля, 2003 г. М., 2004. Цит. по: Боннер А.Т. Неисковые производства в гражданском процессе. С. 149 - 150.

Подобная точка зрения является более обоснованной. Даже из названия категорий дел следует, что дела, вытекающие из публичных правоотношений, связаны с материально-правовым **спором**: это дела "об оспаривании" нормативных и иных актов, "о защите" субъективных публичных прав (ст. ст. 245, 251, 252, 253, 254, 255 и др. ГПК РФ). Каждый гражданин и организация вправе спорить с органом власти и должностным лицом, защищая свои субъективные публичные права и свободы. Защита прав не только не противоречит наличию спора, но и предполагает его. Не ставит под сомнение существование в указанных делах спора о праве и предположение о том, что в данном случае суд реализует функцию **контроля** за деятельностью органов власти. Любое гражданское дело может быть возбуждено лишь по заявлению заинтересованного лица в защиту своих прав либо по заявлению иного лица в защиту прав, свобод и интересов заинтересованного лица (ст. 4 ГПК РФ), именно правоотношение с участием этого лица является предметом судебного рассмотрения, вне зависимости от того, следует ли выделять в судебной деятельности контрольную составляющую или не следует.

## § 2. Общие особенности рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений

Основное правило о порядке рассмотрения дел из публичных правоотношений гласит: указанные дела рассматриваются и разрешаются судьей единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, коллегиально **по общим правилам искового производства с особенностями**, установленными гл. 23 - 26.2 ГПК РФ и другими федеральными законами (ч. 1 ст. 246 ГПК РФ).

Рассмотрим эти основные особенности, т.е. правила, отличающие порядок рассмотрения дел из публичных правоотношений от правил, регулирующих общий порядок рассмотрения гражданских дел. Они обусловлены прежде всего особенностями спорных материальных правоотношений (в данном случае отношений власти-подчинения). Вертикальное расположение участников данных отношений в материальном праве законодатель компенсировал не только их равным положением в процессе, но и рядом преимуществ, привилегий, которыми в данных делах наделяется гражданин (организация) по сравнению с органами власти. По этой же причине законодатель допустил в данных делах отдельные отступления от принципов состязательности и диспозитивности, усилив процессуальную активность суда по сравнению с обычным (исковым) порядком рассмотрения дел.

Суд приступает к рассмотрению дела на основании **заявления** (а не искового заявления) заинтересованного лица (ч. 1 ст. 247 ГПК РФ).

Примечательно, что до 2002 г. в суд по указанным делам следовало подавать **жалобу**, что соответствовало положениям ст. 46 Конституции РФ (см. выше). Была создана следующая логичная конструкция: по делам искового производства в суд подавалось исковое заявление, по делам из административных и иных публичных правоотношений - жалоба, по делам особого производства -

заявление. Причины, по которым законодатель закрепил необходимость подачи в суд именно **заявлений**, могли быть различными, в частности, это могло быть сделано для того, чтобы провести различие между судами первой и вышестоящих инстанций, куда подавались (и подаются) апелляционные, кассационные и надзорные жалобы. В соответствии с несколькими законами Российской Федерации, регулирующими избирательные процедуры для защиты избирательных прав в суд, следует предъявлять **жалобу** либо **жалобу (заявление)** (см., например, п. 16 ст. 17, п. 2 ст. 27, п. 10 ст. 70, п. 9 ст. 75 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации"). В данном и подобных случаях судье вряд ли надо оставлять такую жалобу без движения, только из-за того, что она не названа заявлением даже с учетом приоритета ГПК РФ перед другими законами при регулировании процессуальных правоотношений. Другое дело - ситуация, урегулированная п. п. 9 и 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих". Как в них установлено, "судам следует иметь в виду, что правильное определение ими вида судопроизводства (исковое или по делам, возникающим из публичных правоотношений), в котором подлежат защите права и свободы гражданина или организации, несогласных с решением, действием (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, зависит от **характера правоотношений** (выделено мной. - **А.В.**), из которых вытекает требование лица, обратившегося за судебной защитой, а не от избранной им формы обращения в суд (например, подача заявления в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ, или подача искового заявления)". Иными словами, если по делу из публичных правоотношений предъявлено исковое заявление, судья, "установив, что заявление не отвечает указанным требованиям... в соответствии с частью 1 статьи 136 ГПК РФ выносит определение об оставлении заявления без движения и назначает разумный срок для исправления его недостатков. В случае невыполнения или ненадлежащего выполнения требований, содержащихся в определении, судья совершает действия, указанные в части второй названной статьи".

В заявлении заинтересованного лица **должно быть указано**, какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы лица нарушены этими решениями, действиями (бездействием) (ч. 1 ст. 247 ГПК РФ).

Указанная формулировка не вполне подходит для производства по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении (гл. 26.1) и по заявлению об установлении административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы (гл. 26.2). Поэтому ч. 1 ст. 247 ГПК РФ была дополнена абз. 3: "В заявлении о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении должно быть указано предусмотренное федеральным законом основание для временного размещения иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, или продления срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении". Особенности заявления, подаваемого в соответствии с гл. 26.2 ГПК РФ, были закреплены в 2011 г. не в ст. 247 ГПК РФ, а в указанной главе (ст. 261.6 ГПК РФ) (см. § 7 настоящей главы учебника).

Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд (ч. 2 ст. 247 ГПК РФ). Таким образом, по данным делам по общему правилу не может быть никакого обязательного досудебного порядка урегулирования спора. Однако, как устанавливает п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2, "необходимо иметь в виду, что федеральными законами может быть предусмотрен досудебный порядок в отношении оспаривания отдельных решений, действий (бездействия). Например, пунктом 5 статьи 101.2 НК РФ установлено, что решение о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, не содержащего признаки административного правонарушения, или решение об отказе в привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения, не содержащего признаки административного правонарушения, может быть обжаловано в судебном порядке только после обжалования этого решения в вышестоящем налоговом органе".

Следует обратить внимание и на то, что досудебный порядок может быть обязательным и при расширенном понимании категорий дел, относящихся к делам из публичных правоотношений. Например, в соответствии со ст. ст. 69 и 48 НК РФ налоговый или таможенный орган вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании налога, сбора, пеней, штрафов с физических лиц только в случае предварительного направления требования в установленной форме к этому лицу об уплате налога, сбора, пеней, штрафов.

Как уже отмечалось, если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве (с нашей точки зрения, имеется в виду спор о частном субъективном праве), подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления

искового заявления с соблюдением требований ст. ст. 131 и 132 ГПК РФ. Если при этом нарушаются правила подсудности дела, судья возвращает заявление (ч. 3 ст. 247 ГПК РФ). В соответствии с п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2, если судья установит, что дело подлежит рассмотрению в ином виде гражданского "судопроизводства" <1>, он оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления заявления с соблюдением требований ГПК РФ, предъявляемых в отношении соответствующего вида гражданского судопроизводства, при условии, что этим не нарушаются правила подсудности рассмотрения дела (ч. 1 ст. 246, ч. 3 ст. 247, ч. 1 ст. 136 ГПК РФ).

<1> С нашей точки зрения, в п. п. 9, 17 и др. данного Постановления указано на "вид судопроизводства" ошибочно: **виды судопроизводства** установлены ч. 2 ст. 118 Конституции РФ: конституционное, гражданское, административное, уголовное. Здесь же речь идет о **видах производства** в суде первой инстанции: исковое, по делам из публичных правоотношений, особое, приказное и др.

Интересен и вопрос о том, как поступить суду, если заявитель объединяет в одном заявлении требования публично-правового и частноправового характера, вытекающие из первого требования. Возможно ли их совместное рассмотрение в рамках одного дела? В данном случае следует обратить внимание на положение п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части": "Если при подаче заявления о признании нормативного правового акта или его части недействующими будет установлено, что имеет место также спор о праве, подведомственный суду (например, заявлены требования о возмещении вреда, причиненного в результате издания нормативного правового акта), судья оставляет заявление в части требования, содержащего спор о праве, без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления в этой части с соблюдением положений статей 131, 132 ГПК РФ, при условии, что этим не нарушаются правила подсудности рассмотрения дела. В случае если рассмотрение и разрешение заявленных требований неподсудно данному суду, заявление возвращается заявителю (часть 3 статьи 247 ГПК РФ)".

Стороны в деле называются не истец и ответчик, а **заявитель** (с одной стороны) и **заинтересованное лицо** (с другой стороны). Это следует как из положений ст. 34 ГПК РФ, так и из содержания Постановлений Пленума Верховного Суда РФ <1>. Как правило, заявителем является гражданин или организация, а заинтересованным лицом - государственный орган, должностное лицо и т.д. С нашей точки зрения, несмотря на иное название, практически все остальные признаки сторон в деле сохраняются. В отличие от всех остальных лиц, участвующих в деле, стороны, в том числе и в делах из публичных правоотношений, должны быть предполагаемыми участниками спорных материальных правоотношений, т.е. правоотношений, регулируемых нормами материального права, но, в отличие от искового производства, не частных, а публично-правовых отношений. Что касается **третьих лиц**, то нормы ст. 34 и гл. 23 - 26 ГПК РФ о возможности их участия в делах прямо не упоминают. Однако фактически такие лица могут участвовать в производстве. Например, заявление касается восстановления в должности, когда на эту должность уже назначен кто-либо. Это лицо будет участвовать в деле также в качестве **заинтересованного лица**. Как указывает на подобный случай п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 марта 2011 г. N 5 "О практике рассмотрения судами дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", "при оспаривании зарегистрированным кандидатом решения избирательной комиссии о регистрации другого кандидата по тому же избирательному округу к заинтересованным лицам относится также и кандидат, решение о регистрации которого оспаривается". Неудобство такой правовой конструкции заключается в том, что из наименования лица, участвующего в деле, не вполне понятно, является ли это лицо предполагаемым участником спорного материального правоотношения (как ответчик в исковом производстве), либо решение по делу может повлиять на его права и обязанности по отношению к одной из сторон (третье лицо без самостоятельных требований): в любом случае лицо именуется **заинтересованным лицом**.

<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части"; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих"; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 марта 2011 г. N 5 "О практике рассмотрения судами дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации".

В производстве по указанным делам исключаются институты и понятия искового производства,

которые напрямую связаны с частноправовым характером отношений между истцом и ответчиком: встречный иск, цена иска, передача спора в третейский суд и некоторые другие.

Рассмотрим для примера один из подобных институтов - мировое соглашение. Анализ действующего законодательства не дает прямого ответа на вопрос, можно ли по делам из публичных правоотношений заключать мировое соглашение. Мировое соглашение - это, по сути, компромисс между сторонами по определению своих субъективных материальных прав. Обе стороны должны поступиться частью своих прав (по сравнению с требованиями, указанными в иске), иначе данное соглашение превратится в признание иска или в отказ от иска. Но если своими субъективными частными правами стороны вправе распоряжаться по своему усмотрению, то субъективными публичными правами они распоряжаться (по общему правилу) не вправе, а значит, ими частично нельзя поступиться, т.е. невозможен компромисс, и как следствие - мировое соглашение.

В подтверждение данных выводов приведем положения п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части": "Согласно части 3 статьи 252 ГПК РФ отказ лица, обратившегося в суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта или его части, от заявленного требования не влечет за собой прекращение производства по делу, а признание требования органом или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда необязательно. Принимая во внимание эти положения и учитывая, что производство по делу об оспаривании нормативного правового акта носит публичный характер и результаты его рассмотрения являются обязательными как для лиц, участвующих в рассмотрении данного дела, так и для лиц, не участвующих в нем, утверждение мирового соглашения по делам данной категории недопустимо" и п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих": "По делам данной категории суд не вправе утвердить мировое соглашение между заявителем и заинтересованным лицом, поскольку в этом случае судом проверяется законность оспариваемых решений, совершенных действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих и на решение этого вопроса не могут повлиять те или иные договоренности между заявителем и заинтересованным лицом" <1>.

<1> Аналогичные вопросы возникали и возникают и в арбитражном процессе. В п. 12 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 31 октября 1996 г. N 13 "О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции" было закреплено: "...заключение мирового соглашения не допускается по делам, возникающим из административно-правовых отношений". В новом АПК РФ 2002 г. вопрос решен иначе: "...экономические споры, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, могут быть урегулированы сторонами по правилам, установленным в главе 15 настоящего Кодекса, путем заключения соглашения или с использованием других примирительных процедур, если иное не установлено федеральным законом" (ст. 190). Эта норма статьи вызывает некоторые возражения: если закон в виде исключения иногда и допускает распоряжение субъективными публичными правами (например, по делам, связанным с налоговыми правоотношениями), то это именно исключение. По некоторым же категориям дел это просто невозможно (например, по делам об оспаривании нормативных правовых актов). С нашей точки зрения, и в ГПК РФ, и в АПК РФ следовало бы закрепить норму о том, что мировые соглашения (примирительные процедуры) по рассматриваемым делам не допускаются, за исключением случаев, установленных законом.

В этих делах не применяются правила **заочного** производства (ч. 2 ст. 246 ГПК РФ). Эта особенность неразрывно связана со следующей: суд может признать **обязательной явкой** в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. В случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 1000 руб. (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ).

Суд не связан **основаниями и доводами** заявленных требований. Иногда это положение ошибочно понимается в том смысле, что суд не связан предметом требования. Однако в законе (ч. 3 ст. 246 ГПК РФ) речь идет об основаниях и доводах, т.е. применительно к исковому производству, об основании иска, а не о его предмете.

В производстве по делам из публичных правоотношений 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 или совершили оспариваемые действия (бездействие) (ч. 1 ст. 249 ГПК РФ).

Кроме того, суд может истребовать доказательства **по своей инициативе** в целях правильного разрешения дела. Должностные лица, не исполняющие требований суда о предоставлении доказательств, подвергаются штрафу в размере до 1000 руб. (ч. 2 ст. 249 ГПК РФ).

В соответствии со ст. 250 ГПК РФ после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в деле, а также **иные** лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям. С нашей точки зрения, такая формулировка нормы не вполне оправдана. Данная особенность применима не ко всем делам, возникающим из публичных правоотношений, а только к делам об оспаривании нормативных правовых актов. Иное понимание указанной нормы ограничивает доступ к правосудию, что противоречит Конституции РФ.

При подаче заявления уплачивается государственная пошлина, которая рассчитывается по иным ставкам, нежели по делам искового производства. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 333.19 НК РФ, при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц ставка установлена для физических лиц - 200 руб., для организаций - 3000 руб., а 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, ставка 200 руб.

По большинству дел, возникающих из публичных правоотношений, установлены специальные, чаще - сокращенные, сроки рассмотрения их в суде.

По данным делам сроки исковой давности (общий срок - три года) не применяются, законом установлены иные сроки подачи заявлений (десять дней, три месяца и др.). Более того, порядок применения указанных сроков отличается своеобразием. Как устанавливает п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих", "принимая во внимание положения статьи 256 ГПК РФ, необходимо по каждому делу выяснять, соблюдены ли сроки обращения заявителя в суд и каковы причины их нарушения, а вопрос о применении последствий несоблюдения данных сроков следует обсуждать независимо от того, **ссылались ли на это обстоятельство заинтересованные лица**" <1> (выделено мной. - **А.В.**).

<1> Такой подход соответствуют разъяснениям, данным в п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 9 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих" (с последующими изменениями и дополнениями): "Статьей 256 ГПК РФ предусмотрен трехмесячный срок обращения в суд со дня, когда военнослужащему стало известно о нарушении его прав и свобод. Пропуск указанного срока не является для суда основанием для отказа в принятии заявления, но при отсутствии уважительных причин является основанием для принятия судом решения об отказе в удовлетворении требований заявителя в предварительном судебном заседании или в судебном заседании без исследования фактических обстоятельств дела, в том числе **при отсутствии заявления об этом государственного органа или должностного лица, действия которого оспариваются заявителем** (выделено мной. - **А.В.**)".

Такое большое количество особенностей рассмотрения дел данного вида производства, а также особая общественная значимость дел указанной категории в последние годы снова породили предложения и споры о создании в России системы административных судов (в рамках судов общей юрисдикции или как самостоятельной системы) и об отнесении к их подведомственности (или подсудности) гражданских дел, возникающих из публичных правоотношений. Следовательно, появились и проекты "Административно-процессуального кодекса", "Кодекса административного судопроизводства" и подобных кодексов, призванных регулировать правила судопроизводства в указанных судах.

### § 3. Производство по делам об оспаривании нормативных правовых актов

В предыдущем параграфе были рассмотрены **общие** особенности рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений. В данном и последующих параграфах будут проанализированы особенности каждой из категорий дел указанного производства.

Какие акты относить к **нормативным правовым** - вопрос, до конца не разрешенный даже в науке теории права. Применительно к целям производства по делам из публичных правоотношений Верховный Суд РФ попытался разъяснить его. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части" (с последующими изменениями и дополнениями; далее - Постановление

Пленума Верховного Суда РФ N 48) в п. 9 устанавливает: "Существенными признаками, характеризующими нормативный правовой акт, являются: издание его в установленном порядке уполномоченным органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, наличие в нем правовых норм (правил поведения), обязательных для неопределенного круга лиц, рассчитанных на неоднократное применение, направленных на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение существующих правоотношений".

К важным особенностям дел об оспаривании нормативных правовых актов можно отнести определенные трудности с определением **подведомственности** такого дела.

Во-первых, не подлежат рассмотрению в суде в порядке, предусмотренном гл. 24 ГПК РФ, заявления об оспаривании нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции **Конституционного Суда РФ**. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 48 (п. 1) <1> разъясняет, что судам общей юрисдикции подведомственны дела об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов **ниже уровня** федерального закона, перечисленных в ч. 2 ст. 125 Конституции РФ, по основаниям их противоречия иному, кроме Конституции РФ, нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу (например, дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ, законов субъектов Российской Федерации по основаниям их противоречия федеральным законам). Однако судам общей юрисдикции неподведомственны дела об оспаривании по основаниям противоречия федеральным законам нормативных правовых актов Президента РФ или Правительства РФ в случаях, когда проверка соответствия указанных нормативных правовых актов федеральному закону невозможна без установления их соответствия Конституции РФ, а также дела об оспаривании конституций и уставов субъектов Российской Федерации, поскольку проверка соответствия учредительного акта субъекта Российской Федерации федеральному закону сопряжена с установлением его соответствия нормам Конституции РФ.

-----  
<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2007 г. N 48 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части" в ред. от 9 февраля 2012 г. // СПС "КонсультантПлюс".

Во-вторых, при наличии в субъекте Российской Федерации **конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации** суды общей юрисдикции не вправе рассматривать дела о проверке соответствия законов субъекта Российской Федерации, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта Российской Федерации, органов местного самоуправления конституции (уставу) субъекта Российской Федерации, поскольку рассмотрение этих дел отнесено ч. 1 ст. 27 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" к компетенции конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации. Вместе с тем, если в субъекте Российской Федерации такой суд не создан (т.е. отсутствует возможность осуществления иного судебного порядка оспаривания нормативных правовых актов на предмет соответствия их конституции или уставу субъекта Российской Федерации), в целях реализации гарантированного ч. 1 ст. 46 Конституции РФ права на судебную защиту рассмотрение названных выше дел осуществляется судами общей юрисдикции.

В-третьих, суды не вправе рассматривать и разрешать дела об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов в случаях, когда федеральным законом их рассмотрение прямо отнесено к ведению **арбитражных судов**.

Оспаривание всех иных нормативных правовых актов отнесено к ведению судов общей юрисдикции.

Что касается **подсудности** данных дел, то она определяется по общим правилам подсудности, которые установлены ст. ст. 24, 26 и 27 ГПК РФ. В районный суд подаются заявления об оспаривании нормативных правовых актов, не указанных в ст. ст. 26 и 27 ГПК РФ. Заявление подается в районный суд по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших нормативный правовой акт.

По данной категории дел в суд может обратиться **достаточно широкий** круг лиц и органов. Во-первых, это граждане, организация, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются их права и свободы, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами <1>. Во-вторых, прокурор в пределах своей компетенции, считающий, что акт противоречит закону полностью или в части. В-третьих, с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части в суд вправе обратиться Президент РФ, Правительство РФ, законодательный (представительный) орган субъекта Российской Федерации, высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом

нарушена их компетенция <2>.

<1> Если в заявлении гражданина или организации оспаривается полностью или в части нормативный правовой акт, очевидно не затрагивающий их права и свободы, тогда как это обстоятельство является необходимым условием проверки акта или его части в порядке, предусмотренном гл. 24 ГПК РФ (например, заявление граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием организаций и индивидуальных предпринимателей), судья отказывает в принятии заявления в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ.

<2> В силу ст. 133 Конституции РФ одной из гарантий местного самоуправления является право на судебную защиту. В связи с этим органы местного самоуправления, главы муниципальных образований вправе обращаться в суды с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части не только по основаниям нарушения их компетенции (ч. 2 ст. 251 ГПК РФ), но и по основаниям нарушения оспариваемым нормативным правовым актом или его частью других прав местного самоуправления.

Кроме того, Постановление Пленума Верховного Суда РФ (п. 3) напоминает, что в соответствии с ч. 1 ст. 46 ГПК РФ граждане или организации вправе обращаться в суд в защиту прав и свобод других лиц по их просьбе либо в защиту прав и свобод неопределенного круга лиц в случаях, прямо предусмотренных законом (например, п. 2 ст. 45 Закона РФ "О защите прав потребителей").

Заявление об оспаривании нормативного правового акта должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК РФ, и содержать дополнительно 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 нормативного правового акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Заявление об оспаривании нормативного правового акта рассматривается в течение **месяца** со дня его подачи, а Верховным Судом РФ - в течение **трех месяцев**.

Подача заявления об оспаривании нормативного правового акта в суд **не приостанавливает** действие оспариваемого нормативного правового акта.

Разбирательство дела проводится с участием лиц, обратившихся в суд с заявлением, представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и **прокурора** (ч. 2 ст. 252 ГПК РФ.)

Важными особенностями рассмотрения дел об оспаривании нормативных правовых актов является правило о том (ч. 3 ст. 252 ГПК), что **отказ** лица, обратившегося в суд, **от своего требования** не влечет за собой прекращение производства по делу, а **признание** требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда **необязательно** (как уже отмечалось, мировые соглашения по данным делам заключать нельзя).

При рассмотрении дела суду следует не только установить, соответствует ли данный акт вышестоящим нормативным правовым актам, но и проверить полномочия органа (должностного лица) на издание нормативных правовых актов и их пределы; форму (вид), в которой орган (должностное лицо) вправе принимать нормативные правовые акты; предусмотренные правила введения нормативных правовых актов в действие, в том числе правила их опубликования и регистрации; соблюдены ли существенные положения нормативного правового акта, регулирующие процедуру принятия актов данного вида.

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующими вступает в законную силу по общим правилам и влечет за собой утрату силы этого нормативного правового акта или его части, а также **других** нормативных правовых актов, основанных на признанном недействующим нормативном правовом акте или воспроизводящих 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.

#### § 4. Порядок рассмотрения дел по заявлениям об оспаривании решений и действий государственных и иных органов, должностных лиц и государственных служащих, нарушающих права и свободы граждан

В соответствии с положениями гл. 25 ГПК РФ **гражданин, организация** вправе оспорить в суде



**решение, действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего**, если считают, что нарушены их права и свободы. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 2) Верховный Суд следующим образом разъясняет значение указанных категорий (п. п. 1 и 2).

К **решениям** относятся акты органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных, муниципальных служащих и приравненных к ним лиц, принятые единолично или коллегиально, содержащие властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций. При этом необходимо учитывать, что решения могут быть приняты как в **письменной**, так и в **устной** форме (например, объявление военнослужащему дисциплинарного взыскания). В свою очередь, письменное решение принимается как в установленной законодательством определенной форме (в частности, распоряжение высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), так и в произвольной (например, письменное сообщение об отказе должностного лица в удовлетворении обращения гражданина).

К **действиям** органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных или муниципальных служащих по смыслу гл. 25 ГПК РФ относится властное волеизъявление названных органов и лиц, которое не облечено в форму решения, но повлекло нарушение прав и свобод граждан и организаций или создало препятствия к их осуществлению. К действиям, в частности, относятся выраженные в устной форме требования должностных лиц органов, осуществляющих государственный надзор и контроль.

К **бездействию** относится неисполнение органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, государственным или муниципальным служащим обязанности, возложенной на них нормативными правовыми и иными актами, определяющими полномочия этих лиц (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, относится нерассмотрение обращения заявителя уполномоченным лицом.

По правилам, установленным нормами гл. 25 ГПК РФ, могут быть оспорены решения, действия и бездействие:

**федеральных органов государственной власти:** представительного (законодательного) органа Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, образуемых в соответствии с Конституцией РФ, ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации", указами Президента РФ о системе и структуре федеральных органов исполнительной власти, а также территориальных органов, созданных федеральными органами исполнительной власти для осуществления своих полномочий;

**органов государственной власти субъекта Российской Федерации:** законодательного (представительного) органа, высшего исполнительного органа и иных органов государственной власти, образуемых в соответствии с конституцией (уставом) субъекта Российской Федерации и на основании нормативного правового акта органа законодательной (представительной) власти субъекта Российской Федерации и (или) его высшего должностного лица;

**органов местного самоуправления:** представительного органа муниципального образования, местной администрации и иных органов, предусмотренных уставом муниципального образования и обладающих собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

К **должностным лицам**, решения, действия (бездействие) которых могут быть оспорены по правилам гл. 25 ГПК РФ, следует относить лиц, постоянно, временно, в том числе по специальному полномочию, выступающих от имени федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск и воинских формирований Российской Федерации, принявших оспариваемое решение, совершивших оспариваемое действие (бездействие), имеющие обязательный характер и затрагивающие права и свободы граждан и организаций, не находящихся в служебной зависимости от этих лиц.

Необходимо отметить, что заявление гражданина, находящегося в **служебной зависимости** от лиц, решение, действие (бездействие) которых им оспаривается, рассматривается судом по правилам гл. 25 ГПК РФ лишь в случае, когда это **прямо предусмотрено** законом (например, ч. 3 ст. 254 ГПК РФ - оспаривание военнослужащим решения, действия и бездействия органа военного управления или командира (начальника) воинской части).

Нормы ГПК РФ **не допускают** возможности оспаривания в порядке гл. 25 этого Кодекса решений и действий (бездействия) органов управления организациями и их объединениями, общественными объединениями, политическими партиями, а также их руководителей, поэтому такие дела должны рассматриваться по правилам искового производства, в том числе и в случаях, когда заявитель ссылается на положения Закона РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан".

В порядке, предусмотренном гл. 25 ГПК РФ, рассматриваются и разрешаются также иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральными законами к компетенции судов общей юрисдикции, в частности, об оспаривании решений, действий (бездействия) органов, которые **не являются** органами государственной власти и органами местного самоуправления, но наделены властными полномочиями в области государственного управления или распорядительными полномочиями в сфере местного самоуправления и принимают решения, носящие обязательный характер для лиц, в отношении которых они вынесены (например, дела об оспаривании решений квалификационных коллегий судей (ст. 26 ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации"), решений призывных комиссий (п. 7 ст. 28 ФЗ "О воинской обязанности и военной службе", ст. 15 ФЗ "Об альтернативной гражданской службе").

По правилам, предусмотренным гл. 25 ГПК РФ, рассматриваются также дела об оспаривании решений, действий (бездействия) **юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**, принятых, совершенных при осуществлении ими переданных в установленном порядке конкретных государственно-властных полномочий. К таким лицам, в частности, относятся юридические лица и индивидуальные предприниматели, аккредитованные в установленном порядке для выполнения работ по сертификации, государственные учреждения, уполномоченные на проведение государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов (ст. ст. 2, 21, 26, 32 ФЗ "О техническом регулировании"), государственные учреждения, подведомственные федеральному органу исполнительной власти, осуществляющему кадастровый учет и ведение государственного кадастра недвижимости (ст. 3 ФЗ "О государственном кадастре недвижимости").

Итак, к решениям, действиям (бездействию) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, оспариваемым в порядке гражданского судопроизводства, относятся **коллегиальные** и **единоличные** решения и действия (бездействие), в результате которых:

- нарушены права и свободы гражданина;
- созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод;
- на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

В ГПК РСФСР 1964 г. было определено, что если **законом** установлен **иной порядок судебного обжалования** действия или решения, то порядок обжалования, установленный главой 24.1 ГПК РСФСР (соответствует гл. 25 ГПК РФ), не применяется.

В ГПК РФ 2002 г. аналогичная норма почему-то отсутствует. Пришлось соответствующее разъяснение давать Верховному Суду РФ. В пункте 9 (действовал до 2009 г.) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" было установлено, что "недопустимо принятие и рассмотрение в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ, заявлений об оспаривании таких решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, для которых федеральными законами (Уголовно-процессуальным кодексом РФ, Кодексом РФ об административных правонарушениях, Арбитражным процессуальным кодексом РФ и др.) установлен иной судебный порядок оспаривания (обжалования). В принятии таких заявлений необходимо отказывать на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ".

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" отменил процитированный пункт Постановления 2003 г. и попытался дать развернутый список исключений из действия гл. 25 ГПК РФ. Это решения, действия и бездействие, оспаривание которых возможно в порядке арбитражного судопроизводства (пункт 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ 2009 г.); оспаривание которых предусмотрено в порядке УПК РФ и КоАП (пункт 7); оспаривание которых предусмотрено в порядке гл. 26, 36, 37 ГПК РФ (п. 8).

Гражданин, организация вправе обратиться непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему. Это положение ч. 1 ст. 254 ГПК РФ подчеркивает не только то, что по данным делам недопустим обязательный досудебный порядок, но и то, что у гражданина имеется внесудебная возможность оспорить действия и решения органов власти.

Части 2 и 3 ст. 254 ГПК РФ устанавливают **подсудность** рассматриваемой категории дел. Стоит выделить два аспекта указанного вопроса.

Во-первых, рассмотрим проблему **специализированной** подсудности <1>. Заявление военнослужащего, "оспаривающего решение, действие (бездействие) органа военного управления или командира (начальника) воинской части, подается в военный суд". Вызывает сомнения формулировка "командира (начальника) воинской части": почему не "воинского должностного лица"? Возможно, за

основу была принята формулировка ст. 21 ФЗ от 27 мая 1998 г. "О статусе военнослужащих": "неправомерные решения и действия (бездействие) органов военного управления и командиров могут быть обжалованы военнослужащими в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и общевоинскими уставами" (ч. 2). Однако Закон РФ от 27 апреля 1993 г. "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" (ч. 5 ст. 4) употребляет выражение "воинские должностные лица". Кроме того, именно формулировка "воинское должностное лицо" содержится в п. 1 ч. 1 ст. 7 ФКЗ "О военных судах Российской Федерации". Формулировка ст. 254 ГПК РФ серьезно сужает круг обжалуемых решений и действий, подсудных военным судам, и не должна применяться, так как противоречит Федеральному конституционному закону.

-----  
<1> См.: Воронов А.Ф. О специализированной подсудности гражданских дел военным судам // Законодательство. 2011. N 4.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 9 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих" (с последующими изменениями и дополнениями) даны окончательные разъяснения по вопросам подсудности дел и порядку их рассмотрения (п. п. 3 и 4): в соответствии со ст. 7 ФКЗ "О военных судах Российской Федерации", ст. 25 и ч. 3 ст. 254 ГПК РФ военным судам, за исключением дел, отнесенных к подсудности Верховного Суда РФ, подсудны **все** гражданские дела о защите нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов **военнослужащих** Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, **граждан, проходящих военные сборы**, от действий (бездействия) **органов военного управления, воинских должностных лиц** и принятых ими решений.

Кроме того, военным судам на территории Российской Федерации подсудны дела по заявлениям **граждан, уволенных с военной службы (прошедших военные сборы)**, если они обжалуют или оспаривают действия (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими решения, нарушившие их права, свободы и охраняемые законом интересы в период прохождения ими военной службы, военных сборов (например, дела по искам и заявлениям граждан, уволенных с военной службы, о восстановлении на военной службе, о взыскании невыданного денежного и иных видов довольствия, поскольку их права нарушены в период прохождения ими военной службы).

Во-вторых, обратим внимание на **территориальную** подсудность данных дел, поскольку родовая подсудность определяется по общим правилам ст. ст. 24 - 27 ГПК РФ. В частности, отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации, в связи с тем что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в соответствующем верховном 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.

Итак, 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, решение, действие (бездействие) которых оспариваются (подробные разъяснения о родовой и территориальной подсудности дел даны в п. п. 11 и 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ).

**Сроки обращения в суд.** Гражданин может обратиться в суд с заявлением в течение **трех месяцев** со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Акцентируем внимание на указанную формулировку нормы ст. 256 ГПК РФ, а именно на то, что в ней отсутствует выражение "или должно было стать известно"; это сделано для усиления правовых гарантий судебной защиты субъективных публичных прав в данном случае. Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления <1>.

-----  
<1> Пункт 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ устанавливает, что, принимая во внимание положения ст. 256 ГПК РФ, необходимо по **каждому делу** выяснять, соблюдены ли сроки обращения заявителя в суд и каковы причины их нарушения, а вопрос о применении последствий несоблюдения данных сроков следует обсуждать **независимо от того, ссылались ли на это обстоятельство заинтересованные лица**.

При этом необходимо учитывать, что, помимо указанного в ч. 1 ст. 256 ГПК РФ трехмесячного срока обращения с заявлением в суд, действующим законодательством предусмотрены специальные сроки оспаривания отдельных решений, действий или бездействия (например, ч. 2 ст. 441 ГПК РФ, ст. 26 ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации", ст. 357 ТК РФ, п. 3 ст. 10 ФЗ "О

беженцах", п. 4 ст. 7 и п. 7 ст. 13.1 ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", п. 3 ст. 8 ФЗ "О вынужденных переселенцах").

В отличие от рассмотренной ранее категории дел (об оспаривании нормативных актов) в данном случае суд **вправе приостановить** действие оспариваемого решения до вступления в законную силу решения суда.

**Сроки рассмотрения дел.** Заявление рассматривается судом в течение **десяти дней**, а Верховным Судом РФ - в течение **двух месяцев** с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействие) которых оспариваются. Такой короткий срок (речь идет о десятидневном сроке), установленный законом для рассмотрения дела, с нашей точки зрения, не вполне оправдан: даже если не проводить предварительного заседания, подготовить дело к разбирательству, известить стороны, рассмотреть дело в заседании с принятием решения за такой срок затруднительно. Его не оправдывает и положение о том, что неявка в судебное заседание кого-либо из указанных в ч. 1 настоящей статьи лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению заявления (ст. 257 ГПК РФ).

**Особенности принятия и исполнения решения.** Суд, признав заявление обоснованным, 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.

Решение суда направляется для устранения допущенного нарушения закона руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, решения, действия (бездействие) которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу.

В суд и гражданину должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения решения.

Решение исполняется по правилам ч. 2 ст. 206 ГПК РФ, регулирующей исполнение решения, обязывающее ответчика совершить определенные действия.

Указанные нормы ст. 253 ГПК РФ отнюдь не противоречат нормам законодательства об исполнительном производстве. Если орган власти не исполняет вступившее в законную силу решение, возможно возбуждение исполнительного производства и применение к нему мер принудительного исполнения и соответствующих санкций.

Суд отказывает в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие принято либо совершено в соответствии с законом в пределах полномочий органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего и права либо свободы гражданина не были нарушены.

#### § 5. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел по заявлениям на нарушения избирательных прав и прав на участие в референдуме

Глава 26 ГПК РФ "Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" определяет особенности рассмотрения указанных дел.

Одной из главных и определяющих особенностей является наличие (кроме гл. 26 ГПК РФ) **широкого круга нормативных правовых актов**, прежде всего законов, в которых содержатся не только материально-правовые, но и процессуальные нормы, регулирующие порядок рассмотрения данных дел. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 марта 2011 г. N 5 "О практике рассмотрения судами дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" <1> в п. 1 упоминает, в частности, следующие Законы: Конституцию РФ; Федеральные конституционные законы от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ "О референдуме Российской Федерации", от 17 декабря 2001 г. N 6-ФКЗ "О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации"; Федеральные законы от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", от 10 января 2003 г. N 19-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации", от 18 мая 2005 г. N 51-ФЗ "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации", от 26 ноября 1996 г. N 138-ФЗ "Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в

органы местного самоуправления", от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", от 11 июля 2001 г. N 95-ФЗ "О политических партиях", от 10 января 2003 г. N 20-ФЗ "О Государственной автоматизированной системе Российской Федерации "Выборы". Кроме того, следует учитывать многочисленные международные договоры и общепризнанные принципы и нормы международного права (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5).

<1> Далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5.

Второй особенностью является **большой круг лиц, организаций, органов**, в том числе и органов власти, которые могут обратиться в суд, а также органов и лиц, действия (бездействие) и решения которых могут быть оспорены.

Избиратели, участники референдума, кандидаты и их доверенные лица, избирательные объединения и их доверенные лица, политические партии и их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и их уполномоченные представители, иные группы участников референдума и их уполномоченные представители, наблюдатели, прокурор, считающие, что решениями или действиями (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица нарушаются избирательные права или право на участие в референдуме граждан Российской Федерации, могут обратиться с заявлением в суд.

В данном случае интересно наблюдать развитие законодательства по порядку рассмотрения дел этой категории. Как писал в учебнике 1956 г. К.С. Юдельсон, "с жалобами в народный суд может обращаться не только заинтересованное лицо относительно своих избирательных прав, но и любой гражданин по поводу избирательного права другого лица. Жалобы не оплачиваются государственной пошлиной, а расходы по производству дел принимаются за счет государства" <1>. В настоящее время подход иной: "Пункт 1 статьи 78 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ, согласно которому суд соответствующего уровня не вправе отказать в принятии заявления на нарушение избирательных прав, права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, подлежит применению в совокупности с нормами, содержащимися в статьях 3, 4, 134, 259 ГПК РФ. Так, если заявление подано лицом, не имеющим права на такое обращение, то в принятии этого заявления должно быть отказано на основании пункта 1 части 1 статьи 134 ГПК РФ (например, в случае, когда в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются решение, действие (бездействие), не затрагивающие избирательные права заявителя или его право на участие в референдуме)" (п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5); согласно п. 22 этого же Постановления "надлежит учитывать, что по делам данной категории граждане должны уплачивать государственную пошлину, за исключением лиц, имеющих льготы при обращении в суд общей юрисдикции в соответствии со статьей 333.36 Налогового кодекса Российской Федерации. Не освобождаются от уплаты государственной пошлины и другие лица, правомочные согласно статье 259 ГПК РФ обратиться в суд с заявлением в связи с нарушениями законодательства о выборах и референдумах, кроме прокурора и тех избирательных комиссий, которые являются государственными органами (подпункты 9 и 19 пункта 1 статьи 333.36 НК РФ)". В то же время соответствующая Инструкция Народного комиссара юстиции СССР, утвержденная СНК СССР 5 мая 1938 г., устанавливала, что, прежде чем обратиться в суд по поводу неправильностей в списках избирателей, трудящиеся должны были обратиться с жалобой в исполнительный комитет Совета депутатов трудящихся по месту составления списка <2>. Действующее же Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5 в п. 12 подтверждает, что "предварительное обращение заявителя в вышестоящую комиссию, избирательную комиссию субъекта Российской Федерации, ЦИК России не является обязательным условием для его обращения в суд (пункт 8 статьи 75 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ)".

<1> Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 298.

<2> См.: Юдельсон К.С. Указ. соч. С. 298.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ специально отмечено, что по отдельным требованиям, касающимся защиты избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, федеральными законами определены исчерпывающие перечни лиц, которые вправе обратиться в суд в связи с нарушениями, допущенными в отношении их или в отношении других лиц. Такие перечни установлены, в частности, для обращения в суд с требованиями о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума (ч. 4 ст. 259 ГПК РФ, пп. 2, 3 и 4 ст. 31 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ) <1>, с требованиями об определении срока назначения выборов (п. 9 ст. 10 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ) <2> и т.д.

<1> Приведем для примера лишь п. п. 2 и 3 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ: "С

заявлением в суд о расформировании Центральной избирательной комиссии Российской Федерации вправе обратиться группа численностью не менее одной трети от общего числа членов Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации или депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации.

С заявлением в суд о расформировании избирательной комиссии субъекта Российской Федерации вправе обратиться группа численностью не менее одной трети от общего числа членов Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации или депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, либо группа депутатов численностью не менее одной трети от общего числа депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти данного субъекта Российской Федерации, либо группа депутатов любой из избираемых палат указанного органа численностью не менее одной трети от общего числа депутатов этой палаты, а также Центральная избирательная комиссия Российской Федерации".

<2> "Если соответствующая избирательная комиссия не назначит в установленный пунктом 8 настоящей статьи срок выборы указанных в пункте 1 статьи 8 настоящего Федерального закона органов или депутатов либо если такая избирательная комиссия отсутствует и не может быть сформирована в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, соответствующий суд общей юрисдикции по заявлениям избирателей, избирательных объединений, органов государственной власти, органов местного самоуправления, прокурора может определить срок, не позднее которого уполномоченный на то орган или должностное лицо, а в случае их отсутствия - соответствующая избирательная комиссия должны назначить выборы".

Центральная избирательная комиссия РФ, избирательные комиссии субъектов Российской Федерации, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии, соответствующие комиссии референдума вправе обратиться с заявлением в суд в связи с нарушением законодательства о выборах и референдумах органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностными лицами, кандидатом, избирательным объединением, политической партией, ее региональным отделением, иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдума, иной группой участников референдума, а также избирательной комиссией.

С заявлением в суд об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) вправе обратиться избирательная комиссия, зарегистрировавшая кандидата (список кандидатов), кандидат, зарегистрированный по тому же избирательному округу, избирательное объединение, список кандидатов которого зарегистрирован по тому же избирательному округу, а также в случаях, установленных федеральным законом, прокурор <1>.

-----  
<1> См.: п. 12 ст. 76 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5 также напоминает, что прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в порядке, установленном гл. 26 ГПК РФ, в случаях, предусмотренных:

ч. 1 ст. 45 ГПК РФ в защиту избирательных прав или права на участие в референдуме конкретного гражданина, который по состоянию здоровья, возрасту и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд;

ч. 1 ст. 259 ГПК РФ в защиту публичных интересов, если решениями, действиями (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица нарушаются избирательные права или право на участие в референдуме граждан Российской Федерации (п. 19).

С заявлением в суд об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума вправе обратиться: при проведении референдума Российской Федерации - Центральная избирательная комиссия РФ; при проведении референдума субъекта Российской Федерации - избирательная комиссия субъекта Российской Федерации; при проведении местного референдума - избирательная комиссия муниципального образования.

В некоторых случаях правила гл. 26 ГПК РФ применяются к правоотношениям с первого взгляда далеким от выборов. Например, Федеральным законом от 4 июля 2003 г. N 94-ФЗ Закон РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" был дополнен ст. 16.1 "Приостановление выпуска средства массовой информации за нарушение законодательства Российской Федерации о выборах и референдумах", где установлен порядок, в соответствии с которым федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий регистрацию средств массовой информации, по представлению соответствующей избирательной комиссии обращается в суд с заявлением о приостановлении выпуска средства массовой информации. "Рассмотрение судом указанных в настоящей статье заявлений о приостановлении выпуска средства массовой информации осуществляется в порядке и сроки, которые установлены для производства по делам о защите

избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", - установлено в вышеуказанной статье.

Интересно также, что в соответствии с ч. 3 ст. 24 Федерального закона от 10 января 2003 г. N 20-ФЗ "О государственной автоматизированной системе Российской Федерации "Выборы" в суд можно обжаловать действия и решения не только органов власти и избирательных комиссий, но и системных администраторов.

**Подведомственность** указанной категории дел определяется достаточно просто: эти дела подведомственны только судам общей юрисдикции, **территориальная подсудность** определяется по общим правилам ГПК РФ, **родовая подсудность** определяется по правилам, установленным "статьями 24, 26 и 27 настоящего Кодекса, другими федеральными законами" (ч. 6 ст. 259 ГПК РФ). Несмотря на видимую простоту указанной нормы, определить именно родовую подсудность дел, относимых к рассматриваемой категории, достаточно сложно. В настоящем параграфе невозможно в полном объеме воспроизвести правила данной подсудности, установленные в п. п. 5, 6 и 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5. Для примера приведем перечень дел, подсудных районным судам (п. 5):

- об оспаривании действий или бездействия (за исключением бездействия в форме уклонения от принятия решения) Центральной избирательной комиссии РФ (далее - ЦИК России), избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации;

- об оспаривании решений, действий (бездействия) избирательных комиссий муниципального образования, а также окружных избирательных комиссий по выборам в представительные органы муниципальных образований, территориальных и участковых избирательных комиссий;

- об отмене регистрации кандидата, включенного в зарегистрированный список кандидатов, об отмене регистрации списка кандидатов при проведении муниципальных выборов, а также об отмене регистрации инициативной группы по проведению местного референдума, иной группы участников такого референдума;

- о расформировании избирательных комиссий муниципальных образований, окружных избирательных комиссий по выборам в представительные органы муниципальных образований, территориальных избирательных комиссий, а также участковых избирательных комиссий;

- об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, нарушающих избирательные права и право на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

- о назначении местного референдума.

Пункт 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5 перечисляет дела, подсудные судам субъектов РФ, а п. 7 - Верховному Суду РФ. Мировым судьям дела данной категории неподсудны.

Следующей особенностью рассмотрения данной категории дел являются специально установленные **сроки обращения в суд** (ч. ч. 1 - 4 ст. 260 ГПК РФ). Судам следует проверять соблюдение сроков, а в случае их пропуска - обсуждать вопрос о допустимости их восстановления, предложив заявителю указать причины пропуска обращения в суд (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5).

Заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении законодательства о выборах и референдумах, его избирательных прав или права на участие в референдуме. Этот срок, пропущенный заявителем, может быть восстановлен судом в установленном порядке.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано в суд в течение десяти дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума обжалуемого решения.

Заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования. Этот срок и срок, упомянутый в предыдущем абзаце, не подлежат восстановлению независимо от причин его пропуска (см. п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5).

После опубликования результатов выборов, референдума заявление о нарушении избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, имевшем место в период избирательной кампании, кампании референдума, может быть подано в суд в течение года со дня официального опубликования результатов соответствующих выборов, референдума. Этот срок также не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5).

Заявление в суд о расформировании комиссии, организующей выборы, референдум, может быть подано в период после окончания избирательной кампании, кампании референдума, но не позднее чем через три месяца со дня окончания избирательной кампании, кампании референдума. Заявление в суд о расформировании иной комиссии может быть подано не позднее чем за 30 дней до дня голосования

либо после окончания избирательной кампании, кампании референдума, но не позднее чем через три месяца со дня появления оснований для расформирования комиссии. При проведении повторного голосования заявление в суд о расформировании участковой комиссии может быть также подано в период после установления итогов голосования на данном участке, но не позднее чем за семь дней до дня повторного голосования (п. 5 ст. 31 Федерального закона от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации"). И эти сроки не подлежат восстановлению (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5).

Законом установлены и специальные **сроки рассмотрения дел** (ч. ч. 6 - 11 ст. 260 ГПК РФ).

В период избирательной кампании, кампании референдума заявление, поступившее в суд до дня голосования, должно быть рассмотрено и разрешено в течение пяти дней со дня его поступления, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день, предшествующий дню голосования, в день голосования или в день, следующий за днем голосования, - немедленно. В том случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, заявление должно быть рассмотрено и разрешено не позднее чем через десять дней со дня его подачи.

Истечение указанных сроков не влечет за собой прекращение производства по делу, возбужденному по заявлению, поданному в соответствии с установленными требованиями, и не препятствует судам, включая суды апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, разрешить данное дело по существу.

Заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение трех дней со дня его поступления в суд, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования - немедленно.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума, должно быть рассмотрено и разрешено в течение двух месяцев со дня его поступления в суд.

Решение по заявлению об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается судом не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Решение по заявлению об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума принимается судом не позднее чем за три дня до дня голосования.

Решение по заявлению о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума принимается судом не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, кампании референдума - не позднее чем через три дня со дня поступления заявления в суд.

Заявление рассматривается судом не только с участием заявителя, представителя соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, политической партии, иного общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, но и **прокурора**.

Дела о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума рассматриваются судом **коллективно** в составе трех профессиональных судей.

В период избирательной кампании, кампании референдума до дня опубликования результатов выборов, референдума мерами **по обеспечению требований** не могут быть:

1) наложение ареста на избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, списки избирателей, участников референдума, иные избирательные документы, документы референдума или их изъятие;

2) запрещение избирательным комиссиям, комиссиям референдума осуществлять установленные законом действия по подготовке и проведению выборов, референдума.

Решение суда первой инстанции об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) **не может быть обращено** к немедленному исполнению.

Особенности **решений** по рассматриваемым делам установлены в ст. 261 ГПК РФ.

Суд признает оспариваемое решение или действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица незаконным, если установлена обоснованность заявления, обязывает удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме <1>.

<1> Предмет доказывания по каждому конкретному виду дел о нарушении избирательных прав подробно описаны, в частности, в п. п. 30 - 39 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5.

Решение суда, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежит реализации в указанные судом сроки. Как и по предыдущей категории дел (об оспаривании действий (бездействия) и



решений органов власти), решение исполняется по правилам ч. 2 ст. 206 ГПК РФ, регулирующей исполнение решения, обязывающее ответчика совершить определенные действия.

Суд отказывает в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие (бездействие) является законным.

Апелляционная жалоба на решение суда, частная жалоба на определение суда по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, вынесенные в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, могут быть поданы в течение **пяти дней** со дня принятия судом указанных решения, определения.

#### § 6. Временное размещение иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении

"Рeadмиссия" означает передачу запрашивающим государством и принятие запрашиваемым государством лиц (граждан запрашиваемого государства, граждан третьих государств или лиц без гражданства), чей въезд, пребывание или проживание в запрашивающем государстве признаны незаконными в соответствии с положениями настоящего Соглашения", - устанавливает п. "а" ст. 1 Соглашения между Российской Федерацией и Европейским сообществом о реадмиссии (Сочи, 25 мая 2006 г.). Примерно такой же смысл вкладывают в это понятие другие международные договоры, в том числе и с участием РФ, нормативные правовые акты России и других государств.

В частности, вопросы реадмиссии регулируются Федеральным законом от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (с последующими изменениями и дополнениями), Федеральным законом от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями).

Но реадмиссия практически невозможна без предварительного временного размещения гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении, а это, в свою очередь, является существенным ограничением его прав, требующим санкции суда. Временное размещение иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении по реадмиссии <1> осуществляется до передачи иностранного гражданина Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии либо до депортации данного иностранного гражданина в соответствии с законодательством Российской Федерации в случаях, предусмотренных п. 12 ст. 32.2 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями).

-----  
<1> Постановление Правительства РФ от 15 июля 2009 г. N 555 "Об утверждении Положения о пребывании иностранных граждан и лиц без гражданства, подлежащих передаче в соответствии с международными договорами Российской Федерации о реадмиссии, иностранных граждан и лиц без гражданства, принимаемых в соответствии с международными договорами Российской Федерации о реадмиссии, но не имеющих законных оснований для пребывания (проживания) в Российской Федерации, в специальных учреждениях Федеральной миграционной службы" (с последующими изменениями и дополнениями) // СПС "КонсультантПлюс".

Особенности процессуального порядка рассмотрения дела установлены в гл. 26.1 ГПК РФ, которая введена Федеральным законом от 23 июля 2010 г. N 178-ФЗ.

Заявление (1) о **временном размещении** иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении или (2) о **продлении срока пребывания** иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении подается территориальным органом исполнительной власти в сфере миграции, т.е. ФМС РФ.

Заявление подается в суд по месту нахождения специального учреждения, в которое помещен иностранный гражданин, подлежащий реадмиссии.

Особенностями рассмотрения данной категории дел являются сроки подачи заявления и сроки рассмотрения дел, установленные ст. ст. 261.2 и 261.3 ГПК РФ.

Заявление о **временном размещении** подается в суд в течение 48 часов с момента помещения иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальное учреждение, а заявление о **продлении срока пребывания** иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении подается в суд не позднее чем за 48 часов до истечения установленного по решению суда срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении.

При поступлении в суд указанного заявления дело должно быть **возбуждено незамедлительно**. Одновременно судья продлевает срок пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении на срок, необходимый для рассмотрения такого заявления. При возбуждении

дела судья вправе истребовать у лиц, участвующих в деле, необходимые для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела материалы.

Заявление судья рассматривает в течение **пяти дней** со дня возбуждения дела.

Судебное заседание проводится в **помещении суда**. Отметим, что это единственный случай в процессуальном законодательстве, где в качестве места рассмотрения дела прямо и безальтернативно указывается помещение суда. По другим делам это презюмируется, если в законе не предусмотрено иное (например, ч. 1 ст. 304 ГПК РФ и ч. 1 ст. 284 ГПК РФ устанавливают, что судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрического стационара). Чем это обусловлено, не вполне понятно.

Дело рассматривается с участием не только представителя территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции, подавшего в суд заявление, и иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, но и **прокурора**.

Решение суда об удовлетворении заявления, которое может быть принято судом после проверки его законности и обоснованности, является основанием для временного размещения иностранного гражданина в специальном учреждении на необходимый для осуществления его реадмиссии срок или продления срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении.

#### § 7. Производство по делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы

Федеральным законом от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы" в российское законодательство был возвращен действовавший в советское время долгие годы и известный правовым системам многих государств институт **административного надзора**, т.е. осуществляемого органами внутренних дел наблюдения за соблюдением лицом, освобожденным из мест лишения свободы, установленных судом в соответствии с указанным Федеральным законом временных ограничений его прав и свобод, а также за выполнением им обязанностей, предусмотренных этим Законом (ст. 1 Федерального закона от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ).

Административный надзор предполагает временное ограничение прав и свобод лица, освобожденного или освобождаемого из мест лишения свободы: запрещение пребывания в определенных местах; запрещение посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в указанных мероприятиях; запрещение пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток; запрещение выезда за установленные судом пределы территории; обязательная явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации <1>. В силу этого установление административного надзора возможно только по решению суда.

<1> Порядок осуществления административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы. Утвержден Приказом Министерства внутренних дел РФ от 8 июля 2011 г. N 818 (с последующими изменениями и дополнениями).

Следует отметить, что установление административного надзора возможно не за всеми лицами, освобожденными или освобождаемыми из мест лишения свободы, а лишь за совершеннолетними лицами, имеющими непогашенную либо неснятую судимость за совершение: тяжкого или особо тяжкого преступления; преступления при рецидиве преступлений; умышленного преступления в отношении несовершеннолетнего.

Кроме того, условиями установления надзора являются следующие обстоятельства: 1) лицо в период отбывания наказания в местах лишения свободы признавалось злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания; 2) лицо, отбывшее уголовное наказание в виде лишения свободы и имеющее непогашенную либо неснятую судимость, совершает в течение одного года два и более административных правонарушения против порядка управления и (или) административных правонарушения, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность и (или) на здоровье населения и общественную нравственность (ст. 3 Федерального закона от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ).

Федеральный закон N 66-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы", которым были внесены изменения в ГПК РФ и (в частности, он был дополнен гл. 26.2 "Производство по делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы" подраздела III раздела II), был принят 6 апреля 2011 г.

Нормами указанной главы (ст. ст. 261.5 - 261.8 ГПК РФ) установлены особенности рассмотрения

данной категории дел, возникающих из публичных правоотношений.

Заявление **об установлении** административного надзора подается **исправительным учреждением** или **органом внутренних дел**. Заявление о **продлении** административного надзора и о **дополнении** ранее установленных административных ограничений - **органом внутренних дел**. Заявление о **досрочном прекращении** и **частичной отмене** административных ограничений - **органом внутренних дел** или **лицом**, в отношении которого **установлен** административный надзор, либо его представителем.

Территориальная **подсудность** дел: заявление об установлении административного надзора в отношении лица, освобождаемого из мест лишения свободы, подается в суд по месту нахождения **исправительного учреждения**; заявление об административном надзоре в отношении лица, освобожденного из мест лишения свободы, подается в суд по месту **жительства или пребывания** этого **лица**.

В заявлениях по данной категории дел указываются основания подачи таких заявлений и обстоятельства, имеющие значение для принятия решения по делу, в частности, сведения о поведении лица в период отбывания им наказания в исправительном учреждении, сведения об образе жизни и о поведении лица, освобожденного из мест лишения свободы, сведения, характеризующие лицо, в отношении которого установлен административный надзор.

К заявлениям прилагаются имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела документы и материалы, например, копия приговора суда и постановление начальника исправительного учреждения о признании осужденного злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания, документы и материалы, свидетельствующие о совершении данным лицом административных правонарушений.

Дело об административном надзоре рассматривается и разрешается судьей единолично с обязательным участием не только лица, в отношении которого подано заявление, и представителей исправительного учреждения или органа внутренних дел, которыми подано заявление, но и **прокурора**.

Норма ч. 2 ст. 261.7 ГПК РФ: "Неявка в судебное заседание заявителя или прокурора, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела", - похожа на стандартные нормы, регулирующие рассмотрение и других категорий дел, возникающих из публичных правоотношений (ч. 1 ст. 260.1; ч. 2 ст. 257; ч. 2 ст. 252 ГПК РФ). Однако, если в указанных нормах речь идет обо всех заинтересованных лицах, в данной норме - лишь о заявителе и прокуроре. Таким образом, явка заинтересованного лица становится обязательной. Если учитывать, что заявителем по данному делу может быть не только орган власти, но и гражданин, норма входит в некоторое противоречие с общей нормой о том, что суд может признать обязательной явку в судебное заседание лишь представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ).

Подобное мы наблюдаем также при анализе нормы ч. 3 ст. 261.7 ГПК РФ: "Обязанность доказывания обстоятельств по делу об административном надзоре лежит на заявителе". Дело в том, что общая норма (ч. 1 ст. 249 ГПК РФ) оперирует не понятиями "заявитель" и "заинтересованное лицо", а понятиями "гражданин" и "орган власти": "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 или совершили оспариваемые действия (бездействие)". Таким образом, если заявителем по делу об административном надзоре является гражданин, то он и обязан по смыслу ч. 3 ст. 261.7 ГПК РФ доказывать незаконность и необоснованность установления или продления административного надзора, что противоречит ч. 1 ст. 249 ГПК РФ.

Суд, рассмотрев заявление по делу об административном надзоре, может принять решение об удовлетворении заявления, указав срок надзора и установив одно или несколько административных ограничений, либо решение об отказе в удовлетворении заявления.

Следует отметить, что определенные коллизии норм, подобные обсужденным выше, имеют место в данной главе неоднократно. Как следует понимать норму ч. 4 ст. 261.8 ГПК РФ: "Решение суда по делу об административном надзоре может быть обжаловано в порядке, установленном главой 40 настоящего Кодекса"? Главы 40 в настоящее время в ГПК нет, и то, что ее не будет, было ясно и во время принятия Федерального закона от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ, поскольку уже был принят Федеральный закон от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ. В настоящее время решения по данным делам могут быть обжалованы в апелляционном порядке в соответствии с нормами гл. 39 ГПК РФ.

## **Глава 28. РАССМОТРЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ В ДИСЦИПЛИНАРНОМ СУДЕБНОМ ПРИСУТСТВИИ**

## § 1. Подведомственность дел Дисциплинарному судебному присутствию

Федеральный конституционный закон N 4-ФКЗ "О Дисциплинарном судебном присутствии" <1> (далее - Закон) был принят 9 ноября 2009 г. Этим Законом, а также Федеральным конституционным законом от 9 ноября 2009 г. N 5-ФКЗ "О внесении изменений в Федеральный конституционный закон "Об арбитражных судах в Российской Федерации" и статьи 4 и 15 Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации" <2> в судебную систему России были внесены изменения. Появился новый судебный орган, осуществляющий правосудие. Федеральный конституционный закон от 9 ноября 2009 г. N 5-ФКЗ включил в перечень федеральных судов России, представленный в ч. 3 ст. 4 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации", Дисциплинарное судебное присутствие.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс".

<2> Там же.

Логично было бы, учитывая сказанное, дополнить гл. 3 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" прямым упоминанием Дисциплинарного судебного присутствия в качестве специализированного суда.

Во избежание различий в толковании закона Дисциплинарное судебное присутствие следовало бы прямо назвать судом, а не судебным органом, ведь "правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом" (ч. 1 ст. 118 Конституции РФ). Кроме того, ст. 1 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" установлено, что "судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных, народных и арбитражных заседателей.

Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия".

В соответствии со ст. ст. 1 и 6 Закона Дисциплинарное судебное присутствие:

1) рассматривает **жалобы** граждан, судебские полномочия которых досрочно прекращены решением Высшей квалификационной коллегии судей РФ или решением квалификационной коллегии судей субъекта Российской Федерации за совершение ими дисциплинарных проступков, на указанные решения квалификационных коллегий судей;

2) рассматривает **обращения** Председателя Верховного Суда РФ или Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков в тех случаях, когда Высшей квалификационной коллегией судей РФ или квалификационными коллегиями судей субъектов Российской Федерации отказано в удовлетворении представлений председателей федеральных судов о прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков.

Отметим, что Дисциплинарному судебному присутствию подведомственны дела с достаточно ограниченным предметом: даже досрочное прекращение полномочий судей имеет отношение к его деятельности только в одном случае - если такое прекращение явилось следствием совершения судьями дисциплинарных проступков. Иные случаи досрочного прекращения полномочий судей или иные дисциплинарные взыскания предметом рассмотрения данного суда быть не могут. Этим объясняется небольшое количество рассматриваемых дел. В 2010 г. в Дисциплинарное судебное присутствие поступило и рассмотрено 147 заявлений и жалоб (обращений), в 2011 г. - 208 заявлений и жалоб (обращений) <1>.

-----  
<1> URL: <http://www.dsp.sudrf.ru/>.

По сути, данные дела являются **гражданскими** делами и рассматриваются они в порядке **гражданского судопроизводства**, о чем будет сказано ниже.

Исходя из предмета дел, вполне правомерно рассматривать Дисциплинарное судебное присутствие в качестве суда, осуществляющего защиту нарушенных прав судей <1>. Возможно, это положение следует отразить в нормах Федерального конституционного закона как одну из задач судопроизводства в Дисциплинарном судебном присутствии, которая вполне соответствует положениям ст. 46 Конституции РФ.

-----  
<1> Защита прав имеет место не только при обращении в Дисциплинарное судебное присутствие бывших судей, но и при обращении в этот суд председателей Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ.

Отметим, что Дисциплинарное судебное присутствие - не единственный суд, созданный для

защиты прав определенных лиц в сфере их профессиональной деятельности. Так, основной задачей арбитражных судов является защита нарушенных или оспариваемых прав лиц, осуществляющих предпринимательскую или иную экономическую деятельность. Военные суды, с нашей точки зрения, также можно рассматривать (в рамках гражданского судопроизводства) как суды, задачей которых является защита прав военнослужащих от действий (бездействия) и решений органов военного управления и воинских должностных лиц.

В связи с появлением нового федерального суда переосмысления требует теория судебной подведомственности. Нуждаются в корректировке и некоторые процессуальные нормы.

Например, ни ст. 22, ни гл. 25 ГПК РФ не упоминают о Дисциплинарном судебном присутствии, хотя формально подведомственные ему дела могут рассматриваться как подведомственные судам общей юрисдикции. Возможно, следует дополнить либо указанную статью, либо указанную главу ГПК РФ нормой, подобной норме ч. 3 ст. 22 ГПК РФ или ч. 3 ст. 251 ГПК РФ. Формулировка может быть следующей: "Суды рассматривают и разрешают дела, предусмотренные настоящей главой, за исключением дел, отнесенных федеральным конституционным законом к ведению Дисциплинарного судебного присутствия".

Федеральный закон от 9 ноября 2009 г. N 246-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием законодательства о дисциплинарной ответственности судей" <1> изложил п. 3 ч. 1 ст. 27 ГПК РФ в новой редакции, в соответствии с которой Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела "об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о приостановлении или прекращении их отставки (за исключением случаев прекращения полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков)". До внесения изменений было установлено, что Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции дела "об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки". Таким образом, дела, ранее подсудные Верховному Суду РФ, были переданы в ведение другого, специализированного, суда.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс".

Однако требует обсуждения концептуальная идея (как ее понимает автор настоящей главы) Закона о придании профессионально-корпоративному суду статуса государственного, или, наоборот, - о придании государственному суду статуса профессионально-корпоративного.

Дело в том, что различные квалификационные комиссии, в том числе и квалификационные коллегии судей, хотя и решают правовые вопросы, правосудия не осуществляют. Они не связаны многочисленными принципами и иными нормами процессуального права, правила формирования таких комиссий отличны от правил формирования государственных судов.

Если Дисциплинарное судебное присутствие - самостоятельный федеральный суд (ч. 3 ст. 4 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"), то к нему применимы нормы ч. ч. 1 и 2 ст. 128 Конституции РФ:

"1. Судьи Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации назначаются Советом Федерации по представлению Президента Российской Федерации.

2. Судьи других федеральных судов назначаются Президентом Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом".

Не следует ли из данных положений то, что судьи Дисциплинарного судебного присутствия должны назначаться Президентом России?

Однако в соответствии со ст. 4 Закона "члены Дисциплинарного судебного присутствия избираются на Пленуме Верховного Суда Российской Федерации и Пленуме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации тайным голосованием с использованием бюллетеней".

Разрешение данного противоречия ссылкой на то, что кандидаты в члены присутствия уже являются судьями, назначенными в соответствии с Конституцией РФ, - дискуссионное. Присутствие, как уже отмечалось, - самостоятельный федеральный суд, а не составная часть, филиал или представительство Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ, а значит, его члены осуществляют правосудие именно в Дисциплинарном судебном присутствии, а не в иных федеральных судах, являются судьями именно этого суда, а не иного федерального суда.

Если же признать, что члены присутствия осуществляют правосудие как судьи Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ, возникают иные вопросы. Например, в соответствии со ст. 127 Конституции РФ Высший Арбитражный Суд РФ - высший судебный орган по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами. Из этого следует, что судьи арбитражных судов вправе рассматривать именно дела, связанные с экономической деятельностью, к которым дела, рассматриваемые Дисциплинарным судебным присутствием, отнести сложно.

Следовательно, судьи Верховного Суда РФ исходя из смысла ст. 126 Конституции РФ вправе рассматривать дела, подведомственные судам общей юрисдикции. Но разве дела, рассматриваемые Дисциплинарным судебным присутствием, не выведены из подведомственности судов общей юрисдикции?

Если в целях укрепления единства статуса судей и судебной системы России в целом в будущем будет поставлен вопрос о представительстве в Дисциплинарном судебном присутствии судей Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов России, то возникнут сходные проблемы, требующие, по крайней мере, обсуждения.

Вообще, дуализм в правовом положении члена Дисциплинарного судебного присутствия несколько необычен: судья осуществляет правосудие в одном федеральном суде без освобождения от должности в другом - "по основному месту работы" (ст. 5 Закона). Получается, что в Дисциплинарном судебном присутствии осуществляют правосудие не судьи этого федерального суда, а судьи других судов (Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ), а сам указанный суд штатных судей не имеет.

Однако из нормы той же ч. 2 ст. 128 Конституции РФ следует, что "судьи других федеральных судов назначаются Президентом Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом". Можно сделать вывод о том, что любой федеральный суд должен иметь своих судей, назначенных для работы именно в нем. Рассматривая такое понимание указанной нормы, следует упомянуть и право каждого "на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом" (ч. 1 ст. 47 Конституции РФ).

С учетом существующего порядка формирования Дисциплинарного судебного присутствия требует обсуждения также вопрос об обеспечении действия принципа независимости судей (в силу ч. 1 ст. 120 Конституции РФ "судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону" <1>), особенно при обращении в Дисциплинарное судебное присутствие Председателя Верховного Суда или Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ, а также при рассмотрении дел с участием судей указанных судов.

-----  
<1> См. также: ст. 5 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" и ст. 8 ГПК РФ.

Кстати, порядок назначения судьи и прекращения его полномочий является одной из гарантий действия указанного принципа, который обеспечивается в том числе возможностью заявления отвода судье и самоотвода, заявленного судьей. В ГПК РФ, к примеру, основанием для отвода судьи являются "обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности" (п. 3 ч. 1 ст. 16), это же положение воспроизведено и в п. 3 ч. 1 ст. 14 Регламента Дисциплинарного судебного присутствия, а в АПК РФ, кроме того, основанием отвода является то, что судья "находится или ранее находился в служебной или иной зависимости от лица, участвующего в деле, или его представителя" (п. 6 ч. 1 ст. 21).

Указанный дуализм правового положения члена присутствия может приводить к конфликту интересов (ст. 3 Закона РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации"), что не может не отразиться на эффективности правосудия.

Кроме того, остается не вполне ясным вопрос о самой должности члена Дисциплинарного судебного присутствия: это реальная должность, общественное поручение либо работа по совместительству? Отметим только, что ст. 3 Закона РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" запрещает судье "замещать иные государственные должности, должности государственной службы, муниципальные должности, должности муниципальной службы, быть третейским судьей, арбитром".

## § 2. Возбуждение и порядок рассмотрения дел в Дисциплинарном судебном присутствии

Закон в ч. 1 ст. 6 определяет, что "Дисциплинарное судебное присутствие в порядке, предусмотренном главами 23 и 25 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным конституционным законом и Регламентом Дисциплинарного судебного присутствия, осуществляет следующие полномочия..." Указанная норма не вполне корректна. Главы 23 и 25 ГПК РФ не могут регулировать судопроизводство самостоятельно, в отрыве от других глав Кодекса. Указанными главами установлены лишь особенности рассмотрения и разрешения дел, возникших из публичных правоотношений, а сам базовый порядок рассмотрения определен в других - предшествующих и последующих - главах ГПК РФ.

Согласно ч. 1 ст. 246 ГПК РФ "дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются и разрешаются судьей единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, коллегиально по общим правилам искового производства с особенностями, установленными настоящей главой, главами 24 - 26.2 настоящего Кодекса и другими федеральными законами".

Таким образом, общие нормы ГПК РФ должны распространяться и на порядок рассмотрения дел

Дисциплинарным судебным присутствием. Значит, дела в Дисциплинарном судебном присутствии следует рассматривать по общим правилам ГПК РФ с особенностями, предусмотренными гл. 23 и 25 ГПК РФ, ФКЗ "О Дисциплинарном судебном присутствии" и Регламентом Дисциплинарного судебного присутствия, который утвержден Постановлением Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 февраля 2010 г. N 3/2 "О Регламенте Дисциплинарного судебного присутствия" (с последующими изменениями и дополнениями) (далее - Регламент). При этом не следует забывать, что правила применения норм гл. 23 и 25 ГПК РФ разъясняются и в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих".

Такое обилие нормативных правовых актов порождает первую проблему. Особенностей рассмотрения дела настолько много, что за ними иногда не видно базовой нормы <1>.

<1> См.: Юдин А.В. Процессуальные аспекты функционирования Дисциплинарного судебного присутствия // Вестник ВАС РФ. 2010. N 2; Воронов А.Ф. Процессуальные вопросы защиты прав судей в Дисциплинарном судебном присутствии // Судья. 2011. N 5.

Например, для возбуждения гражданского дела по общему правилу в суд подается исковое заявление, содержание которого и прилагаемые к нему документы должны соответствовать нормам ст. ст. 131, 132 ГПК РФ. По делам из публичных правоотношений в суд подается не исковое заявление, а заявление, особенности содержания которого предусмотрены главами 23 и 25 ГПК РФ. В свою очередь, для возбуждения гражданского дела в Дисциплинарном судебном присутствии следует написать не исковое заявление и не заявление, а **жалобу** или **обращение**, особенности содержания которых указаны в ст. 10 Регламента.

В соответствии с указанной статьей в жалобе (обращении), поданной в Дисциплинарное судебное присутствие, должны быть указаны:

- 1) Дисциплинарное судебное присутствие в качестве органа, в который подается жалоба (обращение);
- 2) лицо, подавшее жалобу (обращение), его почтовый адрес, адрес электронной почты (при его наличии) для направления почтовой корреспонденции, номер телефона;
- 3) решение, с которым не согласен заявитель, с указанием его реквизитов, а также наименование квалификационной коллегии судей, принявшей данное решение;
- 4) требование, обращенное к Дисциплинарному судебному присутствию;
- 5) обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- 6) перечень прилагаемых к заявлению документов, если заявитель считает необходимым их приложить.

При наличии у заявителя представителя в жалобе (обращении), поданной в Дисциплинарное судебное присутствие, должны быть указаны фамилия, имя, отчество представителя, его почтовый адрес, адрес электронной почты (при его наличии) для направления почтовой корреспонденции, номер телефона.

К жалобе (обращению) прилагается копия решения квалификационной коллегии судей, с которым не согласен заявитель, а также при наличии у заявителя представителя доверенность на представление интересов заявителя в Дисциплинарном судебном присутствии.

Если заявителем является Председатель Верховного Суда РФ или Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ, то в обращении, поданном в Дисциплинарное судебное присутствие, должно содержаться указание на судью, в отношении которого оспаривается отказ о досрочном прекращении полномочий судьи.

В обращении также могут содержаться иные сведения, в том числе адрес электронной почты, номер телефона, факса, которые могут быть использованы для направления корреспонденции.

Жалоба (обращение), направленная в Дисциплинарное судебное присутствие, государственной пошлиной не облагается. Распределение судебных издержек, связанных с рассмотрением жалобы (обращения) в Дисциплинарном судебном присутствии, осуществляется по общим правилам гл. 7 ГПК РФ (ст. 21 Регламента).

Возникает вопрос: означает ли содержание ст. 10 Регламента, что в ней указаны **все пункты**, которые следует указывать в жалобе (обращении), или здесь указаны только **дополнительные** требования по сравнению с нормами ГПК РФ? Ответить достаточно сложно, однако в пользу второго варианта свидетельствует то, что в любом обращении в любой суд следует указывать, кто является истцом (в данном случае - заявителем), а кто ответчиком (в данном случае - заинтересованным лицом).

Однако большое количество процессуальных особенностей по сравнению с правилами искового производства, которые следует учитывать при возбуждении и рассмотрении дел, - не главная сложность.

Проблема состоит также в правильном их сочетании, выстраивании их верной иерархии, устранении конфликтов как между нормами, определяющими особенности производства, так и между ними и базовыми процессуальными нормами.

Разрешение указанных противоречий затрудняет и определение статуса Регламента. С одной стороны, это совместное Постановление Пленума Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ. В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 14 Федерального конституционного закона от 7 февраля 2011 г. N 1-ФКЗ "О судах общей юрисдикции в Российской Федерации" Пленум Верховного Суда РФ дает судам общей юрисдикции разъяснения по вопросам применения законодательства Российской Федерации в целях обеспечения единства судебной практики. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ рассматривает материалы изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Вместе с тем Регламент на основании положений ч. 1 ст. 7 Закона стремится занять явно более высокое положение <1>. Так, например, п. 1 ст. 4 Регламента устанавливает, что "производство в Дисциплинарном судебном присутствии осуществляется в порядке, предусмотренном главами 23 и 25 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, с учетом особенностей, установленных Федеральным конституционным законом "О Дисциплинарном судебном присутствии" и настоящим Регламентом, а в случаях, не урегулированных ими, - по общим правилам искового производства, установленным Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации".

-----  
<1> См.: Юдин А.В. Указ. соч.; Воронов А.Ф. Указ. соч.

Необычно в данном случае то, что норма Постановления Пленумов ставится в один ряд с нормой федерального закона, а возможно, и выше. Не противоречит ли это, например, норме ч. 2 ст. 120 Конституции РФ, согласно которой "суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом"?

Как следует отметить, ст. 3 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" устанавливает, что "единство судебной системы Российской Федерации обеспечивается путем... соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных **федеральными законами** правил судопроизводства (выделено мной. - **А.В.**)".

Конечно, всякий нормативный акт под названием "регламент" должен иметь соответствующие особенности, как, к примеру, Регламент Верховного Суда РФ, утвержденный Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2009 г. N 29 или Регламент арбитражных судов Российской Федерации, утвержденный Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г. N 7. Тем не менее любой регламент не должен противоречить вышестоящему нормативному акту, в частности, закону, затруднять его понимание и противоречить ему.

Итак, член Дисциплинарного судебного присутствия в течение **десяти** рабочих дней со дня поступления жалобы (обращения) в Дисциплинарное судебное присутствие рассматривает вопрос о принятии ее к производству. Он либо выносит определение о **принятии** жалобы (обращения) к производству в случае ее соответствия требованиям ст. 10 Регламента, либо выносит мотивированное определение о **возвращении** жалобы (обращения), если ее рассмотрение не относится к полномочиям Дисциплинарного судебного присутствия, а также в случае несоблюдения заявителем требований, предусмотренных ст. 10 Регламента.

Таким образом, институты оставления жалобы без движения и отказа в принятии жалобы в данном случае не применяются.

В определении о принятии жалобы (обращения) к производству устанавливаются время и место проведения судебного заседания по делу, круг лиц, подлежащих приглашению в судебное заседание Дисциплинарного судебного присутствия, указываются действия, которые следует совершить при подготовке дела к рассмотрению в судебном заседании Дисциплинарного судебного присутствия.

Затем проводится подготовка дела к судебному разбирательству, причем в соответствии с п. 9 и 10 ст. 11 Регламента действия по подготовке дела к рассмотрению в судебном заседании производит секретариат, что несколько необычно <1>.

-----  
<1> В соответствии с ч. 2 ст. 147 ГПК РФ "подготовка к судебному разбирательству является обязательной по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей".

Рассмотрение дела по существу происходит в судебном заседании, о котором извещаются участники процесса. Лица, участвующие в деле, - заявитель и заинтересованные лица. **Заявителем** является лицо, направившее в Дисциплинарное судебное присутствие жалобу (обращение). К



**заинтересованным лицам** относятся: квалификационная коллегия судей, принявшая оспариваемое решение, а при рассмотрении обращения - также судья, в отношении которого отказано в прекращении полномочий судьи.

Заседание Дисциплинарного присутствия считается правомочным, если на нем присутствует не менее пяти членов присутствия. Производство ведется на русском языке. Порядок судебного заседания определен ст. 15 Регламента.

В подготовительной стадии судебного заседания Дисциплинарного судебного присутствия устанавливается возможность проведения судебного заседания по рассмотрению дела по существу, а также избирается председательствующий в судебном заседании.

Судебное заседание начинается с объявления председательствующим, какое дело слушается. Председательствующий проверяет явку в судебное заседание лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания, сообщает, кто участвует в судебном заседании в качестве секретаря, представителей сторон, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права, в том числе право заявлять отводы.

В ходе судебного заседания заслушивается выступление докладчика по делу (члена присутствия, принявшего жалобу (обращение)), который излагает суть поступившей жалобы (обращения), обстоятельства дела, содержание имеющихся материалов по делу, а также сообщает о действиях, предпринятых в рамках подготовки дела к судебному заседанию. Докладчику могут быть заданы вопросы другими членами Дисциплинарного судебного присутствия.

В судебном заседании заслушиваются лица, участвующие в деле, их представители, свидетели, председатель суда, направивший представление в квалификационную коллегия судей о досрочном прекращении полномочий судьи, и другие лица, приглашенные в судебное заседание, по существу жалобы (обращения) исследуются доказательства по делу, разрешаются ходатайства.

При рассмотрении дела по **жалобе** заявителя Дисциплинарное судебное присутствие **не связано** основаниями и доводами, изложенными в жалобе. Однако при рассмотрении дела по **обращению** Председателя Верховного Суда РФ или Высшего Арбитражного Суда РФ Дисциплинарное судебное присутствие проверяет решение квалификационной коллегии судей, с которым не согласен заявитель, в **пределах** оснований и доводов, изложенных в обращении.

В случае, когда заявителем является **гражданин**, судебские полномочия которого досрочно прекращены решением квалификационной коллегии судей, обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия решения, с которым не согласен заявитель, а также законности данного решения возлагаются на **квалификационную коллегия судей**, его принявшую. Председатель Верховного Суда РФ или Высшего Арбитражного Суда РФ, обратившийся в Дисциплинарное судебное присутствие, **обязан доказать** незаконность и необоснованность решения квалификационной коллегии судей, с которым он не согласен.

При рассмотрении жалобы (обращения) Дисциплинарное судебное присутствие вправе истребовать доказательства **по своей инициативе** в целях правильного разрешения дела.

### § 3. Решение Дисциплинарного судебного присутствия

По результатам рассмотрения жалоб и обращений Дисциплинарное судебное присутствие вправе принять одно из следующих мотивированных решений по существу рассмотренной жалобы (обращения):

- 1) об удовлетворении жалобы и отмене решения соответствующей квалификационной коллегии судей полностью или в части;
- 2) об удовлетворении обращения и о прекращении полномочий судьи;
- 3) об отказе в удовлетворении жалобы или обращения (п. 19 Регламента).

При принятии решения присутствие руководствуется такими нормативными правовыми актами, как Федеральный закон от 14 марта 2002 г. N 30-ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации", Закон РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации", Кодекс судейской этики от 19 декабря 2012 г., Положение о порядке работы квалификационных коллегий судей от 22 марта 2007 г. и др. Обстоятельствами, подлежащими установлению по делу, являются, в частности:

- полномочия соответствующей квалификационной коллегии;
- соблюдение порядка привлечения судьи к ответственности;
- наличие оснований привлечения судьи к ответственности, т.е. имел ли место дисциплинарный проступок;
- соответствие дисциплинарного проступка судьи взысканию в виде досрочного прекращения полномочий.

Решение Дисциплинарного судебного присутствия по жалобе или обращению принимается открытым голосованием большинством голосов членов Дисциплинарного судебного присутствия в условиях закрытого совещания членов Дисциплинарного судебного присутствия. При равном количестве

голосов жалоба считается удовлетворенной, а обращение - отклоненным.

Решение принимается именем Российской Федерации и подписывается всеми членами Дисциплинарного судебного присутствия, рассматривавшими дело, по которому оно принято.

Резолютивная часть решения оглашается председателем присутствия в том же судебном заседании, в котором дело было рассмотрено, в присутствии лиц, участвующих в деле, и иных приглашенных в судебное заседание лиц. Решение по делу, рассмотренному Дисциплинарным судебным присутствием, изготавливается докладчиком по делу в полном объеме в течение **тридцати** календарных дней со дня оглашения резолютивной части.

Изготовленное в полном объеме и подписанное всеми членами Дисциплинарного судебного присутствия, рассматривающими данное дело, решение Дисциплинарного судебного присутствия в течение **пяти** рабочих дней подлежит направлению лицам, участвующим в деле, в Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, в Высшую квалификационную коллегию судей РФ, в том числе по электронной почте.

Решение Дисциплинарного судебного присутствия, а также особые мнения членов Дисциплинарного судебного присутствия публикуются в журнале "Вестник Дисциплинарного судебного присутствия" и размещаются на сайте Дисциплинарного судебного присутствия в сети Интернет.

Решение Дисциплинарного судебного присутствия вступает в законную силу **немедленно** после его оглашения, является **окончательным и обжалованию не подлежит**. Оно может быть пересмотрено лишь по новым и вновь открывшимся обстоятельствам. Основания и порядок указанного пересмотра решения предусмотрены в ст. 20 Регламента, содержание которого дает основание полагать, что речь идет о пересмотре по **новым** и вновь открывшимся обстоятельствам.

## Глава 29. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

### § 1. Понятие особого производства

Предметом судебной защиты может быть не только субъективное право, но и охраняемый законом интерес (законный интерес - ст. 2 ГПК РФ), а необходимость судебной защиты не связывается лишь со случаями их нарушения или оспаривания. Правоохранительная деятельность суда в гражданском судопроизводстве настолько широка, что не ограничивается разрешением споров о праве и устранением нарушений субъективного права, что характерно для искового производства и производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. В ряде случаев закон возлагает на суд функцию содействия гражданам и организациям в приобретении и осуществлении их прав и законных интересов при условии, что самостоятельная их реализация затруднительна или невозможна. Такое содействие осуществляется судом в порядке особого производства путем установления: фактов, имеющих юридическое значение; наличия или отсутствия неоспариваемого субъективного права; правового статуса гражданина.

Особое производство есть порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел по установлению фактов, имеющих юридическое значение, подтверждению наличия или отсутствия неоспариваемых субъективных прав, определению правового статуса гражданина с целью оказания содействия заявителю и заинтересованным лицам в приобретении прав, либо создания необходимых условий для осуществления имеющихся субъективных прав.

Затруднительность или невозможность в реализации субъективного права или законного интереса обусловлена неочевидностью конкретных юридических фактов и обстоятельств, лежащих в основе возникновения, изменения или прекращения права, вследствие чего возникает необходимость в их тщательном исследовании и проверке со стороны суда. На право конкретного лица никто не претендует, его никто не оспаривает и не нарушает. Но и приобрести или реализовать его трудно или невозможно потому, что третьи лица, а в особенности государственные органы, деятельность которых связана с таким приобретением или реализацией, не уверены и сомневаются в наличии или отсутствии данного права ввиду невозможности представления правообладателем необходимых доказательств. Поэтому особое производство называют бесспорным производством в том смысле, что в нем отсутствует спор о субъективном праве. Действительно, если при подаче заявления или при рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в исковом порядке (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ).

В то же время следует признать, что в большинстве дел особого производства присутствует так называемый спор о факте, предметом которого является правовое событие или действие, устанавливаемое судом. Таким образом, несогласие между заявителем и заинтересованными лицами относительно наличия или отсутствия тех или иных юридических фактов, входящих в совокупность юридического состава-основания субъективного права, еще не означает наличие спора о самом субъективном праве. Определить границу между спором о факте и спором о праве практически очень

сложно. При решении вопроса о необходимости оставления заявления без рассмотрения исходят из того, что спор может возникнуть только между конкретными лицами и из конкретного правоотношения. Для этого суду целесообразно опрашивать заявителя и заинтересованных лиц, намерены ли они оспаривать в судебном порядке права, вытекающие из устанавливаемых в особом производстве фактов и обстоятельств, и возможно ли, по их мнению, рассмотрение дела в порядке особого производства.

Поскольку во всех делах особого производства отсутствует спор о праве, то здесь нет сторон с противоположными материально-правовыми требованиями (истца и ответчика), третьих лиц, однако имеется заявитель и могут быть заинтересованные лица. Дела особого производства возбуждаются по обращению заявителя, адресованного суду в форме заявления. По своей сути заявление - одностороннее, так как в нем объективно не может быть выдвинуто никаких материально-правовых требований к кому-либо, а указываются лишь просьба заявителя к суду и лица, заинтересованные, по мнению заявителя, в исходе дела. В тех случаях, когда заявитель затрудняется указать заинтересованных лиц, суд должен выяснить их круг самостоятельно, исходя из содержания поданного заявления (ч. 2 ст. 263 ГПК РФ).

Дела особого производства рассматриваются и разрешаются судами по общим правилам искового производства с особенностями, установленными процессуальным законодательством. Среди этих особенностей можно выделить две группы:

- имеющие общее значение и применяемые при рассмотрении всех дел особого производства;
- специальные, закрепленные в гл. 28 - 38 ГПК РФ, применительно к отдельным категориям дел.

К числу особенностей, касающихся всех дел особого производства в первую очередь, следует отнести специфическое действие функциональных принципов гражданского процесса. Ввиду того что интересы заявителя и заинтересованных лиц в особом производстве не всегда противостоят друг другу, принцип состязательности в делах особого производства имеет свое собственное содержание, выражающееся в сотрудничестве суда и заявителя (заинтересованных лиц) в разработке фактического процессуального материала с учетом мнения каждого из участников процесса с правом суда собирать доказательства по своей инициативе в целях выяснения действительных правоотношений заявителя и заинтересованных лиц.

В силу отсутствия иска и материально-правовых требований сторон у заявителя и заинтересованных лиц нет прав, вытекающих из принципа диспозитивности в исковом производстве: признать иск или отказаться от иска, изменить его основание или предмет, увеличить или уменьшить размер исковых требований, нет возможности заключить равнозначное по содержанию с исковым производством мировое соглашение. В то же время применительно к предмету и основанию заявления диспозитивные права заявителя и заинтересованных лиц могут быть реализованы в той мере, в какой это допускается действующим законодательством.

Неприменимы в особом производстве и положения гл. 13 ГПК РФ об обеспечении иска, гл. 22 ГПК РФ о заочном производстве, а также правила ст. 137 ГПК РФ. В теории предлагаются и иные особенности, характерные для рассмотрения всех дел особого производства <1>.

<1> Подробнее см.: Аргунов В.В. Общие положения особого производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. N 7 - 8.

К особому производству согласно ст. 262 ГПК РФ относятся дела:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- 6) о признании движимой вещи бесхозной и признании права собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- 7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- 8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- 9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- 10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- 11) о восстановлении утраченного судебного производства.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела.

## § 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Под юридическими фактами принято понимать обстоятельства реальной действительности, с которыми действующие законы и иные нормативные правовые акты связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В исковом производстве и производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений, суд устанавливает юридические факты для разрешения вопроса о субъективных правах и обязанностях лиц, участвующих в деле, т.е. установление юридических фактов является лишь необходимым этапом для того, чтобы разрешить спор о праве. При отсутствии нарушения субъективных прав, отсутствии притязаний и споров о праве между конкретными лицами прибегать к помощи суда для установления юридических фактов, как правило, не требуется. Регистрация, учет и удостоверение юридических фактов, оформление и выдача документов (свидетельств, справок, удостоверений и др.) в подтверждение данных фактов с целью содействия гражданам и организациям в приобретении и осуществлении их прав и обязанностей по общему правилу составляют компетенцию органов исполнительной власти, а не суда. К судебному порядку, урегулированному гл. 28 ГПК РФ, можно прибегнуть в исключительных случаях. К таковым следует отнести:

- отсутствие специального порядка установления, учета и удостоверения юридических фактов в действующем законодательстве (к примеру, когда юридические факты не регистрируются вообще);
- порядок установления и регистрации фактов хотя и имеется, но они не были установлены и зарегистрированы своевременно;
- юридические факты были зарегистрированы и удостоверены компетентными органами исполнительной власти, но подтверждающие документы у заявителя не сохранились, и восстановить их компетентный орган исполнительной власти не имеет возможности, т.е. у компетентного органа нет необходимых документов и информации.

При вышеперечисленных обстоятельствах вопрос о наличии или отсутствии юридического факта может быть разрешен судом в качестве самостоятельного вопроса. Субъективные права и обязанности, связанные с устанавливаемым юридическим фактом, остаются при этом за рамками деятельности суда.

С заявлением об установлении юридического факта может обратиться любое заинтересованное лицо. По общему правилу суд с учетом правил о подведомственности (ст. 30 АПК РФ, абз. 4 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ) может установить любые факты, которые влекут правовые последствия для заявителя. В то же время ввиду исключительности самой судебной процедуры требование об установлении юридического факта может быть реализовано только при определенных условиях. Суды могут принимать заявления об установлении фактов и рассматривать их в порядке особого производства, если:

- а) согласно закону такие факты порождают юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных либо имущественных прав граждан или организаций);
- б) установление факта не связывается с разрешением спора о праве, подведомственного суду;
- в) заявитель не имеет другой возможности получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие факт, имеющий юридическое значение;
- г) действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок их установления.

Несоблюдение какого-либо из вышеуказанных условий влечет невозможность рассмотрения судом дела об установлении факта, имеющего юридическое значение, и является основанием для отказа в принятии заявления по п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ либо прекращения производства по уже возбужденному делу (п. 1 ч. 1 ст. 220 ГПК РФ).

Подсудность дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, определяется местом жительства заявителя. Если заявителей по делу несколько и проживают они в разных местах, то заявление может быть подано по месту жительства одного из них. Если в качестве заявителя выступает организация, то заявление подается по месту ее нахождения. Заявления об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом подаются в суд по месту нахождения недвижимого имущества. Данное исключительное правило установлено в связи с тем, что по месту нахождения недвижимого имущества сосредоточено большинство доказательств.

Помимо общих правил, установленных ст. 131 и ч. 3 ст. 263 ГПК РФ, заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно составляться с учетом дополнительных требований. Юридическая значимость или юридически безразличный характер факта определяются судом конкретно по каждому делу. Факты, перечисленные в ст. 264 ГПК РФ, обладают юридической значимостью не всегда и не для любого лица, а только в определенной жизненной ситуации. Именно поэтому в заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт. Определение цели, в связи с которой заявителю необходимо установить юридический факт, имеет первостепенное значение, так как исходя именно из цели, суд определяет предмет доказывания, перечень необходимых доказательств, круг заинтересованных лиц, подлежащих привлечению в процесс, да и вообще возможность установления

конкретного юридического факта в судебном порядке.

В заявлении также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения или восстановления документов, удостоверяющих юридический факт. В большинстве случаев такими доказательствами являются письменные отказы органов исполнительной власти, в компетенцию которых входит регистрация и установление юридических фактов в выдаче дубликатов необходимых документов либо в регистрации юридических фактов. При отсутствии какого-либо внесудебного порядка регистрации и установления искомого факта такие письменные доказательства требовать от заявителя нельзя, однако в заявлении должно быть указано, что искомый юридический факт вообще не подлежит какой-либо регистрации и не устанавливается каким-либо государственным органом во внесудебном порядке. При невозможности получения заявителем необходимых доказательств суд может оказать в этом помощь путем направления соответствующего запроса в порядке ст. 57 ГПК РФ.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются судом с участием заявителя и иных заинтересованных в исходе дела граждан и организаций. Суд в рамках подготовки дела к судебному разбирательству обязан выяснить круг таких лиц и вызвать их в судебное заседание.

Решение по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в целом должно отвечать требованиям, предъявляемым законом к решениям по делам искового производства (ст. ст. 197 - 198 ГПК РФ). В решении по делу об установлении юридического факта должен быть указан сам факт, наличие или отсутствие которого установил суд с приведением доказательств, на основании которых требование заявителя удовлетворено или отклонено. При подтверждении юридического факта указывается цель его установления.

Судебное решение об установлении факта, подлежащего регистрации в иных государственных органах (ЗАГСа, Росреестра и т.п.), не заменяет собой документов, выдаваемых этими органами, а служит лишь основанием для их получения. К примеру, в силу ст. 268 ГПК РФ или ч. 3 ст. 222 АПК РФ решение суда об установлении факта добросовестного, открытого и непрерывного владения имуществом как своим собственным в течение срока приобретательной давности является основанием для регистрации права собственности в ЕГРП (п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29 апреля 2010 г. "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" <1>).

-----  
<1> БВС РФ. 2010. N 7.

Закон (ст. 264 ГПК РФ) приводит примерный перечень фактов, имеющих юридическое значение, которые устанавливает суд по правилам особого производства.

**Установление факта родственных отношений.** В судебном порядке устанавливаются не любые, а строго определенные родственные отношения с учетом цели, которую преследует заявитель. В качестве юридических последствий установления факта родственных отношений могут выступать: оформление наследственных прав; оформление права на пенсию по случаю смерти кормильца, на государственное пособие по многодетности; оформление прав на получение алиментов и т.д. Наиболее часто факт родственных отношений устанавливается с целью назначения пенсии и получения свидетельства о праве на наследство.

В первом случае суды должны руководствоваться нормами пенсионного законодательства о круге лиц, имеющих право на получение пенсии <1>. При установлении факта родственных отношений с целью оформления свидетельства о праве на наследство необходимо применять гл. 63 ГК РФ, в частности, ст. ст. 1142 - 1145 ГК РФ, устанавливающие круг родственников, имеющих право на наследство.

-----  
<1> Статья 9 Федерального закона от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" (СЗ РФ. 2001. N 52. Ст. 4920); ст. 8 Федерального закона от 15 декабря 2001 г. N 166-ФЗ "О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации" (СЗ РФ. 2001. N 51. Ст. 4831).

Предметом доказывания в этих делах является факт наличия или отсутствия родства - кровной связи лиц, основанной на их происхождении. В судебном решении указывается характер и степень установленной кровной связи, а также лица, между которыми такая связь установлена.

Установление **факта нахождения на иждивении** может потребоваться для получения наследства, для назначения пенсии в связи со смертью кормильца либо для возмещения вреда в связи со смертью кормильца.

Для установления факта нахождения на иждивении в целях оформления права на наследство подлежат применению нормы ГК РФ о наследовании. Для лиц, входящих в круг наследников по закону, предусмотрено всего три условия наследования, которые необходимо будет доказать в суде: вхождение

в круг наследников по закону, предусмотренных ст. ст. 1143 - 1145 ГК РФ; нетрудоспособность иждивенца ко дню смерти наследодателя; нахождение на иждивении наследодателя не менее одного года до дня его смерти. Согласно ч. 2 ст. 1148 ГК РФ факт нахождения на иждивении наследодателя граждан, не входящих в круг наследников по закону, также влечет призвание их к наследованию наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Но в данном случае необходимо дополнительное условие в виде совместного проживания с наследодателем.

Установление факта нахождения на иждивении для назначения пенсии по случаю потери кормильца возможно при условии, что заявитель является нетрудоспособным членом семьи умершего кормильца и состоял на его иждивении. Срок, в течение которого необходимо нахождение на иждивении и совместное проживание с умершим, юридического значения для назначения пенсии не имеет.

Право нетрудоспособных иждивенцев на возмещение вреда по случаю потери кормильца не ставится в зависимость от того, состоят ли они в какой-либо степени родства или свойства с умершим кормильцем. Основополагающими юридическими фактами в этом случае являются факт состояния на иждивении и факт нетрудоспособности (ч. 2 ст. 7 Федерального закона от 24 июля 1998 г. N 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" <1>; п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 марта 2011 г. N 2 "О применении судами законодательства об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" <2>).

-----  
<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3803.

<2> БВС РФ. 2011. N 5.

Судом также устанавливаются **факты регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти.**

По общему правилу регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации (ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" <1>).

-----  
<1> СЗ РФ. 1997. N 47. Ст. 5340.

Установление вышеуказанных фактов допускается в суде только при наличии сообщения от органов ЗАГСа об отсутствии первичной или восстановленной записи акта гражданского состояния ввиду того, что документация, свидетельствующая о регистрации акта гражданского состояния, не сохранилась (архивы утрачены, уничтожены и т.п.).

В соответствии с ч. ч. 3 и 4 ст. 74 ФЗ "Об актах гражданского состояния" запись акта гражданского состояния может быть восстановлена по поступлении в орган записи актов гражданского состояния вступившего в законную силу решения суда об установлении факта государственной регистрации акта гражданского состояния. На основании восстановленной записи акта гражданского состояния выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния с отметкой о том, что запись акта гражданского состояния восстановлена.

В судебном решении должно быть указано, когда и где искомый факт был зарегистрирован и на основании каких доказательств суд пришел к данному выводу.

Примечательно, что судом устанавливаются именно факты регистрации (в литературе их иногда еще называют доказательственными фактами), но не непосредственно сами зарегистрированные факты как обстоятельства реальной действительности. Так, установление факта регистрации смерти следует отличать от установления факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах (п. 8 ст. 264 ГПК РФ). Факт регистрации смерти устанавливается при утрате документов о состоявшейся регистрации смерти, а факт смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах устанавливается, если органы ЗАГСа отказали в регистрации смерти.

**Факт признания отцовства.** Данный факт подлежит установлению в судебном порядке на основании ст. 50 СК РФ, если:

а) лицо, которое признавало себя отцом ребенка, умерло;

б) между этим лицом и матерью ребенка не был заключен в установленном законом порядке брак.

В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" <1>).

<1> БВС РФ. 1997. N 1.

Помимо этого факта, суд вправе в порядке особого производства устанавливать и факт отцовства, поскольку Семейный кодекс РФ не исключает возможность установления происхождения ребенка от лица, не состоящего в браке с его матерью, в случае смерти этого лица. Такой факт может быть установлен в отношении детей, родившихся 1 марта 1996 г. и позднее, при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК РФ), а в отношении детей, родившихся в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., - при наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 48 КоБС РСФСР (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов").

Установление факта признания отцовства и факта отцовства необходимо отличать от судебного установления отцовства, при котором существует спор о происхождении ребенка и которое устанавливается в порядке искового производства.

**В порядке особого производства суд рассматривает дела об установлении факта принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении.**

Необходимость в установлении данного факта возникает из-за имеющихся в правоустанавливающем документе ошибок, допущенных государственным органом при его оформлении и выдаче, и невозможности их исправления непосредственно в этом органе. Поэтому суды должны требовать от заявителя представления доказательств о том, что правоустанавливающий документ принадлежит ему и что организация, выдавшая документ, не имеет возможности внести в него соответствующее исправление. Задачей суда является установление наличия или отсутствия ошибки в написании фамилии, имени или отчестве лица в правоустанавливающем документе по сравнению с его паспортом, свидетельством о рождении. Наличие или отсутствие ошибок в иных сведениях, содержащихся в документе, суд устанавливать не вправе.

Перечень правоустанавливающих документов весьма широк, но, как правило, каждый из таких документов служит доказательством наличия определенного права или совокупности прав и обязанностей, свидетельствует о принадлежности имущества конкретному лицу.

Невозможность установления факта принадлежности паспорта обусловлена тем, что паспорт гражданина Российской Федерации является личным документом, кроме того, имя, отчество или фамилия лица, указанные в правоустанавливающем документе, сверяются судом с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными именно в паспорте.

Относительно воинских документов следует признать, что суд не вправе устанавливать принадлежность лишь личных воинских документов, таких как удостоверение личности военнослужащего; военный билет; паспорт моряка; удостоверение личности моряка. Другие же воинские документы - различного рода справки о ранении, о пребывании в партизанском отряде, извещения органов военного управления о гибели или пропаже без вести в период боевых действий - вполне подпадают под определение "правоустанавливающие документы", и факт их принадлежности может быть установлен судом в рамках особого производства.

Для свидетельств, выдаваемых органами ЗАГС, законом предусмотрен специальный порядок устранения неправильностей, имеющихся в соответствующих свидетельствах (гл. IX ФЗ "Об актах гражданского состояния", гл. 36 ГПК РФ).

Недопустимо вместо установления факта принадлежности заявителю правоустанавливающего документа выносить решение об установлении тождества лиц, по-разному указанных в правоустанавливающем документе и паспорте.

**Факт владения и пользования недвижимым имуществом** может быть установлен судом в порядке особого производства в случаях, когда закон связывает с фактическим владением и пользованием возникновение какого-либо права на данное недвижимое имущество.

В настоящее время законом не исключается возможность установления судом факта владения и пользования недвижимым имуществом не только на праве собственности, но и на праве пожизненного наследуемого владения, бессрочного пользования, иных вещных правах.

Факт владения и пользования недвижимым имуществом устанавливается в целях регистрации прав на это имущество при условии, что правоустанавливающий документ существовал у заявителя, однако утрачен и не может быть восстановлен в ином порядке. Если же правоустанавливающий документ изначально отсутствовал у заявителя, либо возможность получить его дубликат не утрачена, суд отказывает в принятии заявления (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ) либо прекращает производство по делу (п. 1 ч. 1 ст. 220 ГПК РФ).

Для прав на недвижимость, возникших после вступления в силу Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <1>, единственным доказательством существования зарегистрированного права на недвижимое имущество является государственная регистрация. Поэтому речь может идти только об установлении факта регистрации права собственности (иного права) на недвижимое имущество, а не об установлении факта владения и пользования, так как это было бы равнозначно установлению самого права, чего суд в производстве по делам об установлении юридических фактов делать не уполномочен.

-----  
<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3594.

В порядке особого производства возможно установление факта владения лицом, не являющимся собственником, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющим как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет (либо иным имуществом в течение пяти лет), для приобретения в дальнейшем этого имущества в силу приобретательной давности (ч. 1 ст. 234 ГК РФ). Совместным Постановлением Пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 апреля 2010 г. N 10/22 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" <1> (п. п. 19, 21) разъяснено, что в случаях, когда прежний собственник недвижимого имущества не был и не должен был быть известен давностному владельцу, он вправе обратиться в суд с заявлением об установлении факта добросовестного, открытого и непрерывного владения имуществом как своим собственным в течение срока приобретательной давности.

-----  
<1> БВС РФ. 2010. N 7; Вестник ВАС РФ. 2010. N 6.

Не подлежат установлению в порядке особого производства факты владения недвижимым имуществом на праве собственности, если таковое оформлено на другое лицо; владения самовольно построенным объектом недвижимости (ст. 222 ГК РФ), недвижимым имуществом, приобретенным с нарушением действующего законодательства. В этих случаях вопрос о праве заявителя может быть разрешен только в порядке искового производства.

**Установление факта несчастного случая.** По общему правилу расследование и учет несчастных случаев на производстве осуществляются в административном порядке. Вопросы расследования несчастных случаев на производстве регулируются ст. ст. 227 - 231 ТК РФ. По каждому несчастному случаю, квалифицированному по результатам расследования как несчастный случай на производстве и повлекшему за собой необходимость перевода пострадавшего на другую работу, временную или стойкую утрату им трудоспособности либо смерть, оформляется акт о несчастном случае на производстве по установленной форме <1> в двух экземплярах.

-----  
<1> Постановление Минтруда РФ от 24 октября 2002 г. N 73 "Об утверждении форм документов, необходимых для расследования и учета несчастных случаев на производстве, и положения об особенностях расследования несчастных случаев на производстве в отдельных отраслях и организациях" // СПС "КонсультантПлюс".

Судом может быть установлен факт несчастного случая, когда: акт о несчастном случае вообще не составлялся и составить его в настоящий момент невозможно; акт был составлен, но затем утрачен заявителем и восстановить его в административном порядке невозможно (к примеру, журнал регистрации несчастных случаев на производстве отсутствует или утрачен работодателем); акт был составлен с ошибками, препятствующими признанию факта несчастного случая, и исправить эти ошибки соответствующий орган (комиссия на предприятии или государственный инспектор труда) не может.

Целью установления факта несчастного случая является получение заявителем страховых выплат или назначение пособия по социальному страхованию в связи с несчастным случаем и временной нетрудоспособностью.

В качестве заинтересованных лиц к участию в деле должны быть привлечены администрация предприятия, на котором произошел несчастный случай, а также Фонд социального страхования Российской Федерации (его отделения и филиалы), иные лица, ответственные за причинение вреда.

Для правильной квалификации события, в результате которого причинен вред жизни или здоровью пострадавшего, необходимо в каждом случае исследовать следующие юридически значимые обстоятельства:

- относится ли пострадавший к лицам, участвующим в производственной деятельности работодателя (ч. 2 ст. 227 ТК РФ);

- указано ли происшедшее событие в перечне событий, квалифицируемых в качестве несчастных случаев (ч. 3 ст. 227 ТК РФ);



- соответствуют ли обстоятельства (время, место и др.), сопутствующие происшедшему событию, обстоятельствам, указанным в ч. 3 ст. 227 ТК РФ;

- произошел ли несчастный случай на производстве с лицом, подлежащим обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (ст. 5 Федерального закона от 24 июля 1998 г. N 125-ФЗ);

- имели ли место обстоятельства, при наличии которых несчастные случаи могут квалифицироваться как не связанные с производством (исчерпывающий перечень таких обстоятельств содержится в ч. 6 ст. 229.2 ТК РФ), и иные обстоятельства <1>.

-----  
<1> Пункт 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 марта 2011 г. N 2 "О применении судами законодательства об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний".

Согласно Правилам установления степени утраты профессиональной трудоспособности в результате несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2000 г. N 789 <1>, право на установление степени утраты профессиональной трудоспособности и признание пострадавшего инвалидом вследствие несчастного случая на производстве или профессионального заболевания предоставлено учреждениям государственной службы медико-социальной экспертизы. Поэтому суд не вправе устанавливать причины и степень утраты трудоспособности; причины, группу и время наступления инвалидности.

-----  
<1> СЗ РФ. 2000. N 43. Ст. 4247.

**Установление факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах** в судебном порядке возможно, если органы ЗАГСа отказали заявителю в регистрации смерти. Учитывая, что не всегда возможно представление документов, предусмотренных ст. 64 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" для регистрации смерти непосредственно органами ЗАГСа, либо заявителем пропущен трехдневный срок на подачу заявления о смерти, органы ЗАГСа не имеют возможности зарегистрировать событие смерти надлежащим образом. В таких случаях устанавливать факт смерти компетентен суд в особом производстве.

Заявителем должны быть представлены доказательства, с достоверностью свидетельствующие факт наступления смерти конкретного лица в определенное время и при определенных обстоятельствах. Такими доказательствами могут выступать любые из перечисленных в гл. 6 ГПК РФ, в том числе свидетельские показания, аудио- и видеозаписи. При отсутствии доказательств, с достоверностью указывающих на смерть конкретного лица в определенное время и при определенных обстоятельствах, суд должен отказать в установлении факта смерти. В дальнейшем при таких условиях заинтересованное лицо может обратиться в суд с заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении гражданина умершим по правилам гл. 30 ГПК РФ.

Установление факта смерти следует отличать от установления факта регистрации смерти.

**Факт принятия наследства и места открытия наследства.** Заявление об установлении факта принятия наследства и места открытия наследства может быть рассмотрено судом в порядке особого производства, если орган, совершающий нотариальные действия, отказал заявителю в выдаче свидетельства о праве на наследство, в связи с тем что у заявителя отсутствуют документы, необходимые для подтверждения в нотариальном порядке факта вступления в права наследования и во владение имуществом, либо таких документов недостаточно. Если надлежащие документы представлены, но в выдаче свидетельства о праве на наследство отказано, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд не с заявлением об установлении факта принятия наследства и места открытия наследства, а с заявлением на отказ в совершении нотариального действия в порядке гл. 37 ГПК РФ <1>.

-----  
<1> Пункт 95 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" // БВС РФ. 2012. N 7.

При рассмотрении судом требования об установлении факта принятия наследства установлению подлежат обстоятельства, подтверждающие совершение заявителем действий, свидетельствующих о фактическом принятии последнего наследства, имевших место в пределах срока принятия наследства, предусмотренного законом (п. 1 ст. 1154 ГК РФ).

Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности, если наследник: вступил во владение или в управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы на

содержание наследственного имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства (ч. 2 ст. 1153 ГК РФ). При этом такие действия могут быть совершены как самим наследником, так и по его поручению другими лицами. Подробно действия наследника по фактическому принятию наследства с перечнем письменных доказательств описаны в п. 37 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав, утвержденных Правлением Федеральной нотариальной палаты 28 февраля 2006 г. <1>.

-----  
<1> Нотариальный вестник. 2006. N 5.

В рамках рассмотрения дела подлежат выяснению следующие обстоятельства: отнесение заявителя к числу наследников умершего; перечень имущества, которое фактически было принято, время и способ принятия имущества наследником; соблюдение наследником шестимесячного срока на принятие наследства; причины, препятствующие нотариусу с достоверностью установить фактическое принятие наследства, - отсутствие либо недостаточность представленных наследником доказательств; цель установления факта принятия наследства.

Для исключения сомнений в наличии или отсутствии спора о праве, суд должен установить сведения о наличии либо отсутствии других наследников, призываемых к наследованию, привлечь их к участию в деле в качестве заинтересованных лиц и убедиться, намерены ли они оспаривать действия заявителя по принятию наследства.

В исключительных случаях, при недостаточности представленных нотариусу документов, суд может установить **факт места открытия наследства**. Согласно ст. 1115 ГК РФ местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

В качестве подтверждения факта последнего постоянного жительства наследодателя может выступать один из следующих документов: справка жилищно-эксплуатационной организации о регистрации гражданина по месту его жительства; справка с места работы умершего о месте его жительства; справка жилищного либо жилищно-строительного кооператива; выписка из домовой книги; справка рай(гор)военкомата о том, где проживал гражданин до призыва на воинскую службу; справка органа социальной защиты населения о том, по какому адресу доставлялась пенсия наследодателю.

Факт места открытия наследства может быть установлен судом на основе не только документов, представленных нотариусу, но и иных доказательств, в том числе свидетельских показаний, аудио- и видеозаписей.

При рассмотрении такого заявления суд учитывает длительность проживания наследодателя в конкретном месте на момент открытия наследства, нахождение в этом месте наследственного имущества и другие обстоятельства, свидетельствующие о преимущественном проживании наследодателя в этом месте <1>.

-----  
<1> Пункт 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании".

Перечень юридических фактов, обозначенный в ч. 2 ст. 264 ГПК РФ, не является исчерпывающим, поэтому суды вправе рассматривать дела и **об установлении иных фактов, если они порождают для заявителей юридические последствия**.

В судебной практике встречается установление следующих фактов, имеющих юридическое значение:

- факт применения в отношении гражданина политических репрессий (Закон РФ от 18 октября 1991 г. N 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий", Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. N 12 "О подсудности некоторых дел об установлении фактов применения репрессий" <1>);

-----  
<1> БВС РФ. 1999. N 3.

- факт утраты имущества в связи с политическими репрессиями <1>;

-----  
<1> БВС РФ. 1999. N 12.

- факт нахождения граждан в концлагерях, гетто и других местах принудительного содержания, созданных фашистами и их союзниками в период Второй мировой войны (п. 4 Постановления Минтруда РФ от 7 июля 1999 г. N 20 "Об утверждении разъяснения "О порядке и условиях предоставления льгот бывшим несовершеннолетним узникам концлагерей, гетто и других мест принудительного содержания, созданных фашистами и их союзниками в период Второй мировой войны" <1>);

<1> Российская газета. 1999. 30 авг.

- факт постоянного проживания на территории Российской Федерации на 6 февраля 1992 г. и после этой даты, влекущий за собой признание гражданства Российской Федерации (ст. 13 Закона РФ от 28 ноября 1991 г. N 1948-1 "О гражданстве Российской Федерации"; ч. 7 ст. 4, п. "а" ст. 5 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации", Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ по делу N 4-В09-30 <1>);

-----  
<1> БВС РФ. 2010. N 2.

- факт участия в работах по ликвидации последствий аварии на Чернобыльской АЭС (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 апреля 2005 г. N 7 "О внесении изменений и дополнений в Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 декабря 2000 г. N 35 "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел, связанных с реализацией инвалидами прав, гарантированных Законом Российской Федерации "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС", пункт 17) <1>;

-----  
<1> БВС РФ. 2005. N 6.

- факт представления заведомо ложных сведений с целью приобретения гражданства (ст. 22 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" <1>);

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 22. Ст. 2031.

- факт пригодности жилого строения для постоянного проживания (Постановление Конституционного Суда РФ от 14 апреля 2008 г. N 7-П "По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 1 Федерального закона "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан" в связи с жалобами ряда граждан") <1>;

-----  
<1> СЗ РФ. 2008. N 18. Ст. 2089.

- факт рождения ребенка в определенное время данной женщиной (ч. 4 ст. 14, ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния");

- факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ч. 3 ст. 1129 ГК РФ);

- факт непринятия мер по исполнению решения суда, признавшего не соответствующим федеральным законам и уставу муниципального образования принятого представительным органом местного самоуправления нормативного правового акта (ч. 1 ст. 73 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" <1>);

-----  
<1> СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3822.

- факт непринятия мер по исполнению решения суда, признавшего противоречащими федеральному законодательству и недействующими отдельные положения закона субъекта Российской Федерации (п. 4 ст. 9 Федерального закона от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" <1>);

-----  
<1> Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2002 года // БВС РФ. 2003. N 3.

- факт признания распространенных в отношении лица сведений не соответствующими действительности и порочащими сведениями (п. 6 ст. 152 ГК РФ, п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" <1>);

-----  
<1> БВС РФ. 2005. N 4.

- факт непринятия наследства (п. 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

### § 3. Усыновление (удочерение) ребенка

Усыновление или удочерение (далее - усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей (ч. 1 ст. 124 СК РФ).

Участие суда предусмотрено не на всех этапах процедуры усыновления. Обращению в суд предшествует долгая и кропотливая подготовительная работа лиц - будущих усыновителей и органов опеки и попечительства по выявлению возможностей быть усыновителями, подбору ребенка, знакомству и установлению контакта с ним, а после вынесения судебного решения об усыновлении ребенка, органами опеки и попечительства осуществляется контроль за условиями его жизни и воспитания <1>.

-----  
<1> Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" // СПС "КонсультантПлюс".

Рассмотрение дел об усыновлении ребенка производится судом в порядке особого производства. В данных делах суд выполняет правозащитную функцию, хотя спор о праве и отсутствует, но реализуется законный интерес лица, претендующего на усыновление ребенка, и право ребенка на воспитание в семье. При этом реализация прав ребенка имеет приоритетное значение.

Усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка. В зависимости от наличия российского гражданства и постоянного места жительства заявителя определяется родовая подсудность дел. Граждане Российской Федерации (кроме постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации) подают заявление об усыновлении в районный суд по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка (ч. 1 ст. 269 ГПК РФ).

В случаях, когда лицами, желающими усыновить ребенка - гражданина Российской Федерации, являются граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами ее территории, дела об усыновлении ими ребенка подсудны соответственно верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Указанными судами во всех случаях рассматриваются и заявления об усыновлении детей - граждан Российской Федерации, если усыновителем (либо одним из усыновителей) выступают иностранный гражданин или лицо без гражданства <1>.

-----  
<1> Пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" // БВС РФ. 2006. N 6.

К содержанию заявления об усыновлении, помимо общих (ст. 131 ГПК РФ), предъявляются и специальные требования (ст. 270 ГПК РФ). В заявлении должны быть указаны: имя, фамилия, отчество, место жительства усыновителей и ребенка; дата рождения ребенка; сведения о его родителях, братьях и сестрах; обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка со ссылкой на документы, подтверждающие эти обстоятельства. В заявлении также указывается просьба об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), о записи усыновителей (усыновителя) родителями (родителем) в записи акта о рождении.

Перечень документов, прилагаемых к заявлению, содержится в ст. 271 ГПК РФ, все документы представляются в двух экземплярах: копия свидетельства о рождении усыновителя - при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке; копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) - при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке; при усыновлении ребенка одним из супругов - согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года; медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя) <1>; справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах; документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение; документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители; документ о прохождении в установленном порядке подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, за исключением случаев подачи заявления об усыновлении ребенка отчимом или мачехой, близкими родственниками ребенка, лицами, которые являются или являлись усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено.

-----  
<1> Приказ Минздрава РФ от 10 сентября 1996 г. N 332 "О порядке медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями" (зарегистрировано в Минюсте России 2 октября 1996 г. N 1171) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1996. N 8.

К заявлению граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, прилагаются дополнительные документы: заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства - государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями; разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории этого государства. Судебная практика выработала правило, согласно которому иностранные граждане, помимо вышеуказанных документов, должны прилагать еще справку из компетентного органа государства (как правило, полиции) об отсутствии судимости, документы, подтверждающие обязательства компетентного органа о постусыновительном контроле, направлении отчетов, регистрации ребенка в консульстве Российской Федерации и обязательства заявителя о представлении постусыновительных отчетов, а также выписки из законодательства государства гражданства заявителя, регулирующего вопросы усыновления.

Все представленные иностранным гражданином - кандидатом в усыновители документы должны быть легализованы в установленном порядке, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации или международными договорами Российской Федерации, переведены на русский язык, и перевод должен быть нотариально удостоверен в консульском учреждении или дипломатическом представительстве Российской Федерации в государстве места жительства кандидата в усыновители либо нотариусом на территории Российской Федерации <1>.

-----  
<1> В соответствии с Гагской конвенцией от 5 октября 1961 г. (Бюллетень международных договоров. 1993. N 6), отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, документы государств - участников этой Конвенции не требуют консульской легализации и могут быть подтверждены апостилом, проставленным уполномоченными органами. Конвенция вступила в силу для Российской Федерации 31 мая 1992 г. (Постановление от 17.04.1991 N 2119-1 "О присоединении СССР к Гагской конвенции 1961 года, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов"). Двусторонние международные договоры (как правило, договоры о правовой помощи), заключенные Российской Федерацией с иными государствами, могут содержать правила, отменяющие не только легализацию документов, но и проставление апостиля.

В порядке подготовки дела к судебному разбирательству суд истребует от органа опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком (ч. 1 ст. 272 ГПК РФ, ч. 2 ст. 125 СК РФ). К заключению органа опеки и попечительства должны быть приложены документы, перечисленные в ч. 2 ст. 272 ГПК РФ <1>.

-----  
<1> Пункт 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей".

При усыновлении ребенка гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка, к заключению органа опеки и попечительства прилагаются документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан Российской Федерации или на усыновление родственникам ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников, документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в федеральном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей <1>, а также документы, содержащие информацию о предпринятых органами опеки и попечительства, региональным и федеральным оператором мерах по устройству (оказанию содействия в устройстве) ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание в семье граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории Российской Федерации.

-----  
<1> Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. N 44-ФЗ "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей" // СЗ РФ. 2001. N 17. Ст. 1643; Постановление Правительства РФ

от 4 апреля 2002 г. N 217 "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием" // СЗ РФ. 2002. N 15. Ст. 1434.

Суд вправе по своей инициативе истребовать любые другие необходимые, по его мнению, для правильного разрешения дела доказательства.

Дела об усыновлении ребенка должны рассматриваться с обязательным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, а также ребенка, достигшего возраста 14 лет. Исходя из положений ч. 2 ст. 132 СК РФ, суд вправе рассмотреть дело без участия ребенка, достигшего возраста 14 лет, и без получения его согласия на усыновление, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем. В необходимых случаях к участию в деле могут быть привлечены родители ребенка, другие заинтересованные лица, в частности, родственники ребенка, учреждение, в котором находится ребенок, и сам ребенок в возрасте от 10 до 14 лет.

В целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления (ст. 139 СК РФ) суд в соответствии со ст. 273 ГПК РФ рассматривает все дела данной категории в закрытом судебном заседании, включая объявление решения. Участвующие в рассмотрении дела лица предупреждаются о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления (ст. 155 УК РФ).

При разрешении заявления об усыновлении необходимо обсуждать вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (ст. ст. 127, 128 СК РФ), а также учитывать наличие или отсутствие согласия на усыновление со стороны самого ребенка, его родителей, а в определенных случаях и иных лиц (опекуна, супруга усыновителя и др.).

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка, выносит решение, которым удовлетворяет либо отказывает в удовлетворении просьбы усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка.

В резолютивной части решения об удовлетворении заявления ребенок признается усыновленным конкретными лицами (лицом) с указанием всех данных об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимых для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния (ст. 42 ФЗ "Об актах гражданского состояния"), в том числе о записи усыновителей (усыновителя) в качестве родителей в книге записей о рождении, об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка, а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя, если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц.

Взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка.

Копия решения суда об усыновлении ребенка в течение трех дней направляется в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка.

Рассмотрение и разрешение дел об отмене усыновления осуществляются по правилам искового производства с обязательным привлечением к участию в деле органа опеки и попечительства, а также прокурора. Основания к отмене усыновления, а также последствия такой отмены, перечень лиц, имеющих право требовать отмены усыновления, указаны в ст. ст. 140 - 144 СК РФ.

#### § 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим

Институт безвестного отсутствия призван урегулировать условия и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим, правовое положение имущества отсутствующего лица и правовые последствия его явки. Большинство норм о безвестном отсутствии содержатся в гражданском законодательстве (ст. 42 - 46 ГК РФ), основания и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления гражданина умершим урегулированы в ГПК РФ (ст. ст. 276 - 280).

Гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (ст. ст. 42, 45 ГК РФ).

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим

рассматриваются судом по заявлениям заинтересованных лиц по месту их жительства или месту нахождения в порядке особого производства (ст. 276 ГПК РФ). Заявителем может выступать любое лицо, у кого есть основания считать гражданина, к имуществу которого оно имеет законный интерес, безвестно отсутствующим или умершим. Невозможность рассмотрения данных дел в исковом порядке обусловлена отсутствием без вести пропавшего гражданина, неизвестностью его судьбы и местонахождения. Исчезнувший гражданин не может защищать своих прав в состязательном порядке, выступать ответчиком в суде, к нему не может быть предъявлено каких-либо материальных притязаний.

В заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим. Указание цели - обоснование заинтересованности заявителя в исходе дела. В качестве цели обычно приводится необходимость назначения пенсии по случаю потери кормильца, расторжение брака, возврат долга, прекращение трудового договора, получение наследства и т.п. В заявлении должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, по возможности указан круг лиц (родственников, друзей, коллег по работе и т.п.), которые могут предоставить какие-либо сведения о местонахождении и судьбе пропавшего. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

При подготовке дела к судебному разбирательству суд помимо общих правил, установленных в ст. 150 ГПК РФ, руководствуется положениями ст. 278 ГПК РФ. Судья в обязательном порядке выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях. Важным доказательством безвестного отсутствия и невозможности обнаружения пропавшего гражданина является информация органов внутренних дел, полученная ими по результатам его розыска и содержащаяся в розыскных материалах или в материалах уголовных дел <1>.

-----  
<1> Приказ Генеральной прокуратуры РФ N 70, МВД РФ N 122 от 27 февраля 2010 г. "Об утверждении инструкции о порядке рассмотрения заявлений, сообщений о преступлениях и иной информации о происшествиях, связанных с безвестным исчезновением граждан" // СПС "КонсультантПлюс".

На основании ч. 2 ст. 278 ГПК РФ судья после принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим своим определением может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина. До рассмотрения дела по существу и вынесения судебного решения такая необходимость может возникнуть, если имущество без вести пропавшего в силу своих характеристик нуждается в управлении, требует постоянного присмотра, либо может быть похищено, уничтожено и т.п.

Дело о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматривается в открытом судебном заседании с обязательным участием прокурора (ч. 3 ст. 278 ГПК РФ).

При рассмотрении дела о признании гражданина безвестно отсутствующим подлежат установлению следующие обстоятельства: неизвестность места пребывания пропавшего и невозможность устранения этой неизвестности; истечение срока, в течение которого отсутствует гражданин; неизвестность судьбы пропавшего, т.е. отсутствие сведений о его жизни либо смерти.

Фактический состав для объявления лица умершим сложнее. Здесь помимо более длительных сроков отсутствия гражданина, имеют значение обстоятельства, угрожавшие смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, а также наличие военных действий и момент их окончания, если умершим объявляется военнослужащий. При объявлении гражданина умершим невозможно с полной достоверностью установить факт его смерти, при таких условиях суд лишь предполагает с той или иной степенью вероятности, что гражданина нет в живых. Это так называемая презумпция смерти. Наличием презумпции смерти данная категория дел отличается от дел по установлению факта смерти гражданина в определенное время при определенных обстоятельствах, а также факта регистрации смерти, когда точно известно, что гражданин умер.

Кроме того, суд выясняет возможные мотивы исчезновения - не скрывается ли пропавший гражданин специально, не препятствует ли обнаружению своего местонахождения. Гражданин не может быть признан безвестно отсутствующим или объявлен умершим в тех случаях, когда его отсутствие вызвано стремлением уклониться от исполнения обязательств, от ответственности за совершенное правонарушение, преступление.

В зависимости от наличия или отсутствия вышеуказанных обстоятельств суд своим решением удовлетворяет или отказывает в удовлетворении заявления.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим, об объявлении умершим имеет правообразующий характер. В нем не просто устанавливаются факты, но достигается правовая определенность в правоотношениях, участником которых является без вести пропавший гражданин. Некоторые (при объявлении умершим - большинство) из его прав и обязанностей прекращаются, другие претерпевают определенные изменения. Для ряда лиц (к примеру, заявителя, заинтересованных лиц) возникают новые права и обязанности.

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим и его правовое положение определяются рядом норм материального права. Так, согласно ч. 1 ст. 43 ГК РФ имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. Имеются и иные законодательные положения (к примеру, ч. 1 ст. 51 части 1 НК РФ, ст. 83 ТК РФ, ч. 2 ст. 19 СК РФ и др.).

Объявление гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и физическая смерть гражданина (ст. 1113 ГК РФ).

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом записи актов гражданского состояния записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния. По общему правилу днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу судебного решения (ч. 3 ст. 45 ГК РФ), но это может быть и конкретная дата, установленная судебным решением.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

Согласно п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. N 13 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции" <1> в случае явки гражданина, ранее признанного судом безвестно отсутствующим или умершим, суд по заявлению заинтересованного лица возобновляет производство по делу и выносит новое решение в том же производстве, в котором гражданин был признан безвестно отсутствующим или объявлен умершим. Возбуждение нового дела не требуется.

-----  
<1> БВС РФ. 2008. N 10.

#### § 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

Важнейшим элементом правового статуса гражданина является его дееспособность. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и в порядке, которые установлены законом.

Согласно ч. 1 ст. 29, ч. 1 ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека; гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство.

При наличии достаточных оснований суд может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме в связи с вступлением в брак или в результате эмансипации (ч. 4 ст. 26 ГК РФ).

Во всех вышеперечисленных случаях порядок ограничения и лишения дееспособности установлен в гл. 31 ГПК РФ.

Следует учитывать, что гражданская материальная дееспособность и гражданская процессуальная дееспособность (ст. 37 ГПК РФ) явления не равнозначные, и гражданин, признанный ограниченно дееспособным или недееспособным с точки зрения материального права, сохраняет в определенных случаях возможность лично осуществлять конкретные процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности.

Дело о признании гражданина ограниченно дееспособным на основании ч. 1 ст. 29 ГК РФ может быть возбуждено по заявлению членов его семьи, органа опеки и попечительства, психиатрического или



психоневрологического учреждения. К членам семьи относятся супруг, совершеннолетние дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, которые проживают с ним совместно и ведут общее хозяйство.

Заявление о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства может быть подано членами его семьи, близкими родственниками (родителями, детьми, братьями, сестрами) независимо от совместного с ним проживания, органом опеки и попечительства, психиатрическим или психоневрологическим учреждением.

Дело об ограничении или 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.

Указанный перечень лиц и организаций является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. Так, гражданин, хотя и имеющий семью, но проживающий отдельно от всех, по действующему законодательству не может быть признан ограниченно дееспособным. Прокурор в перечень лиц, имеющих право подать заявление, не входит и не может инициировать дела данной категории <1>. Ограничивая перечень лиц, имеющих право подать заявление по рассматриваемым делам, закон исходит из максимального обеспечения интересов гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении или лишении дееспособности.

-----  
<1> Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за второй квартал 2004 года // БВС РФ. 2005. N 1. В Обзоре дано толкование применительно к делам о признании гражданина недееспособным.

Если заявление подано лицом, не имеющим на это право, суд в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ должен отказать в принятии заявления и разъяснить в определении, по заявлению какого заинтересованного лица может быть возбуждено данное дело.

Действующее законодательство (ч. 4 ст. 281 ГПК РФ) устанавливает правило исключительной территориальной подсудности. Во всех случаях заявление подается в суд по месту жительства гражданина, о правовом статусе которого идет речь, а если гражданин помещен в психиатрическое или психоневрологическое учреждение, - по месту нахождения этого учреждения. Тем самым достигается максимум возможностей в выяснении фактических обстоятельств дела и собирании доказательств.

Кроме сведений, предусмотренных ст. 131 ГПК РФ, в заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о его злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами, влекущем за собой тяжелое материальное положение семьи. Заявителю надо указать не просто факт злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, но и доказать причинно-следственную связь между таким злоупотреблением и тяжелым материальным положением семьи. В качестве доказательств в заявлении можно ссылаться на свидетельские показания, акты полиции и общественных организаций, справки из медицинских учреждений, акты администрации об отстранении лица от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии либо в состоянии наркотического опьянения, документы как о совокупном доходе семьи, так и о доходах каждого из ее членов, документы о количественном составе семьи, месте и условиях ее проживания и др.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии у гражданина психического расстройства, вследствие чего он не может понимать значение своих действий или руководить ими. Доказательствами среди прочего могут служить справки и выписки из истории болезни различных медицинских учреждений; данные о состоянии на учете в психиатрическом диспансере; другие письменные, а также вещественные доказательства, в том числе вещи и письма больного; свидетельские показания; материалы ранее проведенных судебно-психиатрических экспертиз.

В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами излагаются обстоятельства, свидетельствующие о наличии у несовершеннолетнего самого заработка, стипендии или иных доходов и о явно неразумном распоряжении таким заработком, стипендией, доходами. Под неразумным распоряжением, как оценочной категорией, может пониматься расходование денег на покупку спиртных напитков, азартные игры, иные цели, противоречащие закону, основам правопорядка и нравственности, чрезмерные траты на увлечения в ущерб учебе, работе и др. Доказательствами, как правило, являются свидетельские показания, сообщения органов внутренних дел, учебных заведений и организаций, где учится или работает подросток.

Заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением соответствующего заявления. Однако в соответствии с ч. 2 ст. 284 ГПК РФ суд, установив, что лицо, подавшее заявление, действовало недобросовестно в целях заведомо необоснованного ограничения или лишения

дееспособности гражданина, взыскивает с такого лица все издержки, связанные с рассмотрением дела. Это правило служит цели предотвращения возможности злоупотреблений со стороны заявителя.

Подготовка дела к судебному разбирательству начинается после принятия судом заявления. С целью обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела суд должен определить всех заинтересованных лиц (это могут быть члены семьи, родственники, не являющиеся заявителями) и выяснить их точку зрения относительно поданного заявления и состояния гражданина, в отношении которого ставится вопрос о дееспособности. Суд также разрешает вопрос об истребовании от организаций (медицинских учреждений, органов внутренних дел, работодателей и др.) недостающих письменных доказательств - справок, медицинских карт, историй болезни, а при необходимости - и вещественных доказательств. По делам о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина суд назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. Под достаточными данными понимают не только информацию о состоянии психического здоровья, но и информацию о поступках гражданина, несвойственных поведению психически здорового человека. Такая информация содержится в первую очередь в медицинских документах (справки о врожденных умственных недостатках, о нахождении на учете у психиатра, о полученных травмах и др.), материалах правоохранительных органов, имеющихся в распоряжении суда на момент принятия решения о проведении экспертизы. Объяснений заявителя, заинтересованных лиц, показаний свидетелей, не являющихся специалистами в области психиатрии, без вышеуказанных документов недостаточно. Если у суда отсутствуют данные, свидетельствующие о психическом состоянии гражданина, то необходимости в проведении экспертизы не возникает. Предметом судебной экспертизы является вопрос о наличии или отсутствии у гражданина психического заболевания (медицинский критерий), а также способность гражданина вследствие этого заболевания понимать значение своих действий или руководить ими (юридический критерий). Перед экспертом также ставится вопрос о том, может ли обследуемый гражданин по состоянию здоровья участвовать в судебном заседании.

При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело о недееспособности, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

Рассмотрение дела происходит с участием заявителя, прокурора, который дает заключение по делу, представителя органа опеки и попечительства. Участие гражданина, в отношении которого возбуждено дело о признании его ограниченно дееспособным, а также несовершеннолетнего от 14 до 18 лет, обязательно. Гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если его присутствие не создает опасности для его жизни или здоровья либо для жизни или здоровья окружающих, для предоставления ему возможности изложить свою позицию лично либо через выбранных им представителей. Наличие опасности для жизни или здоровья самого гражданина или окружающих - исключительный случай, однако психическое заболевание не может быть поводом для ограничения права больного быть лично заслушанным в суде <1>, несмотря на то, что ему предоставлена возможность бесплатно воспользоваться услугами судебного представителя <2>. Поэтому даже в таком случае дело рассматривается с участием самого гражданина, но не в помещении суда, а по месту нахождения больного, в том числе в помещении психиатрического стационара или психоневрологического учреждения.

-----  
<1> Подробнее см.: Постановление Конституционного Суда РФ от 27 февраля 2009 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности ряда положений статей 37, 52, 135, 222, 284, 286 и 379.1 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и части четвертой статьи 28 Закона Российской Федерации "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" в связи с жалобами граждан Ю.К. Гудковой, П.В. Штукатурова и М.А. Яшиной"; Постановление ЕСПЧ от 27 марта 2008 г. "Дело Штукатуров (Shtukaturov) против Российской Федерации" (жалоба N 44009/05) // СПС "КонсультантПлюс".

<2> Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации", абз. 7 ч. 1 ст. 20 // СЗ РФ. 2011. N 48. Ст. 6725; Закон Российской Федерации от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании", ч. 3 ст. 7 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913.

Отказ заявителя от своего требования не исключает возможности возбуждения впоследствии этим же заявителем дела в отношении того же гражданина по тем же основаниям, если последний, по утверждению заявителя, продолжает злоупотреблять спиртными напитками или наркотическими средствами или неразумно распоряжаться своей стипендией, заработком, доходом и после прекращения производства по делу. Кроме того, такой отказ не препятствует возможности другим лицам, указанным в законе, обратиться в суд с соответствующим заявлением по тем же основаниям. Аналогичное правило

действует и по делам о признании гражданина недееспособным.

При рассмотрении данной категории дел нельзя оставить заявление без рассмотрения по основанию, предусмотренному ч. 3 ст. 263 ГПК РФ. Даже при возникновении спора о праве дело должно быть рассмотрено по существу, так как первоначально решается вопрос о возможности гражданина полноценно осуществлять свои права и нести обязанности, а все остальные споры могут быть разрешены после. Решение же вопроса о дееспособности гражданина возможно только по правилам гл. 31 ГПК РФ в порядке особого производства.

Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, ограниченно дееспособным, является основанием для назначения ему соответственно опекуна или попечителя. Их назначает орган опеки и попечительства, и в компетенцию суда данный вопрос не входит (ч. ч. 1, 2 ст. 11 Федерального закона от 24 апреля 2008 г. N 48-ФЗ "Об опеке и попечительстве" <1>). Суд лишь должен в течение трех дней сообщить органу опеки и попечительства по месту жительства гражданина о вступившем в законную силу решении.

-----  
<1> СЗ РФ. 2008. N 17. Ст. 1755.

Гражданин, признанный недееспособным, согласно ч. 3 ст. 284 ГПК РФ вправе лично либо через выбранных им представителей обжаловать решение суда о признании его недееспособным как в апелляционном, кассационном, надзорном порядке, так и в порядке пересмотра решений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, если суд первой инстанции не предоставил этому гражданину возможность изложить свою позицию лично либо через выбранных им представителей. Также гражданин может обращаться и с заявлением о восстановлении процессуальных сроков по делу об обжаловании такого решения (абз. 3 ст. 222 ГПК РФ).

Вопрос о возможности личного участия гражданина в проводимом в помещении суда апелляционной инстанции судебном заседании решается с учетом абз. 1 ч. 1 ст. 284 ГПК РФ. Если личное участие такого лица в проводимом в помещении суда апелляционной инстанции судебном заседании создает опасность для его жизни или здоровья либо для жизни или здоровья окружающих и данное обстоятельство подтверждено соответствующим медицинским документом, апелляционная жалоба может быть рассмотрена судом апелляционной инстанции в его отсутствие <1>. Аналогично должен решаться вопрос о личном участии гражданина при рассмотрении его жалоб и в вышестоящих инстанциях.

-----  
<1> Пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции" // БВС РФ. 2012. N 9.

В силу норм ч. 3 ст. 29 и ч. 2 ст. 30 ГК РФ, если основания, по которым гражданин был ограничен в дееспособности или признан недееспособным, отпали, суд отменяет ограничение его в дееспособности или признает его дееспособным.

Дела об отмене ограничения гражданина в дееспособности, о признании гражданина дееспособным, по сути, являются самостоятельной категорией дел особого производства. В отличие от дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим, здесь возбуждается новое производство, вопрос рассматривается по существу с вынесением нового судебного решения. Отмена первоначального судебного решения не предусмотрена.

Заявление об отмене ограничения дееспособности или о признании гражданина дееспособным подается в суд по месту жительства данного гражданина независимо от того, каким судом было вынесено решение об ограничении дееспособности или о недееспособности, так как каких-либо специальных правил подсудности не имеется.

Дело об отмене ограничения дееспособности возбуждается на основании заявления самого гражданина, его представителя, члена его семьи, попечителя, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Заявление о признании гражданина дееспособным может быть подано самим недееспособным гражданином, его представителем, опекуном, членом семьи, психиатрическим или психоневрологическим учреждением, органом опеки и попечительства. При рассмотрении дела обязательно проводится судебно-психиатрическая экспертиза на предмет выздоровления гражданина и значительного улучшения состояния его здоровья.

На основании решения суда отменяются установленные ранее попечительство или опека.

## § 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

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. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда (ч. 1 ст. 27 ГК РФ).

Правом на подачу заявления об эмансипации обладает сам несовершеннолетний, достигший 16 лет, в случае отсутствия согласия на это родителей (одного из родителей), усыновителей или попечителя (ст. 287 ГПК РФ).

Заявление подается в суд по месту жительства несовершеннолетнего. В заявлении надлежит указать место работы несовершеннолетнего, размер заработной платы, вид предпринимательской деятельности, которой занимается несовершеннолетний, наличие отказа родителей, усыновителей или попечителя на признание несовершеннолетнего полностью дееспособным. В заявлении можно изложить и другие обстоятельства, свидетельствующие о достижении лицом требуемой зрелости и о возможности объявления его эмансипированным.

Рассмотрение заявления происходит с участием несовершеннолетнего, родителей (родителя), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора (ст. 288 ГПК РФ).

В предмет доказывания по делам об эмансипации входят факт достижения несовершеннолетним 16-летнего возраста, факт его работы по трудовому договору (контракту) или факт занятия предпринимательской деятельностью, размер заработной платы, дохода, которые позволяют несовершеннолетнему вести самостоятельное существование, выполнять обязательства и полноценно нести ответственность, отсутствие согласия законных представителей (одного из них), попечителя признать полную дееспособность несовершеннолетнего, мотивы такого несогласия. При рассмотрении дела суд должен убедиться, что несовершеннолетний достиг физической, психической и социальной зрелости, способен полноценно понимать свои действия и руководить ими, выяснить цель, которую преследует несовершеннолетний, желая быть полностью дееспособным. Не исключается проведение судебной экспертизы по установлению степени зрелости подростка.

Рассмотрев по существу заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, суд принимает решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя. При удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда об эмансипации. Вместе с тем правовой статус эмансипированного несовершеннолетнего неидентичен правовому статусу дееспособного гражданина, достигшего возраста 18 лет. Эмансипированный несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз. Исходя из положений ч. 3 ст. 55 Конституции РФ такое ограничение прав и свобод является допустимым <1>. К примеру, эмансипированный несовершеннолетний не может быть усыновителем, так как для этого требуется совершеннолетие (ч. 1 ст. 127 СК РФ) <2>.

<1> Пункт 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 1996. N 9; 1997. N 5.

<2> Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" // БВС РФ. 2006. N 6.

#### § 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права собственности на бесхозную недвижимую вещь

Согласно ч. 1 ст. 225 ГК РФ бесхозной является вещь, не имеющая собственника или собственник которой неизвестен либо, если иное не предусмотрено законами, от права собственности на которую собственник отказался. Понятие бесхозных вещей является собирательным, охватывающим такие разновидности, как брошенные собственником вещи, находки, безнадзорные животные, клады. Действующим законодательством предусмотрено несколько способов приобретения права собственности на бесхозные вещи. Выбор того или иного способа зависит от вида этих вещей (движимые и недвижимые), ценности (малоценные, клады и иные вещи), способа выбытия из владения собственника (утраченные, выброшенные либо иным путем выбывшие из владения собственника, в том числе похищенные и выморочные), а также от места обнаружения бесхозной вещи.

В соответствии с ч. ч. 2, 3, 4 ст. 225, ч. 2 ст. 226 ГК РФ судебный порядок признания права

собственности на бесхозьяйные вещи применяется в отношении брошенных движимых вещей, не подпадающих под правила ч. 2 ст. 226 ГК РФ о простом завладении, а также в отношении бесхозьяйных недвижимостей.

Заявление о признании движимой вещи бесхозьяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства или месту нахождения заявителя. Заявление о признании движимой вещи, изъятой федеральными органами исполнительной власти в соответствии с их компетенцией, бесхозьяйной подается в суд финансовым органом по месту нахождения этой вещи.

По делам о признании недвижимой вещи бесхозьяйной и признании права собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь заявителем может выступать только уполномоченный орган местного самоуправления (как правило, это администрация в лице Комитета по управлению муниципальным имуществом) либо орган, уполномоченный управлять имуществом, находящимся в собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга. Прежде, чем подавать заявление в суд о признании права собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь, уполномоченный орган должен обеспечить ее постановку на учет в качестве бесхозьяйной <1>. Если в течение года со дня постановки бесхозьяйной недвижимой вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, то соответствующий орган, уполномоченный управлять имуществом, может обратиться в суд с заявлением о признании права собственности на данную вещь. Неисполнение данной обязанности и несоблюдение установленного порядка принятия на учет и снятия с учета бесхозьяйных недвижимых вещей влечет невозможность обращения в суд и признание права собственности на них. В этом случае суд должен отказать в принятии заявления либо прекратить уже возбужденное производство по делу.

-----  
<1> Постановление Правительства РФ от 17 сентября 2003 г. N 580 "Об утверждении Положения о принятии на учет бесхозьяйных недвижимых вещей" // СЗ РФ. 2003. N 38. Ст. 3668.

Содержание заявлений как о признании движимой вещи бесхозьяйной, так и о признании права собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь должно соответствовать общим требованиям (ст. 131, ч. 3 ст. 263 ГПК РФ). В то же время имеются дополнительные требования (ст. 291 ГПК РФ).

Для движимых вещей требуется указать следующие сведения:

- описание основных признаков, физических характеристик вещи;
- доказательства наличия вещи в объективной действительности;
- доказательства непосредственного владения вещью заявителем;
- доказательства, свидетельствующие об отказе предыдущего собственника от вещи.

Для недвижимых вещей заявление должно содержать:

- описание основных признаков, физических характеристик вещи;
- доказательства наличия вещи в объективной действительности;
- доказательства постановки выявленной недвижимой вещи на учет в качестве бесхозьяйной в установленном порядке, срок нахождения вещи на таком учете;
- доказательства, свидетельствующие об отсутствии собственника вещи.

Судья начинает подготовку дела к судебному разбирательству после принятия заявления, руководствуясь ст. 292 ГПК РФ, а также отдельными нормами ст. 150 ГПК РФ. Действующее законодательство едино регулирует порядок подготовки и рассмотрения дел по заявлениям в отношении как движимого, так и недвижимого имущества.

При подготовке дела к разбирательству суд по собственной инициативе независимо от представленных заявителем доказательств должен выяснить, может ли вообще конкретная вещь быть бесхозьяйной, собрать информацию о бывших собственниках, владельцах, предполагаемых настоящих обладателях бесхозьяйной вещи путем направления запросов в различные организации, которые, по его мнению, могут располагать нужными сведениями.

В соответствии с ч. 2 ст. 263, ч. 2 ст. 292 ГПК РФ суд обязан рассматривать дело с участием заявителя, привлекать к участию в деле иных заинтересованных лиц. По заявлениям о признании движимого имущества бесхозьяйным лицами, участвующими в деле, будут заявитель, собственник (если таковой известен), иные заинтересованные лица (к примеру, правопреемники собственника; орган исполнительной власти, изъявший имущество у собственника, владельца; организации, у которых изъятое имущество находится на ответственном хранении). По делам о признании недвижимого имущества бесхозьяйным и признании права собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь в качестве заинтересованных лиц могут быть привлечены предполагаемые правообладатели имущества (если они установлены), в частности, лица, добросовестно, открыто и непрерывно владеющие недвижимым имуществом как своим собственным независимо от срока такого владения.

В качестве заинтересованных лиц могут привлекаться только те лица, которые имеют какие-либо притязания на заявленную вещь, все остальные могут привлекаться в качестве свидетелей лишь для представления сведений о возможном правообладателе.

При выявлении ранее неизвестного собственника бесхозьяйной вещи суд по общему правилу

оставляет поступившее заявление без рассмотрения и разъясняет заявителю, собственнику и заинтересованным лицам о возможности разрешить спор о праве в исковом порядке.

Доказательствами отказа собственника от движимой вещи можно считать, во-первых, непосредственное его волеизъявление (в письменной, устной форме, но обязательно подлежащее фиксации) об отказе от своего права; во-вторых, совершение иных действий, свидетельствующих об оставлении вещи, таких как ее выброс, длительная не востребованность, отсутствие надлежащего содержания. Совершение таких действий можно подтвердить свидетельскими показаниями, физическим состоянием самой вещи. Для недвижимых вещей в качестве доказательств отсутствия собственника могут выступать свидетельские показания; акты описи бесхозной вещи; акты технического состояния, составленные при ее выявлении; выписки из ЕГРП об отсутствии зарегистрированных прав на вещь; акты постановки вещи на учет в качестве бесхозной; справки, получаемые с целью установления собственника недвижимого имущества; сведения о земельном участке, на котором находится недвижимое имущество, и др. Невозможность обнаружения государственным или муниципальным органом собственника движимой вещи в течение года с момента постановки ее на учет в качестве бесхозной может быть также подтверждена текстами публикаций в СМИ, электронными объявлениями о поиске заинтересованных в данной движимой вещи лиц.

По результатам судебного разбирательства суд выносит решение об отказе или об удовлетворении заявленного требования. Признав, что вещь не имеет собственника либо собственник неизвестен или отказался от вещи, суд выносит решение о признании вещи бесхозной и признании права собственности заявителя на эту вещь. В решении должны быть четко обозначены индивидуально-определенные характеристики вещи, признанной бесхозной и переданной новому собственнику.

Права на недвижимое имущество, установленные решением суда, подлежат государственной регистрации. Момент возникновения права собственности определяется моментом вступления в законную силу решения суда. Копия вступившего в законную силу решения в отношении прав на недвижимое имущество подлежит в трехдневный срок направлению в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав (ст. 28 Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним").

Наличие вступившего в законную силу решения о признании имущества бесхозным не лишает права заинтересованных лиц обратиться в суд за защитой своих субъективных прав и охраняемых законом интересов, спор о которых судом не был рассмотрен и разрешен. Защитить свое право данные лица могут путем подачи самостоятельного искового заявления.

#### § 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)

Согласно ст. 148 ГК РФ восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством. Такой порядок установлен гл. 34 ГПК РФ.

Легально определенные признаки ценной бумаги на предъявителя и ордерной ценной бумаги содержатся в гражданском законодательстве (ст. ст. 145, 146 ГК РФ).

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу (далее - ценная бумага, документ), в случаях, указанных в федеральном законе, может просить суд о признании недействительными таких ценных бумаг и о восстановлении прав по ним.

Право на подачу заявления о возбуждении вызывного производства имеет только то лицо, которое утратило ценную бумагу. Таковым следует считать не только собственника ценной бумаги, но и любое лицо, имеющее интерес в том, чтобы собственник незамедлительно имел возможность признать ценную бумагу утратившей силу и восстановить права по ней (к примеру, комиссионер, залогодержатель).

Утрата ценной бумаги в смысле вызывного производства всегда предполагает: 1) выбытие из владения заявителя ценной бумаги вследствие утери, хищения, уничтожения; 2) неизвестность заявителю ее местонахождения и нового владельца; 3) законодательное предположение о существовании ценной бумаги в действительности и возможности возникновения права собственности на нее у неизвестного третьего лица.

Нельзя отождествлять утраченную ценную бумагу с ценной бумагой, утратившей признаки платежности. Часть 2 ст. 294 ГПК РФ закрепляет возможность вызывного производства в отношении частично уничтоженных ценных бумаг, находящихся во владении заявителя. В то же время в данном случае вызывное производство не достигает полностью тех целей, для которых оно предназначено. Указанной нормой, по сути, предусматривается иная категория дел - об оспаривании отказа кредитором по бумаге в учинении по ней исполнения в связи с частичной утратой ценной бумагой своих реквизитов. В этом случае наиболее правильным будет разрешение спора в исковом порядке.

Заявление о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

В заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должны быть указаны признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа, просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи. Под отличительными признаками ценной бумаги необходимо понимать ее реквизиты, перечень которых содержится в материальном законодательстве о конкретном виде ценной бумаги. В подтверждение наличия какого-либо права на ценную бумагу у заявителя в заявлении должны быть изложены обстоятельства приобретения ценной бумаги и доказательства принадлежности ценной бумаги заявителю, по возможности приложена ее копия. Обстоятельства утраты бумаги излагаются максимально подробно, по возможности с приложением документов органов государственной власти, подтверждающих как наличие самих обстоятельств, так и вероятность утраты ценной бумаги.

В том случае, если суд выяснит, что ценная бумага в соответствии с действующим законодательством не подлежит признанию недействительной в вызывном производстве, он должен отказать в принятии заявления по п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ.

Помимо общих подготовительных действий, таких как опрос заявителя по существу заявленных требований, уточнение реквизитов ценной бумаги и обстоятельств ее утраты, установление заинтересованных в исходе дела лиц (ст. ст. 147 - 150 ГПК РФ), судья совершает специфические для вызывного производства процессуальные действия:

- выносит определение о запрещении выдавшему ценную бумагу лицу (а также должнику по ценной бумаге, если это разные лица) производить по ней платежи или выдачи и направляет копию определения этому лицу (лицам);

- распоряжается о производстве публикации в местном периодическом печатном издании за счет заявителя публичного вызова следующего содержания: наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа; наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения; наименование и признаки утраченной ценной бумаги; предложение неизвестному держателю ценной бумаги, об утрате которой заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на нее.

Производство публикации полностью отдается на усмотрение заявителя по делу. И хотя в определении суда указывается на обязательность публикации, никаких сроков для исполнения такой обязанности заявителем в законе не предусмотрено. Между тем время публикации имеет большое значение, так как именно с момента публикации начинает течь трехмесячный срок для явки держателя документа. Поэтому неисполнение обязанности по публикации и непредставление номера газетной публикации в суд делает невозможным дальнейшее производство по делу и может рассматриваться как основание (хотя и не предусмотренное ст. 222 ГПК РФ) для оставления заявления без рассмотрения ввиду несоблюдения заинтересованным лицом установленного законом процессуального порядка реализации права на судебную защиту.

Публикация направлена на обнаружение неизвестных заинтересованных лиц с целью предоставления им возможности заявить свои права на ценную бумагу. Каждое такое лицо обязано в трехмесячный срок подать в суд заявление о своих правопритязаниях на ценную бумагу, объявляемую недействительной. Специфическими последствиями несвоевременной явки в суд и непредъявления прав на ценную бумагу в рамках вызывного производства являются утрата всех прав на эту бумагу и невозможность в дальнейшем защитить их способом, отличным от иска о неосновательном приобретении или сбережении имущества.

При заявлении своих прав на ценную бумагу держатель обязан представить в суд подлинный сертификат данной бумаги, чтобы у заявителя была возможность непосредственно удостовериться, что именно эта ценная бумага им утрачена, а у суда - возможность убедиться в наличии или отсутствии спора относительно этой ценной бумаги.

При явке держателя документа до истечения трехмесячного срока и представлении им ценной бумаги заявление подлежит оставлению без рассмотрения, суд также устанавливает срок, не превышающий двух месяцев, в течение которого сохраняются принятые обеспечительные меры. Существенным моментом является то, что держатель документа должен не только представить его, но и заявить свои права на ценную бумагу, если таковые ему принадлежат, только в этом случае может возникнуть спор о праве и суд должен совершить вышеуказанные действия. Если держатель ценной бумаги представляет ее в суд, однако не заявляет никаких прав на нее, суд после проверки подлинности и тождества бумаги с указанной в заявлении должен возвратить ее заявителю, а дело производством прекратить, так как согласие заявителя на получение ценной бумаги следует рассматривать как отказ от заявления о восстановлении прав по бумаге и дальнейшего судебного разбирательства.

При заявлении прав, полностью или частично исключаящих права заявителя на ценную бумагу,

обнаруживается спор о праве. При этом право возбуждения нового искового процесса принадлежит заявителю, он может предъявить к держателю ценной бумаги виндикационный иск. При непредъявлении заявителем иска об истребовании ценной бумаги в течение установленного судом срока (который может быть и менее двух месяцев) обеспечительные меры, принятые судом, подлежат отмене.

При неявке неизвестного держателя бумаги и отсутствии от него заявления о своих правах на бумагу суд рассматривает дело по существу. Отсутствие заявлений со стороны возможных держателей о своих правах на документ еще не является прямым доказательством прав заявителя. Поэтому при рассмотрении дела заявитель должен обосновать всеми возможными доказательствами, что утраченная ценная бумага существовала в действительности и принадлежала ему и что она была утрачена строго при определенных обстоятельствах. Разбирательство дела происходит с участием заявителя, должника по бумаге, лица, выдавшего бумагу (если оно не совпадает в одном лице с должником), иных заинтересованных лиц (к примеру, платежного агента, хранителя бумаги и др.).

Если судом будет выяснено, что исполнение по ценной бумаге произведено и бумага погашена, надобность в вызывном производстве отпадает. Суд прекращает производство по делу, так как разрешение его по существу невозможно за отсутствием предмета рассмотрения - ценной бумаги и субъективного права заявителя, вытекающего из такой ценной бумаги (абз. 1 ч. 1 ст. 220 ГПК РФ).

На основе полной и всесторонней оценки исследованных доказательств суд выносит решение об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении заявления.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченную ценную бумагу недействительной, утратившей силу и восстанавливает права по ней. После вступления в законную силу это решение суда является основанием для выдачи заявителю новой ценной бумаги взамен признанной недействительной.

Держатель ценной бумаги, не заявивший по каким-либо причинам своевременно о своих правах на нее, после вступления в законную силу решения суда может предъявить к лицу, за которым признано право на получение новой ценной бумаги взамен утраченной, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества. Право предъявления иска не умаляет возможностей держателя, вовремя не заявившего своих прав на ценную бумагу, обжаловать вынесенное по делу судебное решение. В данном случае заинтересованное лицо должно руководствоваться общими правилами обжалования судебных актов.

#### § 9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование

Освидетельствование и госпитализация лиц, страдающих тяжелыми психическими расстройствами, проводятся без их согласия в порядке, устанавливаемом Законом РФ от 22 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" <1> (далее - Закон о психиатрической помощи). Основания для принудительной (недобровольной) госпитализации гражданина предусмотрены ст. 29 указанного Закона: лицо, страдающее психическим расстройством, может быть госпитализировано в психиатрический стационар без его согласия или без согласия его законного представителя до постановления судьи, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает: а) его непосредственную опасность для себя или окружающих, или б) его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи. Судебный порядок недобровольной госпитализации подлежит применению и в отношении граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными.

-----  
<1> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913.

Правом обращения в суд с заявлением о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, обладает представитель психиатрического учреждения (стационара), в котором находится госпитализируемый гражданин.

В заявлении указываются основания для госпитализации гражданина в психиатрический стационар в принудительном порядке. К заявлению прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в психиатрическом стационаре; иные документы, подтверждающие обоснованность госпитализации (выписки из истории болезни, если лицо ранее находилось под наблюдением того или иного лечебного учреждения или врача, амбулаторные карты, имеющиеся материалы правоохранительных органов о поведении госпитализируемого в быту и пр.).



Заявление подается в течение 48 часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар в суд по месту нахождения психиатрического стационара.

Конституционный Суд РФ указал, что принудительная госпитализация в психиатрические стационары имеет много общего с задержанием лиц, подозреваемых в совершении преступлений, выступая лишь частным случаем лишения человека свободы. Согласно подп. "е" п. 1 ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод законное заключение под стражу душевнобольных является формой лишения свободы. Конституционный Суд РФ констатировал, что взаимосвязанные положения ч. ч. 1 и 2 ст. 32, ч. 3 ст. 33, ч. 1 ст. 34 Закона о психиатрической помощи и ст. 133, ч. 1 ст. 263, ч. ч. 1 и 2 ст. 303 и ч. 1 ст. 304 ГПК РФ по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования не предполагают возможность принудительного удержания лица в психиатрическом стационаре свыше 48 часов без судебного решения <1>. С учетом того, что в ГПК РФ не указан срок, в течение которого судья обязан решить вопрос о возбуждении дела, а ст. 133 ГПК РФ не подлежит применению, данный срок также не может превышать 48 часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар. Аналогичные правила о сроках применяются и при продлении пребывания гражданина в психиатрическом стационаре.

-----  
<1> Определение Конституционного Суда РФ от 5 марта 2009 г. N 544-О-П "По жалобе гражданки Хорошавцевой Надежды Николаевны на нарушение ее конституционных прав рядом положений Закона Российской Федерации "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" и Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" // Вестник КС РФ. 2009. N 5.

Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар.

Часть 1 ст. 304 ГПК РФ устанавливает, что заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела. Однако исходя из вышеуказанной позиции Конституционного Суда РФ заявление должно быть рассмотрено в пределах 48-часового срока.

Судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрического стационара. Если по сведениям, полученным от представителя психиатрического стационара, психическое состояние гражданина не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации, заявление рассматривается судьей в психиатрическом стационаре.

Дело рассматривается с участием прокурора, представителя психиатрического стационара, подавшего в суд заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока его принудительной госпитализации, и представителя гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации. Госпитализируемому гражданину должно быть обеспечено личное участие в судебном заседании.

При рассмотрении заявлений психиатрических стационаров о госпитализации в недобровольном порядке, продлении срока госпитализации суд исходит из следующих условий:

- 1) лицо страдает тяжелым психическим заболеванием (расстройством);
- 2) его психический статус подпадает под признаки, перечисленные ст. 29 Закона о психиатрической помощи;
- 3) по психическому состоянию больного лечение возможно только в стационарных условиях;
- 4) от госпитализации в добровольном порядке больной отказался.

Рассмотрение дела осуществляется на основе принципов равенства всех перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон. Психиатрическое учреждение обязано доказать наличие обстоятельств, которые являются основанием для принудительной госпитализации гражданина. Заключение врачей-психиатров психиатрического учреждения, которое выступает в качестве одного из предусмотренных законом доказательств необходимости пребывания гражданина в стационаре, подлежит проверке по общим правилам исследования и оценки доказательств (ч. 1 ст. 55, ст. ст. 56 и 67 ГПК РФ). При этом лицо, помещенное в психиатрический стационар, и его представитель вправе оспаривать достоверность такого заключения, в том числе и путем постановки перед судом вопроса о назначении судебно-психиатрической экспертизы.

Рассмотрев по существу заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья принимает решение, которым отклоняет или удовлетворяет заявление. Решение суда об удовлетворении заявления о принудительной госпитализации является единственным основанием для состоявшейся госпитализации и основанием

для дальнейшего нахождения лица в психиатрическом стационаре. По истечении шести месяцев с момента помещения лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости продления такой госпитализации направляется администрацией психиатрического стационара в суд по месту нахождения психиатрического учреждения. Судья в порядке гл. 35 ГПК РФ своим решением может продлить госпитализацию. В дальнейшем решение о продлении госпитализации лица, помещенного в психиатрический стационар в недобровольном порядке, принимается судьей ежегодно.

Решение суда может быть обжаловано лицом, помещенным в психиатрический стационар, его представителем, руководителем психиатрического учреждения или прокурором в общем порядке, предусмотренном ГПК РФ.

По правилам гл. 35 ГПК РФ и в соответствии с п. п. 2, 3 ст. 10 Федерального закона от 18 июня 2001 г. N 77-ФЗ "О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации" <1> осуществляется и принудительная госпитализация лиц, больных заразными формами туберкулеза и неоднократно нарушающих санитарно-противоэпидемический режим, а также умышленно уклоняющихся от обследования в целях выявления туберкулеза или от лечения туберкулеза. Заявление о госпитализации подается в суд руководителем медицинской противотуберкулезной организации, в которой больной туберкулезом находится под диспансерным наблюдением. Верховным Судом РФ разъяснено, что для обеспечения конституционных прав граждан на охрану жизни и здоровья прокурор на основании ч. 1 ст. 45 ГПК РФ вправе обратиться в суд с заявлением о принудительной госпитализации лиц, страдающих заразными формами туберкулеза, в защиту прав неопределенного круга лиц в целях предупреждения распространения инфекционного заболевания <2>. К заявлению о госпитализации гражданина в специализированные медицинские противотуберкулезные организации для обязательного обследования и лечения должны быть приложены истории болезни данного гражданина и заключение комиссии врачей противотуберкулезного учреждения, подтверждающие диагноз болезни пациента.

-----  
<1> СЗ РФ. 2001. N 26. Ст. 2581.

<2> Ответы на вопросы о практике применения судами Кодекса РФ об административных правонарушениях, жилищного и земельного законодательства, иных Федеральных законов. Утверждены Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2005 г. // БВС РФ. 2006. N 3.

Решение о госпитализации принимается судом по месту нахождения медицинской противотуберкулезной организации, в которой больной туберкулезом находится под диспансерным наблюдением.

По правилам гл. 35 ГПК РФ рассматриваются также дела о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина.

Основания для принудительного освидетельствования аналогичны основаниям для принудительной госпитализации гражданина (ч. 4 ст. 23, ст. 24 Закона о психиатрической помощи).

С заявлением о принудительном освидетельствовании гражданина может обращаться в суд врач-психиатр учреждения, которое оказывает амбулаторную или скорую психиатрическую помощь. Заявление подается в суд по месту жительства гражданина. К заявлению прилагаются мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования и другие имеющиеся материалы.

Суд единолично рассматривает заявление в течение трех дней со дня его подачи. По результатам рассмотрения заявления суд принимает решение о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина или об отказе в принудительном психиатрическом освидетельствовании.

#### § 10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Регистрация актов гражданского состояния производится органами ЗАГСа путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей.

Внесение исправлений и изменений в акты гражданского состояния регулируется гл. IX Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" <1>. Согласно ч. 1 ст. 69 указанного Закона, внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния при наличии оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 69 Закона, и при отсутствии спора между заинтересованными лицами. При наличии спора между заинтересованными лицами внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится на основании решения суда.

-----  
<1> СЗ РФ. 1997. N 47. Ст. 5340.

Под изменением акта гражданского состояния понимается внесение в актовую запись новых сведений в связи с изменением правового состояния гражданина. Исправления же вносятся в случае наличия ошибок в акте записи гражданского состояния, допущенных по вине органов ЗАГСа или третьих лиц.

Дела о внесении исправлений и изменений в акты гражданского состояния могут быть рассмотрены только в порядке особого производства <1>.

-----  
<1> Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" // БВС РФ. 2009. N 4.

Суд рассматривает дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния при условии, что органы записи актов гражданского состояния при отсутствии спора о праве отказались внести исправления или изменения в произведенные записи. Суд обязан оставить заявление без рассмотрения в случае, если выяснится наличие спора о праве гражданском между заявителем и другим лицом. Спор заявителя с органом ЗАГСа, отказавшимся внести соответствующие изменения или исправления в запись акта гражданского состояния, о фактической или юридической стороне дела (о применении норм права), а также по процедурным вопросам не является спором о праве гражданском и рассматривается в порядке особого производства. Отказ органа ЗАГСа внести исправление в произведенную запись должен быть подтвержден копией заключения этого органа.

Заявителем по данной категории дела может быть любое заинтересованное лицо, для которого акт гражданского состояния порождает правовые последствия. Заявление о внесении исправлений или изменений в запись акта гражданского состояния подается в суд по месту жительства заявителя.

Помимо общих сведений (ст. 131 ГПК РФ), в заявлении о внесении исправлений или изменений в запись акта гражданского состояния должно быть указано, в чем заключается неправильность записи в акте гражданского состояния, когда и каким органом записи актов гражданского состояния было отказано в исправлении или изменении произведенной записи. Необходимо указать сведения о номере записи актов гражданского состояния, подлежащей исправлению или изменению, а также о том, какие исправления или изменения должны быть в нее внесены.

К заявлению должны быть приложены копия свидетельства о государственной регистрации акта гражданского состояния; отказ органа ЗАГСа во внесении исправлений или изменений; доказательства, подтверждающие наличие оснований для внесения таких исправлений или изменений; другие имеющие значение для дела документы. Форма заявления, подаваемого в ЗАГС, о внесении изменений или исправлений в актовую запись и форма извещения об отказе во внесении изменений или исправлений в актовую запись утверждены Постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. N 1274 "Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния" <1>.

-----  
<1> Постановление Правительства РФ от 31 октября 1998 г. N 1274 "Об утверждении форм бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния" // СЗ РФ. 1998. N 45. Ст. 5522.

При разбирательстве дела суд должен установить и оценить факт обращения заявителя в надлежательный орган ЗАГСа с заявлением о внесении исправлений или изменений в акт гражданского состояния; факт получения отказа в совершении испрашиваемых действий; какая запись является неправильной, каким органом ЗАГСа она произведена, ее номер и дату; в отношении каких лиц она составлена; какие имеются основания считать ее неправильной или неполной (или основания для внесения в нее изменений). Суд также выясняет, какими доказательствами подтверждается наличие оснований для внесения изменений и исправлений, в чем состоит нарушение или угроза нарушения прав или законных интересов заявителя в связи с наличием таких оснований. Существенное значение для рассмотрения дела имеет факт наличия первичной или восстановленной записи, в которую необходимо внести исправления или изменения. Если запись акта гражданского состояния утрачена, ее сначала требуется восстановить, а уже потом вносить соответствующие исправления или изменения. Восстановление записи акта гражданского состояния осуществляется на основании решения суда об установлении факта государственной регистрации акта гражданского состояния (например, факта

регистрации смерти, рождения, брака). Отсутствием первичной или восстановленной записи и документа, подтверждающего ее, дела об установлении фактов регистрации актов гражданского состояния и отличаются от дел рассматриваемой категории.

Решение суда, которым установлена неправильность записи в акте гражданского состояния, служит основанием для исправления или изменения такой записи органом записи актов гражданского состояния. В резолютивной части решения суда должно быть указано: каким органом ЗАГСа произведена запись акта гражданского состояния; ее номер и дата; в отношении каких лиц она составлена; какие изменения или исправления необходимо в нее внести.

Согласно п. 2 ст. 73 ФЗ "Об актах гражданского состояния" на основании исправленной или измененной записи акта гражданского состояния заявителю выдается новое свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния.

#### § 11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Охрана прав граждан и юридических лиц осуществляется нотариусом посредством совершения нотариальных действий. Нотариальные действия, составляющие в совокупности предметную компетенцию нотариата, эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов только в том случае, если эти действия применяются в соответствии с заранее установленными законом правилами их совершения.

В Российской Федерации нотариальные действия от имени государства совершают как нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой, так и главы местных администраций и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления, а также должностные лица консульских учреждений в соответствии с их компетенцией.

Закон предусматривает рассмотрение дел по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении только в порядке особого производства (гл. 37 ГПК РФ) <1>. По правилам особого производства суд рассматривает заявления как в отношении нотариусов (и государственных, и занимающихся частной практикой), так и в отношении должностных лиц, на которых федеральным законом возложены обязанности совершать отдельные нотариальные действия (ст. ст. 37, 38 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. <2>, ч. 7 ст. 1125, ч. 7 ст. 1171 ГК РФ, Приказ Минюста России от 27 декабря 2007 г. N 256 "Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главы местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местных самоуправлений поселений и муниципальных районов" <3>, ст. 26 Консульского устава РФ от 5 июля 2010 г. N 154-ФЗ <4>). Сюда же относятся случаи, когда удостоверенные должностными лицами документы приравниваются к нотариально удостоверенным (ст. ст. 185, 1127 ГК РФ).

<1> Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 2 "О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих" // БВС РФ. 2009. N 4.

<2> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1993. N 10. Ст. 357.

<3> Российская газета. 2008. 11 янв.

<4> СЗ РФ. 2010. N 28. Ст. 3554.

Дела по заявлениям о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении подведомственны только судам общей юрисдикции независимо от состава участников дела.

С заявлением в суд могут обращаться заинтересованные лица. Под заинтересованными лицами следует понимать тех лиц, в отношении которых должны быть совершены нотариальные действия, а также тех граждан и юридических лиц, которые принимали непосредственное участие в совершении нотариальных действий. По общему правилу дело может быть возбуждено также по инициативе прокурора при необходимости защиты прав граждан, которые по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не могут обратиться в суд (ст. 45 ГПК РФ). Другие граждане и юридические лица, которые считают, что их права и интересы затронуты в связи с совершенным нотариальным действием или отказом нотариуса совершить нотариальное действие, могут обратиться в суд в порядке искового производства либо производства по делам из публичных правоотношений.

Заявление подается в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий. Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя,

больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы. Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ, подается в суд по месту порта приписки судна. Указанные правила о подсудности установлены для обеспечения возможности участия в процессе нотариусов и иных должностных лиц, уполномоченных совершать нотариальные действия, так как большинство необходимых доказательств по делам данной категории сосредоточены как раз у нотариуса и указанных должностных лиц.

Закон устанавливает 10-дневный срок для обращения в суд с заявлением на действие или бездействие нотариуса (иного должностного лица), исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия путем ознакомления с соответствующим постановлением. Если суд установит, что срок на оспаривание нотариального действия (отказа в его совершении) заявителем был пропущен по уважительной причине, он может восстановить этот срок и рассмотреть заявление по существу.

Форма и содержание заявления определяются согласно ст. 131 ГПК РФ и правилам гл. 37 ГПК РФ. Помимо общих сведений, в заявлении указывается, какой нотариальный орган совершил действие или отказался его совершить, какое конкретное нотариальное действие обжалуется (содержание этого действия, дата совершения), обстоятельства, по которым заявитель считает действия нотариуса неправильными, и ссылка на доказательства. В заявлении необходимо указать, в чем заключается нарушение прав заявителя на момент подачи заявления, а также просьбу об отмене нотариального действия или об обязанности нотариуса совершить определенное действие. К заявлению прикладываются все необходимые документы, которые подтверждают требование заявителя, его обоснованность. При отказе в совершении нотариального действия должен быть приложен письменный отказ нотариального органа. Нотариусы (иные должностные лица) по просьбе лиц, которым отказано в совершении нотариального действия, должны изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях в десятидневный срок выносится постановление об отказе в совершении нотариального действия. Вместе с тем отсутствие у лица постановления не является основанием к отказу в принятии заявления.

При принятии заявления необходимо выяснять, не имеется ли спора о праве гражданском. Если из заявления и приобщенных к нему документов усматривается, что такой спор имеется или подведомственный суду спор возникнет при рассмотрении дела, возбужденного по просьбе заинтересованного лица, судье следует, исходя из требований ч. 3 ст. 263 ГПК РФ, вынести определение об оставлении заявления без рассмотрения, разъяснив заявителю его право обратиться с иском в суд или в арбитражный суд за разрешением возникшего спора.

Заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия, других заинтересованных лиц. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Исходя из характера заявления и правоотношений сторон доказательствами, которые предлагается представить заявителю и другим лицам, участвующим в деле, должны быть подлинники нотариально удостоверенные документы:

договоры, завещания, доверенности и другие письменные доказательства;  
документы, выданные нотариусом (например, свидетельство о праве на наследство, свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов и т. д.);  
документы, подтверждающие бесспорность задолженности или иной обязанности должника перед взыскателем, с учиненной на них исполнительной надписью и др.

В случае отказа в совершении нотариального действия, помимо соответствующего постановления, представляются документы, которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы.

Суд обязан в полном объеме проверить законность и обоснованность совершенного нотариального действия, а равно правомерность отказа в его совершении. Суд может истребовать дело, заведенное нотариусом, заключение органа юстиции, нотариальной палаты в связи с жалобами на действия нотариуса. Бремя доказывания по общему правилу лежит на заявителе.

В результате рассмотрения заявления суд может принять одно из следующих решений: а) признать совершенное нотариальное действие неправильным и отменить его; б) обязать нотариуса совершить нотариальное действие; в) признать совершенное нотариальное действие либо отказ в его совершении правильным и отказать в удовлетворении жалобы.

Решение суда должно отвечать требованиям ст. ст. 195 - 198 ГПК РФ. Так, в мотивировочной части решения обязательно должны быть указаны основания для отмены нотариального действия, какие

нормы закона нарушены нотариусом при совершении нотариального действия (либо при отказе в его совершении). В резолютивной части при отмене нотариального действия необходимо указывать, какое нотариальное действие, когда и кем совершенное, отменяется; при удовлетворении заявления об отказе в совершении нотариального действия - какое именно нотариальное действие, в отношении кого и кем должно быть совершено.

## § 12. Восстановление утраченного судебного производства

Производство по гражданскому делу находит свое объективное выражение в совокупности документов материально-правового и процессуального характера. Все документы и материалы рассмотренного гражданского дела подшиваются в хронологическом порядке и подлежат оформлению в единое дело в соответствии с действующими инструкциями по судебному делопроизводству.

В результате пожара, наводнения, иных стихийных бедствий, противоправных действий лиц судебное производство по гражданскому делу может быть полностью или в части утрачено. При утрате судебного производства получить необходимую информацию из него, какие-либо документы становится невозможным, что может явиться препятствием для реализации лицами, участвующими в деле, своих прав и законных интересов.

Дела о восстановлении утраченного судебного производства в гражданском процессе рассматриваются по правилам особого производства (в отличие от арбитражного процесса, в котором утраченное производство восстанавливается за пределами судопроизводства), что позволяет обеспечить заинтересованным лицам необходимые процессуальные гарантии.

Закон предусматривает возможность восстановления судебного производства как полностью, так и в части только при условии, что по делу было принято решение или определение о прекращении производства по делу. Наличие решения суда, принятого по тождественному иску или заявлению, а также определения о прекращении производства по делу препятствуют повторному обращению в суд. Поэтому право на судебную защиту, не реализованное полностью в связи с утратой судебного производства, может быть осуществлено только путем восстановления утраченного судебного производства в порядке гл. 38 ГПК РФ. Во всех остальных случаях у заинтересованных лиц сохраняется право на повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям путем предъявления нового иска (заявления) в общем порядке.

Заявление о восстановлении утраченного судебного производства подается в суд, принявший решение по существу спора или вынесший определение о прекращении судебного производства по делу. Заявителями могут выступать только лица, участвующие в деле, производство по которому подлежит восстановлению, а также их правопреемники. Дело о восстановлении утраченного судебного производства не может быть возбуждено ни по инициативе суда, ни по инициативе прокурора, не участвовавшего в рассмотрении дела <1>. Право на обращение с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства не ставится законодателем в зависимость от истечения каких-либо сроков.

-----  
<1> В отличие от ранее закрепленных правил, содержащихся в приложении N 2 к ГПК РСФСР 1964 г.

Учитывая, что решение по существу спора, а также определение о прекращении производства по делу могут быть приняты судом любого звена судебной системы, рассматривать дела о восстановлении утраченного судебного производства могут не только районный и мировые суды, но и верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономных областей и суды автономных округов, а также Верховный Суд РФ.

К заявлению о восстановлении утраченного судебного производства предъявляются общие требования к форме и содержанию (ст. ст. 131, 132 ГПК РФ). Кроме того, в ч. 2 ст. 314 ГПК РФ имеются дополнительные требования, согласно которым в заявлении должно быть указано: о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель; было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось; какое процессуальное положение занимал в деле заявитель; кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении, место жительства или место нахождения этих лиц; что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них; восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым; для какой цели требуется их восстановление. К заявлению прилагаются сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке.

Указание в заявлении на цель, для которой заявителю необходимо восстановление утраченного судебного производства, является обязательным. Конкретная цель позволяет индивидуализировать заявление, ибо восстановление одного и того же судебного производства может происходить с

различными целями. Цель обращения должна быть связана с защитой прав заявителя или его законных интересов, что может выражаться не только в восстановлении нарушенного права, но и в реализации утраченного судебного акта (например, получение свидетельства на основании судебного решения, исполнительного листа), в необходимости его обжалования и др.

В случае невыполнения заявителем требований указанных правовых норм суд должен оставить заявление без движения (ст. 136 ГПК РФ), а если недостатки не будут устранены в назначенный срок - возвратить заявление. Если указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, суд отказывает в возбуждении дела о восстановлении утраченного судебного производства или мотивированным определением оставляет заявление без рассмотрения, если дело было возбуждено (ч. 2 ст. 315 ГПК РФ).

Заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства. Если же суд при рассмотрении дела установит, что лицо, участвующее в деле, обратилось в суд с заведомо ложным заявлением о восстановлении утраченного судебного производства, судебные расходы, связанные с его возбуждением, взыскиваются с заявителя.

Дела о восстановлении утраченного судебного производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства с участием заявителя и других заинтересованных лиц (ч. ч. 1, 2 ст. 263 ГПК РФ).

Утраченное судебное производство восстанавливается, если судом будет установлено, что оно действительно утрачено, причем после вынесения судом решения или принятия определения о прекращении производства по делу. При этом судебный акт, которым производство было окончено (решение или определение о прекращении производства по делу), должен быть восстановлен в любом случае, независимо от требований заявителя (к примеру, если он требует восстановления только части утраченного производства, без восстановления судебного акта).

Решение суда по делу о восстановлении утраченного судебного производства должно соответствовать общим требованиям, закрепленным в ст. 198 ГПК РФ.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления. В мотивировочной части решения также указываются выводы суда о доказанности обстоятельств, которые обсуждались судом, и о том, какие процессуальные действия совершались по утраченному производству.

Если при рассмотрении дела выяснится, что судебное производство было утрачено до рассмотрения дела по существу и до вынесения судебного решения или определения о прекращении производства по делу, суд выносит решение об отказе в восстановлении утраченного судебного производства. Как уже говорилось, истец (заявитель в других видах судопроизводства) в этом случае вправе подать новые иск или заявление. В определении суда о возбуждении дела по новому иску (заявлению) в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено. В дальнейшем при рассмотрении вновь возбужденного дела суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу. Суд может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда.

Суд отказывает в удовлетворении заявления, если выяснится, что судебное производство, о восстановлении которого просит заявитель, в действительности не было утрачено.

Законом (ст. 318 ГПК РФ) предусмотрены два специальных основания для прекращения производства по делу о восстановлении утраченного судебного производства, которых не содержится в ст. 220 ГПК РФ. При недостаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд определением прекращает производство по делу и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке. В случае обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд также прекращает производство по делу.

Судебные постановления, связанные с восстановлением утраченного судебного производства, обжалуются в общем порядке.

### **Глава 30. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДОВ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

## § 1. Общая характеристика апелляционного производства

**История.** Институт апелляции известен гражданскому процессу со времен Древнего Рима. Благодаря рецепции римского права нормы об апелляции получили распространение во многих европейских странах. С начала XVIII в. немецкая и французская правовые системы стали оказывать существенное влияние на правовую систему Российского государства, которая длительное время отличалась национальной самобытностью. Подготовка великих преобразований в российском судопроизводстве велась на протяжении нескольких десятилетий <1>. Результатом Судебной реформы, завершившейся в 1864 г. принятием Судебных уставов, среди которых был Устав гражданского судопроизводства (УГС), стали водворение в России суда, скорого, правого, милостивого и равного для всех <2>, возвышение судебной власти, придание ей надлежащей самостоятельности, утверждение в народе того уважения к закону, "без коего невозможно общественное благосостояние и которое должно быть постоянным руководителем действий всех и каждого, от высшего до низшего" <3>.

<1> Применительно к гражданскому процессу можно говорить о 1843 г. Именно в этом году гр. Д.Н. Блулов затребовал от членов судебного ведомства замечания "о доказанных судебной практикой недостатках действующего судебного законодательства и на основании полученных сведений составил "предположение" о некоторых необходимых улучшениях". См.: Джаншиев Г.А. Основы судебной реформы. М., 2004. С. 51.

<2> Указ Правительствующему Сенату от 20 ноября 1864 г.: Судебные уставы 20 ноября 1864 года, с изложением рассуждений, на коих они основаны, изданные Государственной канцелярией. СПб., 1867. Ч. 1. С. XXXVIII.

<3> Там же.

Одним из слагаемых достигнутого результата было закрепление в УГС правила двух инстанций, согласно которому дела по существу рассматривались в суде первой инстанции и апелляционном суде (суде второй инстанции). В связи с этим апелляция являлась основным способом обжалования судебных постановлений. Такое положение сохранялось до 1917 г. Декретом Совета Народных Комиссаров от 24 ноября (7 декабря) 1917 г. N 1 "О суде" было определено иное отличное от существовавшего ранее судопроизводство, в котором не было места для апелляционного обжалования судебных постановлений. Статья 2 Декрета гласила: "Решения местных судов окончательны и обжалованию в апелляционном порядке не подлежат" <1>. Декрет N 2 от 22 февраля (7 марта) 1918 г. "О суде" подтвердил отмену апелляционного обжалования: "Обжалование в апелляционном порядке отменяется и допускается только кассация решений" (ст. 4). С этого момента в российском гражданском процессе прекратила свое существование апелляция и утвердилась "советская кассация" - новый, неизвестный ранее мировой юридической практике институт <2>.

<1> Декреты Советской власти. М., 1957. Т. 1. С. 124.

<2> См. подробнее: Борисова Е.А. Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам. М., 2013.

Апелляционное обжалование судебных постановлений стало возможным только в 2000 г., когда ГПК РСФСР был дополнен новой главой, посвященной апелляционному производству по обжалованию решений и определений мировых судей. В арбитражном процессе возвращение апелляции произошло раньше - в 1995 г., с принятием второго АПК РФ.

С 2000 до 2012 г. в гражданском процессе параллельно существовали два производства по проверке не вступивших в законную силу судебных постановлений - кассационное производство по обжалованию судебных постановлений, принимаемых по первой инстанции федеральными судами общей юрисдикции, и апелляционное производство, в котором рассматривались апелляционные жалобы на судебные постановления мировых судей. С принятием в декабре 2010 г. Федерального закона N 353-ФЗ "О внесении изменений в ГПК РФ" (вступившего в силу с 1 января 2012 г.) <1> проверка не вступивших в законную силу судебных постановлений осуществляется в едином апелляционном порядке в соответствии с нормами гл. 39 ГПК РФ.

<1> Российская газета. 2010. 13 дек.

**Понятие, признаки, виды апелляции.** Под апелляцией, как раньше, так и сейчас понимается обращение лица, участвующего в деле, в суд второй инстанции с просьбой проверить законность и обоснованность решения суда первой инстанции путем повторного рассмотрения дела по существу.

Апелляции (апелляционному производству, способу обжалования) присущи следующие **признаки**:

- апелляция приносится на решение суда, не вступившее в законную силу;
- дело по апелляции переносится на рассмотрение вышестоящего суда;



- подача апелляции обуславливается неправильностью решения суда первой инстанции, которая выражается, по мнению лица, подавшего апелляционную жалобу, в неправильном установлении фактических обстоятельств, в неправильном применении закона, в неполно представленном сторонами материале;

- новые требования, не являвшиеся предметом решения суда первой инстанции, не могут быть предъявлены в апелляционном производстве;

- апелляционный суд рассматривает как вопросы факта, так и вопросы права, т.е. имеет право проверить как юридическую, так и фактическую стороны дела;

- проверка судебного решения осуществляется апелляционным судом в пределах, установленных апелляционной жалобой и возражениями относительно жалобы;

- проверка судебного решения путем вторичного рассмотрения дела по существу, как правило, завершается отменой судебного решения и принятием апелляционным судом нового решения по делу;

- "апелляционное решение должно быть окончательным, должно положить конец, как всякому опасению, так и всякой надежде" <1>.

-----  
<1> Бентам И. О судеустройстве. СПб., 1860. С. 153.

В теории гражданского процесса выделяют два вида апелляции - полную и неполную (ограниченную) <1>.

-----  
<1> См.: Рихтер А.К. О полной и неполной апелляции // Журнал Министерства юстиции. СПб., 1907. N 3; Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.

**Сущность полной апелляции** состоит в том, что требование, рассмотренное судом первой инстанции, повторно рассматривается судом апелляционной инстанции. В связи с этим стороны вправе ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства, вносить новые возражения. Суд не зависит от результатов процесса в первой инстанции и вправе вынести новое решение по делу, исправив как ошибки и упущения сторон, так и суда. Цель полной апелляции - совершенствовать процесс в суде первой инстанции.

**Сущность неполной апелляции** состоит в том, что проверяются судебное решение и сам процесс в суде первой инстанции. В связи с этим стороны не имеют права ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства. Производство в суде апелляционной инстанции направлено не на новое разбирательство дела, а на проверку решения. Неполная апелляция имеет своей целью исправить ошибки суда, но не сторон.

Содержание норм ГПК РФ, регулирующих апелляционное производство, не позволяет дать однозначный ответ о виде апелляции. Скорее всего, речь идет о наличии признаков, присущих **полной** апелляции.

**Апелляционное производство** по гражданским делам <1> как стадия гражданского процесса есть иницируемая апелляционной жалобой деятельность суда апелляционной инстанции по проверке законности и обоснованности не вступивших в законную силу судебных постановлений путем вторичного рассмотрения и разрешения дела по существу.

-----  
<1> См. подробнее: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции" // Российская газета. 2012. 29 июня. С. 23 - 24.

## § 2. Право апелляционного обжалования и порядок его осуществления

Под **правом апелляционного обжалования** понимается право на возбуждение апелляционного производства. Для реализации данного права необходимо наличие объекта и субъектов обжалования, а также предусмотренного законом порядка его осуществления (предпосылки и условия осуществления права апелляционного обжалования).

**Объектом** апелляционного обжалования являются судебные решения, не вступившие в законную силу.

Апелляционная жалоба может быть подана как на все решение в целом, так и на отдельные его части, например резолютивную или мотивировочную.

Если судьей было вынесено дополнительное решение, то оно также может быть обжаловано в апелляционном порядке.

К объектам апелляционного обжалования относится и заочное решение.

В предусмотренных законом случаях объектом апелляционного обжалования могут быть

определения суда.

Судебный приказ не может быть обжалован в порядке апелляции. Должник вправе в десятидневный срок со дня получения приказа оспорить его путем подачи возражений относительно исполнения судебного приказа (ст. 128 ГПК РФ).

К **субъектам**, имеющим право апелляционного обжалования, относятся лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, прокурор, другие лица, участвующие в процессе, в порядке ст. ст. 4, 46, 47 ГПК РФ).

Прокурор обжалует решение путем внесения представления и только в том случае, если он участвовал в деле в предусмотренной законом форме (ст. 45 ГПК РФ).

Право апелляционного обжалования имеют судебные представители, но только тогда, когда данное полномочие оговорено в доверенности на ведение дела в суде, выданной представляемым (ст. 54 ГПК РФ). Законные представители, представители, назначаемые судом <1> (ст. 50 ГПК РФ), не связаны доверенностью на ведение в суде дел. Вопрос об апелляционном обжаловании решения в каждом отдельном случае должен решаться ими самостоятельно исходя из интересов представляемого.

-----  
<1> Пункт 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" // БВС РФ. 2004. N 2.

Право на подачу апелляционной жалобы имеют правопреемники лиц, участвующих в деле (ст. 44 ГПК РФ).

Лица, не участвовавшие в деле, о чьих правах и обязанностях было принято судебное решение, также имеют право апелляционного обжалования.

**Средством** возбуждения апелляционного производства служит апелляционная жалоба (если обжалуется решение суда), частная жалоба (если обжалуется определение суда <1>), апелляционное представление <2> (если в суд апелляционной инстанции обращается прокурор).

-----  
<1> Об апелляционном обжаловании определений суда см. § 6.

<2> Все изложенное в дальнейшем относительно подачи, принятия, рассмотрения апелляционной жалобы распространяется и на апелляционное представление прокурора.

**Срок.** Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца со дня вынесения решения в окончательной форме. Под вынесением решения в окончательной форме понимается вынесение мотивированного решения, составление которого может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела. В этом случае резолютивную часть решения судья должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела (ст. 199 ГПК РФ).

Законом установлены сокращенные сроки подачи апелляционной жалобы. Например, судебные постановления по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, вынесенные в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, обжалуются в пятидневный срок со дня принятия обжалуемых судебных постановлений.

Срок на подачу апелляционной жалобы не будет считаться пропущенным, если она была сдана в организацию почтовой связи до 24 часов последнего дня срока (ч. 3 ст. 108 ГПК РФ). В этом случае дата подачи апелляционной жалобы определяется по штемпелю на конверте, квитанции о приеме заказной корреспонденции либо иному документу, подтверждающему прием корреспонденции (например, справка почтового отделения).

Пропущенный по уважительным причинам срок апелляционного обжалования может быть восстановлен судом по заявлению заинтересованного лица.

Для лиц, участвующих в деле, уважительными причинами пропуска указанного срока, в частности, могут быть обстоятельства, связанные с личностью лица, подающего апелляционную жалобу (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.); получение лицом, не присутствовавшим в судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела, копии решения суда по истечении срока обжалования или когда времени, оставшегося до истечения этого срока, явно недостаточно для ознакомления с материалами дела и составления апелляционной жалобы; несоблюдение судом установленного ГПК РФ срока, на который может быть отложено составление мотивированного решения суда, или срока высылки копии решения суда лицам, участвующим в деле, но не присутствовавшим в судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела, если такие нарушения привели к невозможности подготовки и подачи апелляционной жалобы в установленный для этого срок.

Для лиц, не привлеченных к участию в деле, о правах и обязанностях которых судом принято решение, важно указать момент, когда они узнали или должны были узнать о нарушении их прав и (или) возложении на них обязанностей обжалуемым судебным постановлением. Именно с этого момента будет исчисляться срок на апелляционное обжалование и решаться вопрос о его восстановлении.

В случае пропуска прокурором срока принесения апелляционного представления лицо, в интересах которого прокурор обращался с заявлением в суд первой инстанции, вправе самостоятельно обратиться с заявлением (ходатайством) о восстановлении срока подачи апелляционной жалобы.

Определение суда первой инстанции о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного срока апелляционного обжалования должно быть мотивировано. Указанное определение может быть обжаловано в апелляционном порядке в соответствии с ч. 5 ст. 112 ГПК РФ.

**Порядок осуществления права на апелляционное обжалование. Специфика апелляционного производства** заключается в том, что оно охватывает два этапа. **На первом этапе** свою деятельность осуществляет суд первой инстанции, который устанавливает наличие предпосылок права на апелляционное обжалование и соблюдение условий его осуществления. **На втором этапе** непосредственно суд апелляционной инстанции приступает к рассмотрению дела по апелляционной жалобе.

**Первый этап.** Апелляционная жалоба подается через суд, принявший решение. Если же апелляционная жалоба была подана в суд апелляционной инстанции, то она направляется сопроводительным письмом в суд, вынесший решение, о чем сообщается лицу, подавшему жалобу.

Апелляционная жалоба составляется в **письменной форме**.

**Содержание** апелляционной жалобы должно отвечать требованиям ст. 322 ГПК РФ. В жалобе необходимо указать наименование суда, в который она адресуется; наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения; какое решение обжалуется; доводы жалобы; требование заинтересованного лица; перечень прилагаемых к жалобе документов.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. Если апелляционная жалоба подается представителем, то к жалобе должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя, если в деле не имеется таких документов. Апелляционное представление подписывается прокурором.

Апелляционная жалоба и приложенные к ней документы должны быть представлены с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Если апелляционная жалоба подлежит оплате государственной пошлиной, то к ней необходимо приложить документ, подтверждающий произведенную оплату.

**Госпошлина.** Размер государственной пошлины, уплачиваемой при подаче апелляционной жалобы, определяется в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 333.19 части второй Налогового кодекса РФ и составляет 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера.

**Новые требования.** В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, которые не были заявлены в суде первой инстанции.

Существование в законе данного запрета объясняется тем, что основой апелляционного обжалования является правило о повторном рассмотрении дела, или двойной подсудности. Это означает, что одно и то же дело должно быть рассмотрено дважды: первый раз - в суде первой инстанции, второй раз - в суде апелляционной инстанции. Рассмотрение в суде апелляционной инстанции нового требования, не заявлявшегося и не рассматривавшегося в суде первой инстанции, нарушало бы данное правило и противоречило содержанию апелляции как таковой.

Недопустимость в апелляционной жалобе новых требований обусловлено необходимостью сохранения внутреннего тождества спорного правоотношения. Сравнимаемыми величинами являются спорное отношение в момент рассмотрения и разрешения дела в суде первой инстанции и спорное отношение в момент возбуждения, рассмотрения и разрешения его в высшем суде.

Запрет на указание в апелляционной жалобе требований, не заявленных в суде первой инстанции, распространяется также и на апелляционное представление прокурора.

**Новые доказательства.** Если лицо, подающее жалобу, ссылается на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, то в жалобе необходимо обосновать уважительность причин непредставления этих доказательств в суд первой инстанции.

Соблюдение требований закона о содержании апелляционной жалобы и порядке ее подачи контролируется судом первой инстанции. Если требования закона не соблюдены, то наступают определенные юридические последствия, предусмотренные ст. ст. 323, 324 ГПК РФ.

**Оставление апелляционной жалобы без движения.** Апелляционная жалоба может быть оставлена без движения в случаях, когда:

- содержание жалобы не соответствует требованиям ч. 1 ст. 322 ГПК РФ (например, не указаны место жительства лица, подающего жалобу, доводы апелляционной жалобы, обжалуемое решение);
- имеется ссылка на новые (дополнительные) доказательства, но не указано обоснование невозможности их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от лица, подающего жалобу;
- жалоба не подписана подающим ее лицом;
- в деле отсутствуют, а к апелляционной жалобе не приложены документы, удостоверяющие

полномочия представителя;

- отсутствуют копии жалобы и приложенных к ней документов;
- в жалобе указаны требования, не заявленные в суде первой инстанции;
- жалоба не оплачена государственной пошлиной.

При наличии хотя бы одного из перечисленных оснований судья выносит определение об оставлении апелляционной жалобы без движения и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков. Срок устанавливается с учетом характера выявленных недостатков жалобы, а также места жительства или места нахождения лица, подавшего жалобу.

В том случае, если лицо, подавшее апелляционную жалобу, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении судьи, то жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд.

**Возвращение жалобы.** Апелляционная жалоба может быть **возвращена** лицу, подавшему жалобу, в определенных законом случаях (ст. 324 ГПК РФ).

Если лицо, подавшее апелляционную жалобу, в установленный срок не выполнит указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении апелляционных жалобы, представления без движения, то жалоба возвращается лицу, ее подавшему.

Если апелляционная жалоба подана после истечения установленного в законе месячного срока на апелляционное обжалование и в жалобе отсутствует просьба о восстановлении пропущенного срока или в его восстановлении было отказано, жалоба возвращается лицу, ее подавшему.

Апелляционная жалоба может быть возвращена лицу, подавшему жалобу, по его просьбе, апелляционное представление - при отзыве его прокурором, при условии, что дело не направлено в суд апелляционной инстанции.

Во всех перечисленных выше случаях вопрос о возвращении апелляционной жалобы решается судьей путем вынесения определения.

Определение о возвращении апелляционной жалобы и определение об оставлении апелляционной жалобы без движения из-за его препятствия дальнейшему рассмотрению дела могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции.

Если апелляционная жалоба подана с соблюдением всех требований закона, то суд первой инстанции обязан направить всем лицам, участвующим в деле, **копии** жалобы и приложенных к ней документов.

Получив апелляционную жалобу, лица, участвующие в деле, могут направить в суд первой инстанции соответствующие **письменные возражения** относительно жалобы. К возражениям на апелляционную жалобу могут быть приложены документы, подтверждающие эти возражения. Возражения и приложенные к ним документы должны быть представлены с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Закон не связывает представление возражений на апелляционные жалобу какими-либо временными рамками, что не способствует своевременному рассмотрению жалобы в апелляционном производстве.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, поступившими апелляционными жалобой и возражениями на них.

По истечении месячного срока на апелляционное обжалование **суд первой инстанции направляет дело** с апелляционной жалобой и поступившими относительно нее возражениями в суд апелляционной инстанции. На этом завершается первый этап апелляционного производства.

### § 3. Рассмотрение дела судом апелляционной инстанции

Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции - **второй этап** апелляционного производства.

**Суды второй инстанции.** Апелляционная жалоба рассматривается следующими **судами апелляционной инстанции**:

- 1) районным судом - на решения мировых судей;
- 2) верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа, окружным (флотским) военным судом - на решения районных судов, решения гарнизонных военных судов;
- 3) Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда РФ, Судебной коллегией по административным делам Верховного Суда РФ - на решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции; Военной коллегией Верховного Суда РФ - на решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции;
- 4) Апелляционной коллегией Верховного Суда РФ - на решения Верховного Суда РФ, принятые по первой инстанции (ст. 320.1 ГПК РФ).

**После поступления дела с апелляционной жалобой** в суд апелляционной инстанции судья

этого суда принимает апелляционную жалобу к производству суда апелляционной инстанции и проводит **подготовку** дела к судебному разбирательству, по окончании которой лица, участвующие в деле, **извещаются о времени и месте рассмотрения жалобы** в апелляционном порядке.

Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции осуществляется в установленные ГПК РФ **сроки**: Верховным Судом РФ - в срок, не превышающий трех месяцев, в других судах апелляционной инстанции - в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления дела в суд апелляционной инстанции.

При рассмотрении дела в апелляционном порядке проверяются законность и обоснованность решения суда первой инстанции. **Проверочный характер апелляционного производства** оказывает влияние на действие ряда принципов гражданского процесса.

**Принцип состязательности и новые доказательства.** В апелляционном производстве, как правило, осуществляется проверка правильности определения обстоятельств, имеющих значение для дела, их доказанность. Стороны, другие лица, участвующие в деле, вправе представлять в суд апелляционной инстанции новые доказательства с целью установления наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, если обоснуют невозможность представления этих доказательств в суд первой инстанции объективными причинами. Суд апелляционной инстанции **принимает новые доказательства, если** признает причины невозможности представления таких доказательств в суд первой инстанции уважительными.

К уважительным причинам могут быть отнесены: необоснованное отклонение судом первой инстанции ходатайств лиц, участвующих в деле, об истребовании и приобщении к материалам дела доказательств, исследовании дополнительных доказательств, о вызове свидетелей, о назначении экспертизы, о направлении судебного поручения; принятие судом решения об отказе в удовлетворении иска (заявления) ввиду отсутствия права на иск, пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд, без рассмотрения по существу заявленных требований и другие причины.

Исследование и оценка принятых судом апелляционной инстанции новых доказательств происходит в порядке, установленном гл. 6 ГПК РФ "Доказательства и доказывание".

**Принцип диспозитивности.** В силу принципа диспозитивности стороны вправе окончить дело мировым соглашением, истец вправе отказаться от иска, ответчик вправе признать иск.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, **за исключением** адвоката, назначенного судом, вправе отказаться от нее в письменной форме, а прокурор - отозвать апелляционное представление до вынесения судом апелляционного определения. В случае принятия отказа от жалобы или отзыва представления суд апелляционной инстанции выносит определение о прекращении апелляционного производства.

Вместе с тем в действии принципа диспозитивности в апелляционном производстве имеется **своеобразие**, вызванное необходимостью обеспечить вторичное рассмотрение дела по существу.

Так, в суде апелляционной инстанции истец не имеет права заявлять требования, не рассматривавшиеся судом первой инстанции, изменять предмет или основание иска, изменять размер исковых требований. **Не применяются** в апелляционном производстве и правила о соединении и разъединении нескольких исковых требований, о замене ненадлежащего ответчика, в предъявлении встречного иска, о привлечении к участию в деле третьих лиц.

Проверочная деятельность суда апелляционной инстанции может быть **ограничена** сторонами апелляционного производства.

**Пределы рассмотрения жалобы.** Рассмотрение дела судом апелляционной инстанции в **пределах**, установленных в апелляционной жалобе, возражениях относительно нее, является неотъемлемым признаком, характеризующим апелляционное производство, берущим свое начало из положений римского права.

ГПК РФ допускает отступление от этого диспозитивного начала и предусматривает возможность проверить обжалуемое судебное постановление в полном объеме, если того требуют интересы законности. Под последними понимается "необходимость проверки правильности применения судом первой инстанции норм материального и процессуального права в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов участников гражданских, трудовых (служебных) и иных правоотношений, а также в целях защиты семьи, материнства, отцовства, детства; социальной защиты; обеспечения права на жилище; охраны здоровья; обеспечения права на благоприятную окружающую среду; защиты права на образование и других прав и свобод человека и гражданина; в целях защиты прав и законных интересов неопределенного круга лиц и публичных интересов и в иных случаях необходимости охранения правопорядка" (п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г.).

Вряд ли такое широкое толкование позволит обеспечить беспрепятственную реализацию права апелляционного обжалования, гарантировать предсказуемость последствий апелляционного обжалования судебного решения.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, суд апелляционной

инстанции **ex officio** проверяет наличие безусловных оснований для отмены судебного постановления суда первой инстанции (ч. 4 ст. 330 ГПК РФ), а также оснований для прекращения производства по делу (ст. 220 ГПК РФ) или оставления заявления без рассмотрения (абз. 2 - 6 ст. 222 ГПК РФ).

В суде апелляционной инстанции сохраняется свое действие **принцип единоличного и коллегиального рассмотрения дела**. Дела в судах апелляционной инстанции рассматриваются в коллегиальном порядке. **Исключение** составляют районные суды, где дело по апелляционной жалобе рассматривает судья единолично. Такой подход к определению состава суда апелляционной инстанции следует рассматривать в критическом аспекте.

**При повторном рассмотрении дела суд апелляционной инстанции применяет правила** об отложении судебного разбирательства, исследования и оценки доказательств, об объявлении, принятии, составлении мотивированного решения суда, о приостановлении производства по делу, прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения, ведения протокола, другие правила производства в суде первой инстанции, учитывая при этом особенности апелляционного производства.

**Рассмотрение дела по правилам производства в суде первой инстанции.** Суд апелляционной инстанции может без учета апелляционных особенностей рассмотреть дело непосредственно по правилам производства в суде первой инстанции. Это возможно в случае выявления таких нарушений норм процессуального права, которые не позволяют говорить об отправлении правосудия по делу, о справедливом судебном разбирательстве. Например, выясняется, что дело было рассмотрено судом в незаконном составе или были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство, или иные случаи, исключительный перечень которых приведен в ч. 4 ст. 330 ГПК РФ, свидетельствующие о ничтожности процесса.

В такого рода ситуациях ГПК РФ (ч. 5 ст. 330) обязывает суд апелляционной инстанции рассмотреть дело в качестве суда первой инстанции. Суд апелляционной инстанции выносит **определение о переходе к рассмотрению дела по правилам производства в суде первой инстанции**, что позволяет лицам, участвующим в деле, в полном объеме осуществлять свои процессуальные, в том числе распорядительные, права. Так, истец вправе изменять предмет или основание иска, изменять размер исковых требований. Становятся возможными действия по соединению и разъединению нескольких исковых требований, замене ненадлежащего ответчика, предъявлению встречного иска, привлечению к участию в деле третьих лиц, принятию, исследованию и оценке всех относимых и допустимых доказательств независимо от причин их непредставления в суд первой инстанции.

В основе такого законодательного подхода - ускорение судебного разбирательства. Вместе с тем применение в суде апелляционной инстанции данных правил приводит к утрате главной составляющей апелляционного производства - повторности рассмотрения заявленного в суде первой инстанции требования и, как следствие, ограничению права на доступ в суд. Например, встречное исковое требование, заявленное впервые в суде апелляционной инстанции и разрешенное этим судом, не будет повторно рассматриваться, а решение по нему проверяться в апелляционном порядке, поскольку апелляционное определение вступает в законную силу со дня его принятия. Третье лицо, вступившее в процесс в суде второй инстанции, не сможет реализовать свое право на апелляционное обжалование по той же причине. Выходом могло бы служить предоставление суду апелляционной инстанции в перечисленных в ч. 4 ст. 330 ГПК РФ случаях права отменить судебное решение и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

**Апелляционное определение.** Рассмотрение дела по апелляционной жалобе завершается вынесением судебного постановления в **форме апелляционного определения**, которое должно быть мотивированным и соответствовать требованиям ст. 329 ГПК РФ.

Определение суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в суд кассационной инстанции или надзорной инстанции путем подачи лицами, участвующими в деле, соответствующей жалобы (ст. ст. 376, 391.1 ГПК РФ).

#### § 4. Полномочия суда апелляционной инстанции

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев в апелляционном порядке дело, вправе:

- 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, апелляционную жалобу, представление без удовлетворения;
- 2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;
- 3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;
- 4) оставить апелляционную жалобу без рассмотрения по существу, если жалоба подана по истечении срока апелляционного обжалования и не решен вопрос о восстановлении этого срока.

У суда апелляционной инстанции отсутствует такое полномочие, как отмена решения полностью

или в части и направление дела на новое рассмотрение <1>.

<1> О праве суда апелляционной инстанции отменить судебное решение и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции см. правовую позицию КС РФ, изложенную в Постановлении от 21 апреля 2010 г. N 10-П.

**Исключение** составляет случай, когда при рассмотрении апелляционной жалобы суд апелляционной инстанции обнаруживает, что решение по делу вынесено судом, которому оно неподсудно <1>.

<1> См. подробнее: Определения КС РФ от 3 июля 2007 г. N 623-О-П; от 15 января 2009 г. N 144-О-П; п. 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13.

Нарушение правил о подсудности может быть основанием для отмены решения и направления дела на новое рассмотрение тогда, когда в суде первой инстанции были заявлены возражения относительно подсудности дела данному суду, но это возражение не было принято во внимание.

В случае, когда вопрос о нарушении правил подсудности впервые был поставлен в апелляционной жалобе, правильное по существу решение не может быть отменено по данному основанию, поскольку предполагается, что стороны согласились на рассмотрение дела соответствующим судом (договорная подсудность). Исключения составляют ситуации, когда у лиц, участвующих в деле, отсутствовала возможность заявить в суде первой инстанции о неподсудности дела данному суду по причине их неизвещения о времени и месте судебного заседания или непривлечения к участию в деле, а также нарушение судом правил родовой подсудности.

Если при повторном рассмотрении дела суд апелляционной инстанции придет к выводу, что суд первой инстанции правильно разрешил дело и вынес законное и обоснованное решение, то решение оставляется без изменения, а апелляционная жалоба, представление - без удовлетворения.

Повторно рассмотрев дело по существу, суд апелляционной инстанции вправе вынести новое решение, отменив решение суда первой инстанции полностью или в части, или изменить решение.

**Новое решение** по своему содержанию противоположно решению суда первой инстанции. Новое решение принимается тогда, когда, например, судом первой инстанции были неправильно определены обстоятельства, имеющие значение по делу, когда юридически значимые обстоятельства, установленные судом, не были доказаны, когда при рассмотрении дела были допущены нарушения норм процессуального права, во всех других случаях, когда судебное решение не может быть оставлено в силе по причине его необоснованности и незаконности.

Суд апелляционной инстанции вправе изменить решение суда первой инстанции. Изменение решения отличается от вынесения нового решения тем, что, изменяя решение, суд апелляционной инстанции оставляет без изменения выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

**Изменение решения** может касаться мотивировочной части решения, резолютивной части решения, касающейся распределения судебных расходов, снижения или повышения размера присужденной денежной суммы.

Рассмотрев дело в апелляционном порядке, суд апелляционной инстанции при наличии оснований, перечисленных в ст. ст. 220, 222 ГПК РФ, вправе отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Если при рассмотрении дела в апелляционном порядке выясняется, что отсутствуют предпосылки права на апелляционное обжалование, то суд апелляционной инстанции оставляет апелляционную жалобу, представление прокурора без рассмотрения по существу <1>.

<1> См. также: п. 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13.

## § 5. Основания для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке

**Общая характеристика.** Решение суда должно быть законным и обоснованным (ст. 195 ГПК РФ) <1>. Несоответствие судебного решения этим требованиям свидетельствует о допущенной в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела **судебной ошибке**, которая должна быть исправлена в апелляционном производстве.

<1> См.: п. п. 2 - 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" // БВС РФ. 2004. N 2.

Только в апелляционном порядке проверяются и законность, и обоснованность решения суда.

Решение подлежит отмене как незаконное и необоснованное в случаях, когда суд апелляционной инстанции констатирует:

- 1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;
- 4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права (ч. 1 ст. 330 ГПК РФ).

Как правило, первые три из приведенных выше оснований для отмены судебного решения свидетельствуют о его необоснованности, последнее - о незаконности. Вместе с тем вряд ли можно провести четкую грань между понятиями законности и обоснованности. Требование обоснованности "запрограммировано" в нормах процессуального права. В этой связи необоснованное решение будет рассматриваться и как незаконное. Требование законности обусловлено точным соблюдением норм процессуального права и правильным применением норм материального права. Между тем рассматриваемые понятия не являются тождественными, и их следует различать. Это важно для эффективного осуществления права на обращение в суды кассационной или надзорной инстанции.

**Необоснованность.** Применительно к апелляционному производству суд апелляционной инстанции сочтет решение необоснованным в случае, когда судом первой инстанции были **неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела.** Такого рода судебная ошибка допускается тогда, когда суд, применив при рассмотрении и разрешении дела надлежащую норму материального права, не выяснил всех фактов, предусмотренных гипотезой этой нормы, наличие или отсутствие которых влияет на правильное разрешение дела. Например, при истребовании имущества от добросовестного приобретателя суд вопреки требованиям ст. 302 ГК РФ не выяснил вопросов о собственнике имущества, способе выбытия имущества, характере приобретения имущества, добросовестности приобретения и т.п.

Необоснованным судебное решение будет и в том случае, когда **не доказаны установленные судом первой инстанции обстоятельства, имеющие значение для дела.** Причиной тому - нарушение установленных ГПК РФ правил оценки доказательств. Проверая в апелляционном порядке судебное решение, суд апелляционной инстанции выясняет, что имеющие значение для дела обстоятельства не подтверждены доказательствами либо подтверждены недопустимыми или неотносимыми доказательствами, либо доказательствами, полученными с нарушением предусмотренного законом порядка.

**Несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении, обстоятельствам дела** также свидетельствует о необоснованности судебного решения. Такое нарушение имеется тогда, когда суд на основе установленных обстоятельств дела делает неправильный вывод о действительных взаимоотношениях сторон. Например, суд отказывает в удовлетворении иска о расторжении брака, делая неправильный вывод о существовании возможности сохранения семьи.

**Незаконным** является решение, вынесенное с **неправильным применением норм материального права.** Неправильным применением норм материального права являются:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению, что означает разрешение судом дела без учета правовой нормы, регуливающей спорное правоотношение;
- 2) применение закона, не подлежащего применению, что означает неправильную юридическую квалификацию;
- 3) неправильное истолкование закона, что означает правильное применение судом правовой нормы, но неверное (ошибочное) понимание ее смысла и содержания, что не позволяет прийти к верному выводу о правах и обязанностях сторон.

Незаконным является судебное решение в случае **нарушения норм процессуального права.** Нарушения норм процессуального права составляют две группы.

**Безусловные основания.** В первую группу входят нарушения, которые всегда приводят к отмене судебного решения (безусловные основания). Такие нарушения свидетельствуют об отсутствии гарантий судебной защиты при рассмотрении и разрешении дела, что не позволяет рассматривать судебное решение как акт правосудия. Закон содержит исчерпывающий перечень **безусловных оснований для отмены судебного решения:**

- 1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- 3) нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;
- 4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- 5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;



- 6) отсутствие в деле протокола судебного заседания;
- 7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

**Следствием обнаружения перечисленных нарушений является переход** суда апелляционной инстанции к рассмотрению дела по правилам производства в суде первой инстанции без учета особенностей, характерных для апелляционного производства как производства по проверке судебного решения путем вторичного рассмотрения дела по существу (ч. 5 ст. 330 ГПК РФ). В рассматриваемом случае допущенные судом первой инстанции нарушения базовых правил гражданского судопроизводства должны исправляться только им самим после отмены решения судом апелляционной инстанции и направления дела на новое рассмотрение суда первой инстанции. Иное может негативно отразиться как на теоретическом представлении о правосудии и его гарантиях, так и на практике отправления правосудия по гражданским делам.

**Условные основания.** Вторая группа процессуальных нарушений - **условные основания для отмены или изменения судебного решения.** Решение подлежит отмене, если нарушение норм процессуального права привело или могло привести к принятию неправильного решения. Вопрос о влиянии нарушений норм процессуального права на правильность принятого решения решается судом апелляционной инстанции в каждом отдельном случае. Например, представление ответчику копий документов, прилагаемых к исковому заявлению непосредственно в судебном заседании, и отказ суда в удовлетворении ходатайства об отложении судебного разбирательства с целью изучения этих документов может привести к принятию неправильного решения, поскольку ответчик был лишен возможности сообщить суду свои доводы, возражения.

Обязательное условие отмены судебного решения по основанию нарушения норм процессуального права связано с влиянием этих нарушений на вывод суда. Правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям. Так, нарушения судом первой инстанции порядка судебных прений, правил обеспечения иска не могут повлиять на правильность судебного решения. Нарушение сроков рассмотрения и разрешения дела также не будет являться основанием для отмены судебного решения, но при этом станет поводом для вынесения судом апелляционной инстанции частного определения в адрес суда первой инстанции.

Суд апелляционной инстанции выявляет наличие или отсутствие оснований для отмены или изменения судебного решения, исходя из доводов апелляционной жалобы, возражений относительно жалобы. По своей инициативе суд проверяет соблюдение норм процессуального права, являющихся безусловными основаниями для отмены судебного решения.

#### § 6. Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции. Общая характеристика

Определение суда первой инстанции является самостоятельным объектом апелляционного обжалования.

Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции отдельно от решения в случаях: 1) предусмотренных ГПК РФ; 2) когда определение суда препятствует дальнейшему движению дела.

Во всех иных случаях возражения против определений суда могут быть включены в апелляционную жалобу.

В законе содержится прямое указание на возможность отдельного апелляционного обжалования определений об отказе в принятии искового заявления (ст. 134 ГПК РФ), по вопросам обеспечения иска (ст. 145 ГПК РФ), по вопросам о внесении исправлений в решение, о разъяснении решения (ст. ст. 200, 202 ГПК РФ), об отказе в вынесении дополнительного решения (ст. 201 ГПК РФ), об изменении способа и порядка исполнения решения (ст. 203 ГПК РФ), о немедленном исполнении решения (ст. 212 ГПК РФ), о приостановлении производства по делу (ст. 218 ГПК РФ), о возвращении апелляционной жалобы (ст. 324 ГПК РФ) и др.

К определениям, препятствующим дальнейшему движению дела, относятся определения о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения (ст. ст. 220, 222 ГПК РФ).

Закон не предусматривает права обжалования частных определений (ст. 226 ГПК РФ). Вместе с тем Верховный Суд РФ разъяснил, что невозможность обжалования частного определения ограничивала бы право лица, чьи права и законные интересы затронуты данным определением, на судебную защиту. Частное определение затрагивает права и свободы человека или организации, поэтому оно может быть обжаловано в целях отмены незаконного и необоснованного частного определения <1>.

-----  
<1> БВС РФ. 2004. N 3. С. 23.

**Частная жалоба - подача и рассмотрение судом.** Определение суда первой инстанции обжалуется лицами, участвующими в деле, лицами, не привлеченными к участию в деле, путем подачи частной жалобы, прокурором - путем принесения представления.

Частная жалоба, представление могут быть поданы в течение 15 дней со дня вынесения определения.

Подача и рассмотрение частной жалобы, представления происходит в порядке, предусмотренном для обжалования решения суда первой инстанции. Частная жалоба не оплачивается государственной пошлиной.

Суд апелляционной инстанции в соответствии с ч. 2 ст. 333 ГПК РФ рассматривает частную жалобу, представление прокурора на определение суда первой инстанции без извещения лиц, участвующих в деле, в судебном заседании с обязательным ведением протокола.

Частная жалоба, представление прокурора на определения о приостановлении производства по делу, о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения рассматриваются с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания.

В то же время с учетом характера и сложности разрешаемого процессуального вопроса, а также с учетом доводов частной жалобы, представления прокурора суд апелляционной инстанции вправе по своей инициативе вызвать лиц, участвующих в деле, в судебное заседание <1>.

<1> Постановление КС РФ от 30 ноября 2012 г. N 29-П "По делу о проверке конституционности положений части пятой статьи 244б и части второй статьи 333 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан А.Г. Круглова, А.В. Маргина, В.А. Мартынова и Ю.С. Шардыко" // Российская газета. 2012. 14 дек.

Ограничение права лиц, участвующих в деле, быть извещенными о времени и месте судебного заседания, использование судебного усмотрения при решении этого вопроса, рассмотрение судом апелляционной инстанции частной жалобы в отсутствие лиц, участвующих в деле, создают препятствия в осуществлении права на справедливое судебное разбирательство, не гарантируют эффективной судебной защиты гражданских прав <1>.

<1> См. подробнее: Особое мнение судьи КС РФ Г.А. Жилина относительно позиции, выраженной КС в Постановлении от 30 ноября 2012 г. // СПС "Гарант".

**Полномочия суда.** Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу, представление, вправе оставить определение суда первой инстанции без изменения, а жалобу - без удовлетворения либо отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Отменить определение суда первой инстанции и разрешить вопрос по существу означает, что суд апелляционной инстанции разрешает по существу не само дело, а только тот процессуальный вопрос, по которому было вынесено определение. Например, рассмотрев частную жалобу на определение суда о приостановлении производства по делу, суд апелляционной инстанции приходит к выводу об отсутствии оснований для приостановления, отменяет обжалуемое определение и направляет гражданское дело в суд первой инстанции для рассмотрения и разрешения по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения.

## **Глава 31. ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ, В КАССАЦИОННОМ ПОРЯДКЕ**

### **§ 1. Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, постановлений в кассационном порядке - самостоятельная стадия гражданского процесса**

Федеральным конституционным законом от 7 февраля 2011 г. N 1-ФКЗ (в ред. от 1 июня 2011 г.) "О судах общей юрисдикции в Российской Федерации" и Федеральным законом от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" в институт кассации внесены существенные изменения, которые значительно повлияли на его правовую природу. Иными стали субъектный состав, объект, содержание и предпосылки возникновения гражданских процессуальных отношений <1>.

<1> О развитии кассационного производства в российском гражданском процессе см.: Борисова Е.А. Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам: Учебное пособие. М., 2013. С. 40 - 72.

Производство в суде кассационной инстанции как самостоятельная стадия процесса представляет собой урегулированную нормами гражданского процессуального права совокупность тесно связанных между собой процессуальных отношений, возникающих в суде кассационной инстанции с целью проверки законности судебных решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу.

Необходимость такой стадии обусловлена рядом обстоятельств. Суды апелляционной инстанции проверяют законность и обоснованность только решений и определений, не вступивших в законную силу, которые были обжалованы лицами, участвующими в деле, и иными указанными в законе лицами. Однако рассмотрение дела судами апелляционной инстанции не всегда обеспечивает исправление судебной ошибки. Все это свидетельствует о том, что проверка вступивших в законную силу судебных решений в кассационном порядке является дополнительной гарантией защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

Кроме того, задачей суда кассационной инстанции является обеспечение единообразного применения закона. Кассационной инстанции в современных условиях отводится важная роль в формировании общероссийской судебной практики. Учитывая значимость и специфику деятельности суда кассационной инстанции, Пленум Верховного Суда РФ принял Постановление от 11 декабря 2012 г. N 29 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регулирующих производство в суде кассационной инстанции" (далее - Постановление от 11 декабря 2012 г. N 29) <1>. Как и любая другая стадия процесса, пересмотр вступивших в законную силу судебных решений в кассационном порядке имеет свои специфические черты, отличающие ее от других стадий процесса, в том числе от производства в суде апелляционной инстанции.

-----  
<1> БВС РФ. 2013. N 2.

Пересмотр судебных решений в кассационном порядке возможен только на основании определения судьи о передаче дела для рассмотрения жалобы или представления прокурора по существу в суд кассационной инстанции.

Возбуждение же производства в суде апелляционной инстанции осуществляется только по волеизъявлению сторон и других лиц, участвующих в деле, которым закон предоставил право обжалования решения, определения суда.

Предметом пересмотра в кассационном порядке служат такие судебные постановления, которые вступили в законную силу. Ими могут быть не только решения и определения суда первой инстанции, но и определения судов апелляционной и постановления кассационной инстанций.

Специфичен в этой стадии и субъектный состав правоотношений. Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, постановлений могут осуществлять только указанные в законе суды кассационной инстанции, которые имеют более широкий предмет деятельности и полномочия, чем суды апелляционной инстанции. Такими судами являются президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа (далее - президиум суда субъекта Федерации), Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ (далее - судебные коллегии Верховного Суда РФ).

Судебные коллегии Верховного Суда РФ формируются из числа судей Верховного Суда РФ в составе председателя и членов соответствующей судебной коллегии. Составы судебных коллегий Верховного Суда РФ утверждаются Пленумом Верховного Суда РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ.

Президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа (далее - президиум суда субъекта Федерации) образуется в составе председателя, заместителя председателя суда, входящих в состав президиума суда по должности, и других судей соответствующего суда в количестве, определяемом Президентом РФ.

Состав президиума суда субъекта Федерации утверждается Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ и при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей.

Различны и сроки обжалования. Постановления суда могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу, в суды апелляционной инстанции - в течение месяца после вынесения решения в окончательной форме.

Указанные особенности пересмотра судебных решений в кассационном порядке по сравнению с апелляционной инстанцией обуславливают определенные различия в процессуальном порядке деятельности судов кассационной инстанции <1>.

-----  
<1> О тенденциях развития процессуального законодательства о проверке судебных

постановлений в гражданском процессе, в том числе о проверке судебных постановлений в кассационном порядке см.: Борисова Е.А. Указ. соч. С. 81 - 84.

## § 2. Право кассационного обжалования

Право кассационного обжалования <1> возникает у лиц, участвующих в деле, с момента вступления судебных постановлений в законную силу и может быть реализовано ими в течение установленного в законе срока путем подачи кассационной жалобы (кассационного представления - прокурором).

<1> Е.А. Борисова не без оснований отмечает, что в ГПК РФ, по существу, речь идет не о праве кассационного обжалования, а о праве на обращение в суд. См.: Борисова Е.А. Указ. соч. С. 258.

Право кассационного обжалования возникает у граждан и организаций только при наличии указанных в законе предпосылок:

- если субъекту законом предоставлено такое право;
- если объект (судебное решение или определение) в соответствии с законом может быть обжалован в суд кассационной инстанции;
- если не пропущен указанный в законе срок на подачу кассационной жалобы;
- если были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления. Под иными способами обжалования судебного постановления суда первой инстанции в данном случае следует понимать обжалование его в апелляционном порядке. При этом иные способы обжалования признаются исчерпанными, если дело рассмотрено судом апелляционной инстанции по существу и вынесено апелляционное определение (п. 3 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 29).

Вместе с тем ГПК РФ не предусмотрена возможность апелляционного обжалования отдельных судебных актов, однако они могут быть обжалованы в кассационном порядке. Например, судебный приказ может быть обжалован в суд кассационной инстанции (п. 1 ч. 2 ст. 377 ГПК РФ).

Право кассационного обжалования вступивших в законную силу решений принадлежит лицам, участвующим в деле. При этом не имеет значения, участвовали ли названные субъекты в заседании суда первой инстанции, важно, чтобы они были допущены (привлечены) в процесс.

Право обжалования вступившего в законную силу решения имеют и правопреемники сторон и третьих лиц.

Право на подачу кассационного представления имеет и прокурор.

Право на обращение в суд кассационной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры:

- 1) Генеральный прокурор РФ и его заместители - в любой суд кассационной инстанции;
- 2) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) - соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

Указанные должностные лица прокуратуры вправе обратиться с кассационным представлением, если дело было возбуждено по заявлению прокурора, поданному в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, либо прокурор вступил в процесс для дачи заключения по делу в случаях, когда это предусмотрено ГПК РФ. При этом право на обращение с кассационным представлением не зависит от фактического участия прокурора в заседании судов первой и (или) апелляционной инстанций.

Кассационное представление может быть принесено указанными лицами также в том случае, если прокурор не был привлечен судами первой и апелляционной инстанций к участию в деле, в котором его участие является обязательным в силу федерального закона (п. 5 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 29).

Судебный представитель вправе подать кассационную жалобу на решение, если это полномочие оговорено в доверенности, выданной представляемым. Законным представителям для подачи кассационной жалобы специальных полномочий не требуется. Они могут совершать от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, в том числе самостоятельно обжаловать решение, не имея доверенности на их совершение.

Вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ, могут быть обжалованы в кассационном порядке и лицами, не привлеченными к участию в деле, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Еще до принятия Федерального закона от 8 декабря 2010 г. N 342-ФЗ Конституционный Суд РФ в Постановлении от 20 февраля 2006 N 1-П "По делу о проверке конституционности положения статьи 336 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан К.А. Инешина, Н.С. Никонова и открытого акционерного общества "Нижнекамскнефтехим" признал положение статьи 336 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, согласно которому на решения всех судов в Российской Федерации, принятые по первой инстанции, за исключением решений мировых судей, сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может быть подана кассационная жалоба, не противоречащая Конституции РФ, поскольку названное положение по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего гражданского процессуального законодательства не предполагает в случае отсутствия кассационной жалобы лиц, участвующих в деле, отказ суда второй инстанции в принятии к рассмотрению поданных в установленный законом срок жалоб лиц, не привлеченных к участию в деле, для кассационной проверки наличия такого основания для отмены решения суда первой инстанции, как разрешение вопроса о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле <1>.

-----  
<1> Вестник КС РФ. 2006. N 3.

Исходя из этого, не может быть отказано в принятии жалобы лицам, не привлеченным к участию в деле, в случае, когда обжалуемым судебным постановлением разрешен вопрос об их правах и обязанностях, поскольку отказом в принятии жалобы указанных лиц будет нарушено их конституционное право на судебную защиту.

Право кассационного обжалования у лиц, участвующих в деле, может возникнуть только в том случае, если объект по закону может быть обжалован в суд кассационной инстанции. Объектами кассационного обжалования могут быть вступившее в законную силу решение и определение мирового судьи, вступившие в законную силу судебные приказы, апелляционное определение районного суда, решение и определение районного суда, вынесенные районным судом по первой инстанции, апелляционные определения суда субъекта Российской Федерации, постановления президиума суда субъекта РФ.

При этом кассационные жалоба, представление на вступившие в законную силу решения и определения мировых судей, на судебные приказы, на апелляционные определения районных судов могут быть поданы в Судебную коллегия по административным делам, в Судебную коллегия по гражданским делам или в Военную коллегия Верховного Суда РФ, если в результате обжалования указанных судебных постановлений в кассационном порядке в президиум областного или равного ему суда вынесено постановление президиума.

Кассационная жалоба может быть подана не только на решение суда в целом, но и на его часть, например, резолютивную по вопросам распределения расходов между сторонами, установления порядка и срока исполнения решения и по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела. Самостоятельным предметом обжалования может быть не только резолютивная, но и мотивировочная часть решения, независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по существу.

Кассационная жалоба или представление могут быть поданы и на дополнительное решение, вынесенное в соответствии со ст. 201 ГПК РФ.

Право кассационного обжалования может быть реализовано лицом, участвующим в деле, только в указанные в законе сроки. Кассационная жалоба или представление прокурора на постановления могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления их в законную силу. Жалоба или представление, поданные по истечении указанного срока, оставляются без рассмотрения и возвращаются лицу, подавшему жалобу или представление.

Установленный законом срок не может быть сокращен или продлен по постановлению суда.

### § 3. Возбуждение кассационного производства

Возбуждение деятельности суда кассационной инстанции проходит в два этапа: 1) принятие кассационной жалобы к производству суда; 2) рассмотрение кассационной жалобы на предмет возможности передачи ее в суд кассационной инстанции для рассмотрения по существу.

Согласно ст. 376 ГПК РФ вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ, могут быть обжалованы в порядке, установленном законом, в суд кассационной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные законом способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в

законную силу.

Шестимесячный срок для кассационного обжалования вступивших в законную силу судебных постановлений является единым для обжалования судебных постановлений в кассационном порядке, и подача кассационных жалобы, представления в Судебную коллегию по административным делам, в Судебную коллегию по гражданским делам или в Военную коллегию Верховного Суда РФ после обжалования судебных постановлений в президиум областного или равного ему суда не влечет за собой его исчисление заново.

Указанный шестимесячный срок начинает исчисляться на следующий день после принятия апелляционного определения и истекает в соответствующее число последнего месяца данного срока.

Объявление в судебном заседании суда апелляционной инстанции только резолютивной части апелляционного определения и отложение составления мотивированного апелляционного определения на срок не более чем пять дней (ст. 199 ГПК РФ) не продлевают дату его вступления в законную силу.

Если после вынесения апелляционного определения суд апелляционной инстанции рассмотрит апелляционные жалобу, представление, поступившие от других лиц, которым был восстановлен срок на подачу апелляционных жалобы, представления, шестимесячный срок для обжалования вступивших в законную силу судебных постановлений следует исчислять со дня, следующего за днем принятия последнего апелляционного определения.

В случае вынесения судом апелляционной инстанции дополнительного апелляционного определения шестимесячный срок на кассационное обжалование основного апелляционного определения и дополнительного апелляционного определения начинает течь со дня, следующего за днем вынесения дополнительного апелляционного определения.

Вместе с тем, если судом апелляционной инстанции отказано в удовлетворении заявления о вынесении дополнительного апелляционного определения, срок на подачу кассационной жалобы исчисляется со дня, следующего за днем вынесения основного апелляционного определения.

Срок на подачу кассационных жалобы, представления не считается пропущенным, если они были сданы в организацию почтовой связи до двадцати четырех часов последнего дня срока. В этом случае дата подачи кассационных жалобы, представления определяется по штемпелю на конверте, квитанции о приеме заказной корреспонденции либо иному документу, подтверждающему прием корреспонденции (справка почтового отделения, копия реестра на отправку почтовой корреспонденции и т.п.).

При исчислении шестимесячного срока времени рассмотрения кассационных жалобы, представления в суде кассационной инстанции не учитывается.

Кассационные жалоба, представление, поданные по истечении шестимесячного срока, подлежат возвращению без рассмотрения по существу, если к ним не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока.

В соответствии с ч. 4 ст. 112 ГПК РФ заявление о восстановлении пропущенного шестимесячного срока подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции.

Исходя из положений ч. 4 ст. 112 ГПК РФ этот срок может быть восстановлен по заявлению как физического, так и юридического лица и только в исключительных случаях, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, объективно исключающим возможность подачи кассационной жалобы в установленный срок.

В отношении физических лиц, участвующих в деле, к таким обстоятельствам, в частности, могут относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние, иные относящиеся к личности заявителя обстоятельства, а также другие независимые от лица обстоятельства, в силу которых оно было лишено возможности своевременно обратиться с кассационной жалобой в суд.

Нахождение представителя организации в командировке или отпуске, смена руководителя организации либо его нахождение в командировке или отпуске, отсутствие в штате организации юриста и тому подобные обстоятельства не могут рассматриваться в качестве уважительных причин пропуска юридическим лицом срока кассационного обжалования.

При рассмотрении заявления о восстановлении срока для подачи кассационных жалобы, представления суд не вправе входить в обсуждение вопроса о законности судебных постановлений, в отношении которых подано заявление о восстановлении срока на обжалование, а должен исследовать доводы о наличии или отсутствии уважительных причин пропуска процессуального срока.

При этом следует иметь в виду, что заявление о восстановлении срока может быть удовлетворено, если обстоятельства, объективно исключающие возможность подачи кассационных жалобы, представления, имели место в период не позднее одного года со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу (ч. 4 ст. 112 ГПК РФ).

Обстоятельства, связанные с пропуском срока на подачу жалобы в кассационном порядке, возникшие за пределами годичного срока, не имеют правового значения и проверке не подлежат. В этом случае суд отказывает в удовлетворении заявления о восстановлении срока для подачи кассационных жалобы, представления без проверки указанных обстоятельств.

В определении о восстановлении или об отказе в восстановлении срока для подачи кассационных

жалобы, представления суд должен изложить мотивы принятого решения.

На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба, которая подлежит рассмотрению соответствующим судом апелляционной инстанции (ч. 5 ст. 112, ч. 2 ст. 331 ГПК РФ).

Если кассационные жалоба, представление поданы по истечении шести месяцев со дня вступления в законную силу определения суда о восстановлении срока на подачу кассационных жалобы, представления, они возвращаются без рассмотрения по существу на основании п. 3 ч. 1 ст. 379.1 ГПК РФ.

Производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений предполагает возможность его использования только в случае, если заинтересованными лицами были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления до дня вступления его в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК РФ).

Если дело рассматривалось в апелляционном порядке, то судебные постановления по делу могут быть обжалованы в кассационном порядке не только лицом, по жалобе которого дело проверялось судом второй инстанции, но и другим участвующим в деле лицом, не подававшим апелляционную жалобу. Это положение относится и к лицам, не привлеченным к участию в деле в судах первой и апелляционной инстанций, если вступившими в законную силу судебными постановлениями разрешен вопрос об их правах или обязанностях.

Кассационная жалоба и представление прокурора на судебные постановления, не прошедшие стадию апелляционного обжалования, подлежат возвращению без рассмотрения по существу определением судьи на основании п. 5 ч. 1 ст. 379.1 ГПК РФ, как поданные с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК РФ. Исходя из того, что ГПК РФ не предусмотрена возможность апелляционного обжалования судебного приказа, он может быть обжалован должником в суд кассационной инстанции в пределах срока, указанного в ч. 2 ст. 376 ГПК РФ.

Кассационная жалоба или представление прокурора могут быть поданы только на вступившие в законную силу решения и определения, вынесенные судом первой инстанции, определения судов апелляционной инстанции, постановления судов кассационной инстанции. Кассационной жалоба или представление прокурора нередко подаются одновременно на судебное решение и последующие определения, постановления, которыми оно было оставлено без изменения. Определения судов апелляционной инстанции, постановления судов кассационной инстанции могут быть обжалованы отдельно от решения. Не составляют исключения и определения суда второй инстанции или постановления суда, рассматривающего дело в кассационном порядке, которыми решения суда первой инстанции отменены с передачей дела на новое рассмотрение. Допустимость пересмотра таких определений и постановлений позволяет, в частности, предупредить при новом рассмотрении дела вынесение ошибочного решения на основе неправильных указаний суда второй инстанции или суда, рассматривающего дело в кассационном порядке.

Право на обращение в суд кассационной инстанции имеют лица, участвующие в деле, другие лица, чьи права и охраняемые законом интересы нарушены постановлениями судов.

Порядок подачи кассационной жалобы или представления прокурора установлен законом. Кассационная жалоба или представление прокурора подаются непосредственно в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление подаются:

1) на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей - соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа;

2) на апелляционные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов - в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, - в Судебную коллегию по административным делам Верховного Суда РФ, Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на апелляционные

определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) областного суда, - в Военную коллегия Верховного Суда РФ.

Постановление президиума областного и другого соответствующего им суда по делу, подсудному мировому судье, может быть обжаловано в Верховный Суд РФ. Согласно п. 3 ч. 2 ст. 377 ГПК РФ кассационные жалобы на постановления президиумов областных и других соответствующих им судов подаются в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ. Поскольку названная норма ГПК РФ не ставит возможность реализации этого права в зависимость от того, чье судебное постановление было предметом проверки в суде кассационной инстанции, то постановление президиума областного и другого соответствующего ему суда по делу, подсудному мировому судье, может быть обжаловано в кассационном порядке в Верховный Суд РФ. При этом необходимо иметь в виду, что в силу ст. 377 ГПК РФ решения и определения мировых судей, апелляционные определения районных судов в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ обжаловаться не могут. По делам, подсудным мировым судьям, в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ могут быть обжалованы только постановления президиумов областных и других соответствующих им судов (например, когда ими внесены изменения в судебные постановления, вынесены новые решения либо когда вынесены постановления об оставлении судебных решений без изменения).

Кассационное производство возбуждается по кассационным жалобам лиц, участвующих в деле, лиц, не привлеченных к участию в деле в судах первой и апелляционной инстанций, если вступившими в законную силу судебными постановлениями разрешен вопрос об их правах или обязанностях, а также по представлению прокурора.

Согласно ст. 378 ГПК РФ кассационные жалоба, представление должны содержать:

- 1) наименование суда, в который они подаются;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле;
- 3) наименования других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения;
- 4) указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной или кассационной инстанции, и содержание принятых ими решений;
- 5) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 6) указание на то, в чем заключаются допущенные судами существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, повлиявшие на исход дела, с приведением доводов, свидетельствующих о таких нарушениях;
- 7) просьбу лица, подающего жалобу, представление.

В кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Если кассационные жалоба, представление ранее подавались в суд кассационной инстанции, в них должно быть указано на принятое по жалобе, представлению решение.

Кассационная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющие полномочия представителя. Представление должно быть подписано прокурором, указанным в ч. 3 ст. 377 настоящего Кодекса.

К кассационным жалобе, представлению прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу.

Кассационные жалоба, представление подаются с копиями, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле.

К кассационной жалобе должны быть приложены документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных законом случаях, порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо судебное постановление о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Кассационные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу, если:

- 1) кассационные жалоба, представление не отвечают требованиям, предусмотренным п. п. 1 - 5 и 7 ч. 1, ч. ч. 3 - 7 ст. 378 ГПК РФ;
- 2) кассационные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд кассационной инстанции;
- 3) пропущен срок обжалования судебного постановления в кассационном порядке и к кассационным жалобе, представлению не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;
- 4) поступила просьба о возвращении или об отзыве кассационных жалобы, представления;
- 5) кассационные жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК РФ.

Отсутствие в кассационных жалобе, представлении просьбы об отмене или изменении судебных



постановлений либо иной просьбы, которая должна соответствовать полномочиям суда кассационной инстанции, установленным законом, является основанием для возвращения кассационных жалобы, представления без рассмотрения по существу.

При решении вопроса о соблюдении лицом, подавшим кассационную жалобу, требования об уплате государственной пошлины в установленных законом случаях, порядке и размере судам следует, в частности, руководствоваться положениями подп. 9 п. 1 ст. 333.19 НК РФ.

Вопросы об уменьшении размера государственной пошлины либо о предоставлении отсрочки (рассрочки) ее уплаты подлежат рассмотрению судом первой инстанции независимо от того, какое судебное постановление является объектом кассационного обжалования (например, апелляционное определение областного суда). Определение суда первой инстанции, вынесенное по указанным вопросам, в силу ст. 104 ГПК РФ может быть обжаловано в апелляционном порядке.

Если кассационная жалоба подана без приложения документа, подтверждающего уплату государственной пошлины в необходимом размере, либо документа, подтверждающего наличие льготы по ее уплате, или определения суда об уменьшении размера государственной пошлины либо о предоставлении отсрочки (рассрочки) ее уплаты, то такая жалоба не может быть принята к рассмотрению судом кассационной инстанции и в силу п. 1 ч. 1 ст. 379.1 ГПК РФ подлежит возвращению, как не отвечающая требованиям ч. 7 ст. 378 ГПК РФ.

При наличии оснований для возвращения кассационных жалобы, представления без рассмотрения по существу они должны быть возвращены в течение десяти дней со дня их поступления в суд кассационной инстанции.

Если основания для возвращения кассационных жалобы, представления будут обнаружены судом кассационной инстанции при рассмотрении жалобы или представления с делом в судебном заседании, суд кассационной инстанции должен вынести определение об оставлении кассационных жалобы, представления без рассмотрения по существу.

Жалобы, представления, поданные в президиум областного или равного ему суда лицами, которым ранее было отказано в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, подлежат возвращению без рассмотрения по существу на основании п. 5 ч. 1 ст. 379.1 ГПК РФ.

При отсутствии предусмотренных законом оснований для возвращения кассационной жалобы или представления прокурора она принимается к рассмотрению, изучается и решается вопрос о передаче дела в судебное заседание кассационной инстанции.

Законом установлены сроки рассмотрения кассационных жалобы, представления.

В суде кассационной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий одного месяца, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий двух месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд кассационной инстанции.

В Верховном Суде РФ кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий двух месяцев, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий трех месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения кассационных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

Кассационные жалоба, представление, поданные в соответствии с установленными правилами, изучаются:

- в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда - председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо судьей данного суда;

- в Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ - судьей Верховного Суда РФ.

Судьи, указанные выше, изучают кассационные жалобу, представление по материалам, приложенным к ним, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела судья вправе вынести определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде кассационной инстанции при наличии просьбы об этом в кассационных жалобе, представлении или ином ходатайстве.

Вопрос о приостановлении исполнения обжалуемого в кассационном порядке судебного постановления в зависимости от момента поступления такой просьбы может разрешаться судьей либо одновременно с истребованием дела, либо после его истребования, но до окончания производства в суде кассационной инстанции.

О приостановлении исполнения решения суда судьей выносится определение, которое

обжалованию не подлежит (ч. 1 ст. 381 ГПК РФ).

Если исполнение решения суда приостанавливалось, то в случае, когда после изучения доводов кассационных жалобы, представления по материалам дела судьей вынесено определение об отказе в передаче жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, в резолютивной части определения судьи должен быть разрешен вопрос об отмене приостановления исполнения решения суда. Если же судьей вынесено определение о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании, об отмене приостановления исполнения решения суда указывается в резолютивной части постановления (определения) суда кассационной инстанции, вынесенного в судебном заседании.

По результатам изучения кассационных жалобы, представления судья выносит определение:

- об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в кассационном порядке. При этом кассационные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде кассационной инстанции;

- о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Если судебные постановления соответствуют требованиям закона, доводы жалобы, представления являются несущественными, судья выносит определение об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, в котором должен указать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование лица, подавшего кассационные жалобу, представление;
- 4) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 5) мотивы, по которым отказано в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

В случае удовлетворения кассационных жалобы, представления судья выносит определение о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Определение судьи о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции должно содержать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование суда кассационной инстанции, в который передается дело для рассмотрения по существу;
- 4) наименование лица, подавшего кассационные жалобу, представление;
- 5) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 6) изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления;
- 7) мотивированное изложение оснований для передачи кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции;
- 8) предложения судьи, вынесшего определение.

Судья вместе с вынесенным им определением направляет кассационные жалобу, представление и дело в суд кассационной инстанции.

#### § 4. Суды, рассматривающие дела по кассационным жалобам.

##### Процессуальный порядок рассмотрения дел

Жалобы и представления в кассационном порядке имеют право рассматривать только указанные в законе суды. К ним относятся: президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа (далее - суд субъекта Российской Федерации); президиум окружного (флотского) военного суда; Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда РФ; Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ; Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Первичной кассационной инстанцией по отношению к мировым и районным судам являются президиумы судов субъектов Российской Федерации.

К компетенции президиумов названных судов относится пересмотр в кассационном порядке

вступивших в законную силу апелляционных определений верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; апелляционных определений районных судов; вступивших в законную силу судебных приказов, решений и определений районных судов и мировых судей.

Президиум окружного (флотского) военного осуществляет пересмотр апелляционных определений окружных (флотских) военных судов; вступивших в законную силу решений и определений гарнизонных военных судов.

Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ вправе пересматривать в кассационном порядке постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум суда субъекта Российской Федерации.

Военная коллегия Верховного Суда РФ пересматривает в кассационном порядке постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; апелляционные определения окружных (флотских) военных судов, а также вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда.

Порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел в кассационном порядке урегулирован законом.

Все органы, пересматривающие судебные постановления в кассационном порядке, действуют коллегиально.

В состав президиума суда субъекта Российской Федерации входят председатель, его заместители, члены суда. Состав Президиума утверждается Президентом РФ.

Мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной инстанции. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной инстанции. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной инстанции. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде надзорной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной инстанции.

Суд кассационной инстанции принимает дело к своему рассмотрению на основании определения судьи о передаче дела для рассмотрения по существу в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление, поданные в президиум суда субъекта Российской Федерации, Судебную коллегию по административным делам Верховного Суда РФ, Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Военную коллегию Верховного Суда РФ на судебные постановления с делом, в случае передачи их для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции направляются соответственно в президиум суда субъекта Российской Федерации, Судебную коллегию по административным делам Верховного Суда РФ, Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Военную коллегию Верховного Суда РФ.

Президиум суда субъекта Российской Федерации, соответствующая судебная коллегия Верховного Суда РФ обязаны известить лиц, участвующих в деле, о передаче жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции. Исполняя эту возложенную законом обязанность, суд кассационной инстанции направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и копии кассационных жалобы, представления. Время рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом в судебном заседании суда кассационной инстанции назначается с учетом того, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность явиться на заседание.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом, однако неявка указанных лиц не препятствует их рассмотрению.

Судебное заседание суда кассационной инстанции должно быть проведено в сроки, указанные в законе.

Кассационные жалоба, представление с делом рассматриваются судом кассационной инстанции в судебном заседании не более чем месяц, а в Верховном Суде РФ не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения.

Судебные решения пересматриваются в кассационном порядке с соблюдением основных принципов гражданского процессуального права: осуществление правосудия только судом, равенство граждан перед законом и судом, коллегиальность рассмотрения дел, законность, диспозитивность, состязательность и др.

Многие из названных принципов действуют в суде кассационной инстанции не в полной мере. Это,

в частности, относится к принципам непосредственности, устности, диспозитивности, состязательности.

Порядок проведения судебного заседания кассационной инстанции установлен ст. 386 ГПК РФ, согласно которой кассационные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в кассационном порядке в президиуме соответствующего суда, докладываются председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда.

В Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ кассационные жалоба, представление с делом докладываются одним из судей соответствующей коллегии.

В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие кассационные жалобу, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

Если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании принимает участие:

- прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) или его заместитель - в президиуме суда субъекта Российской Федерации;

- должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ - в Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы кассационных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

Если до удаления суда в совещательную комнату для принятия решения по кассационным жалобе, представлению от лиц, указанных в ч. 1 ст. 376 ГПК РФ и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения кассационных жалобы, представления, поступит просьба об отложении судебного заседания в связи с невозможностью участия в нем по уважительным причинам и будут представлены доказательства уважительности этих причин, суд откладывает рассмотрение кассационных жалобы, представления с делом в случае признания причин их неявки уважительными (ч. 2 ст. 167 ГПК РФ).

Об отложении судебного заседания президиумом областного и равного ему суда выносится постановление, а Судебной коллегией по административным делам, Судебной коллегией по гражданским делам и Военной коллегией Верховного Суда РФ - определение. Если судом кассационной инстанции ведется протокол судебного заседания, то постановление (определение) об отложении судебного заседания может быть занесено в протокол (п. 23 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 29).

По результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом президиум суда субъекта Российской Федерации принимает постановление, а Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносят определения.

При рассмотрении кассационных жалобы, представления с делом в кассационном порядке все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, кассационные жалоба, представление считаются отклоненными.

Вынесение кассационных постановления, определения и их объявление происходят по правилам, регулирующим принятие и объявление решения судом первой инстанции (ст. ст. 193 и 194 ГПК РФ).

О принятом судом кассационной инстанции постановлении или определении сообщается лицам, участвующим в деле.

#### § 5. Права суда кассационной инстанции и основания к отмене судебных решений

Суд кассационной инстанции в рассматриваемой стадии процесса наделен законом широкими правами. В настоящем параграфе речь идет только о его правах на совершение установленных законом процессуальных действий относительно вступивших в законную силу решения суда первой инстанции, определений, постановлений судов апелляционной и кассационной инстанций, проверяемых по кассационной жалобе или представлению.

Согласно ст. 390 ГПК РФ суд кассационной инстанции, рассмотрев кассационные жалобу, представление с делом, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, кассационные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и (или) толковании норм материального права;

6) оставить кассационные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379.1 ГПК РФ.

Суд кассационной инстанции оставляет постановление первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, кассационные жалобу, представление без удовлетворения в том случае, когда придет к выводу, что вынесенное судом первой инстанции решение является законным, а мотивы жалобы несущественными для дела. Проверяя дело в кассационном порядке, суд кассационной инстанции может выявить отдельные процессуальные нарушения, не повлиявшие на правильность вынесенного решения. Не отменяя решения, кассационная инстанция обязана в этом случае указать в кассационном или частном определении, постановлении на выявленные недостатки в работе суда первой инстанции.

Кассационный суд вправе отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд, если судом первой, апелляционной или кассационной инстанции допущены существенные нарушения норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов. Например, если суд первой инстанции при рассмотрении спора нарушил правила подсудности или допустимости доказательств, неправильно определил предмет доказывания по делу, не выяснил всех обстоятельств, существенных для дела, либо в подтверждение этих обстоятельств не привел в решении необходимых доказательств, то кассационная инстанция обязана отменить такое решение. Подлежит отмене и решение, вынесенное с нарушением правовых норм, содержащихся в ч. 2 ст. 364 ГПК РФ.

Отменяя решение и направляя дело на новое рассмотрение в соответствующий суд, суд кассационной инстанции обязан обсудить вопрос о том, какому составу суда следует передать дело для нового рассмотрения по существу.

Суду кассационной инстанции предоставлено право при отмене решения передавать дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе суда. Указанное правило, допускающее повторное рассмотрение дела тем же составом суда, объясняется особенностями административно-территориального деления Российской Федерации, наличием районов, имеющих одного судью.

Кассационный суд может отменить решение полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения. Прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения может иметь место только по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции (ст. ст. 220, 222 ГПК РФ).

Оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений суд кассационной инстанции вправе только в том случае, если придет к выводу, что оно является законным и обоснованным.

Согласно ч. 1 п. 5 ст. 390 ГПК РФ суд, рассмотрев дело в кассационном порядке, вправе своим определением отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и (или) толковании норм материального права.

Новым называется такое решение, которое противоположно по своему содержанию решению соответствующего суда. На вопрос о том, является ли вынесенное судом кассационной инстанции решение новым, можно правильно ответить только после того, как оно будет сопоставлено с постановлением соответствующего суда. Например, решение суда кассационной инстанции об отказе в иске является новым, поскольку оно по своему содержанию противоположно решению суда первой инстанции. Первоначальное решение об удовлетворении иска суд кассационной инстанции заменил своим об отказе в нем, т.е. вынес решение, противоположное по содержанию первоначальному.

Право вынести новое решение принадлежит кассационному суду независимо от того, по чьей жалобе поступило дело в кассационную инстанцию. Не исключено, что новое решение ухудшит положение лица, подавшего кассационную жалобу.

Право изменить решение суда кассационной инстанции возникает при тех же условиях, что и право на вынесение нового решения. Это право, в отличие от права на вынесение нового решения, может быть реализовано только тогда, когда допущенные судом нарушения не повлияли на конечные выводы

соответствующего суда о правах и обязанностях сторон. К изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы.

Изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения. Например, изменение, когда из мотивировочной части решения кассационный суд исключает ссылку на ненадлежащий закон либо дополняет мотивировочную часть решения ссылкой на надлежащую норму материального права.

Если наличие предусмотренных ст. 379.1 ГПК РФ оснований для возвращения кассационной жалобы будет установлено при разбирательстве дела, то кассационный суд оставляет кассационную жалобу без рассмотрения по существу (п. 6 ч. 1 ст. 390 ГПК РФ).

Свои полномочия кассационная инстанция осуществляет строго в пределах, установленных законом.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов кассационных жалобы, представления. В интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы доводов кассационных жалобы, представления. При этом суд кассационной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Суд кассационной инстанции не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Суд кассационной инстанции может отменить или изменить судебное постановление только по основаниям, предусмотренным законом.

Согласно ст. 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

По смыслу ст. 387 ГПК РФ во взаимосвязи с положениями Конвенции о защите прав человека и основных свобод существенным нарушением, являющимся основанием для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке, в отличие от оснований отмены судебных постановлений в апелляционном порядке, может быть признано не всякое нарушение норм материального и процессуального права из числа указанных в ст. ст. 363 и 364 ГПК РФ.

Отмена или изменение судебного постановления в кассационном порядке допустимы лишь в случае, если без устранения судебной ошибки, имевшей место в ходе предшествующего разбирательства и повлиявшей на исход дела, невозможны восстановление и защита существенно нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защищаемых законом публичных интересов.

Принцип правовой определенности предполагает, что суд не вправе пересматривать вступившее в законную силу постановление только в целях проведения повторного слушания и получения нового судебного постановления. Иная точка зрения суда кассационной инстанции на то, как должно было быть разрешено дело, не может являться поводом для отмены или изменения судебного постановления нижестоящего суда.

Существенность нарушения норм процессуального права суд кассационной инстанции устанавливает по правилам ст. 364 ГПК РФ, в которой указаны случаи таких нарушений, которые влекут безусловную отмену судебных постановлений независимо от доводов жалобы или представления (ч. 2); другие нарушения норм процессуального права признаются существенными и влекут отмену судебных постановлений при условии, что они привели или могли привести к неправильному разрешению дела (ч. 1 ст. 364 ГПК РФ).

Нарушение норм материального права суд кассационной инстанции устанавливает по правилам ст. 363 ГПК РФ. Существенность этих нарушений оценивается и признается судом кассационной инстанции по каждому делу с учетом его конкретных обстоятельств и значимости последствий этих нарушений для лица, в отношении которого они допущены (нарушения его прав, свобод или охраняемых законом интересов).

В ст. 387 ГПК РФ специально не говорится о нарушениях ст. ст. 220 и 222 ГПК РФ как об основаниях к отмене решения суда и прекращению производства по делу или оставлению заявления без рассмотрения. Эти нарушения охватываются понятием существенных нарушений норм процессуального права, повлекших вынесение незаконного решения, и являются основаниями к отмене решения суда и прекращению производства по делу или оставлению заявления без рассмотрения.

Не выделена в ст. 387 ГПК РФ и необоснованность решения суда как самостоятельное основание к его отмене. Однако требование обоснованности решений закреплено в гражданском процессуальном законе (ст. 195 ГПК РФ). Невыполнение судом этих требований тоже следует отнести к существенным нарушениям норм процессуального права, которые должны влечь отмену решения суда. К таким нарушениям, в частности, можно отнести неправильное определение судом предмета доказывания, обоснование решения недопустимыми доказательствами, вовлечение в процесс и исследование доказательств с нарушением правил, установленных законом, и др.

#### § 6. Постановление, определение суда кассационной инстанции

После объяснений лиц, участвующих в деле, суд кассационной инстанции удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления или определения.

По результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом президиум суда субъекта Российской Федерации принимает постановление, а Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносят определения.

Вынесение кассационных постановлений, определений и их объявление происходят по правилам, предусмотренным для вынесения решения судом первой инстанции (ст. ст. 194 и 193 ГПК РФ).

О принятых судом кассационной инстанции постановлении или определении сообщается лицам, участвующим в деле.

Постановление кассационной инстанции, которым разрешается вопрос о правильности решения, определения, постановления, называется кассационным определением, постановлением. Это определение, постановление выносятся судом в совещательной комнате. Все вопросы, возникающие при вынесении судебного акта, решаются судьями по большинству голосов. При решении каждого вопроса никто из членов коллегии не вправе воздерживаться от голосования. Председательствующий голосует последним. Член коллегии, не согласный с мнением большинства, может изложить в письменном виде свое особое мнение.

Определение, постановление излагаются в письменном виде одним из членов суда.

Постановление президиума соответствующего суда подписывается его председательствующим, определение судебной коллегии - судьями, рассматривавшими дело в кассационном порядке.

По содержанию кассационное постановление, определение, так же как и судебное решение, должны состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

В вводной части постановления, определения должны быть указаны: наименование и состав суда, принявшего постановление или определение; дата и место принятия постановления или определения; дело, по которому принято постановление или определение; наименование лица, подавшего кассационные жалобы, представление о пересмотре дела в кассационном порядке; фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

В описательной части постановления, определения вначале необходимо кратко изложить содержание принятых по делу судебных постановлений и сжато указать мотивы, приведенные в их обоснование.

Изложив содержание принятых постановлений, надо указать: суть кассационной жалобы или представления, объяснения лиц, участвующих при рассмотрении дела в суде кассационной инстанции.

В мотивировочной части постановления, определения суд кассационной инстанции должен указать основания, в силу которых он пришел к выводу о необходимости оставить решение без изменения, отменить, изменить его или вынести новое решение. Соответствующим образом следует аргументировать и вывод суда о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения. Выводы о законности (незаконности) вынесенных по делу судебных постановлений суд кассационной инстанции делает на основе анализа материалов, имеющихся в деле.

В мотивировочной части кассационных постановлений, определений кассационная инстанция обязана изложить и свое мнение о правильности применения судом первой инстанции материальных и процессуальных норм и указать нормы, которыми руководствовалась при вынесении определения, постановления по делу. В постановлении, определении кассационная инстанция вправе ссылаться и на руководящие указания Пленумов Верховного Суда РФ.

При отклонении кассационной жалобы или представления суд должен в своем постановлении, определении указать мотивы, по которым доводы жалобы или представления признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения.

В резолютивной части постановления, определения надо указать, что кассационный суд решил по жалобе или представлению. Выводы суда должны вытекать из мотивировочной части определения, постановления и соответствовать полномочиям, предоставленным суду кассационной инстанции. Как при отмене решения, так и при оставлении его без изменения в этой части определения, постановления

следует указать, решение какого суда и по какому делу отменяется или остается без изменения. В случае частичной отмены решения точно указывается, в какой части решение отменяется, а в какой остается без изменений. Здесь же, если решение отменено, необходимо указать, в какой суд и в каком составе передается дело на новое рассмотрение.

В случае прекращения производства по делу, по которому решение было приведено в исполнение, в резолютивной части должно быть указано о повороте исполнения решения или же о передаче этого вопроса на разрешение суда первой инстанции. В этой же части суд обязан указать на возмещение жалобщику расходов, понесенных им в связи с рассмотрением дела в суде второй инстанции, если жалоба была удовлетворена.

Постановление, определение суда кассационной инстанции обжалованию не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения.

Данные правила распространяются на все определения, постановления суда кассационной инстанции, в том числе и на те из них, которые изменяют решение суда первой инстанции или выносят по делу новое решение.

При отмене решения полностью или в части и передаче дела на новое рассмотрение суд обязан указать в своем постановлении, определении действия, которые должен совершить суд первой инстанции при новом рассмотрении дела.

Указания, касающиеся необходимости совершения процессуальных действий, изложенные в определении суда кассационной инстанции, в случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение обязательны для суда, вновь рассматривающего данное дело.

Вместе с тем суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела.

Ограничения прав кассационной инстанции объясняются действием в гражданском судопроизводстве принципа независимости судей и подчинения их только закону, а также свободой внутреннего убеждения судей при оценке доказательств.

Полномочия суда кассационной инстанции давать указания суду первой инстанции при отмене решения несколько расширены. Перечисленные в ч. 2 ст. 369 ГПК РФ ограничения не затрагивают права суда кассационной инстанции давать суду, вновь рассматривающему дело, указания о том, какая норма материального права должна быть применена им при рассмотрении дела. Следовательно, такие указания могут быть также даны кассационной инстанцией при отмене решения суда первой инстанции.

Установленная законом обязательность указаний кассационной инстанции означает, что при новом рассмотрении дела суд первой инстанции должен непременно выполнить предписания вышестоящего суда. Невыполнение этих указаний приведет вновь к вынесению незаконного и необоснованного решения, а следовательно, и к его отмене. Таким образом, основанием отмены решения служит, по сути дела, не сам факт невыполнения указаний вышестоящего суда, а наличие в деле пороков, которые остались неустранимыми вследствие невыполнения рекомендаций вышестоящего суда. Эти упущения могут касаться как правовой, так и фактической стороны решения. Поэтому при невыполнении обязательных указаний вышестоящих судов основанием для вторичной отмены решения может служить незаконность решения, а не сам по себе факт невыполнения указаний вышестоящего суда.

Из этого следует, что кассационная инстанция, повторно отменяя решение, в своем определении не должна ограничиваться только ссылкой на невыполнение ее указаний. Необходимо показать, почему их невыполнение вновь привело к вынесению незаконного решения.

Определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу с момента его вынесения.

Суд кассационной инстанции вправе в случаях, предусмотренных ст. 226 ГПК РФ, вынести частное определение.

## **Глава 32. ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ, В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА**

### **§ 1. Сущность пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора**

Пересмотр в порядке надзора как стадия процесса представляет собой урегулированную нормами гражданского процессуального права совокупность связанных между собой процессуальных отношений, возникающих в суде надзорной инстанции с целью проверки соблюдения вступившими в законную силу судебными решениями, определениями, постановлениями прав и свобод человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации; прав и законных интересов неопределенного круга лиц или иных публичных интересов, а также в целях обеспечения единообразия в толковании и



применении судами норм права <1>.

<1> О развитии надзорного производства в российском гражданском процессе см.: Борисова Е.А. Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам: Учебное пособие. М., 2013. С. 45 - 72.

Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений и постановлений судов общей юрисдикции в порядке надзора - самостоятельная стадия гражданского процесса. Существование такой стадии процесса обусловлено необходимостью предоставления гражданам и организациям дополнительных гарантий защиты их прав и интересов и обеспечения единообразия в толковании и применении судами норм права. Надзорной инстанции в современных условиях отводится важная роль в формировании общероссийской судебной практики.

Как и любая другая стадия, пересмотр вступивших в законную силу судебных решений имеет свои специфические черты, отличающие ее от других стадий процесса, в том числе от производства в суде кассационной инстанции.

По Федеральному закону от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" субъектом пересмотра судебных постановлений в порядке надзора является только Президиум Верховного Суда РФ.

В отличие от суда кассационной инстанции пересмотр судебных постановлений в порядке надзора Президиумом Верховного Суда РФ может осуществляться по представлению Председателя Верховного Суда РФ или заместителя Председателя Верховного Суда РФ.

Специфичен и предмет пересмотра. В порядке надзора могут быть пересмотрены только вступившие в законную силу решения судов субъекта Российской Федерации, если они были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ, и вступившие в законную силу акты Верховного Суда РФ (за исключением постановлений Президиума Верховного Суда РФ).

В суде надзорной инстанции установлен более короткий срок подачи надзорных жалоб (три месяца), чем в суде кассационной инстанции (шесть месяцев), не действует институт оставления жалобы, представления без движения. Различны в рассматриваемых судебных инстанциях и основания к отмене судебных актов. По результатам рассмотрения надзорной жалобы, представления Президиум Верховного Суда РФ выносит только постановления.

Указанные особенности пересмотра судебных решений в порядке надзора по сравнению с кассационной инстанцией обуславливают определенные различия в процессуальном порядке деятельности суда надзорной инстанции.

## § 2. Возбуждение надзорного производства

Согласно ч. 1 ст. 391.1 ГПК РФ вступившие в законную силу судебные постановления, указанные в законе, могут быть пересмотрены в порядке надзора Президиумом Верховного Суда РФ по жалобам лиц, участвующих в деле, и других лиц, если их права, свободы и законные интересы нарушены этими судебными постановлениями.

Право на обращение в Президиум Верховного Суда РФ с представлением о пересмотре судебных постановлений, указанных в ч. 2 ст. 391.1 ГПК РФ, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют Генеральный прокурор РФ и его заместители.

Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в Верховный Суд РФ.

Судебные постановления, перечисленные в ч. 2 ст. 391.1 ГПК РФ, могут быть обжалованы в порядке надзора в течение трех месяцев со дня их вступления в законную силу.

Трехмесячный срок начинается исчисляться на следующий день после вступления судебных постановлений в законную силу и истекает в соответствующее число последнего месяца данного срока. При этом если последний месяц срока такого числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. В том случае, если последний день трехмесячного срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Срок не считается пропущенным, если надзорная жалоба или представление прокурора были сданы в организацию почтовой связи до 24 часов последнего дня срока (ч. 3 ст. 107, ст. 108 ГПК РФ).

Надзорная жалоба или представление прокурора, поданные по истечении трехмесячного срока, подлежат возвращению без рассмотрения по существу определением судьи подавшему их лицу (п. 3 ч. 1 ст. 391.4 ГПК РФ).

Лицам, пропустившим указанный срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен.

В соответствии с ч. 4 ст. 112 ГПК РФ заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции. Указанный срок может быть восстановлен по заявлению как физического лица, так и организации только в исключительных случаях, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, объективно

исключающим возможность подачи надзорной жалобы в установленный срок. В отношении физических лиц к таким обстоятельствам могут относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние и иные относящиеся к личности заявителя обстоятельства. В отношении организации такими обстоятельствами с учетом наличия у нее объективно больших по сравнению с физическим лицом возможностей для соблюдения срока на обжалование могут быть признаны любые обстоятельства, не зависящие от воли ее руководителей и (или) сотрудников, исключающие возможность своевременной подачи надзорной жалобы.

В определении о восстановлении или об отказе в восстановлении срока на обжалование судьей следует подробно изложить мотивы принятого решения.

Возбуждение деятельности суда надзорной инстанции проходит в два этапа:

1) принятие надзорной жалобы к производству суда;

2) рассмотрение надзорной жалобы на предмет возможности передачи ее в надзорную инстанцию для рассмотрения по существу.

В Президиум Верховного Суда РФ обжалуются:

1) вступившие в законную силу решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;

2) вступившие в законную силу решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;

3) вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом апелляционного рассмотрения;

4) определения Апелляционной коллегии Верховного Суда РФ;

5) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в апелляционном порядке;

6) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в кассационном порядке.

Порядок подачи и содержание надзорной жалобы или представления прокурора установлены законом. Надзорная жалоба или представление прокурора подаются непосредственно в Верховный Суд РФ.

Надзорные жалоба, представление должны содержать: 1) наименование суда, в который они подаются; 2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле; 3) наименования других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения; 4) указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной или кассационной инстанции, и содержание принятых ими решений; 5) указание на судебные постановления, которые обжалуются; 6) указание на основания для пересмотра судебного постановления в порядке надзора с приведением доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований; 7) просьбу лица, подающего жалобу или представление.

В надзорной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права, свободы или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющие полномочия представителя. Надзорное представление должно быть подписано Генеральным прокурором РФ или его заместителем.

К надзорным жалобе, представлению прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу.

Надзорные жалоба, представление подаются с копиями, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле.

К надзорной жалобе должны быть приложены документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных законом случаях, порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо судебное постановление о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Согласно статье 391.4 ГПК РФ надзорные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу в случаях, если:

1) надзорные жалоба, представление не отвечают требованиям, предусмотренным п. п. 1 - 5 и 7 ч. ч. 1, 3 - 6 ст. 391.3 ГПК РФ;

2) надзорные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

3) пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорным жалобе, представлению не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорных жалобы, представления;

5) надзорные жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных ч. 2 ст. 391.1 ГПК РФ.

Надзорные жалоба, представление без рассмотрения по существу должны быть возвращены в течение десяти дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции.

При возвращении судьей надзорной жалобы (представления) возможны два способа реагирования на это заинтересованных лиц:

1) исправление допущенных недостатков и новое обращение в надзорную инстанцию в пределах срока, установленного ГПК РФ;

2) при несогласии с выводом судьи о допущенных недостатках - новое обращение с надзорной жалобой (представлением) в надзорную инстанцию на имя Председателя Верховного Суда РФ или его заместителя.

Надзорные жалоба, представление, поданные в соответствии с требованиями закона принимаются к производству для решения вопроса о передаче их для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Рассмотрение надзорных жалобы, представления в этих целях осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 391.5 ГПК РФ. Надзорные жалоба, представление, поданные в соответствии с правилами, установленными ГПК РФ, изучаются судьей Верховного Суда РФ.

Судья Верховного Суда РФ изучает надзорные жалобу, представление по материалам, приложенным к жалобе, представлению, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела им может быть вынесено определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии просьбы об этом в надзорных жалобе, представлении прокурора или ином ходатайстве.

Вопросы об истребовании дела и о приостановлении исполнения судебного постановления могут разрешаться судьей как одновременно, так и в разное время в зависимости от момента поступления просьбы о приостановлении исполнения обжалуемого в порядке надзора судебного постановления. По своей инициативе судья не вправе приостанавливать исполнение судебного постановления.

Законом установлены сроки рассмотрения надзорных жалобы, представления. Надзорные жалоба, представление рассматриваются в Верховном Суде РФ не более чем два месяца, если дело не было истребовано, и не более чем три месяца, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, заместитель Председателя Верховного Суда РФ в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения надзорных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

По результатам изучения надзорных жалобы, представления судья Верховного Суда РФ выносит определение:

1) об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора. При этом надзорные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, заместитель Председателя Верховного Суда РФ вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и вынести определение о его отмене и передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Определение об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ должно содержать: 1) дату и место вынесения определения; 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение; 3) наименование лица, подавшего надзорные жалобу, представление; 4) указание на судебные постановления, которые обжалуются; 5) мотивы, по которым отказано в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

В определении о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ должно быть указано: 1) дата и место вынесения определения; 2) фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение; 3) наименование лица, подавшего

надзорные жалобы, представление; 4) судебные постановления, которые обжалуются; 5) изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления; 6) мотивированное изложение оснований для передачи надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ; 7) предложения судьи, вынесшего определение.

Судья Верховного Суда РФ вместе с вынесенным им определением передает надзорные жалобы, представление и дело в Президиум Верховного Суда РФ.

### § 3. Процессуальный порядок и сроки рассмотрения дел

Жалобы и представления в порядке надзора в судебном заседании имеет право рассматривать только Президиум Верховного Суда РФ. Этот судебный орган рассматривает в судебном заседании жалобы, представления на:

1) вступившие в законную силу решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;

2) вступившие в законную силу решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;

3) вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом апелляционного рассмотрения;

4) определения Апелляционной коллегии Верховного Суда РФ;

5) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в апелляционном порядке;

6) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в кассационном порядке.

Порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел Президиумом Верховного Суда РФ урегулирован законом.

В состав Президиума Верховного Суда РФ входят Председатель Верховного Суда РФ, его заместители и судьи Верховного Суда РФ. Количественный состав Президиума Верховного Суда РФ определяется Регламентом Верховного Суда РФ.

Члены Президиума Верховного Суда РФ из числа судей Верховного Суда РФ утверждаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ, и при наличии положительного заключения Высшей квалификационной коллегии судей РФ.

Заседание Президиума Верховного Суда РФ проводится не реже одного раза в месяц и считается правомочным, если на нем присутствует большинство членов Президиума Верховного Суда РФ (ст. 15 ФКЗ от 7 февраля 2011 г. N 1-ФКЗ "О судах общей юрисдикции в Российской Федерации").

Член Президиума, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой, апелляционной или кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении данного дела в составе Президиума Верховного Суда РФ.

Суд надзорной инстанции принимает дело к своему рассмотрению на основании определения судьи Верховного Суда РФ о передаче дела для рассмотрения по существу в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ или на основании мотивированного представления о пересмотре судебного постановления в порядке надзора, внесенного Председателем Верховного Суда РФ, заместителем Председателя Верховного Суда РФ в целях обеспечения единства судебной практики и законности. Указанные должностные лица, подавшие мотивированное представление о пересмотре судебного постановления в порядке надзора, не могут участвовать в рассмотрении дела.

Президиум Верховного Суда РФ направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и копии надзорных жалобы, представления.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела Президиумом Верховного Суда РФ по общим правилам, предусмотренным гл. 10 ГПК РФ. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Президиумом Верховного Суда РФ, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Надзорные жалоба, представление с делом рассматриваются Президиумом Верховного Суда РФ в судебном заседании не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения.

Судебные постановления пересматриваются в порядке надзора с соблюдением основных

принципов гражданского процессуального права: осуществление правосудия только судом, равенство граждан перед законом и судом, коллегиальность рассмотрения дел, законность, диспозитивность, состязательность и др.

Многие из названных принципов действуют в стадии судебного надзора не в полной мере. Это, в частности, относится к принципам непосредственности, устности, диспозитивности, состязательности.

В судебном заседании могут принимать участие лица, участвующие в деле, их представители, прокурор, иные лица, подавшие надзорные жалобы, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

В том случае, если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ принимает участие Генеральный прокурор РФ или его заместитель.

Надзорные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в порядке надзора в Президиуме Верховного Суда РФ, докладываются судьей Верховного Суда РФ.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы надзорных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие надзорные жалоба, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснения лицо, подавшее надзорные жалоба, представление.

По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления с делом Президиум Верховного Суда РФ принимает постановление.

В постановлении Президиума Верховного Суда РФ должны быть указаны:

- 1) наименование и состав суда, принявшего постановление;
- 2) дата и место принятия постановления;
- 3) дело, по которому принято постановление;
- 4) наименование лица, подавшего надзорные жалоба, представление;
- 5) фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ;
- 6) содержание обжалуемых судебных постановлений;
- 7) выводы Президиума Верховного Суда РФ по результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления;
- 8) мотивы, по которым Президиум Верховного Суда РФ пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми он руководствовался.

Постановление Президиума Верховного Суда РФ вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

При рассмотрении надзорных жалобы, представления в надзорном порядке все вопросы решаются большинством голосов членов Президиума Верховного Суда РФ, участвующих в заседании. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, надзорные жалоба, представление считаются отклоненными. Постановление подписывается председательствующим в заседании Президиума Верховного Суда РФ.

О принятом Президиумом Верховного Суда РФ постановлении сообщается лицам, участвующим в деле.

По действующему закону пересмотр судебных постановлений в порядке надзора может иметь место и по представлению Председателя Верховного Суда РФ или его заместителя.

Согласно ст. 391.11 ГПК РФ Председатель Верховного Суда РФ или заместитель Председателя Верховного Суда РФ по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора вправе внести в Президиум Верховного Суда РФ представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав, гарантированных настоящим Кодексом, в том числе права на доступ к правосудию, права на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон, либо существенно ограничили эти права.

Жалоба или представление прокурора, указанные в ч. 1 ст. 391.11 ГПК РФ, на имя Председателя Верховного Суда РФ или заместителя Председателя Верховного Суда РФ могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления обжалуемых судебных постановлений в законную силу.

Дело по представлению Председателя Верховного Суда РФ или заместителя Председателя Верховного Суда РФ рассматривается Президиумом Верховного Суда РФ в порядке, предусмотренном ст. 391.10 ГПК РФ.

Председатель Верховного Суда РФ или заместитель Председателя Верховного Суда РФ, внесший представление, не может участвовать в рассмотрении Президиумом Верховного Суда РФ дела, о пересмотре которого им внесено представление.

§ 4. Основания к отмене в порядке надзора решений,  
определений и постановлений.  
Полномочия суда надзорной инстанции

В соответствии со ст. 391.9 ГПК РФ подлежащие пересмотру судебные постановления подлежат отмене или изменению, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Верховного Суда РФ установит, что соответствующее обжалуемое судебное постановление нарушает:

- 1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации;
- 2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;
- 3) единообразию в толковании и применении судами норм права.

Права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, закреплены в ее гл. 2 (равенство перед законом и судом, право на жизнь, право на свободу и личную неприкосновенность, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, право на неприкосновенность жилища, право определять и указывать свою национальную принадлежность, право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества и др.).

Нарушение этих прав влечет отмену судебного постановления.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" разъяснил, что в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 17).

Согласно ч. 1 ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Исходя из этого, а также из положений ч. 4 ст. 15, ч. 1 ст. 17, ст. 18 Конституции РФ права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, а также международным договорам Российской Федерации являются непосредственно действующими в пределах юрисдикции Российской Федерации. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств. К названным принципам относят также принцип правовой определенности, равенства всех субъектов права перед законом и судом, принципы баланса частных и публичных интересов, доступа к суду, разрешение любого имущественного спора независимым судом; справедливость судебного разбирательства любого имущественного спора, разумность сроков разбирательства имущественных споров, открытость разбирательства спора, публичность объявления судебного решения <1>. Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

<1> Информационное письмо ВАС РФ от 20 декабря 1999 г. N С1-7/СМП-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека при защите имущественных прав и права на правосудие" // СПС "КонсультантПлюс".

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 1 ст. 5 ФЗ "О международных договорах Российской Федерации").

Согласно п. "а" ст. 2 ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах,

а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства РФ (межправительственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры).

Согласно ч. 3 ст. 5 ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты.

К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора Российской Федерации, относятся, в частности, содержащиеся в договоре указания на обязательства государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств.

При рассмотрении судом гражданских, уголовных или административных дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для Российской Федерации и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права (п. п. 2, 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации").

Согласно п. 2 ст. 391.9 ГПК РФ подлежащие пересмотру судебные постановления подлежат отмене или изменению, если нарушают права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Публичные интересы затрагиваются, в частности, при пересмотре следующих категорий дел: о признании нормативных правовых актов недействующими; о нарушениях законодательства о рекламе или конкуренции; о защите жизни и здоровья населения; о праве на благоприятную окружающую среду; о нарушениях бюджетного законодательства; о формировании бюджета внебюджетного фонда, обеспечивающего финансирование пенсионных выплат населению; о нарушении законодательства о государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию; об изъятии из оборота объектов, изъятых из оборота или ограниченно оборотоспособных; о неприменении последствия признания недействительными (ничтожными) сделок, противоречащих основам правопорядка или нравственности в силу ст. 169 ГК РФ.

Публичные интересы могут затрагиваться по делам, где государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы в предусмотренных законодательством случаях могут на основании ст. 53 АПК РФ обращаться с исками или заявлениями в арбитражный суд в защиту публичных интересов <1>.

-----  
<1> Афанасьев Д.В. Нарушение публичных интересов как основание для изменения или отмены судебного акта в порядке надзора // Законодательство и экономика. 2006. N 1.

Интересы неопределенного круга лиц будут нарушены, когда, например, решение суда по конкретному делу не только устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле, но также затрагивает права многих других лиц, не привлеченных к участию в деле. Речь в данном случае идет о социально значимых делах, когда решение правового вопроса важно для многих, а не только для конкретного заявителя. Такое значение во всех случаях приобретают судебные акты по делам об оспаривании нормативных правовых актов, которыми затрагиваются публичные интересы <1>.

-----  
<1> Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2009.

В п. 3 ст. 391.9 ГПК РФ в качестве основания для отмены или изменения судебного акта называется нарушение оспариваемым актом единообразия в толковании и применении арбитражными судами норм материального или процессуального права. По этому основанию подлежат отмене судебные постановления в случае, если содержащееся в них толкование норм материального или процессуального права противоречит толкованию этих правовых норм, данному в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ, в постановлении Президиума Верховного Суда РФ. В данном случае основанием для отмены или изменения судебного акта является именно нарушение им указанного единообразия, т.е. того подхода в применении и толковании норм права, который до рассмотрения конкретного дела в Президиуме Верховного Суда РФ был выражен, например, в разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ по вопросам судебной практики. Соответствующие решения могут быть изложены и в ранее принятых по результатам рассмотрения дел в порядке надзора постановлениях Президиума

Верховного Суда РФ.

Использование названного в п. 3 ст. 391.9 ГПК РФ основания позволит обеспечить предсказуемость судебных решений, что является гарантией равенства участников гражданского процесса перед законом и судом.

Кроме того, предусмотренная в ст. 391.9 ГПК РФ возможность отмены или изменения судебного акта является процессуальной формой обеспечения единообразного понимания и применения судами норм права, направленного на развитие права.

Таким образом, действующий ГПК РФ в редакции Федерального закона от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" четко разграничил основания для изменения или отмены судебных постановлений в кассационном и надзорном порядке, исключив возможность дублирования судом надзорной инстанции функций суда кассационной инстанции, также осуществляющей проверку судебных постановлений, вступивших в законную силу.

В отношении пересматриваемого судебного постановления суд надзорной инстанции может воспользоваться только указанными в законе полномочиями.

Согласно ст. 391.12 Президиум Верховного Суда РФ, рассмотрев надзорные жалобу, представление с делом в порядке надзора, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, надзорные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Верховного Суда РФ может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований для возвращения надзорных жалоб, представления, предусмотренных ст. 391.4 ГПК РФ.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум Верховного Суда РФ вправе проверять правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорных жалобы, представления. В интересах законности Президиум Верховного Суда Российской Федерации вправе выйти за пределы доводов надзорных жалобы, представления. При этом Президиум Верховного Суда РФ не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум Верховного Суда РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Указания Президиума Верховного Суда РФ о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

### **Глава 33. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ**

#### **§ 1. Понятие вновь открывшегося и нового обстоятельства и основания пересмотра**

Пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся и новым обстоятельствам наряду с рассмотрением дела в апелляционном, кассационном порядке и в порядке судебного надзора - один из способов проверки законности разрешения гражданских дел. Все четыре стадии призваны способствовать надлежащему осуществлению правосудия, вынесению законных и обоснованных постановлений. Определенная общность стоящих перед этими стадиями задач не исключает существенного различия между ними.

Пересмотр вступивших в законную силу судебных решений, определений и постановлений (далее - пересмотр судебных постановлений) по вновь открывшимся или новым обстоятельствам -



самостоятельная стадия гражданского процесса.

В соответствии с Федеральным законом от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации", а также с разъяснениями, данными Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 11 декабря 2012 г. N 31 "О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении судами заявлений, представлений о пересмотре по вновь открывшимся или новым обстоятельствам вступивших в законную силу судебных постановлений" (далее - Постановление от 11 декабря 2012 г. N 31), вступившие в законную силу судебные постановления могут быть пересмотрены как по вновь открывшимся, так и по новым обстоятельствам.

Вновь открывшиеся обстоятельства - это юридические факты, существовавшие в момент рассмотрения дела и имеющие большое значение для его разрешения, которые не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду.

Вновь открывшиеся обстоятельства характеризуются следующими признаками: 1) юридический факт, уже существовавший в момент рассмотрения дела; 2) юридический факт, имеющий большое значение для данного дела, т.е. влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношения; 3) обстоятельство, которое не было и не могло быть известно во время рассмотрения дела ни лицу, заявившему об этом впоследствии, ни суду, рассматривающему дело. Если бы вновь открывшееся обстоятельство было известно суду при вынесении решения или определения, то оно обязательно бы повлияло на окончательные выводы суда по данному делу. Поскольку вновь открывшиеся обстоятельства являются фактами, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон, других лиц, участвующих в деле, то их необходимо отличать от судебных доказательств, предназначенных для установления этих фактов.

Новые обстоятельства - это указанные в законе обстоятельства, возникшие после принятия судебного постановления и имеющие существенное значение для правильного разрешения дела. Эти обстоятельства отличаются от вновь открывшихся по моменту возникновения (они возникли после принятия судебного постановления) и по основаниям пересмотра.

Вновь открывшиеся обстоятельства и новые обстоятельства имеют общие черты: 1) это юридические факты; 2) факты, наличие которых влечет одни и те же правовые последствия; 3) об этих фактах суду не было известно при принятии решения; 4) и те и другие факты устанавливаются по одним и тем же правилам.

Незаконность и необоснованность пересматриваемого постановления в данном случае служат следствием открытия вновь открывшихся или новых обстоятельств, которые суд не мог учесть в момент вынесения постановления, поскольку они не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду, и о них стало известно лишь после вынесения постановления. Для решения вопроса о пересмотре постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам и новым обстоятельствам не требуется проверять по материалам дела правильность применения судом закона, совершения тех или иных процессуальных действий, правильность оценки доказательств, что характерно для пересмотра решений, определений в порядке надзора. Главная задача суда - выяснить наличие или отсутствие вновь открывшихся или новых обстоятельств и установить, повлияли ли они на правильность вынесенного постановления.

Обстоятельства, послужившие основанием к пересмотру постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, должны быть доказаны, поскольку суд, разрешающий ходатайство о пересмотре постановления, должен быть убежден в наличии оснований для пересмотра.

Пересмотр постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам и по новым обстоятельствам отличается от пересмотра в порядке надзора не только по основаниям пересмотра, но и по многим признакам: по объекту пересмотра, по кругу лиц, имеющих право возбуждать вопрос о пересмотре судебного постановления, по полномочиям суда, пересматривающего постановление, по процессуальному порядку рассмотрения дела <1>. Объектом пересмотра по вновь открывшимся и по новым обстоятельствам могут быть вступившие в законную силу решения, а также определения суда первой инстанции и мирового судьи, заканчивающие процесс (о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения). По этим же обстоятельствам возможен пересмотр решений, определений и постановлений судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанции, которыми изменено решение суда первой инстанции или постановлено новое решение, а также определения и постановления о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения.

<1> Подробно об отличии института пересмотра постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам от надзорного производства и других институтов см.: Алиев Т.Т. Пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам / Под ред. проф. О.В. Исаенковой. Саратов, 2004. С. 32 - 51.

Пересмотр постановлений по вновь открывшимся и новым обстоятельствам осуществляет только

тот суд, который вынес это постановление. Пересмотр же решений и определений в порядке судебного надзора производится вышестоящим судом.

Различен и круг лиц, имеющих право на возбуждение производства в надзорной инстанции и по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. Пересмотр постановлений в порядке судебного надзора осуществляется только на основании определений судьи данного суда о передаче дела в суд надзорной инстанции. По вновь открывшимся и новым обстоятельствам постановления, вступившие в законную силу, пересматриваются по заявлениям лиц, участвующих в деле, или представлениям прокурора.

Неодинаковы полномочия суда, рассматривающего дело в порядке надзора, и суда, рассматривающего дело по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. В частности, в отличие от суда надзорной инстанции суд, рассматривающий дело по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, не вправе внести в решения какие-либо изменения.

В отличие от пересмотра постановлений в порядке надзора производство по вновь открывшимся или по новым обстоятельствам может быть возбуждено в более сжатые сроки.

Итак, пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам и по новым обстоятельствам представляет собой самостоятельную стадию процесса, направленную на проверку законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных постановлений с учетом вновь открывшихся или новых обстоятельств, существовавших в момент рассмотрения дела или возникших после его рассмотрения и имеющих большое значение для правильного его разрешения.

Законом установлен исчерпывающий перечень оснований для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам и по новым обстоятельствам.

Основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу, являются:

- 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- 2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного постановления и установленные вступившим в законную силу приговором суда;
- 3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда <1>.

<1> Судам общей юрисдикции надлежит пересматривать, в том числе по вновь открывшимся обстоятельствам, судебные постановления, основанные на норме, которой ранее суд в ходе применения в конкретном деле придавал смысл, расходящийся с ее конституционно-правовым смыслом, выявленным позднее Конституционным Судом РФ (Определение Конституционного Суда РФ от 11 ноября 2008 г. N 556-О-Р).

Под существенными для дела обстоятельствами следует понимать факты, имеющие юридическое значение для взаимоотношений спорящих сторон. Эти факты уже имели место в момент рассмотрения и разрешения дела, но не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду, рассматривающему дело. Решение или определение было вынесено без учета этих юридических фактов. Если бы указанные факты были известны суду, разбирающему дело, то с учетом их по делу было бы вынесено иное решение.

Например, И. предъявил в суд иск о признании права на 1/2 доли наследственного имущества своей сестре В., ссылаясь на то, что он и ответчица являются наследниками по закону и имеют равное право на наследственное имущество, оставшееся после смерти матери. Суд постановил решение, которым признал за каждым из наследников право на 1/2 часть наследственного имущества. После вступления в законную силу судебного решения ответчице В. стало известно, что при жизни мать составила в нотариальной конторе завещание, которым все имущество завещала дочери В. Завещание в данном случае служит вновь открывшимся обстоятельством. При наличии этого обстоятельства вынесенное по делу решение не может быть признано правильным и подлежит пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вновь открывшиеся обстоятельства следует отличать от юридически значимых фактов, возникших после вынесения решения. Решение должно соответствовать фактам, существовавшим в момент его вынесения. Факты, возникшие впоследствии, не могут свидетельствовать о незаконности решения. Они могут служить лишь основанием для предъявления нового иска.

Не будут основанием для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам обнаруженные после вынесения решения доказательства, подтверждающие или опровергающие факты, исследованные судом. Такие доказательства свидетельствуют о том, что юридические факты установлены судом неправильно. Эти доказательства могут служить основанием для пересмотра дела в порядке надзора, а не по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заведомо ложные показания свидетелей, экспертов, фальсификация доказательств могут привести к вынесению незаконного и необоснованного решения. К этой группе оснований пересмотра закон относит и заведомо неправильный перевод, повлекший вынесение ошибочного решения.

Данные основания к пересмотру постановлений должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда. При решении вопроса о пересмотре суду необходимо убедиться, что установленные приговором суда обстоятельства повлекли за собой вынесение незаконного либо необоснованного решения, определения. В связи с этим не может служить основанием для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам установленный приговором факт недоброкачества того или иного доказательственного материала, если юридические факты, положенные в основу решения, подтверждаются другими доброкачественными материалами.

Основаниями для пересмотра судебных постановлений являются обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором суда, связанные с преступной деятельностью сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей, или преступления судей, совершенные при рассмотрении дела. Факт преступной деятельности указанных лиц независимо от последствий, которые они повлекли для вынесенного решения, всегда служит основанием к его пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам.

К новым обстоятельствам относятся:

1) отмена судебного постановления суда общей юрисдикции или арбитражного суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия судебного постановления по данному делу;

2) признание вступившим в законную силу судебным постановлением суда общей юрисдикции или арбитражного суда недействительной сделки, повлекшей за собой принятие незаконного или необоснованного судебного постановления по данному делу;

3) признание Конституционным судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ;

4) установление Европейским судом по правам человека нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом конкретного дела в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Европейский суд по правам человека;

5) определение (изменение) в Постановлении Президиума Верховного Суда РФ практики применения правовой нормы, примененной судом в конкретном деле в связи с принятием судебного постановления, по которому подано заявление о пересмотре дела в порядке надзора, или в постановлении Президиума Верховного Суда РФ, вынесенном по результатам рассмотрения другого дела в порядке надзора, или в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ.

При пересмотре постановлений по новым обстоятельствам на основании п. 1 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ суд должен располагать соответствующим актом суда или иного органа, подтверждающего факт отмены решения, приговора, определения либо постановления иного органа. Если суду представлена копия соответствующего акта, ее необходимо должным образом удостоверить. Пересматриваемое постановление может быть отменено только в том случае, если суд придет к выводу, что отмененное постановление суда или иного органа действительно было положено в основание решения суда по данному делу, и его отмена повлияла на результат рассмотрения дела.

При этом под отменой акта другого органа в случае, предусмотренном п. 1 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, следует понимать признание судом по другому делу недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, например, о взыскании платежей и применении санкций, возложении иных обязанностей, а также отмены указанных актов, решений вышестоящим органом или должностным лицом в установленном порядке.

Признание судом недействующим нормативного правового акта или отмена такого акта в установленном порядке вышестоящим органом или лицом как не соответствующего закону не может рассматриваться в качестве обстоятельства, предусмотренного п. 1 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, за исключением случаев, когда данный нормативный правовой акт признан недействующим с момента его принятия.

Основанием для пересмотра судебного акта в соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ является признанная вступившим в законную силу судебным постановлением суда общей юрисдикции или арбитражного суда недействительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного постановления по данному делу.

При этом следует иметь в виду, что указанное основание применяется, если вывод о признании недействительной оспоримой или ничтожной сделки либо о применении последствий недействительности ничтожной сделки сделан в резолютивной или мотивировочной части решения суда по другому делу.

Если оспоримая сделка признана судом недействительной и прекращена на будущее время, признание такой сделки недействительной не может являться основанием для пересмотра судебного

акта по вновь открывшимся обстоятельствам.

В соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ с заявлением о пересмотре судебного акта по новым обстоятельствам в связи с признанием в постановлении Конституционного Суда РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного судом в конкретном деле, могут обратиться лица, участвовавшие в деле. Полагаем, что с таким заявлением могут обратиться в суд и иные лица, не участвовавшие в данном деле, о правах и обязанностях которых суд принял судебный акт, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ.

Судам общей юрисдикции надлежит пересматривать по новым обстоятельствам судебные постановления, основанные на норме, которой ранее суд в ходе применения в конкретном деле придал смысл, расходящийся с ее конституционно-правовым смыслом, выявленным позднее Конституционным Судом РФ (Определение Конституционного Суда РФ от 11 ноября 2008 г. N 556-О-Р).

Таким образом, постановление Конституционного Суда РФ может являться новым обстоятельством и в случае, если оно содержит иное конституционно-правовое истолкование нормативных положений, примененных в конкретном деле, в связи с принятием судебного акта, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ, и в силу этого влечет пересмотр судебного акта в отношении заявителя.

С заявлением о пересмотре судебного акта по новым обстоятельствам в связи с установленным Европейским судом по правам человека нарушением положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела могут обратиться лица, участвовавшие в деле, в связи с принятием решения, по которому состоялось обращение в Европейский суд по правам человека, а также иные лица, не участвовавшие в данном деле, о правах и обязанностях которых суд принял судебный акт (п. 4 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ).

Конституционный Суд РФ Постановлением от 26 февраля 2010 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности части второй статьи 392 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан А.А. Дорошка, А.Е. Кота и Е.Ю. Федотовой" признал ч. 2 ст. 392 ГПК РФ не противоречащей Конституции РФ, поскольку по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования, в том числе с учетом провозглашенного ст. 15 (ч. 4) Конституции РФ приоритета правил международного договора Российской Федерации, она не может рассматриваться как позволяющая суду общей юрисдикции отказывать в пересмотре по заявлению гражданина вынесенного им судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам в случае, если Европейским судом по правам человека установлено нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении конкретного дела, по которому было вынесено данное судебное постановление, послужившее поводом для обращения заявителя в Европейский суд по правам человека <1>.

-----  
<1> Вестник КС РФ. 2010. N 3.

В соответствии с п. 4 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ с учетом Рекомендации Комитета министров Совета Европы N R (2000) 2 "По пересмотру дел и возобновлению производства по делу на внутрисударственном уровне в связи с решениями Европейского суда по правам человека" основанием для пересмотра судебного постановления является такое постановление Европейского суда по правам человека, в котором установлено нарушение Конвенции о защите прав человека и основных свобод и (или) Протоколов к ней, повлиявшее на правильность разрешения дела заявителя.

Судебное постановление может быть пересмотрено по основаниям, предусмотренным п. 5 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, если в постановлении Президиума или Пленума Верховного Суда РФ, определившем (изменившем) практику применения правовой нормы, указано на возможность пересмотра по новым обстоятельствам вступивших в законную силу судебных постановлений, при вынесении которых правовая норма была применена судом иначе, чем указано в данном постановлении Президиума или Пленума Верховного Суда РФ. При этом следует иметь в виду, что пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений в указанном случае допускается, если в результате нового толкования правовых норм не ухудшается положение подчиненной (слабой) стороны в публичном правоотношении (п. 11 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 31).

Правило п. 5 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ должно применяться с учетом выводов и положений, приведенных в Постановлении Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П <1>.

-----  
<1> Постановление Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П "По делу о проверке конституционности положений части 4 статьи 170, пункта 1 статьи 311 и части 1 статьи 312 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами закрытого акционерного общества "Производственное объединение "Берег", открытых акционерных обществ "Карболит", "Завод "Микропровод" и "Научно-производственное предприятие "Респиратор" // Вестник КС РФ. 2010. N 2.

## § 2. Процессуальный порядок пересмотра решений, определений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам

Право возбуждения производства по вновь открывшимся или новым обстоятельствам предоставлено всем участвующим в деле лицам, а также другим лицам, если судебными постановлениями разрешен вопрос об их правах и обязанностях.

Правопреемники лиц, участвующих в деле, в установленных законом случаях также обладают правом на обращение с заявлениями о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Прокурор вправе обратиться в суд с представлением о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, если дело было возбуждено по заявлению прокурора, поданному в защиту прав и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований (ч. 1 ст. 45, ст. 394 ГПК РФ), либо если прокурор вступил в процесс для дачи заключения по делу в случаях, когда это предусмотрено ГПК РФ и иными федеральными законами (ч. 3 ст. 45 ГПК РФ). При этом право на обращение прокурора с таким представлением не зависит от фактического участия прокурора в заседаниях судов соответствующих инстанций.

Прокурор также вправе обратиться в суд с заявлением о пересмотре судебных постановлений в порядке гл. 42 ГПК РФ в интересах граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, не привлекавшихся судом к участию в деле, если судебными постановлениями разрешен вопрос о правах и обязанностях этих лиц, применительно к ч. 1 ст. 45 ГПК РФ (п. 2 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 31).

Лица, участвующие в деле, подают заявления, прокурор - представление о пересмотре решения или определения по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Рассматривать заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам вправе только те суды, которыми были вынесены эти постановления.

Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам определений суда апелляционной, кассационной инстанций и постановлений суда надзорной инстанции, которыми изменено решение суда первой инстанции или постановлено новое решение, осуществляется судом, изменившим решение или вынесшим новое решение.

Определения судов первой, апелляционной, кассационной инстанций и постановления суда надзорной инстанции, которые исключают возможность дальнейшего движения дела (определения о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения и др.), пересматриваются по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судом, который вынес такие судебные акты.

Заявление, представление о пересмотре постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам должно быть подано лицами, участвующими в деле, или прокурором в суд, вынесший постановление.

Заявление, представление о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам должны содержать наименование суда, в который подается заявление, представление, наименование лица, обращающегося в суд, наименование участвовавших в деле лиц, а также указание на обстоятельства, которые могут повлечь пересмотр судебного постановления, и ссылку на доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

К заявлению, представлению, подаваемым в апелляционную, кассационную инстанции или в Президиум Верховного Суда РФ, прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу, применительно к ч. 5 ст. 378, ч. 4 ст. 391.3 ГПК РФ.

Заявление прокурора о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в интересах лиц, не привлекавшихся судом к участию в деле, должно быть обосновано применительно к требованиям ч. 1 ст. 45 ГПК РФ.

Для подачи заявления, представления о пересмотре судебного постановления установлен трехмесячный срок со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра.

Согласно ст. 395 ГПК РФ срок подачи заявления о пересмотре по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции исчисляется в случаях, предусмотренных:

- 1) п. 1 ч. 3 ст. 392 ГПК РФ, - со дня открытия существенных для дела обстоятельств;
- 2) п. п. 2 и 3 ч. 3 ст. 392 настоящего Кодекса, - со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- 3) п. 1 ч. 4 ст. 392 настоящего Кодекса, - со дня вступления в законную силу судебного постановления, которое отменяет ранее вынесенное судебное постановление либо постановление

государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое судебное постановление, либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое судебное постановление;

4) п. 2 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, - со дня вступления в законную силу судебного постановления;

5) п. 3 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, - со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда РФ;

6) п. 4 ч. 4 ст. 392 настоящего Кодекса, - со дня вступления в силу соответствующего постановления Европейского суда по правам человека;

7) п. 5 ч. 4 ст. 392 ГПК РФ, - со дня вступления в законную силу постановления Президиума Верховного Суда РФ, со дня опубликования постановления Пленума Верховного Суда РФ.

**Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом в общем порядке.**

Заявление, представление о пересмотре постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам рассматриваются в судебном заседании. Стороны, прокурор и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не служит препятствием для рассмотрения заявления, представления.

Разбирая дело, суд должен установить наличие вновь открывшихся или новых обстоятельств, а в отдельных случаях решить, насколько эти обстоятельства влияют на правильность вынесенного постановления.

Лица, участвующие в деле, и прокурор до разбирательства дела и в судебном заседании вправе представлять доказательства в подтверждение или опровержение оснований к пересмотру постановления. Эти доказательства исследуются и оцениваются судом по общим правилам гражданского судопроизводства.

Рассмотрев заявление о пересмотре постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, суд выносит определение, которым либо удовлетворяет заявление, представление и отменяет свое постановление, либо отказывает в пересмотре.

В случае отмены судебного постановления дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК РФ.

На определения, вынесенные судом первой инстанции, в порядке гл. 42 ГПК РФ может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурора в суд апелляционной инстанции. В случае отказа в удовлетворении частной жалобы, представления на определение суда первой и апелляционной инстанции могут быть поданы кассационные и надзорные жалоба, представление.

Исходя из положений ч. 2 ст. 397 ГПК РФ определения, вынесенные по результатам рассмотрения заявления, представления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судами апелляционной, кассационной инстанций, а также Президиумом Верховного Суда РФ, вступают в законную силу со дня их вынесения и обжалованию в апелляционном порядке не подлежат. Вместе с тем определения судов апелляционной и кассационной инстанций могут быть обжалованы соответственно в кассационном порядке (за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ) и в порядке надзора в Президиум Верховного Суда РФ.

При удовлетворении жалобы, представления на определение суда первой инстанции об отказе в пересмотре судебного постановления в порядке гл. 42 ГПК РФ суд апелляционной инстанции отменяет названное определение, а также судебное постановление, о пересмотре которого ставился вопрос заявителем, если имелись предусмотренные законом основания для пересмотра судебного постановления. Дело в указанном случае направляется в суд, судебное постановление которого отменено, для рассмотрения по существу.

Если суд вышестоящей инстанции при рассмотрении жалобы, представления на определение об удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам придет к выводу о необоснованности данного определения, он принимает решение о его отмене и одновременно отказывает в пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Если ко времени рассмотрения жалобы на определение суда об удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебного постановления по делу вынесено новое постановление, оно также подлежит отмене (п. п. 14, 15 Постановления от 11 декабря 2012 г. N 31).

## **Глава 34. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ И АКТОВ ИНЫХ ОРГАНОВ**

### **§ 1. Правовая природа исполнительного производства**

Законодательство регламентирует не только порядок рассмотрения и разрешения гражданских и иных дел, подведомственных судам общей юрисдикции, но и процесс исполнения судебных актов, а

также актов иных органов, которые подлежат исполнению в том же порядке.

Вступивший в законную силу (а в случаях обращения к немедленному исполнению - и не вступивший в законную силу) судебный акт должен быть исполнен обязанным лицом - должником. Если судебный акт не исполняется добровольно, лицо, в пользу которого он вынесен, вправе обратиться в суд с заявлением о выдаче исполнительного документа на принудительное исполнение. Принудительное исполнение судебных актов и актов иных органов осуществляется в порядке исполнительного производства.

Исполнительное производство является составной частью механизма защиты гражданского права и заключительным этапом (стадией) его реализации. Оно имеет свои цель, субъектный состав, объект, содержание, основания возбуждения и завершения.

Исполнительное производство представляет собой установленный законом порядок принудительной реализации судебных актов и актов иных органов, имеющий своей целью обеспечение реальной защиты нарушенных или оспоренных субъективных материальных прав или охраняемых законом интересов. В исполнительном производстве субъективное материальное право или охраняемый законом интерес, которые были нарушены или оспорены, получают свое восстановление посредством использования механизмов государственного принуждения, установленных законом.

Непосредственным объектом принудительного исполнения являются исполнительные документы, выданные, как правило, на основании судебных актов или актов иных органов. Принудительному исполнению подлежат не все судебные акты и акты иных органов, поэтому не по каждому из них может быть выдан исполнительный документ. Так, если говорить о решениях суда, то принудительному исполнению по правилам, установленным законодательством об исполнительном производстве, подлежат лишь решения о присуждении (исполнительные решения), выносимые по искам о присуждении (о взыскании с ответчика определенных денежных сумм, о выселении, о присуждении ответчика к совершению определенных действий и т.п.). По таким решениям истцу выдается исполнительный лист, который он предъявляет к исполнению судебному приставу-исполнителю.

Решения, выносимые по искам о признании (установительные решения), не подлежат принудительному исполнению по правилам исполнительного производства, установленным законом; они констатируют наличие или отсутствие правоотношения и реализуются в зависимости от волеизъявления заинтересованных лиц государственными и иными органами и должностными лицами. После вступления установительного решения в законную силу заинтересованному лицу выдается его заверенная копия, которая служит основанием для регистрации или оформления соответствующих фактов, правоотношений.

Кроме того, по общему правилу не подлежат принудительному исполнению решения по делам особого производства, а также решения по ряду категорий дел, возникающих из административно-правовых (публично-правовых) отношений (например, решения суда об оспаривании гражданином решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если считает, что нарушены его права и свободы).

Что касается такого судебного акта, как определение, то некоторые определения судов общей юрисдикции подлежат исполнению по правилам, установленным законодательством об исполнительном производстве. Например, определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения решений суда.

Исполнение судебных актов состоит в принуждении ответчика (должника) к совершению действий, предусмотренных судебным актом (передача имущества, уплата денег и т.д.).

Однако важно отметить, что Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" (с изменениями, внесенными Федеральным законом от 21 ноября 2011 г. N 327-ФЗ) (далее - Закон "Об исполнительном производстве") регламентирует порядок принудительного исполнения не только актов судов общей юрисдикции, но также актов иных органов.

Правила, регулирующие исполнительное производство, носят универсальный характер, обеспечивая принудительную реализацию субъективного материального права или интереса и в тех случаях, когда вопрос об их защите являлся предметом несудебных юрисдикционных органов. Таким образом, исполнительное производство обслуживает не только гражданское судопроизводство, но и другие ветви судебной системы Российской Федерации, например арбитражные суды, а также деятельность иных органов (нотариата, третейского суда и т.д.).

Исполнительное производство регулирует специфические отношения и имеет свой субъектный состав: судебный пристав-исполнитель, взыскатель, должник, специалист, понятые и др.

Отношения, возникающие в исполнительном производстве, регулируются целым рядом правовых актов <1>. Среди них особое место занимает Федеральный закон от 21 июля 1997 г. N 118-ФЗ "О судебных приставах" (в ред. Федеральных законов от 3 декабря 2010 г. N 389-ФЗ, от 6 декабря 2011 г. N 410-ФЗ) (далее - Закон "О судебных приставах"), который устанавливает правовую основу деятельности судебных приставов-исполнителей, требования, предъявляемые к лицам, назначаемым на должность

судебного пристава, регламентирует организацию деятельности службы судебных приставов, порядок назначения и освобождения их от должности, устанавливает полномочия должностных лиц службы судебных приставов, права и обязанности судебных приставов-исполнителей при исполнении ими служебных обязанностей, гарантии их правовой и социальной защиты, порядок финансирования и материально-технического обеспечения службы судебных приставов.

<1> Об истории развития в России законодательства и правовой мысли об исполнительном производстве см.: Малешин Д.Я. Исполнительное производство (функции суда). 2-е изд., перераб. и доп. М., 2005. С. 23 - 48.

Закон "Об исполнительном производстве" - основной нормативный акт, детально регламентирующий отношения, возникающие при принудительном исполнении судебных актов и актов других органов. Регулирует условия и порядок принудительного исполнения судебных актов, актов других органов и должностных лиц, которым при осуществлении установленных федеральным законом полномочий предоставлено право возлагать на физических лиц (далее - граждане), юридических лиц, Российскую Федерацию, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования (далее - организации) обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от совершения определенных действий (ст. 1 Закона "Об исполнительном производстве").

Закон определяет органы принудительного исполнения, иные органы и организации, которые исполняют требования судебных актов и актов других органов, а также лиц, участвующих в исполнительном производстве, устанавливает перечень исполнительных документов, требования, предъявляемые к ним, и правовые последствия нарушения этих требований, меры принудительного исполнения и основания их применения, четко регламентирует порядок возбуждения, приостановления, прекращения и окончания исполнительного производства, место, время и сроки совершения исполнительных действий, сроки предъявления исполнительных документов к исполнению и порядок их восстановления.

Отношения, возникающие в исполнительном производстве, регламентируются не только названными нормативными актами, но и иными федеральными законами, регулирующими условия и порядок принудительного исполнения судебных актов и актов других органов. К таким федеральным законам следует отнести, например, законы, которыми в Закон "Об исполнительном производстве" внесены или будут вноситься соответствующие изменения и дополнения (в частности, Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 327-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об организованных торгах", Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. N 410-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О судебных приставах" и отдельные законодательные акты Российской Федерации").

К источникам исполнительного производства относятся также Гражданский процессуальный кодекс РФ и Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

После принятия Федерального закона от 8 декабря 2003 г. N 161-ФЗ "О приведении Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации и других законодательных актов в соответствие с Федеральным законом "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации" источником исполнительного производства стал и Уголовно-исполнительный кодекс РФ (в ред. от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ).

В соответствии со ст. 16 УИК РФ наказание в виде штрафа исполняется судебными приставами-исполнителями по месту жительства (работы) осужденного.

Согласно ст. 31 УИК РФ осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу.

В том случае, если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по его ходатайству может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет.

Осужденный к штрафу с рассрочкой выплаты, а также осужденный, в отношении которого суд в соответствии с ч. 2 ст. 31 принял решение о рассрочке уплаты штрафа, обязаны в течение 30 дней со дня вступления приговора или решения суда в законную силу уплатить первую часть штрафа. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

В соответствии со ст. 32 УИК РФ в отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель не ранее 10, но не позднее 30 дней со дня истечения предельного срока уплаты, указанного в ч. ч. 1 и 3 ст. 31 настоящего Кодекса, направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания в соответствии с ч. 5 ст. 46 УК РФ.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве



дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном Федеральным законом от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ.

Источниками исполнительного производства могут быть и материально-правовые нормативные акты. Например, Гражданский кодекс РФ, Федеральный закон от 29 июля 1998 г. "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" и др.

Источниками исполнительного производства являются указы Президента РФ (Указ Президента РФ от 13 октября 2004 г. N 1316 "Вопросы Федеральной службы судебных приставов" (в ред. от 23 сентября 2011 г. N 1240) и др.), а также нормативные акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства, например Постановление Правительства РФ от 7 июля 1998 г. N 723 "Об утверждении Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества" (в ред. от 30 декабря 2005 г.), Постановление Правительства РФ от 23 июня 2009 г. N 526 "О Правилах направления информации о публичных торгах по продаже в ходе исполнительного производства заложенного недвижимого имущества для размещения в сети Интернет".

Нормативные акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства, должны соответствовать Закону "Об исполнительном производстве" и Закону "О судебных приставах".

Как и в других отраслях российского права, Закон "Об исполнительном производстве" закрепляет приоритет правил, установленных международным договором Российской Федерации, перед внутренним законодательством, регулирующим принудительное исполнение судебных актов и актов других органов. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законами Российской Федерации, то применяются правила международного договора.

К источникам исполнительного производства следует отнести и постановления Конституционного Суда РФ. Так, Постановлением от 12 июля 2007 г. N 10-П по делу о проверке конституционности положения абзаца третьего части первой статьи 446 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан В.В. Безменова и Н.В. Калабунова Конституционный Суд РФ признал не соответствующими Конституции РФ ее ст. 17 (ч. 3), 35 (ч. 1), 45, 46 (ч. 1) и 55 (ч. 3), положение абз. 3 ч. 1 ст. 446 ГПК РФ в той части, в какой им устанавливается запрет обращения взыскания по исполнительным документам на принадлежащие гражданину-должнику на праве собственности земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности и которые не являются основным источником существования гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении.

Конституционный Суд РФ в этом Постановлении указал, что впредь до установления федеральным законодателем соответствующего регулирования судам и другим правоприменительным органам надлежит непосредственно применять Конституцию РФ, а также руководствоваться настоящим Постановлением, с тем чтобы не допустить несоразмерных ограничений имущественных прав граждан-должников и кредиторов, включая заявителей по настоящему делу, как субъектов гражданского оборота земельных участков <1>.

-----  
<1> Вестник КС РФ. 2007. N 5.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не названы в Законе в качестве источников исполнительного производства, но имеют большое значение в практической работе судебных приставов-исполнителей.

## § 2. Участники исполнительного производства

Всех участников исполнительного производства в зависимости от целевой направленности их деятельности и роли при исполнении исполнительных документов можно подразделить на четыре группы:

- 1) органы принудительного исполнения;
- 2) суд (судья);
- 3) стороны;
- 4) другие участники исполнительного производства <1>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография И.Б. Морозовой, А.М. Треушниковой "Исполнительное производство" включена в информационный банк согласно публикации - Городец, 2004 (издание третье, исправленное и дополненное).

-----  
<1> О классификации субъектов исполнительного производства см.: Морозова И.Б., Треушников

А.М. Исполнительное производство: Учебно-практическое пособие. 4-е изд., изм. и доп. М., 2006.

**Органы принудительного исполнения.** Исполнение судебных актов, а также актов других юрисдикционных органов, подлежащих принудительному исполнению, возлагается на Федеральную службу судебных приставов и ее территориальные органы.

Порядок организации и деятельности Федеральной службы судебных приставов определяется Законом "О судебных приставах" и Положением о Федеральной службе судебных приставов, утвержденным Указом Президента РФ от 13 октября 2004 г. N 1316 (в ред. от 23 сентября 2011 г.).

Федеральная служба судебных приставов (ФССП России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по обеспечению установленного порядка деятельности судов, исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц, а также правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности (в ред. Указа Президента РФ от 21 апреля 2008 г. N 539).

ФССП России подведомственна Минюсту России.

Основными задачами ФССП России являются:

1) обеспечение установленного порядка деятельности Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее - суды);

2) организация и осуществление принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее - судебные акты), а также актов других органов, предусмотренных законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве (далее - акты других органов) (в ред. Указа Президента РФ от 23 сентября 2011 г. N 1240);

3) управление территориальными органами ФССП России (далее - территориальные органы).

ФССП России в своей деятельности руководствуется Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента РФ и Правительства РФ, международными договорами Российской Федерации, актами Минюста России, а также Положением о Федеральной службе судебных приставов.

ФССП России осуществляет свою деятельность непосредственно и (или) через территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и организациями.

ФССП России является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба РФ и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца, а также счета, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В ФССП России входят:

- Центральный аппарат ФССП России;

- территориальные органы ФССП России - управления (отделы) ФССП России, действующие на территории субъекта (субъектов) Российской Федерации. Главное управление ФССП России функционирует на основе Положения о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов, утвержденного Приказом Министерства юстиции РФ от 9 апреля 2007 г. N 69 (в ред. от 30 декабря 2008 г. N 326).

Территории субъектов Российской Федерации, на которых действуют территориальные органы ФССП России, и местонахождение территориальных органов ФССП России определяются приказом Министра юстиции РФ.

В территориальный орган ФССП России входят:

- аппарат управления территориального органа ФССП России;

- структурные подразделения территориального органа ФССП России, состоящие из государственных служащих и работников, возглавляемые начальниками отделов - старшими судебными приставами.

Территориальный орган ФССП России возглавляет руководитель - главный судебный пристав субъекта Российской Федерации (далее - руководитель), назначаемый на должность и освобождаемый от должности приказом Министерства юстиции РФ по предложению директора ФССП России - главного судебного пристава РФ, если иной порядок не установлен законодательством Российской Федерации.

Руководитель несет персональную ответственность за выполнение возложенных на территориальный орган ФССП России задач.

Руководитель имеет заместителей руководителя территориального органа ФССП России - заместителей главного судебного пристава субъекта Российской Федерации, назначаемых на должность и освобождаемых от должности приказом ФССП России по согласованию с Министром юстиции РФ.

Количество заместителей руководителя устанавливается приказом ФССП России.

ФССП России возглавляет директор Федеральной службы судебных приставов - главный судебный пристав РФ (далее - директор), назначаемый на должность и освобождаемый от должности Президентом

РФ.

Директор несет персональную ответственность за осуществление возложенных на ФССП России полномочий.

Директор имеет заместителей директора Федеральной службы судебных приставов - заместителей главного судебного пристава РФ, назначаемых на должность и освобождаемых от должности Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Количество заместителей директора устанавливается Президентом РФ.

Директор:

- распределяет обязанности между своими заместителями, устанавливает полномочия других должностных лиц ФССП России по решению оперативных, организационных, кадровых, финансовых, производственно-хозяйственных и иных вопросов, относящихся к компетенции ФССП России;

- организует работу центрального аппарата ФССП России;

- вносит (представляет) Министру юстиции РФ: проект положения о ФССП России; проект типового положения о территориальном органе; предложения о предельной численности и фонде оплаты труда работников, в том числе федеральных государственных гражданских служащих, центрального аппарата ФССП России и территориальных органов; предложения о назначении на должность и освобождении от должности заместителей директора и руководителей территориальных органов - главных судебных приставов субъектов Российской Федерации; ежегодный план и основные показатели деятельности ФССП России, а также отчет об исполнении плана; предложения по формированию проекта федерального бюджета в части, касающейся финансирования центрального аппарата ФССП России и территориальных органов; предложения о принятии на вооружение ФССП России образцов специальной техники и специальных средств для последующего представления в Правительство РФ; доклад о результатах деятельности ФССП России по реализации законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности; предложения о заключении международных договоров Российской Федерации и соглашений в установленной сфере деятельности; проекты нормативных правовых актов и других документов по вопросам, относящимся к установленной сфере деятельности; предложения о представлении к награждению государственными наградами Российской Федерации, Почетной грамотой Президента РФ и к поощрению в виде объявления благодарности Президента РФ работников центрального аппарата ФССП России и территориальных органов, а также лиц, оказывающих содействие ФССП России в решении возложенных на нее задач; предложения о создании, реорганизации и ликвидации федеральных государственных учреждений, обеспечивающих деятельность ФССП России, для последующего представления в Правительство РФ;

- утверждает структуру и штатное расписание центрального аппарата ФССП России и территориальных органов в пределах установленных Президентом РФ, численности и фонда оплаты труда работников центрального аппарата ФССП России и территориальных органов; смету расходов на содержание работников ФССП России в пределах утвержденных на соответствующий период ассигнований, предусмотренных в федеральном бюджете; положения о структурных подразделениях центрального аппарата ФССП России; положения о совещательных и консультативных органах, а также их состав; состав центральной аттестационной комиссии ФССП России; правила внутреннего распорядка; положения о территориальных органах в соответствии с типовым положением о территориальном органе ФССП России, утвержденным Министром юстиции РФ;

- организует в соответствии с законодательством Российской Федерации производство дознания по уголовным делам и производство по делам об административных правонарушениях;

- обеспечивает и контролирует в соответствии с законодательством Российской Федерации исполнительное производство, возбужденное в отношении одного и того же должника в различных территориальных органах;

- назначает на должность и освобождает от должности по согласованию с Министром юстиции РФ заместителей руководителей территориальных органов - заместителей главных судебных приставов субъектов Российской Федерации, если иной порядок не установлен законодательством Российской Федерации;

- назначает на должность и освобождает от должности в установленном порядке работников центрального аппарата ФССП России;

- решает в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной службе и трудовым законодательством Российской Федерации вопросы, связанные с прохождением федеральной государственной гражданской службы и осуществлением трудовой деятельности в ФССП России;

- издает в пределах своей компетенции индивидуальные правовые акты (приказы, указания и распоряжения) по вопросам организации деятельности ФССП России, обязательные для исполнения всеми ее работниками;

- отменяет или изменяет не соответствующие требованиям законодательства Российской Федерации решения должностных лиц ФССП России и ее территориальных органов, если иной порядок не установлен законодательством Российской Федерации;

- представляет в установленном порядке ФССП России в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации, органах местного самоуправления и организациях;

- учреждает ведомственные награды, имеет наградной и подарочный фонды, в том числе фонды огнестрельного и холодного оружия, для награждения в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, работников центрального аппарата ФССП России и территориальных органов, а также лиц, оказывающих содействие ФССП России в решении возложенных на нее задач;

- определяет в соответствии с законодательством Российской Федерации порядок и условия выплаты работникам центрального аппарата ФССП России и территориальных органов надбавок, премий и иных вознаграждений, устанавливает другие дополнительные выплаты в пределах средств, выделяемых из федерального бюджета на содержание центрального аппарата ФССП России и территориальных органов;

- решает в пределах своей компетенции и в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, вопросы о присвоении классных чинов федеральным государственным гражданским служащим центрального аппарата ФССП России и территориальных органов;

- принимает по согласованию с Министром юстиции РФ решения о создании, реорганизации и ликвидации территориальных органов в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- осуществляет иные полномочия в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Директор несет персональную ответственность за осуществление возложенных на ФССП России полномочий.

Директор имеет заместителей директора Федеральной службы судебных приставов - заместителей главного судебного пристава Российской Федерации, назначаемых на должность и освобождаемых от должности Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

Количество заместителей директора устанавливается Президентом РФ.

Территориальный орган ФССП России возглавляет руководитель - главный судебный пристав субъекта Российской Федерации (далее - руководитель), назначаемый на должность и освобождаемый от должности приказом Министерства юстиции РФ по предложению директора ФССП России - главного судебного пристава Российской Федерации, если иной порядок не установлен законодательством Российской Федерации (п. 9 Положения о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов, утв. Приказом Минюста России от 9 апреля 2007 г. N 69 (в ред. от 30 декабря 2008 г.)).

Полномочия главного судебного пристава субъекта Российской Федерации установлены ст. 9 Закона "О судебных приставах".

Старший судебный пристав возглавляет структурное подразделение Федеральной службы судебных приставов или службы судебных приставов субъекта Российской Федерации.

Старшие судебные приставы, судебные приставы-исполнители районных, межрайонных или соответствующих им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделений судебных приставов назначаются на должность и освобождаются от должности главным судебным приставом субъекта Российской Федерации. Полномочия старшего судебного пристава определены ст. 10 Закона "О судебных приставах".

В то же время Закон "О судебных приставах" (ст. 3) предъявляет определенные требования к лицу, назначаемому на должность судебного пристава. Судебным приставом может быть гражданин Российской Федерации, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава - высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность судебного пристава не может быть назначен гражданин, который был осужден за преступление по приговору суда, вступившему в законную силу, имеет судимость либо имел судимость, которая снята или погашена, в отношении которого осуществляется уголовное преследование либо прекращено уголовное преследование за истечением срока давности, в связи с примирением сторон, вследствие акта об амнистии или в связи с деятельным раскаянием.

Судебный пристав - должностное лицо, состоящее на государственной службе (ч. 2 ст. 3 Закона "О судебных приставах").

В зависимости от выполняемых функций судебные приставы делятся на две категории. В первую категорию входят судебные приставы, обеспечивающие установленный порядок деятельности судов.

Непосредственное же осуществление функций по исполнению судебных актов и актов иных органов возлагается на другую категорию судебных приставов - судебных приставов-исполнителей, состоящих на государственной службе в районных, межрайонных или соответствующих им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации отделах соответствующего Главного управления Федеральной службы судебных приставов, возглавляемых старшими судебными приставами.

Для обеспечения принудительного исполнения юрисдикционных актов закон наделяет судебного

пристава-исполнителя значительными властными полномочиями.

Так, в процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов судебный пристав-исполнитель имеет право: получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, в том числе персональные данные, объяснения и справки; проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов; давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий; входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им; арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом; налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе; использовать нежилые помещения при согласии собственника для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника; в случае неясности положений исполнительного документа, способа и порядка его исполнения обратиться в суд, другой орган или к должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, с заявлением о разъяснении способа и порядка его исполнения; объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка; вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве; при совершении исполнительных действий проверять документы, удостоверяющие личность, у лиц, участвующих в исполнительном производстве; при исполнении служебных обязанностей обращаться за содействием к сотрудникам органов внутренних дел, органов миграционного учета, органов Федеральной службы безопасности, органов, уполномоченных в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций, иных органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также к военнослужащим внутренних войск; совершать иные действия (ч. 2 ст. 12 Закона "О судебных приставах").

Поскольку судебный пристав-исполнитель при выполнении своих функций выступает как представитель власти, требования судебного пристава-исполнителя, заявленные в пределах его полномочий, обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на территории Российской Федерации. Информация, документы и их копии, необходимые для осуществления судебными приставами-исполнителями своих функций, предоставляются по их требованию безвозмездно и в установленный ими срок.

За невыполнение гражданами и должностными лицами законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве виновное лицо подвергается административной или уголовной ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации (ст. 113 Закона "Об исполнительном производстве").

В силу ст. 315 УК РФ злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению наказываются штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

В некоторых случаях требования юрисдикционных актов могут исполняться без участия судебных приставов-исполнителей. В случаях, предусмотренных федеральным законом, требования, содержащиеся в судебных актах, актах других органов и должностных лиц, исполняются органами, организациями, в том числе государственными органами, органами местного самоуправления, банками и иными кредитными организациями, должностными лицами и гражданами. Указанные лица исполняют требования, содержащиеся в судебных актах, актах других органов и должностных лиц, на основании исполнительных документов, указанных в ст. 12 Закона "Об исполнительном производстве", в порядке, установленном этим Законом и иными федеральными законами.

Исполнительный документ о взыскании денежных средств или об их аресте может быть направлен в банк или иную кредитную организацию непосредственно взыскателем.

Одновременно с исполнительным документом взыскатель представляет в банк или иную кредитную организацию заявление, в котором он должен указать: 1) реквизиты банковского счета

взыскателя, на который следует перечислить взысканные денежные средства; 2) фамилию, имя, отчество, гражданство, реквизиты документа, удостоверяющего личность, место жительства или место пребывания, идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии), данные миграционной карты и документа, подтверждающего право на пребывание (проживание) в Российской Федерации взыскателя-гражданина; 3) наименование, идентификационный номер налогоплательщика или код иностранной организации, государственный регистрационный номер, место государственной регистрации и юридический адрес взыскателя - юридического лица.

Исполнение требований судебных актов эмитентами и профессиональными участниками рынка ценных бумаг осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 81 Закона "Об исполнительном производстве".

В случаях, указанных в Законе, исполнять требования судебного акта, акта другого органа обязаны и лица, выплачивающие должнику-гражданину периодические платежи.

Согласно ст. 9 Закона "Об исполнительном производстве" исполнительный документ о взыскании периодических платежей, о взыскании денежных средств, не превышающих в сумме 25 тыс. руб., может быть направлен в организацию или иному лицу, выплачивающим должнику заработную плату, пенсию, стипендию и иные периодические платежи, непосредственно взыскателем.

Одновременно с исполнительным документом взыскатель представляет заявление, в котором указываются: 1) реквизиты банковского счета, на который следует перечислять денежные средства, либо адрес, по которому следует переводить денежные средства; 2) фамилия, имя, отчество, реквизиты документа, удостоверяющего личность взыскателя-гражданина; 3) наименование, идентификационный номер налогоплательщика или код иностранной организации, государственный регистрационный номер, место государственной регистрации и юридический адрес взыскателя - юридического лица.

Необходимо отметить, что налоговые органы, банки и иные кредитные организации, а также другие органы, организации и лица, участвующие в исполнении юрисдикционных актов, в случаях, предусмотренных федеральным законом, не являются органами принудительного исполнения.

В соответствии с ч. ч. 8 - 10 ст. 69 Закона "Об исполнительном производстве", если сведений о наличии у должника имущества не имеется, судебный пристав-исполнитель запрашивает эти сведения у налоговых органов, иных органов и организаций, исходя из размера задолженности, определяемого в соответствии с ч. 2 ст. 69 Закона. При этом у органов, осуществляющих государственную регистрацию прав на имущество, лиц, осуществляющих учет прав на ценные бумаги, банков и иных кредитных организаций судебный пристав-исполнитель запрашивает необходимые сведения с разрешения в письменной форме старшего судебного пристава или его заместителя. Взыскатель при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком предъявления к исполнению вправе обратиться в налоговый орган с заявлением о представлении этих сведений.

У налоговых органов, банков и иных кредитных организаций могут быть запрошены сведения:

- 1) о наименовании и местонахождении банков и иных кредитных организаций, в которых открыты счета должника;
- 2) о номерах расчетных счетов, количестве и движении денежных средств в рублях и иностранной валюте;
- 3) об иных ценностях должника, находящихся на хранении в банках и иных кредитных организациях.

Налоговые органы, органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на имущество, лица, осуществляющие учет прав на ценные бумаги, банки и иные кредитные организации, иные органы и организации представляют запрошенные сведения в течение семи дней со дня получения запроса.

К субъектам, исполняющим требования судебных актов и актов иных органов, помимо налоговых органов, банков и иных кредитных организаций, относят и финансовые органы, управления Федерального казначейства - при исполнении решений о взыскании с государства как с должника (см. гл. 24.1 Бюджетного кодекса РФ, Постановление Правительства РФ от 9 сентября 2002 г. N 666 "О порядке исполнения Министерством финансов Российской Федерации судебных актов по искам к казне Российской Федерации на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) органов государственной власти либо должностных лиц органов государственной власти" (в ред. от 2 марта 2005 г., с изм. от 14 июля 2005 г.)).

Функции специализированного государственного учреждения при Правительстве РФ по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных решений или актов органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, а также функции по реализации конфискованного, движимого бесхозяйного, изъятого и иного имущества, обращенного в собственность государства в соответствии с законодательством Российской Федерации, осуществляет Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (Указ Президента РФ от 12 мая 2008 г. N 724, Постановление Правительства РФ от 5 июня 2008 г. N 432).

**Суд (судья) в исполнительном производстве.** С принятием Законов "Об исполнительном производстве" и "О судебных приставах" и возложением функций по принудительному исполнению

судебных актов и актов других органов на службу судебных приставов, подведомственную Министерству юстиции России, суд стал играть иную роль в исполнительном производстве. За ним в исполнительном производстве сохранен ряд важных полномочий: выдает исполнительные листы (ст. 428 ГПК РФ); рассматривает заявления взыскателей о восстановлении пропущенного по уважительной причине срока на предъявление исполнительного листа к исполнению (ст. 432 ГПК РФ), разъясняет судебные постановления, подлежащие исполнению (ст. 433 ГПК РФ), решает вопрос об отсрочке или рассрочке исполнения, об изменении способа и порядка исполнения, а также об индексации присужденных денежных сумм (ст. 434 ГПК РФ), об отложении и приостановлении и прекращении исполнительного производства (ст. ст. 435, 436, 439 ГПК РФ), рассматривает жалобы на действия судебного пристава-исполнителя (ст. 441 ГПК РФ) и иски об исключении имущества от ареста (исключении из описи) из описи (ст. 444 ГПК РФ) и др.

Все полномочия суда в исполнительном производстве по целевой направленности можно подразделить на четыре группы:

1) полномочия, связанные с выдачей исполнительных документов (выдача исполнительного листа, его дубликата, восстановление пропущенного срока на предъявление исполнительного документа к исполнению);

2) полномочия, связанные с движением исполнительного производства (отложение исполнительных действий, приостановление и прекращение исполнительного производства);

3) полномочия, предоставленные суду для исправления выявленных при исполнении недостатков собственного решения (разъяснение решения, изменение способа и порядка исполнения, исправление описок и явных арифметических ошибок);

4) полномочия по контролю за деятельностью судебного пристава-исполнителя. Они реализуются путем рассмотрения и разрешения жалоб на действия судебного пристава-исполнителя (ст. 128 Закона "Об исполнительном производстве") и путем рассмотрения исков об освобождении имущества от ареста (ст. 119 Закона "Об исполнительном производстве").

**Стороны.** Стороны в исполнительном производстве - это взыскатель и должник. Стороны - основные участники исполнительного производства, и это понятно, ибо без них никакого исполнительного производства не может быть. Они как лица материально заинтересованные в результатах исполнительных действий наделяются распорядительными правами, связанными с возбуждением, развитием и прекращением исполнительного производства. Например, возбуждение исполнительного производства, как правило, осуществляется путем подачи взыскателем заявления о возбуждении исполнительного производства и предъявления исполнительного документа к исполнению, взыскатель вправе просить об отложении исполнительных действий, он может отказаться от взыскания, просить о возвращении исполнительного документа, должник может добровольно исполнить исполнительный документ полностью или частично, стороны могут заключить мировое соглашение.

Взыскателем являются гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ (ч. 3 ст. 49 Закона "Об исполнительном производстве"). Он добивается принудительного осуществления своего субъективного права, подтвержденного судебным актом или актом другого органа. Взыскателя надо отличать от его представителя. Представитель действует в исполнительном производстве от имени взыскателя и на основании предоставленных ему полномочий. Он может требовать принудительного исполнения судебного акта, получить присужденное имущество или деньги, если эти полномочия специально оговорены в доверенности, но и в этом случае исполнительные действия совершаются в пользу или интересах взыскателя, а не его представителя.

В исполнительном производстве понятие "взыскатель" значительно шире понятия "истец". Это объясняется тем, что в исполнительном производстве исполняются не только судебные акты, но и акты других органов (постановления органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, постановления судебного пристава-исполнителя и др.). Обычно взыскателем становится истец, а должником - ответчик. Вместе с тем возможна и обратная ситуация. Например, когда в иске отказано и с истца в пользу ответчика взысканы судебные расходы, удовлетворен встречный иск. В этих случаях взыскателем становится ответчик, а должником - истец.

Должник - гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства или иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения (ч. 4 ст. 49 Закона "Об исполнительном производстве").

В исполнительном производстве возможно соучастие. Соучастие в исполнительном производстве - это участие в одном производстве нескольких взыскателей или нескольких должников, права и обязанности которых не исключают друг друга. Соучастие может быть на стороне взыскателей, на стороне должников, как на стороне взыскателей, так и на стороне должников.

Соучастники независимы друг от друга и могут совершать по своему усмотрению любые предусмотренные законом действия. Помимо общих прав, которые предоставлены сторонам в исполнительном производстве, соучастники дополнительно наделены правом поручить представлять

свои интересы в исполнительном производстве другому соучастнику с его согласия (ч. 5 ст. 49 Закона "Об исполнительном производстве"). Полномочия представителя должны быть оформлены в соответствии со ст. 54 Закона "Об исполнительном производстве".

В случае выбытия одной из сторон в исполнительном производстве (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга) судебный пристав-исполнитель обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником. При такой замене для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую правопреемник заменил (ст. 52 Закона "Об исполнительном производстве").

По общему правилу самостоятельное участие граждан в исполнительном производстве связывается с достижением ими 18-летнего возраста. Права и законные интересы несовершеннолетних в исполнительном производстве осуществляются их законными представителями (родителями, усыновителями, опекунами, попечителями). Однако несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, может самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация). При исполнении исполнительных документов, выданных на основании судебных актов и актов других органов по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, административных правоотношений и из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком (доходом), несовершеннолетние могут самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве.

Закон "Об исполнительном производстве" наделяет стороны определенными процессуальными правами. Так, согласно ст. 50 Закона "Об исполнительном производстве" стороны исполнительного производства вправе знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе совершения исполнительных действий, приводить свои доводы по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать постановления судебного пристава-исполнителя, его действия (бездействия), а также имеют иные права, предусмотренные законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве. До окончания исполнительного производства стороны исполнительного производства вправе заключить мировое соглашение, утверждаемое в судебном порядке.

**Другие участники исполнительного производства.** В числе других участников исполнительного производства Закон "Об исполнительном производстве" называет переводчиков, понятых, специалистов. В эту группу участников исполнительного производства следует отнести и представителей. Их функции заключаются в оказании содействия органам принудительного исполнения и сторонам в достижении цели исполнительного производства - реальном восстановлении нарушенных или оспоренных прав.

**Представитель** - это лицо, участвующее в исполнительном производстве. Он имеет право на совершение от имени представляемого всех действий, связанных с исполнительным производством. Вместе с тем такие полномочия представителя, как: предъявление и отзыв исполнительного документа; передача полномочий другому лицу (передоверие); обжалование постановлений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя; получение присужденного имущества (в том числе денежных средств и ценных бумаг); отказ от взыскания по исполнительному документу; заключение мирового соглашения, должны быть специально оговорены в доверенности, выдаваемой представляемым (ч. 3 ст. 57 Закона "Об исполнительном производстве").

Права и охраняемые законом интересы недееспособных граждан и граждан, ограниченных в дееспособности, в исполнительном производстве защищают законные представители. В отличие от договорных представителей законные представители совершают от имени представляемых все действия, право на совершение которых принадлежит представляемым с ограничениями, предусмотренными законом. При этом законные представители могут поручить участие в исполнительном производстве другому лицу, выбранному ими в качестве представителя.

**Понятые.** В качестве понятых при совершении исполнительных действий и применении мер принудительного исполнения могут быть приглашены любые дееспособные граждане, достигшие возраста 18 лет, не заинтересованные в исходе исполнительного производства, не состоящие с лицами, участвующими в исполнительном производстве, в родстве или свойстве, а также не подчиненные и не подконтрольные указанным лицам. Количество понятых не может быть менее двух.

Участие понятых обязательно при совершении исполнительных действий и применении мер принудительного исполнения, связанных с вскрытием нежилых помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами либо принадлежащих должнику или другим лицам, жилых помещений, занимаемых должником, осмотром имущества должника, наложением на него ареста, а также с изъятием и передачей указанного имущества. В других случаях понятые приглашаются по усмотрению судебного пристава-исполнителя.



Понятой как участник исполнительного производства имеет права и несет указанные в законе обязанности. Он должен удостоверить своей подписью в акте о совершении исполнительных действий и (или) применении мер принудительного исполнения содержание и результаты указанных действий и мер, при которых он присутствовал. Понятой вправе знать, для участия в совершении каких действий и (или) применения каких мер он приглашается, на основании какого исполнительного документа совершаются действия и применяются меры, а также делать замечания. Замечания понятого заносятся в указанный акт. По желанию понятого замечания могут им заноситься в акт собственноручно. Перед началом совершения исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения, в которых участвует понятой, судебный пристав-исполнитель разъясняет ему обязанности и права понятого. В акт о совершении исполнительных действий и (или) применении мер принудительного исполнения судебный пристав вносит сведения о реквизитах документа, удостоверяющего личность понятого.

Понятой имеет право на компенсацию расходов, понесенных им в связи с исполнением обязанностей понятого, а также на возмещение недополученной заработной платы или денежную компенсацию в связи с потерей времени. Указанные расходы относятся к расходам по совершению исполнительных действий.

Размер компенсации расходов, понесенных понятым в связи с исполнением обязанностей понятого, определяется Правительством РФ.

**Специалист.** В качестве специалиста (специалистов) для участия в исполнительном производстве по инициативе судебного пристава-исполнителя или по просьбе сторон исполнительного производства может быть привлечено не заинтересованное в исходе исполнительного производства лицо, обладающее специальными знаниями, о чем судебным приставом-исполнителем выносится постановление.

Специалист обязан явиться по вызову судебного пристава-исполнителя, отвечать на поставленные судебным приставом-исполнителем вопросы, давать в устной или письменной форме консультации и пояснения, при необходимости оказывать техническую помощь.

Специалист имеет право на вознаграждение за выполненную работу. Выплаченное ему вознаграждение относится к расходам по совершению исполнительных действий.

За отказ или уклонение от исполнения обязанностей, установленных настоящей статьей, а также за дачу заведомо ложного отчета или заключения специалист несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем.

**Переводчик.** При совершении исполнительных действий переводчик приглашается сторонами исполнительного производства или судебным приставом-исполнителем. Переводчиком может быть дееспособный гражданин, достигший возраста 18 лет, владеющий языками, знание которых необходимо для перевода.

Должнику или взыскателю, которому необходимы услуги переводчика, судебный пристав-исполнитель предоставляет срок для его приглашения. Если должник или взыскатель не обеспечит участия переводчика в указанный срок, то судебный пристав-исполнитель назначает переводчика по своему усмотрению. Решение о назначении переводчика оформляется постановлением судебного пристава-исполнителя.

Переводчик имеет право на вознаграждение за выполненную работу. Выплаченное ему вознаграждение относится к расходам по совершению исполнительных действий.

В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем.

### § 3. Акты судов и иных органов, подлежащие исполнению

Правовые нормы, регулирующие исполнительное производство, предусматривают исполнение актов судов общей юрисдикции, актов арбитражных судов, а также актов иных органов. Исполнительные документы, являющиеся объектом принудительного исполнения, могут быть выданы на основании актов, наличие которых обосновывает правомерность применения принудительных мер к обязанному лицу. В некоторых случаях такие акты сами по себе являются исполнительными документами.

К юрисдикционным актам, подлежащим исполнению, относятся:

- решения, определения судов общей юрисдикции по гражданским делам, а также судебные приказы;
- приговоры, определения и постановления судов общей юрисдикции по уголовным делам в части имущественных взысканий;
- постановления судьи или суда общей юрисдикции в части имущественных взысканий по делам об административных правонарушениях;

- мировые соглашения, утвержденные судом;
- нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;
- решения, определения, постановления арбитражных судов;
- решения международных коммерческого арбитража и иных третейских судов;
- решения межгосударственных органов по защите прав и свобод человека;
- решения комиссий по трудовым спорам;
- оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законодательством Российской Федерации не установлен иной порядок взыскания;
- постановления органов или должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
- решения иностранных судов и арбитражей.

Помимо решений, определений и постановлений судов по гражданским делам принудительному исполнению подлежат и судебные приказы, в том числе по делам о взыскании алиментов, вексельным делам, делам по сделкам, заключенным в простой письменной форме, и нотариально удостоверенным сделкам.

Под приговорами, определениями и постановлениями судов в части имущественных взысканий понимаются судебные акты о возмещении ущерба, причиненного преступлением, конфискации, взыскании штрафа, судебных расходов, оплаты услуг за оказание юридической помощи.

Имущественные взыскания по делам об административных правонарушениях представляют собой штрафы, налагаемые в соответствии с КоАП РФ. Уклонение виновного от добровольной уплаты штрафа влечет за собой возбуждение исполнительного производства.

Мировое соглашение утверждается определением суда. Право на обращение в суд с заявлением об утверждении мирового соглашения имеют взыскатель и должник. Они вправе подать в суд и одно совместное заявление об утверждении мирового соглашения. К заявлению прилагается копия исполнительного документа и справка судебного пристава-исполнителя, подтверждающая, что исполнительный лист предъявлен к исполнению и находится у него в производстве.

Заявление рассматривается судом с вызовом взыскателя и должника. Мировое соглашение может быть утверждено судом только при соблюдении условий, предусмотренных ст. 39 ГПК РФ. В случае утверждения мирового соглашения судебный пристав-исполнитель должен прекратить исполнительное производство.

Мировое соглашение, утвержденное судом, по своим юридическим последствиям приравнивается к судебному решению. Оно юридически связывает стороны, и уклонение одной из сторон от добровольного выполнения условий мирового соглашения влечет за собой применение предусмотренных законом принудительных мер.

Принудительное исполнение акта арбитражного суда производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, принявшим этот акт. Исполнительный лист выдается взыскателю после вступления судебного акта в законную силу. Исполнительные листы о взыскании денежных средств могут быть предъявлены непосредственно в банки или иные кредитные учреждения. Если денежных средств недостаточно для погашения задолженности и необходимо обратиться взыскание на иное имущество должника, следует прибегать к помощи службы судебных приставов. Решения третейских судов также подлежат принудительному исполнению по правилам, установленным Законом "Об исполнительном производстве". При этом речь идет как о "внутренних" третейских судах, так и о международном коммерческом арбитраже, в частности Международном коммерческом арбитражном суде и Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате РФ.

К числу оснований исполнения относятся постановления, вынесенные административными органами и должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях. При уклонении от добровольной уплаты штрафа постановление о его наложении исполняется в порядке, установленном для реализации иных юрисдикционных актов.

Решения иностранных судов и арбитражей сами по себе не подлежат принудительному исполнению на территории Российской Федерации. По общему правилу юридическая сила судебного решения ограничена пределами государства, в котором оно вынесено. В другом государстве оно приобретает юридическую силу путем использования процедуры его признания и приведения в исполнение. Признание и приведение в исполнение иностранных решений - один из ключевых вопросов, решаемых в договорах о правовой помощи. Признание иностранного судебного или арбитражного решения не требует какого-либо отдельного производства, оно просто приравнивает зарубежное решение к российскому. Вопрос о принудительном исполнении иностранного судебного или арбитражного решения рассматривается по ходатайству заинтересованного лица судом субъекта Российской Федерации по месту нахождения должника. По результатам рассмотрения суд выносит

определение, которое вместе с самим решением является основанием исполнения.

Приведенный в законе перечень актов, на основании которых выдаются исполнительные документы, не является исчерпывающим. К ним могут быть отнесены и иные юрисдикционные акты. Так, к числу оснований исполнения относятся и постановления самого судебного пристава-исполнителя, например о наложении штрафа на виновных граждан и должностных лиц (ст. 113 Закона "Об исполнительном производстве").

#### § 4. Исполнительные документы

Судебный пристав-исполнитель начинает совершать действия по принудительному исполнению лишь тогда, когда к нему поступает не сам акт, а выданный на основании этого акта и в порядке, предусмотренном законодательством, исполнительный документ. Необходимо отметить, что иногда юрисдикционный акт и исполнительный документ совпадают по названию (например, судебный приказ). По общему правилу производство исполнительных действий без исполнительного документа не допускается.

Исполнительный документ подтверждает наличие предусмотренных законом условий для применения к должнику мер принуждения. При отсутствии таких условий исполнительный документ не выдается.

Исполнительными документами, согласно ст. 12 Закона "Об исполнительном производстве", являются:

- исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов;
- судебные приказы;
- нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии;
- удостоверения, выдаваемые комиссиями по трудовым спорам;
- акты органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований;
- судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях;
- постановления судебного пристава-исполнителя;
- акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом;
- исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге.

В случае утраты подлинника исполнительного документа основанием для исполнения является его дубликат, выдаваемый в установленном порядке судом, другим органом или должностным лицом, принявшим соответствующий акт.

Исполнительный документ, по которому возбуждено исполнительное производство, должен находиться в материалах исполнительного производства. Судебный пристав-исполнитель направляет для исполнения постановление о возбуждении исполнительного производства с приложением копии указанного исполнительного документа.

Закон предъявляет определенные требования к содержанию исполнительного документа. В исполнительном документе, за исключением постановления судебного пристава-исполнителя, судебного приказа и нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, должны быть указаны:

- 1) наименование и адрес суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ, фамилия и инициалы должностного лица;
- 2) наименование дела или материалов, на основании которых выдан исполнительный документ, и их номера;
- 3) дата принятия судебного акта, акта другого органа или должностного лица;
- 4) дата вступления в законную силу судебного акта, акта другого органа или должностного лица либо указание на немедленное исполнение;
- 5) сведения о должнике и взыскателе:

а) для граждан - фамилия, имя, отчество, место жительства или место пребывания, а для должника также - дата и место рождения, место работы (если оно известно) и для должника, являющегося индивидуальным предпринимателем, также - дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика;

б) для организаций - наименование, место нахождения, фактический адрес (если он известен), дата государственной регистрации в качестве юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика;

в) для Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования - наименование и адрес органа, уполномоченного от их имени осуществлять права и исполнять обязанности в исполнительном производстве;

б) резолютивная часть судебного акта, акта другого органа или должностного лица, содержащая требование о возложении на должника обязанности по передаче взыскателю денежных средств и иного имущества либо совершению в пользу взыскателя определенных действий или воздержанию от совершения определенных действий;

7) дата выдачи исполнительного документа.

В акте органа, должностного лица о наложении штрафа, принятом по делу об административном правонарушении, должна быть проставлена отметка о неуплате должником назначенного административного штрафа.

Если до выдачи исполнительного документа предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения, то в исполнительном документе указывается, с какого времени начинается срок исполнения содержащихся в нем требований.

Исполнительный документ, выданный на основании судебного акта или являющийся судебным актом, подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

Исполнительный документ, выданный на основании акта другого органа или являющийся актом другого органа, подписывается должностным лицом этого органа и заверяется печатью данного органа или лица, его выдавшего.

Содержание судебного приказа и нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов определяется соответственно ГПК РФ и Семейным кодексом РФ. Эти исполнительные документы подписываются лицами, принявшими или удостоверившими их, и заверяются печатью.

По общему правилу по каждому решению суда выдается один исполнительный лист. Если же исполнение должно быть вынесено в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, суд может по просьбе взыскателей выдать несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения либо той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению. На основании решения о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по просьбе взыскателя может быть выдано несколько исполнительных листов по числу солидарных ответчиков. В каждом исполнительном листе должна быть указана общая сумма взыскания и перечислены все ответчики с указанием на их солидарную ответственность.

Закон "Об исполнительном производстве" (ст. 31) устанавливает последствия нарушения требований, предъявляемых к исполнительному документу. В случае несоответствия исполнительного документа предъявляемым к нему требованиям судебный пристав-исполнитель отказывает в возбуждении исполнительного производства, о чем выносит постановление. Копия постановления судебного пристава-исполнителя об отказе в возбуждении исполнительного производства с приложением всех поступивших документов не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляется взыскателю, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ.

Устранение обстоятельств, предусмотренных п. п. 1 - 4 и 7 ч. 1 ст. 31 Закона, не препятствует повторному направлению (предъявлению) исполнительного документа судебному приставу-исполнителю в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Исполнительный лист выдается судом взыскателю после вступления решения в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения (ст. ст. 211, 212 ГПК РФ), когда исполнительный лист выдается немедленно по вынесении решения. Отсрочка исполнения решения (ст. ст. 203, 434 ГПК РФ) препятствует применению к должнику принудительных мер в период предоставленной отсрочки, но не служит препятствием для выдачи исполнительного листа.

Исполнительный лист выдается взыскателю либо по его просьбе направляется для исполнения непосредственно судом.

## § 5. Давность исполнения

Исполнительные документы могут быть предъявлены к принудительному исполнению в установленные законом сроки (ст. 321 АПК РФ, ст. 31.9 КоАП РФ, ст. 45 ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации").

Статьей 21 Закона "Об исполнительном производстве" установлены следующие сроки предъявления исполнительных документов к исполнению:

- исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов, за исключением исполнительных листов, указанных в ч. ч. 2, 4 и 7 настоящей статьи, могут быть предъявлены к

исполнению в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу или окончания срока, установленного при предоставлении отсрочки или рассрочки его исполнения;

- исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов арбитражных судов, по которым арбитражным судом восстановлен пропущенный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, могут быть предъявлены к исполнению в течение трех месяцев со дня вынесения судом определения о восстановлении пропущенного срока;

- судебные приказы могут быть предъявлены к исполнению в течение трех лет со дня их выдачи;

- исполнительные документы, содержащие требования о взыскании периодических платежей, могут быть предъявлены к исполнению в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока;

- удостоверения, выдаваемые комиссиями по трудовым спорам, могут быть предъявлены к исполнению в течение трех месяцев со дня их выдачи;

- оформленные в установленном порядке акты органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований, могут быть предъявлены к исполнению в течение шести месяцев со дня их возвращения банком или иной кредитной организацией;

- судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу;

- сроки предъявления к исполнению исполнительных документов, не указанных в настоящей статье, устанавливаются в соответствии с федеральными законами. Так, для приговоров в части конфискации имущества и наложения денежных штрафов как меры наказания сроки исполнительной давности установлены в пределах сроков давности исполнения обвинительных приговоров.

Исполнительный лист, выданный судом Российской Федерации на основании решения иностранного суда, может быть предъявлен к принудительному исполнению в течение трех лет с момента вступления решения в законную силу (ч. 3 ст. 409 ГПК РФ).

Сроки, установленные для предъявления исполнительных документов к исполнению, исчисляются следующим образом:

- для исполнительных листов - со дня вступления судебного акта в законную силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке его исполнения, либо со дня вынесения определения о восстановлении срока, пропущенного для предъявления исполнительного документа к исполнению, а в случаях, когда судебный акт подлежит немедленному исполнению, - со следующего дня после дня его вынесения;

- для судебных приказов - по истечении 10-дневного срока со дня их выдачи;

- для требований органов, осуществляющих контрольные функции, - со дня возвращения их банком или иной кредитной организацией взыскателю или направления судебного пристава-исполнителя;

- для постановлений о назначении административных наказаний - со дня вступления в законную силу соответствующего постановления;

- для исполнительных листов, выдаваемых судами на основании решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, - со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда.

Для других исполнительных документов - со следующего дня после дня их выдачи, если иное не установлено федеральным законом.

Отдельно регулируется вопрос о давности исполнения в отношении исполнительных документов о взыскании периодических платежей (взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, и др.), а также в отношении нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов. Указанные документы сохраняют силу на все время, на которое присуждены платежи, а сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности.

Срок исполнительной давности прерывается предъявлением исполнительного документа к исполнению, а также частичным исполнением исполнительного документа должником (ч. 1 ст. 22 Закона "Об исполнительном производстве"). Юридическое значение перерыва давностного срока состоит в том, что со дня перерыва давностный срок начинает течь заново.

После перерыва течение срока предъявления исполнительного документа к исполнению возобновляется. Время, истекшее до прерывания срока, в новый срок не засчитывается.

В случае возвращения исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью его исполнения срок предъявления исполнительного документа к исполнению исчисляется со дня возвращения исполнительного документа взыскателю.

Если исполнение судебного акта, акта другого органа или должностного лица было отсрочено или

приостановлено, то течение срока предъявления исполнительного документа к исполнению возобновляется со дня возобновления исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица.

В случае расщепки исполнения исполнительного документа течение срока предъявления его к исполнению продлевается на срок расщепки.

Истечение срока давности исполнения ведет к тому, что соответствующий исполнительный документ не принимается к производству судебным приставом-исполнителем. Вместе с тем взыскатель, пропустивший срок для предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший соответствующий судебный акт.

По другим исполнительным документам пропущенные сроки давности исполнения восстановлению не подлежат (ч. 2 ст. 23 Закона "Об исполнительном производстве").

## § 6. Общие правила исполнительного производства

Установленные законом общие правила исполнительного производства действуют как при обращении взыскания на имущество граждан, так и на имущество организаций, при исполнении исполнительных документов по спорам как имущественного, так и неимущественного характера.

Закон определяет общие и специальные сроки исполнительного производства.

Согласно ст. 36 Закона "Об исполнительном производстве" содержащиеся в исполнительном документе требования должны быть исполнены судебным приставом-исполнителем в двухмесячный срок со дня возбуждения исполнительного производства, за исключением требований, предусмотренных ч. ч. 2 - 6 настоящей статьи.

Если срок исполнения содержащихся в исполнительном документе требований установлен федеральным законом или исполнительным документом, требования должны быть исполнены в срок, установленный соответственно федеральным законом или исполнительным документом.

Постановление судебного пристава-исполнителя, поступившее в порядке, установленном ч. 6 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве", должно быть исполнено в течение 15 дней со дня поступления его в подразделение судебных приставов.

Содержащиеся в исполнительном документе требования о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника должны быть исполнены не позднее первого рабочего дня после дня поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов.

Если исполнительным документом предусмотрено немедленное исполнение содержащихся в нем требований, то их исполнение должно быть начато не позднее первого рабочего дня после дня поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов.

Требования, содержащиеся в исполнительном листе, выданном на основании определения суда об обеспечении иска, должны быть исполнены в день поступления исполнительного листа в подразделение судебных приставов, а если это невозможно по причинам, не зависящим от судебного пристава-исполнителя, - не позднее следующего дня. В таком же порядке исполняется постановление судебного пристава-исполнителя об обеспечительных мерах, в том числе поступившее в порядке, установленном ч. 6 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве", если самим постановлением не установлен иной порядок его исполнения.

В сроки, указанные в ч. ч. 1 - 6 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве", не включается время:

- 1) в течение которого исполнительные действия не производились в связи с их отложением;
- 2) в течение которого исполнительное производство было приостановлено;
- 3) отсрочки или рассрочки исполнения исполнительного документа;
- 4) со дня обращения взыскателя, должника, судебного пристава-исполнителя в суд, другой орган или к должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, с заявлением о разъяснении положений исполнительного документа, предоставлении отсрочки или рассрочки его исполнения, а также об изменении способа и порядка его исполнения до дня получения судебным приставом-исполнителем вступившего в законную силу судебного акта, акта другого органа или должностного лица, принятого по результатам рассмотрения такого обращения;
- 5) со дня вынесения постановления о назначении специалиста до дня поступления в подразделение судебных приставов его отчета или иного документа о результатах работы;
- 6) со дня передачи имущества для реализации до дня поступления вырученных от реализации этого имущества денежных средств на счет по учету средств, поступающих во временное распоряжение подразделения судебных приставов (далее - депозитный счет подразделения судебных приставов), но не более двух месяцев со дня передачи последней партии указанного имущества для реализации.

Истечение сроков совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения не является основанием для прекращения или окончания исполнительного производства.

Истечение срока давности исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении является основанием для окончания исполнительного производства. В срок давности не включается срок, в течение которого лицо уклонялось от исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе. Исчисление срока давности в этом случае возобновляется со дня обнаружения должника или его имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Исполнение судебных актов и актов других органов производится судебным приставом-исполнителем по месту жительства должника, месту его пребывания или местонахождению его имущества, если должником является гражданин.

Если должником является организация, то исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются по ее юридическому адресу, местонахождению ее имущества или по юридическому адресу ее представительства или филиала.

Требования, содержащиеся в исполнительных документах, обязывающих должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий), исполняются по месту совершения этих действий.

В случае отсутствия сведений о местонахождении должника, его имущества, местонахождении ребенка исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются судебным приставом-исполнителем по последнему известному месту жительства или месту пребывания должника или по месту жительства взыскателя до установления местонахождения должника, его имущества.

После установления местонахождения должника, его имущества судебный пристав-исполнитель:

1) продолжает исполнительное производство, если должник, имущество должника находятся на территории, на которую распространяются его полномочия, или имеются обстоятельства, предусмотренные ч. 6 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве";

2) передает исполнительное производство на исполнение в другое подразделение судебных приставов в порядке и по основаниям, которые предусмотрены ч. ч. 7 - 7.2 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве".

При необходимости совершения отдельных исполнительных действий и (или) применения отдельных мер принудительного исполнения на территории, на которую не распространяются полномочия судебного пристава-исполнителя, он вправе поручить соответствующему судебному приставу-исполнителю совершить исполнительные действия и (или) применить меры принудительного исполнения. Поручение оформляется постановлением судебного пристава-исполнителя в соответствии со ст. 14 Закона "Об исполнительном производстве". Поручение направляется в соответствующее подразделение судебных приставов в письменной форме с одновременным (по возможности) направлением посредством информационно-телекоммуникационной сети Интернет не позднее дня, следующего за днем вынесения постановления. На время исполнения поручения исполнительное производство может быть приостановлено, за исключением случаев, если для исполнения поручения необходимо применение мер принудительного исполнения.

Если в процессе исполнения исполнительного документа изменились место жительства должника, место его пребывания и выяснилось, что на территории, на которую распространяются полномочия судебного пристава-исполнителя, отсутствует имущество должника, на которое может быть обращено взыскание, судебный пристав-исполнитель составляет акт и выносит постановление о передаче исполнительного производства в другое подразделение судебных приставов.

Постановление о передаче исполнительного производства в другое подразделение судебных приставов утверждается:

1) старшим судебным приставом или его заместителем, в подчинении которого находится судебный пристав-исполнитель, - при передаче исполнительного производства в подразделение судебных приставов в пределах территории субъекта Российской Федерации;

2) главным судебным приставом субъекта Российской Федерации или его заместителем, в подчинении которого находится судебный пристав-исполнитель, - при передаче исполнительного производства в подразделение судебных приставов другого территориального органа Федеральной службы судебных приставов.

Постановление о передаче исполнительного производства в другое подразделение судебных приставов, подлинники исполнительного документа и материалов исполнительного производства передаются в другое подразделение судебных приставов не позднее дня, следующего за днем его вынесения. Копии постановления о передаче исполнительного производства, исполнительного документа и материалов исполнительного производства остаются в подразделении судебных приставов, в котором ранее исполнялся исполнительный документ.

Главный судебный пристав Российской Федерации или главный судебный пристав субъекта Российской Федерации в целях более полного и правильного осуществления исполнительного производства вправе передать исполнительное производство из одного подразделения судебных

приставов в другое (в том числе на стадии возбуждения исполнительного производства), о чем выносится соответствующее постановление. Постановление главного судебного пристава Российской Федерации или главного судебного пристава субъекта Российской Федерации о передаче исполнительного производства из одного подразделения судебных приставов в другое не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляется соответствующим главным судебным приставам субъектов Российской Федерации и старшим судебным приставам. Главный судебный пристав субъекта Российской Федерации, старший судебный пристав, получив указанное постановление, не позднее дня, следующего за днем его получения, организуют передачу исполнительного производства в другое подразделение судебных приставов.

В случае отсутствия сведений о местонахождении должника, его имущества или местонахождении ребенка судебный пристав-исполнитель вправе объявить розыск должника, его имущества или розыск ребенка.

Розыск объявляется по месту исполнения исполнительного документа либо по последнему известному месту жительства или месту пребывания должника или ребенка, местонахождению имущества должника либо месту жительства взыскателя. Объявление розыска является основанием для осуществления такого розыска на территории Российской Федерации, а также в порядке, установленном международными договорами Российской Федерации, на территориях иностранных государств.

По своей инициативе или по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель объявляет розыск должника или его имущества по исполнительным документам, содержащим требования о защите интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, требования о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью или в связи со смертью кормильца.

По своей инициативе или по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель объявляет розыск ребенка по исполнительному документу, содержащему требование об отобрании ребенка.

По исполнительным документам, содержащим другие требования, судебный пристав-исполнитель по заявлению взыскателя вправе объявить розыск:

1) должника по исполнительному документу неимущественного характера, если исполнение требований исполнительного документа невозможно в отсутствие должника;

2) должника по исполнительным документам имущественного характера, если исполнение требований исполнительного документа невозможно в отсутствие должника и сумма требований по исполнительному документу (исполнительным документам) в отношении должника превышает 10 тыс. руб.;

3) имущества должника по исполнительным документам имущественного характера, если сумма требований по исполнительному документу (исполнительным документам) в отношении должника превышает 10 тыс. руб.

Постановление о розыске должника, его имущества или розыске ребенка либо об отказе в объявлении такого розыска выносится судебным приставом-исполнителем в трехдневный срок со дня поступления к нему заявления взыскателя об объявлении розыска или со дня возникновения оснований для объявления розыска.

Постановление судебного пристава-исполнителя о розыске должника, его имущества или розыске ребенка выносится в порядке, установленном ч. 6 ст. 33 Федерального закона, с указанием исполнительных действий, которые могут быть совершены, и (или) мер принудительного исполнения, которые могут быть применены судебным приставом-исполнителем, на которого возложены функции по розыску (далее - судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск), в отношении должника, имущества должника или ребенка, обнаруженных в ходе производства розыска.

Постановление судебного пристава-исполнителя о розыске должника, его имущества или розыске ребенка утверждается старшим судебным приставом или его заместителем, направляется для производства розыска судебному приставу-исполнителю, осуществляющему розыск, и подлежит немедленному исполнению.

Копии постановления судебного пристава-исполнителя об объявлении розыска или об отказе в объявлении розыска направляются сторонам исполнительного производства. В случае отсутствия сведений о местонахождении должника копия постановления судебного пристава-исполнителя направляется по последнему известному месту жительства или месту пребывания должника. Копия постановления об объявлении розыска ребенка направляется также в органы опеки и попечительства по месту жительства ребенка.

При производстве розыска судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск, вправе запрашивать из банков данных оперативно-справочной, розыскной информации и обрабатывать необходимые для осуществления розыска персональные данные, в том числе сведения о лицах и об их имуществе.

Для производства розыска судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск, по заявлению взыскателя вправе использовать сведения, полученные в результате осуществления частной



детективной (сыскной) деятельности, а для производства розыска должника-гражданина или ребенка также использоваться на безвозмездной основе возможности средств массовой информации.

Если разыскиваемые должник, его имущество или ребенок обнаружены на территории, на которую не распространяются полномочия судебного пристава-исполнителя, объявившего розыск, главный судебный пристав субъекта Российской Федерации по месту обнаружения должника, его имущества или ребенка организует незамедлительное направление сообщения об этом, в том числе с использованием сети Интернет, в территориальный орган Федеральной службы судебных приставов по месту объявления розыска, обеспечение сохранности обнаруженного имущества, а также взаимодействие с органами опеки и попечительства по передаче обнаруженного в результате розыска ребенка законному представителю, опекуну или попечителю, которому должен быть передан ребенок во исполнение требования исполнительного документа.

При обнаружении разыскиваемого должника-гражданина исполнительные действия совершаются, а меры принудительного исполнения применяются по месту его обнаружения. В случае необходимости для совершения исполнительных действий или применения мер принудительного исполнения должник-гражданин может быть препровожден в ближайшее к месту обнаружения подразделение судебных приставов.

При обнаружении ребенка, в отношении которого объявлен розыск, судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск, незамедлительно сообщает об этом органам опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка и принимает меры для передачи ребенка законному представителю, опекуну или попечителю, которому должен быть передан ребенок во исполнение требования исполнительного документа. В случае невозможности немедленной передачи ребенка указанному законному представителю, опекуну или попечителю судебный пристав-исполнитель передает ребенка органам опеки и попечительства по месту обнаружения ребенка, о чем незамедлительно извещает указанного законного представителя, опекуна или попечителя.

Судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск, не позднее дня, следующего за днем совершения исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения, направляет вынесенные (составленные) в результате их совершения или применения постановления (акты) судебному приставу-исполнителю, объявившему розыск.

По общему правилу исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются в рабочие дни с 6 до 22 часов. Конкретное время определяется судебным приставом-исполнителем. Взыскатель и должник вправе предложить судебному приставу-исполнителю удобное для них время.

В целях защиты интересов должника и членов его семьи Закон "Об исполнительном производстве" устанавливает определенные запреты и ограничения в отношении времени совершения исполнительных действий. Так, совершение исполнительных действий и применение мер принудительного исполнения в нерабочие дни, установленные федеральным законом или иными нормативными правовыми актами, а также в рабочие дни с 22 до 6 часов допускаются только в случаях, не терпящих отлагательства, включая случаи: 1) создающие угрозу жизни и здоровью граждан; 2) когда исполнение требований, содержащихся в исполнительном документе, связано с проведением выборов в органы государственной власти и органы местного самоуправления; 3) исполнения требований исполнительного документа, подлежащего немедленному исполнению, за исключением требований о взыскании алиментов, выплате заработной платы, восстановлении на работе; 4) обращения взыскания на имущество должника, подверженное быстрой порче; 5) исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе о принудительном выдворении за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

Для совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения в указанных случаях судебный пристав-исполнитель должен получить в письменной форме разрешение старшего судебного пристава или его заместителя, которые незамедлительно уведомляют об этом главного судебного пристава субъекта Российской Федерации.

**Возбуждение исполнительного производства.** Поступившие в структурное подразделение территориального органа ФССП России документы, в том числе исполнительные документы, указанные в Законе "Об исполнительном производстве", а также заявления взыскателей (их представителей) о возбуждении исполнительного производства принимаются и регистрируются в порядке, предусмотренном разделами четвертым и двенадцатым Инструкции по делопроизводству в Федеральной службе судебных приставов, утвержденной Приказом ФССП РФ от 10 декабря 2010 г. N 682.

Регистрация поступивших в подразделение судебных приставов документов производится в автоматической системе либо в книге регистрации входящих документов, оформленной по установленному образцу на бумажном носителе.

Дело с заявлением взыскателя (сопроводительным письмом к акту уполномоченного органа) и исполнительным документом делопроизводителем передается судебному приставу-исполнителю с

учетом зонального принципа обслуживания территории в трехдневный срок со дня поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов, а по исполнительным документам, подлежащим немедленному исполнению, - после поступления в подразделение судебных приставов и регистрации немедленно.

Факт получения судебным приставом-исполнителем исполнительного документа (дела с исполнительным документом) удостоверяется в книге учета исполнительных документов его подписью с расшифровкой и указанием даты его получения.

Судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство на основании исполнительного документа по заявлению взыскателя, если иное не установлено Федеральным законом.

Заявление подписывается взыскателем либо его представителем. Представитель прилагает к заявлению доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия. В заявлении может содержаться ходатайство о наложении ареста на имущество должника в целях обеспечения исполнения содержащихся в исполнительном документе требований об имущественных взысканиях, а также об установлении для должника ограничений, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Исполнительный документ и заявление подаются взыскателем по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения, определяемому в соответствии со ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве". Если взыскателю неизвестно, в каком подразделении судебных приставов должно быть возбуждено исполнительное производство, то он вправе направить исполнительный документ и заявление в территориальный орган Федеральной службы судебных приставов (главному судебному приставу субъекта Российской Федерации) по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения, определяемому в соответствии со ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве". Главный судебный пристав субъекта Российской Федерации направляет указанные документы в соответствующее подразделение судебных приставов в пятидневный срок со дня их получения, а если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению - в день их получения.

Судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство без заявления взыскателя в случаях, предусмотренных Законом "Об исполнительном производстве", а также когда суд, другой орган или должностное лицо в соответствии с федеральным законом направляют исполнительный документ судебному приставу-исполнителю.

Основанием для возбуждения исполнительного производства также является вынесенное в процессе принудительного исполнения исполнительного документа постановление судебного пристава-исполнителя о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа.

Заявление взыскателя и исполнительный документ передаются судебному приставу-исполнителю в трехдневный срок со дня их поступления в подразделение судебных приставов.

Судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление о возбуждении исполнительного производства либо об отказе в возбуждении исполнительного производства.

Если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению, то он после поступления в подразделение судебных приставов немедленно передается судебному приставу-исполнителю, чьи полномочия распространяются на территорию, где должно быть произведено исполнение, а в случае его отсутствия - другому судебному приставу-исполнителю. Решение о возбуждении исполнительного производства либо об отказе в возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель должен принять в течение одних суток с момента поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов.

Если исполнительный документ впервые поступил в службу судебных приставов, судебный пристав-исполнитель в постановлении о возбуждении исполнительного производства устанавливает срок для добровольного исполнения должником содержащихся в исполнительном документе требований и предупреждает должника о принудительном исполнении указанных требований по истечении срока для добровольного исполнения с взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий, предусмотренных ст. ст. 112 и 116 Закона "Об исполнительном производстве".

Срок для добровольного исполнения не может превышать пять дней со дня получения должником постановления о возбуждении исполнительного производства, если иное не установлено Федеральным законом.

Если в исполнительном документе указан срок исполнения, то срок для добровольного исполнения определяется в соответствии со сроком, указанным в исполнительном документе. Если исполнительный документ предъявлен к исполнению по истечении срока исполнения, указанного в нем, то устанавливаемый срок для добровольного исполнения не может превышать пять дней со дня возбуждения исполнительного производства.

Судебный пристав-исполнитель не устанавливает срок для добровольного исполнения исполнительного документа в случаях возбуждения исполнительного производства:

- 1) в соответствии с ч. 16 ст. 30 Закона "Об исполнительном производстве";
- 2) при последующих предъявлениях исполнительного документа;
- 3) о восстановлении на работе;
- 4) об административном приостановлении деятельности;
- 5) о конфискации имущества;
- 6) по исполнительному документу об обеспечительных мерах;

7) об административном выдворении за пределы Российской Федерации в формах принудительного и контролируемого перемещения иностранных граждан или лиц без гражданства за пределы Российской Федерации.

Постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа, исполняются без возбуждения по ним отдельного исполнительного производства до окончания исполнительного производства, в ходе которого вынесены указанные постановления.

После окончания основного исполнительного производства судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство по вынесенным и неисполненным постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа.

Копия постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляется взыскателю, должнику, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ.

В случаях, когда исполнение судебного акта возлагается на представителя власти, государственного служащего, муниципального служащего, а также служащего государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации, судебный пристав-исполнитель в постановлении о возбуждении исполнительного производства предупреждает указанных лиц об уголовной ответственности, предусмотренной ст. 315 УК РФ за неисполнение судебного акта, а равно воспрепятствование его исполнению.

В случаях, указанных в Законе "Об исполнительном производстве", судебный пристав-исполнитель обязан отказать в возбуждении исполнительного производства.

В соответствии со ст. 31 Закона "Об исполнительном производстве" судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление об отказе в возбуждении исполнительного производства, если:

- 1) исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем, за исключением случаев, когда исполнительное производство подлежит возбуждению без заявления взыскателя;
- 2) исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий, за исключением случая, предусмотренного ч. 4 ст. 30 Закона "Об исполнительном производстве";
- 3) истек и не восстановлен судом срок предъявления исполнительного документа к исполнению;
- 4) документ не является исполнительным либо не соответствует требованиям, предъявляемым к исполнительным документам, установленным ст. 13 Закона "Об исполнительном производстве";
- 5) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению и исполнительное производство по нему было прекращено по основаниям, установленным ст. 43 и ч. 14 ст. 103 Закона "Об исполнительном производстве";
- 6) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению и исполнительное производство по нему было окончено по основаниям, установленным п. п. 1 и 2 ч. 1 ст. 47 и п. п. 1, 2 и 4 ч. 15 ст. 103 Закона "Об исполнительном производстве";
- 7) не вступил в законную силу судебный акт, акт другого органа или должностного лица, который является исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ, за исключением исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению;
- 8) исполнительный документ в соответствии с законодательством Российской Федерации не подлежит исполнению Федеральной службой судебных приставов.

Копия постановления судебного пристава-исполнителя об отказе в возбуждении исполнительного производства с приложением всех поступивших документов не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляется взыскателю, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ.

Устранение обстоятельств, предусмотренных п. п. 1 - 4 и 7 ч. 1 ст. 31 Закона "Об исполнительном производстве", не препятствует повторному направлению (предъявлению) исполнительного документа

судебному приставу-исполнителю.

**Отложение исполнительных действий.** Не всегда исполнение исполнительного документа может состояться в назначенное судебным приставом-исполнителем время. При совершении исполнительных действий судебный пристав-исполнитель может столкнуться с обстоятельствами, препятствующими исполнению исполнительного документа. В этом случае совершение исполнительных действий должно быть отложено.

Отложение исполнительных действий - это перенесение исполнения исполнительного документа на другое время, назначенное в точно определенный день и час в установленном месте.

Основания, правовые последствия и порядок оформления этого действия установлены в ст. 38 Закона "Об исполнительном производстве". Согласно правилу, изложенному в ч. 1 этой статьи, отложение исполнительных действий может иметь место только по заявлению самого взыскателя или по инициативе судебного пристава-исполнителя. Закон не устанавливает каких-либо специальных условий, при которых возможно совершение этого действия. Однако срок отложения исполнительных действий ограничен и не может превышать 10 дней. Введенные ограничения направлены на укрепление гарантий защиты прав взыскателя.

В заявлении взыскателя должна быть указана дата, до которой откладываются исполнительные действия и применение мер принудительного исполнения.

Судебный пристав-исполнитель обязан отложить исполнительные действия и применение мер принудительного исполнения на основании судебного акта.

Об отложении или отказе в отложении исполнительных действий или применения мер принудительного исполнения судебный пристав-исполнитель выносит постановление, копия которого не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляется взыскателю и должнику, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ. В постановлении об отложении исполнительных действий или применения мер принудительного исполнения указывается дата, до которой откладываются исполнительные действия или применение мер принудительного исполнения.

**Приостановление исполнительного производства.** По действующему Закону исполнительное производство может быть приостановлено как судом, так и судебным приставом-исполнителем.

И для суда, и для судебного пристава-исполнителя приостановление исполнительного производства в ряде случаев носит обязательный характер, а в ряде случаев - факультативный (зависит от усмотрения суда).

Исполнительное производство в обязательном порядке приостанавливается судом, например, в случаях: предъявления иска об освобождении от наложенного ареста (исключении из описи) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу; оспаривания результатов оценки арестованного имущества; оспаривания постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании исполнительского сбора.

В зависимости от конкретных обстоятельств исполнительное производство может быть приостановлено судом в порядке, установленном процессуальным законодательством Российской Федерации и Законом "Об исполнительном производстве", полностью или частично в случаях: оспаривания исполнительного документа или судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ; оспаривания в суде акта органа или должностного лица, уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях; нахождения должника в длительной служебной командировке; принятия к производству заявления об оспаривании постановления, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя или отказа в совершении действий; обращения взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя в суд, другой орган или к должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, с заявлением о разъяснении положений исполнительного документа, способа и порядка его исполнения; в иных случаях, предусмотренных ст. 40 Закона "Об исполнительном производстве".

Приостановление исполнительного производства судебным приставом-исполнителем тоже может быть обязательным и факультативным.

Исполнительное производство подлежит обязательному приостановлению судебным приставом-исполнителем полностью или частично в случаях:

- смерти должника, объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности допускают правопреемство;

- утраты должником дееспособности;

- участия должника в боевых действиях в составе Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации, выполнения должником задач в условиях чрезвычайного или военного положения, вооруженного конфликта либо просьбы взыскателя, находящегося в таких же условиях;

- отзыва у должника - кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций, за

исключением исполнительного производства, которое в соответствии с Федеральным законом "О банках и банковской деятельности" не приостанавливается;

- применения арбитражным судом в отношении должника-организации процедуры банкротства в порядке, установленном ст. 96 настоящего Федерального закона;

- принятия судом к рассмотрению иска должника об отсрочке или рассрочке взыскания исполнительского сбора, уменьшении его размера или об освобождении от взыскания исполнительского сбора;

- направления судебным приставом-исполнителем в Федеральную налоговую службу или Банк России уведомления о наложении ареста на имущество должника-организации, указанное в п. 4 ч. 1 ст. 94 Закона "Об исполнительном производстве".

Исполнительное производство может быть приостановлено судебным приставом-исполнителем полностью или частично в случаях: нахождения должника на лечении в стационарном лечебном учреждении; розыска должника, его имущества или розыска ребенка; просьбы должника, проходящего военную службу по призыву в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации; направления постановления о поручении совершить отдельные исполнительные действия и (или) применить отдельные меры принудительного исполнения в соответствии с ч. 6 ст. 33 Закона "Об исполнительном производстве".

Главный судебный пристав Российской Федерации, главный судебный пристав субъекта Российской Федерации и их заместители вправе приостановить исполнительное производство в случае поступления жалобы на постановление, действия (бездействие) подчиненных им должностных лиц службы судебных приставов.

Подача должником ходатайства об отмене мер по обеспечению иска, либо жалобы на определение суда по обеспечению иска, либо кассационной жалобы на не вступившие в законную силу решения суда, на основании которых выдан исполнительный лист, либо заявления о пересмотре этих актов в порядке судебного надзора по действующему закону не является основанием для приостановления исполнительного производства.

Исполнение судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении может быть приостановлено судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ, по основаниям и в порядке, которые установлены федеральным законом (ст. 41 Закона "Об исполнительном производстве").

Исполнительное производство приостанавливается судом или судебным приставом-исполнителем до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления исполнительного производства (например, до определения правопреемника, до назначения недееспособному должнику опекуна и т.д.). По приостановленному исполнительному производству никакие исполнительные действия не совершаются. После устранения указанных обстоятельств исполнительное производство возобновляется, с возобновлением исполнительного производства возобновляется и течение давностных сроков.

**Прекращение исполнительного производства.** Прекращение исполнительного производства представляет собой одну из форм его окончания без реального исполнения (полностью или частично) исполнительного документа, при которой взыскатель лишается права на повторное предъявление этого документа к исполнению.

Прекращение исполнительного производства осуществляется как судом, так и судебным приставом-исполнителем.

Исполнительное производство прекращается судом в случаях:

1) смерти взыскателя-гражданина (должника-гражданина), объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику и не могут быть реализованы доверительным управляющим, назначенным органом опеки и попечительства;

2) утраты возможности исполнения исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий);

3) отказа взыскателя от получения вещи, изъятой у должника при исполнении исполнительного документа, содержащего требование о передаче ее взыскателю;

4) в иных случаях, когда федеральным законом предусмотрено прекращение исполнительного производства.

Исполнительное производство прекращается судебным приставом-исполнителем в случаях:

1) принятия судом акта о прекращении исполнения выданного им исполнительного документа;

2) принятия судом отказа взыскателя от взыскания;

3) утверждения судом мирового соглашения между взыскателем и должником;

4) отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

5) отмены или признания недействительным исполнительного документа, на основании которого

возбуждено исполнительное производство;

б) прекращения по основаниям и в порядке, которые установлены федеральным законом, исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ.

Последствия прекращения исполнительного производства предусмотрены ст. 44 Закона "Об исполнительном производстве".

В постановлении о прекращении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель отменяет все назначенные им меры принудительного исполнения, в том числе арест имущества, а также установленные для должника ограничения. В исполнительном документе судебный пристав-исполнитель делает отметку о полном исполнении требования исполнительного документа или указывает часть, в которой это требование исполнено.

Одновременно с вынесением постановления о прекращении основного исполнительного производства, за исключением прекращения исполнительного производства по основаниям, установленным п. п. 4 и 5 ч. 2 ст. 43 Закона, судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство по не исполненным полностью или частично постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий и исполнительского сбора, наложенного судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа.

Если после прекращения основного исполнительного производства возбуждено исполнительное производство, предусмотренное ч. 2 ст. 43 Закона "Об исполнительном производстве", то ограничения, установленные для должника в ходе основного исполнительного производства, сохраняются судебным приставом-исполнителем в размерах, необходимых для исполнения вновь возбужденного исполнительного производства.

Копии постановления судебного пристава-исполнителя о прекращении исполнительного производства, об отмене мер принудительного исполнения и о возбуждении исполнительного производства в порядке, установленном ч. 2 ст. 43 Закона "Об исполнительном производстве", направляются взыскателю, должнику, в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, а также в органы (лицам), исполняющие постановления об установлении для должника ограничений, в трехдневный срок со дня вынесения постановления о прекращении исполнительного производства.

Исполнительный документ, по которому исполнительное производство прекращено, остается в материалах прекращенного исполнительного производства и не может быть повторно предъявлен к исполнению.

Рассмотрение судом и судебным приставом-исполнителем вопросов о приостановлении, возобновлении и прекращении исполнительного производства. Приостановление и прекращение исполнительного производства, возбужденного на основании исполнительного документа, выданного арбитражным судом, производятся тем же арбитражным судом или арбитражным судом, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель.

Согласно ст. 45 Закона "Об исполнительном производстве" приостановление и прекращение исполнительного производства арбитражным судом производятся в случаях:

1) исполнения исполнительных документов, указанных в п. п. 5, 6 и 8 ч. 1 ст. 12 Закона "Об исполнительном производстве", в отношении организации или гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;

2) исполнения постановления судебного пристава-исполнителя в соответствии с ч. 16 ст. 30 Закона "Об исполнительном производстве", если должником является организация или гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

В случаях, не предусмотренных ч. ч. 1 и 2 настоящей статьи, приостановление и прекращение исполнительного производства производятся судом общей юрисдикции, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель.

Заявление о приостановлении или прекращении исполнительного производства рассматривается судебным приставом-исполнителем в десятидневный срок со дня поступления к нему заявления. По результатам рассмотрения заявления судебный пристав-исполнитель выносит постановление о приостановлении или прекращении исполнительного производства либо об отказе в приостановлении или прекращении исполнительного производства.

Судебный акт, акт другого органа или должностного лица о приостановлении или прекращении исполнения исполнительного документа подлежит немедленному исполнению с момента его получения судебным приставом-исполнителем.

По приостановленному исполнительному производству до его возобновления применение мер принудительного исполнения не допускается.

После устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления исполнительного производства, оно возобновляется по заявлению взыскателя или по инициативе

судебного пристава-исполнителя.

Определение суда и постановление судебного пристава-исполнителя о приостановлении и прекращении исполнительного производства может быть обжаловано в порядке, предусмотренном ГПК РФ и АПК РФ.

**Возвращение исполнительного документа.** Возвращение исполнительного документа взыскателю - одна из форм окончания исполнительного производства, при которой взыскатель не лишается права на повторное предъявление исполнительного документа к исполнению.

Возвращение исполнительного документа следует отличать от прекращения исполнительного производства взыскателю не только по правовым последствиям, но и по основаниям совершения этих действий.

Исполнительный документ, по которому взыскание не производилось или произведено неполно, возвращается взыскателю: по заявлению взыскателя; если невозможно исполнить обязывающий должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий) исполнительный документ, возможность исполнения которого не утрачена; если невозможно установить местонахождение должника, его имущества либо получить сведения о наличии принадлежащих ему денежных средств и иных ценностей, находящихся на счетах, во вкладах или на хранении в банках или иных кредитных организациях, за исключением случаев, когда предусмотрен розыск должника или его имущества; если у должника отсутствует имущество, на которое может быть обращено взыскание, и все принятые судебным приставом-исполнителем допустимые законом меры по отысканию его имущества оказались безрезультатными; если взыскатель отказался оставить за собой имущество должника, не реализованное при исполнении исполнительного документа; если взыскатель своими действиями препятствует исполнению исполнительного документа.

В случаях, предусмотренных п. п. 2 - 6 ч. 1 ст. 46 Закона "Об исполнительном производстве", судебный пристав-исполнитель составляет акт о наличии обстоятельств, в соответствии с которыми исполнительный документ возвращается взыскателю. Акт судебного пристава-исполнителя утверждается старшим судебным приставом или его заместителем.

Судебный пристав-исполнитель выносит постановление об окончании исполнительного производства и о возвращении взыскателю исполнительного документа.

Возвращение взыскателю исполнительного документа не является препятствием для повторного предъявления исполнительного документа к исполнению в пределах срока, установленного ст. 21 Закона "Об исполнительном производстве".

**Окончание исполнительного производства.** Закон "Об исполнительном производстве" (ст. 47) устанавливает основания окончания исполнительного производства. К ним относятся случаи: фактического исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе; фактического исполнения за счет одного или нескольких должников требования о солидарном взыскании, содержащегося в исполнительных документах, объединенных в сводное исполнительное производство; возвращения взыскателю исполнительного документа по основаниям, предусмотренным ст. 46 Закона "Об исполнительном производстве"; возвращения исполнительного документа по требованию суда, другого органа или должностного лица, выдавших исполнительный документ; ликвидации должника-организации и направления исполнительного документа в ликвидационную комиссию (ликвидатору), за исключением исполнительных документов, указанных в ч. 4 ст. 96 Закона "Об исполнительном производстве"; признания должника-организации банкротом и направления исполнительного документа конкурсному управляющему, за исключением исполнительных документов, указанных в ч. 4 ст. 96 Закона "Об исполнительном производстве"; направления копии исполнительного документа в организацию для удержания периодических платежей, установленных исполнительным документом; истечения срока давности исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении независимо от фактического исполнения этого акта.

В исполнительном документе судебный пристав-исполнитель делает отметку о полном исполнении требования исполнительного документа или указывает часть, в которой это требование исполнено. Подлинник исполнительного документа в случаях, предусмотренных п. п. 1, 2, 8 и 9 ч. 1 ст. 47 Закона "Об исполнительном производстве", остается в окончательном исполнительном производстве. В остальных случаях в окончательном исполнительном производстве остается копия исполнительного документа.

Об окончании исполнительного производства выносится постановление с указанием на исполнение требований, содержащихся в исполнительном документе, полностью или частично либо на их неисполнение. При окончании сводного исполнительного производства по исполнительным документам, содержащим требование о солидарном взыскании, в постановлении указывается, с какого должника и в каком размере произведено солидарное взыскание.

В постановлении об окончании исполнительного производства, за исключением окончания исполнительного производства по исполнительному документу об обеспечительных мерах, отменяются розыск должника, его имущества, розыск ребенка, а также установленные для должника ограничения, в

том числе ограничения на выезд из Российской Федерации и ограничения прав должника на его имущество.

Если после окончания основного исполнительного производства возбуждено исполнительное производство, предусмотренное ч. 7 ст. 47 Закона "Об исполнительном производстве", ограничения, установленные для должника в ходе основного исполнительного производства, сохраняются судебным приставом-исполнителем в размерах, необходимых для исполнения вновь возбужденного исполнительного производства.

Копии постановления судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляются:

- 1) взыскателю и должнику;
- 2) в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ;
- 3) в банк или иную кредитную организацию, другую организацию или орган, исполнявшие требования по установлению ограничений в отношении должника и (или) его имущества;
- 4) в организацию или орган, осуществлявшие розыск должника, его имущества, розыск ребенка.

Одновременно с вынесением постановления об окончании основного исполнительного производства судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство по не исполненным полностью или частично постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий и исполнительского сбора, наложенного судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа. Постановление о возбуждении такого исполнительного производства направляется вместе с постановлением об окончании основного исполнительного производства должнику, а при необходимости и другим лицам.

В течение срока предъявления исполнительного документа к исполнению постановление судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства может быть отменено старшим судебным приставом или его заместителем по собственной инициативе или по заявлению взыскателя в случае необходимости повторного совершения исполнительных действий и применения, в том числе повторного, мер принудительного исполнения.

**Расходы по совершению исполнительных действий.** Расходами по совершению исполнительных действий являются денежные средства федерального бюджета, взыскателя и иных лиц, участвующих в исполнительном производстве, затраченные на организацию и проведение исполнительных действий и применение мер принудительного исполнения.

К расходам по совершению исполнительных действий относятся денежные средства, затраченные на:

- 1) перевозку, хранение и реализацию имущества должника;
- 2) вознаграждение за работу переводчиков, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к организации и проведению исполнительных действий, и компенсацию понесенных ими, а также понятими расходов;
- 3) перевод (пересылку) взыскателю денежных средств;
- 4) розыск должника, его имущества, розыск ребенка;
- 5) проведение государственной регистрации прав должника;
- 6) совершение других необходимых действий в процессе исполнения исполнительного документа.

Закон "Об исполнительном производстве" устанавливает следующий порядок возмещения расходов по совершению исполнительных действий. Расходы по совершению исполнительных действий возмещаются федеральному бюджету, взыскателю и лицам, понесшим указанные расходы, за счет должника.

В случае прекращения исполнительного производства по основаниям, установленным п. п. 4 и 5 ч. 2 ст. 43 Закона "Об исполнительном производстве", расходы по совершению исполнительных действий относятся на счет федерального бюджета.

Взыскание с должника расходов по совершению исполнительных действий, отнесение их на счет федерального бюджета в случаях, предусмотренных Законом "Об исполнительном производстве", а также возмещение расходов лицу, которое их понесло, производятся на основании постановления судебного пристава-исполнителя, утвержденного старшим судебным приставом или его заместителем.

**Меры принудительного исполнения.** Мерами принудительного исполнения являются действия, указанные в исполнительном документе, или действия, совершаемые судебным приставом-исполнителем в целях получения с должника имущества, в том числе денежных средств, подлежащего взысканию по исполнительному документу. Эти меры могут применяться к должнику при наличии оснований для их применения. К основаниям применения мер принудительного исполнения относятся совокупность следующих обстоятельств: предъявление в установленном федеральным законом порядке надлежаще оформленного исполнительного документа; принятие судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства; истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем, для добровольного исполнения (ст. 68 Закона "Об исполнительном производстве").



Мерами принудительного исполнения являются:

- 1) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на денежные средства и ценные бумаги;
- 2) обращение взыскания на периодические выплаты, получаемые должником в силу трудовых, гражданско-правовых или социальных правоотношений;
- 3) обращение взыскания на имущественные права должника, в том числе на право получения платежей по исполнительному производству, в котором он выступает в качестве взыскателя, на право получения платежей по найму, аренде, а также на исключительные права как результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, права требования по договорам об отчуждении или использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику как лицензиату;
- 4) изъятие у должника имущества, присужденного взыскателю, а также по исполнительному надписи нотариуса в предусмотренных Законом "Об исполнительном производстве" случаях;
- 5) наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества;
- 6) обращение в регистрирующий орган для регистрации перехода права на имущество, в том числе на ценные бумаги, с должника на взыскателя в случаях и порядке, которые установлены Законом "Об исполнительном производстве";
- 7) совершение от имени и за счет должника действия, указанного в исполнительном документе, в случае, если это действие может быть совершено без личного участия должника;
- 8) принудительное вселение взыскателя в жилое помещение;
- 9) принудительное выселение должника из жилого помещения;
- 10) освобождение нежилого помещения, хранилища от пребывания в них должника и его имущества;
- 10.1) принудительное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства;
- 11) иные действия, предусмотренные Законом "Об исполнительном производстве" или исполнительным документом.

Необходимо отметить, что в основу действующего ныне законодательства об исполнительном производстве положена идея о правовой защищенности должника. Действующим законодательством не предусмотрено применение к должнику мер личного характера: арест, подписка о невыезде, иные ущемления его свободы и достоинства, хотя в литературе такие предложения вносятся и обстоятельно аргументируются.

## § 7. Обращение взыскания на имущество должника

Обращение взыскания на имущество должника состоит из его ареста (описи), изъятия и принудительной реализации имущества.

Взыскание на заложенное имущество на основании исполнительного надписи нотариуса может включать изъятие имущества и его передачу залогодержателю для последующей реализации этого имущества в установленном Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" (далее - Закон "Об ипотеке (залоге недвижимости)") и Законом РФ от 29 мая 1992 г. N 2872-1 "О залоге" (далее - Закон "О залоге") порядке.

Согласно общему правилу, закрепленному в ст. 69 Закона "Об исполнительном производстве", взыскание на имущество должника, в том числе на денежные средства в рублях и иностранной валюте, обращается в размере задолженности, т.е. в размере, необходимом для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, с учетом взыскания расходов по совершению исполнительных действий и исполнительского сбора, наложенного судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа.

Взыскание на имущество должника по исполнительным документам обращается в первую очередь на его денежные средства в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, за исключением денежных средств должника, находящихся на торговом и (или) клиринговом счетах. Взыскание на денежные средства должника в иностранной валюте обращается при отсутствии или недостаточности у него денежных средств в рублях.

При отсутствии или недостаточности у должника денежных средств взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее ему на праве собственности, хозяйственного ведения и (или) оперативного управления, за исключением имущества, изъятого из оборота, и имущества, на которое в соответствии с федеральным законом не может быть обращено взыскание, независимо от того, где и в чьем фактическом владении и (или) пользовании оно находится.

Должник вправе указать имущество, на которое он просит обратить взыскание в первую очередь. Окончательно очередность обращения взыскания на имущество должника определяется судебным приставом-исполнителем. Если должник имеет имущество, принадлежащее ему на праве общей собственности, то взыскание обращается на долю должника, определяемую в соответствии с федеральным законом.

Должник по требованию судебного пристава-исполнителя обязан представить сведения о принадлежащих ему правах на имущество, в том числе исключительных и иных правах на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, правах требования по договорам об отчуждении или использовании указанных прав, в размере задолженности, определяемом в соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона "Об исполнительном производстве".

Если сведений о наличии у должника имущества не имеется, то судебный пристав-исполнитель запрашивает эти сведения у налоговых органов, иных органов и организаций, исходя из размера задолженности, определяемого в соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона "Об исполнительном производстве". При этом у органов, осуществляющих государственную регистрацию прав на имущество, лиц, осуществляющих учет прав на ценные бумаги, банков и иных кредитных организаций судебный пристав-исполнитель запрашивает необходимые сведения с разрешения старшего судебного пристава или его заместителя в письменной форме. Взыскатель при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком предъявления к исполнению вправе обратиться в налоговый орган с заявлением о представлении этих сведений.

У налоговых органов, банков и иных кредитных организаций могут быть запрошены сведения:

- 1) о наименовании и местонахождении банков и иных кредитных организаций, в которых открыты счета должника;
- 2) о номерах расчетных счетов, количестве и движении денежных средств в рублях и иностранной валюте;
- 3) об иных ценностях должника, находящихся на хранении в банках и иных кредитных организациях.

Налоговые органы, органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на имущество, лица, осуществляющие учет прав на ценные бумаги, банки и иные кредитные организации, иные органы и организации представляют запрошенные сведения в течение семи дней со дня получения запроса.

Наличные денежные средства в рублях и иностранной валюте, обнаруженные у должника, в том числе хранящиеся в сейфах кассы должника-организации, находящиеся в изолированном помещении этой кассы или иных помещениях должника-организации либо хранящиеся в банках и иных кредитных организациях, изымаются, о чем составляется соответствующий акт. Изъятые денежные средства не позднее операционного дня, следующего за днем изъятия, сдаются в банк для перечисления на депозитный счет подразделения судебных приставов.

Перечисление денежных средств со счетов должника производится на основании исполнительного документа или постановления судебного пристава-исполнителя без представления в банк или иную кредитную организацию взыскателем или судебным приставом-исполнителем расчетных документов.

Если денежные средства имеются на нескольких счетах должника, судебный пристав-исполнитель в постановлении указывает, с какого счета и в каком объеме должны быть списаны денежные средства.

Если на денежные средства, находящиеся на счетах должника, наложен арест, судебный пристав-исполнитель в постановлении указывает, в каком объеме и порядке снимается наложенный им арест с денежных средств должника. Банк или иная кредитная организация обязаны в течение трех дней со дня получения постановления сообщить судебному приставу-исполнителю об исполнении указанного постановления.

Банк или иная кредитная организация, осуществляющие обслуживание счетов должника, незамедлительно исполняют содержащиеся в исполнительном документе или постановлении судебного пристава-исполнителя требования о взыскании денежных средств, о чем в течение трех дней со дня их исполнения информируют взыскателя или судебного пристава-исполнителя.

В случае обоснованных сомнений в подлинности исполнительного документа, полученного непосредственно от взыскателя (его представителя), или сомнений в достоверности сведений, представленных в соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона "Об исполнительном производстве", банк или иная кредитная организация вправе для проверки подлинности исполнительного документа либо достоверности сведений задержать исполнение исполнительного документа, но не более чем на семь дней. При проведении указанной проверки банк или кредитная организация незамедлительно приостанавливает операции с денежными средствами на счетах должника в пределах суммы денежных средств, подлежащей взысканию.

В случае получения банком или иной кредитной организацией постановления судебного пристава-исполнителя исполнение содержащихся в исполнительном документе требований о взыскании денежных средств осуществляется путем их перечисления на депозитный счет подразделения судебных приставов. В случае получения банком или иной кредитной организацией исполнительного документа

непосредственно от взыскателя исполнение содержащихся в исполнительном документе требований о взыскании денежных средств осуществляется путем их перечисления на счет, указанный взыскателем.

Не исполнить исполнительный документ или постановление судебного пристава-исполнителя полностью банк или иная кредитная организация может в случае отсутствия на счетах должника денежных средств либо в случае, когда на денежные средства, находящиеся на указанных счетах, наложен арест или когда приостановлены операции с денежными средствами.

Если имеющихся на счетах должника денежных средств недостаточно для исполнения содержащихся в исполнительном документе или постановлении судебного пристава-исполнителя требований, банк или иная кредитная организация перечисляет имеющиеся средства и продолжает дальнейшее исполнение по мере поступления денежных средств на счет или счета должника до исполнения содержащихся в исполнительном документе или постановлении судебного пристава-исполнителя требований в полном объеме. О произведенных перечислениях банк или иная кредитная организация незамедлительно сообщает судебному приставу-исполнителю или взыскателю, если исполнительный документ поступил от взыскателя.

Банк или иная кредитная организация заканчивает исполнение исполнительного документа:

1) после перечисления денежных средств в полном объеме;

2) по заявлению взыскателя;

3) по постановлению судебного пристава-исполнителя о прекращении (об окончании, отмене) исполнения.

При поступлении на депозитный счет подразделения судебных приставов денежных средств должника в большем размере, чем необходимо для погашения размера задолженности, судебный пристав-исполнитель возвращает должнику излишне полученную сумму.

В случае обращения взыскания на электронные денежные средства должника, перевод которых осуществляется с использованием персонифицированных электронных средств платежа, корпоративных электронных средств платежа, применяются правила ст. 70 Закона "Об исполнительном производстве".

Порядок обращения взыскания на денежные средства должника в иностранной валюте урегулирован ст. ст. 71, 72 Закона "Об исполнительном производстве".

Обнаружив и изъяв у должника наличные денежные средства в иностранной валюте, судебный пристав-исполнитель не позднее операционного дня, следующего за днем изъятия, передает указанные денежные средства для продажи в банк или иную кредитную организацию, которые осуществляют продажу иностранной валюты и перечисляют полученные от продажи денежные средства в рублях на указанный в постановлении судебного пристава-исполнителя адрес.

Купля-продажа иностранной валюты осуществляется банком или иной кредитной организацией, имеющими право осуществлять куплю-продажу иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Российской Федерации в соответствии с ее валютным законодательством по курсу, установленному этими банком или иной кредитной организацией на день купли-продажи. При отсутствии такого курса купля-продажа иностранной валюты осуществляется по официальному курсу, установленному Банком России.

При обращении взыскания на денежные средства должника в иностранной валюте, находящиеся на счетах и во вкладах в банках или иных кредитных организациях, судебный пристав-исполнитель своим постановлением поручает им продать иностранную валюту в размере задолженности, определенном в соответствии с ч. 2 ст. 69 Закона "Об исполнительном производстве", и перечислить полученные от продажи денежные средства в рублях на депозитный счет подразделения судебных приставов.

Если денежные средства должника в иностранной валюте находятся на счетах и во вкладах в банках и иных кредитных организациях, которым в соответствии с лицензией на осуществление банковских операций не предоставлено право осуществлять куплю-продажу иностранной валюты, судебный пристав-исполнитель своим постановлением обязывает их перечислить указанные денежные средства в банк, имеющий такое право.

Банк или иная кредитная организация исполняет постановления судебного пристава-исполнителя в порядке и сроки, установленные Законом "Об исполнительном производстве".

При недостаточности денежных средств для удовлетворения требований взыскателя взыскание по исполнительному документу обращается на иное имущество должника.

По действующему законодательству взыскание может быть обращено, в частности, на ценные бумаги профессионального участника рынка ценных бумаг и его клиентов, на эмиссионные ценные бумаги должника, на имущество клиринговых организаций и участников клиринга, на имущественные права, принадлежащие должнику, на дебиторскую задолженность, на имущество должника, находящееся у третьих лиц, на заложенное имущество.

При исполнении исполнительных документов в отношении граждан взыскание не может быть обращено на имущество, указанное в законе. Согласно ст. 446 ГПК РФ взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину на праве

собственности:

- жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- земельные участки, на которых расположены объекты, если они являются предметом ипотеки и на них в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

- имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

- семена, необходимые для очередного посева;

- продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

- топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

- средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

- призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Судебный пристав-исполнитель в целях обеспечения исполнения исполнительного документа, содержащего требования об имущественных взысканиях, вправе, в том числе и в течение срока, установленного для добровольного исполнения должником содержащихся в исполнительном документе требований, наложить арест на имущество должника. При этом судебный пристав-исполнитель вправе не применять правила очередности обращения взыскания на имущество должника.

По заявлению взыскателя о наложении ареста на имущество должника судебный пристав-исполнитель принимает решение об удовлетворении указанного заявления или об отказе в его удовлетворении не позднее дня, следующего за днем подачи такого заявления.

Арест имущества должника состоит в производстве описи имущества и объявлении запрета распоряжения им, а при необходимости - в ограничении права пользоваться имуществом или его изъятии. Виды, объемы и сроки ограничения определяются судебным приставом-исполнителем в каждом конкретном случае с учетом свойств имущества, значимости его для собственника или владельца, хозяйственного, бытового или иного использования и других факторов (ч. 4 ст. 80 Закона "Об исполнительном производстве").

Основное назначение ареста имущества состоит в установлении препятствий к его возможному отчуждению или сокрытию. Согласно ч. 3 ст. 80 Закона "Об исполнительном производстве" арест на имущество должника применяется:

1) для обеспечения сохранности имущества, которое подлежит передаче взыскателю или реализации;

2) при исполнении судебного акта о конфискации имущества;

3) при исполнении судебного акта о наложении ареста на имущество, принадлежащее должнику и находящееся у него или у третьих лиц.

Арест налагается не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства, а в необходимых случаях - одновременно с его вручением.

При составлении описи и аресте имущества должника его имущественные права, равно как и права членов его семьи, не должны ущемляться сверх необходимых пределов. В связи с этим опись имущества производится в количестве, необходимом для погашения задолженности. Кроме того, при аресте имущества должника (за исключением ареста, исполняемого регистрирующим органом, ареста денежных средств, находящихся на счетах в банке или иной кредитной организации, ареста ценных бумаг и денежных средств, находящихся у профессионального участника рынка ценных бумаг на счетах, указанных в ст. ст. 73 и 73.1 Закона "Об исполнительном производстве"), обязательно присутствие понятых.

Судебный пристав-исполнитель при совершении ареста обязан составить акт о наложении ареста (описи имущества). При составлении описи совершаются некоторые действия технического характера, имеющие целью гарантировать интересы как должника, так и взыскателя. Так, в акте указываются не

только наименования описанных вещей, но и их отличительные признаки. Судебный пристав-исполнитель может опечатать предметы, подвергшиеся описи.

При производстве описи имущества должника судебный исполнитель исходит из презумпции того, что все имущество, находящееся в жилом помещении, занимаемом должником, принадлежит должнику. Если же в ходе наложения ареста на имущество третьи лица заявят о своих правах на него, имущество все равно вносится в опись, но вместе с тем в описи делается отметка о заявленной третьим лицом претензии и указанному третьему лицу разъясняется право предъявить в суд иск об освобождении имущества от ареста.

Изъятие арестованного имущества с передачей его для дальнейшей реализации производится в срок, установленный судебным приставом-исполнителем. Однако вещи и иное имущество, подвергающиеся быстрой порче, изымаются и передаются для реализации немедленно. Кроме того, судебный пристав-исполнитель при совершении исполнительных действий вправе одновременно с арестом имущества изъять все имущество или отдельные предметы.

Обязательному изъятию подлежат денежные средства в рублях и иностранной валюте, драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные и другие изделия из золота, серебра, платины и металлов платиновой группы, драгоценных камней и жемчуга, а также лом и отдельные части таких изделий (ст. 84 Закона "Об исполнительном производстве").

Описанное у должника имущество передается на хранение под роспись в акте ареста. Порядок и условия хранения арестованного имущества регулируются ст. 86 Закона "Об исполнительном производстве". Хранителем имущества должника может быть как сам должник, так и третье лицо. Необходимость назначения хранителем третьего лица возникает в случаях отсутствия должника, возможных злоупотреблений с его стороны, отказа от хранения и т.д. Закон не содержит каких-либо квалификационных требований к лицу, которое может выступать в качестве хранителя. Следовательно, им может быть любое лицо по выбору судебного пристава-исполнителя - как физическое, так и юридическое, в том числе профессиональный хранитель, для которого оказание услуг по хранению имущества является предпринимательской деятельностью.

Лицо, которому судебным приставом-исполнителем передано под охрану или на хранение арестованное имущество, не может пользоваться этим имуществом без данного в письменной форме согласия судебного пристава-исполнителя. Судебный пристав-исполнитель не вправе давать такое согласие в отношении ценных бумаг, переданных на хранение депозитарию, а также в случае, когда пользование имуществом в силу его свойств приведет к уничтожению или уменьшению ценности данного имущества. Согласие судебного пристава-исполнителя не требуется, если пользование указанным имуществом необходимо для обеспечения его сохранности. Хранитель, если им не является должник или член его семьи, получает за свои услуги соответствующее вознаграждение в установленном размере (ч. 4 ст. 86 Закона "Об исполнительном производстве"). Кроме того, хранителю возмещаются понесенные им необходимые расходы по хранению за вычетом фактически полученной выгоды от пользования имуществом. Вместе с тем Закон регламентирует и ответственность хранителя: в случае растраты, отчуждения, сокрытия или незаконной передачи переданного на хранение имущества хранитель, помимо имущественной ответственности за убытки, подлежит уголовной ответственности.

Арестованное имущество должника подлежит реализации, за исключением имущества, изъятого по закону из оборота. В связи с этим важен вопрос об оценке имущества, которое должно быть продано. По общему правилу имущество оценивается судебным приставом-исполнителем исходя из его рыночной стоимости, за исключением случаев, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Судебный пристав-исполнитель обязан привлечь оценщика для оценки:

- 1) недвижимого имущества;
- 2) ценных бумаг, не обращающихся на организованном рынке ценных бумаг (за исключением инвестиционных паев открытых и интервальных паевых инвестиционных фондов);
- 3) имущественных прав (за исключением дебиторской задолженности, не реализуемой на торгах);
- 4) драгоценных металлов и драгоценных камней, изделий из них, а также лома таких изделий;
- 5) коллекционных денежных знаков в рублях и иностранной валюте;
- 6) предметов, имеющих историческую или художественную ценность;
- 7) вещи, стоимость которой по предварительной оценке превышает 30 тыс. руб.

Судебный пристав-исполнитель также обязан привлечь оценщика для оценки имущества, если должник или взыскатель не согласен с произведенной судебным приставом-исполнителем оценкой имущества. Сторона исполнительного производства, оспаривающая произведенную судебным приставом-исполнителем оценку имущества, несет расходы по привлечению оценщика.

При оценке имущества следует руководствоваться Федеральным законом от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" (в ред. от 3 декабря 2011 г.). Судебный пристав-исполнитель может учитывать соглашение по этому вопросу, достигнутое между должником и взыскателем.

Реализация арестованного имущества производится путем его продажи.

Формы продажи различаются в зависимости от видов имущества. Продажа имущества должника, не являющегося недвижимостью, осуществляется специализированной организацией на комиссионных и иных договорных началах. Что касается недвижимого имущества должника, то оно реализуется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (ст. 87 Закон "Об исполнительном производстве").

Если имущество не будет реализовано в месячный срок, взыскателю предоставляется право оставить это имущество за собой. В случае отказа взыскателя от имущества оно возвращается должнику, а исполнительный документ - взыскателю.

Допускается обращение взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц. Обращение взыскания производится лишь при наличии соответствующего определения суда и в присутствии понятых.

По делам о передаче взыскателю предметов, указанных в решении суда, взыскателя интересует имущество в натуре, конкретные вещи, а не их стоимость. В случае присуждения взыскателю имущества, указанного в исполнительном документе, судебный пристав-исполнитель изымает его у должника и передает взыскателю по акту приема-передачи. В случае присуждения взыскателю бездокументарных ценных бумаг, указанных в исполнительном документе, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о списании соответствующих ценных бумаг лицом, осуществляющим учет прав на них, со счета должника и зачислении на счет взыскателя.

Если взыскатель отказался от получения вещи, указанной в исполнительном документе, судебный пристав-исполнитель составляет об этом акт, возвращает указанную вещь должнику и обращается в суд с заявлением о прекращении исполнительного производства в отношении этой вещи.

На практике возможны случаи возбуждения в отношении одного и того же должника нескольких исполнительных производств.

В случае когда в одном подразделении службы судебных приставов в отношении одного и того же должника возбуждено несколько исполнительных производств, они объединяются в сводное исполнительное производство и на имущество должника в пределах общей суммы взыскания, исполнительского сбора и предполагаемых расходов по совершению исполнительных действий налагается арест, позволяющий исполнить исполнительный документ вне зависимости от арестов имущества должника, произведенных в обеспечение другого иска (исков). При этом для выполнения требований закона об очередности удовлетворения требований взыскателей устанавливается единая по времени предъявления исполнительного документа к исполнению последовательность удовлетворения требований взыскателей каждой очереди.

Если исполнительные производства в отношении одного и того же должника возбуждены в нескольких подразделениях службы судебных приставов субъекта Российской Федерации, контроль за их ходом осуществляет главный судебный пристав субъекта Российской Федерации.

Если же исполнительные производства в отношении одного и того же должника возбуждены в подразделениях служб судебных приставов различных субъектов Российской Федерации, то контроль за их ходом осуществляет главный судебный пристав Российской Федерации.

#### § 8. Особенности обращения взыскания на имущество должника-организации

Порядок исполнения в отношении организаций определяется гл. 5 Закона "Об исполнительном производстве". Хотя в основном организации в качестве сторон спора фигурируют в арбитражном суде, что вытекает из правил разграничения подведомственности между арбитражными судами и судами общей юрисдикции, они могут быть и в гражданском процессе, например когда организация выступает ответчиком по иску гражданина.

При исполнении решений в отношении организаций применяются общие правила, изложенные в Законе "Об исполнительном производстве", за некоторыми изъятиями и дополнениями, предусмотренными гл. 10 Законом "Об исполнительном производстве". Пределы и условия обращения взыскания в отношении имущества организаций регулируются Гражданским кодексом РФ и иными федеральными законами, например Федеральными законами "Об акционерных обществах", "Об обществах с ограниченной ответственностью". Согласно Гражданскому кодексу РФ все юридические лица в Российской Федерации делятся на коммерческие и некоммерческие организации (ст. 50 ГК РФ). Организационно-правовыми формами коммерческих организаций являются: полное товарищество, товарищество на вере, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество (открытое или закрытое), производственный кооператив, государственное или муниципальное унитарное предприятие, федеральное казенное предприятие. К некоммерческим организациям, перечисленным в ГК РФ, относятся: потребительский кооператив, общественная или религиозная организация (объединение), учреждение, фонд, объединение

юридических лиц (ассоциация, союз).

По общему правилу юридические лица отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56 ГК РФ), которым они владеют на праве собственности или праве хозяйственного ведения (государственные или муниципальные унитарные предприятия). Исключение существует для финансируемых собственником учреждений. В отношении принадлежащего им имущества они имеют право оперативного управления. Учреждение отвечает по своим обязательствам лишь находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности имеющихся у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества (ст. 120 ГК РФ).

Закон разграничивает ответственность юридического лица и его учредителей-участников. По общему правилу учредитель (участник) юридического лица не несет ответственности по его обязательствам, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ или учредительными документами юридического лица (ст. 56 ГК РФ). Согласно положениям ГК РФ ответственность учредителей (участников) по обязательствам юридического лица зависит от его организационно-правовой формы. Так, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (ст. 75 ГК РФ), то же касается и полных товарищей в товариществе на вере (ст. 82 ГК РФ). Участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК РФ). Участники общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества, как правило, не несут ответственности по их обязательствам, за исключением определенных случаев. Так, участники (акционеры), не полностью внесшие вклады (оплатившие акции), несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части вклада каждого из участников (стоимости принадлежащих им акций) (ст. ст. 87, 96 ГК РФ). Члены производственного кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность в размерах и порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (ст. 107 ГК РФ). Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не несет ответственности по его обязательствам. В случае же с федеральными казенными предприятиями субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества несет Российская Федерация (ст. 115 ГК РФ). Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (ст. 116 ГК РФ). Участники (члены) общественных и религиозных организаций, учредители фондов не отвечают по их обязательствам (ст. ст. 117, 118 ГК РФ). Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации (ст. 121 ГК РФ).

Помимо указанных положений ГК РФ устанавливает еще несколько случаев ответственности учредителя (участника) по обязательствам юридического лица. Так, согласно ст. 56 ГК РФ, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана его учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица либо иными лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. Определенная ответственность предусмотрена также в отношениях между дочерним хозяйственным обществом и основным хозяйственным обществом (товариществом). Так, в соответствии со ст. 105 ГК РФ основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Взыскание по обязательствам организаций обращается в первую очередь на их денежные средства. При отсутствии денежных средств, достаточных для погашения задолженности, взыскание обращается на иное имущество организации, принадлежащее ей на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления (за исключением имущества, изъятого из оборота, либо имущества, ограниченно оборотоспособного), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании оно находится. Обращение взыскания на имущество заключается в его аресте и последующей реализации. Закон "Об исполнительном производстве" (ст. 94) устанавливает следующую очередность ареста и реализации имущества должника-организации:

- в первую очередь - на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг, в том числе на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг, составляющих инвестиционные резервы инвестиционного фонда), предметы дизайна офисов,

готовую продукцию (товары), драгоценные металлы и драгоценные камни, изделия из них, а также лом таких изделий;

- во вторую очередь - на имущественные права, непосредственно не используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

- в третью очередь - на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

- в четвертую очередь - на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров имущество: объекты недвижимого имущества производственного назначения, сырье и материалы, станки, оборудование и другие основные средства, в том числе ценные бумаги, составляющие инвестиционные резервы инвестиционного фонда.

Закон предусматривает особые меры по обеспечению исполнения исполнительного документа при обращении взыскания на имущество организаций, связанные с возможным возбуждением производства по делу о банкротстве организации. Согласно ст. ст. 95, 96 Закона "Об исполнительном производстве", если на имущество должника-организации четвертой очереди наложен арест, судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок со дня составления акта о наложении ареста на указанное имущество направляет в Федеральную налоговую службу, а в случае, когда должником является банк или иная кредитная организация, - в Банк России копии постановления и акта о наложении ареста, а также сведения о размере требований взыскателей.

В 30-дневный срок со дня получения постановления о наложении ареста и акта о наложении ареста на имущество Федеральная налоговая служба либо Банк России должны сообщить судебному приставу-исполнителю об осуществлении или отказе в осуществлении ими действий по возбуждению в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) организации либо по отзыву у банка или иной кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций. Судебный пристав-исполнитель приостанавливает исполнительные действия по реализации имущества до получения от Федеральной налоговой службы либо Банка России сведений об осуществлении или об отказе в осуществлении указанных действий.

Если Федеральная налоговая служба сообщила судебному приставу-исполнителю об осуществлении действий, связанных с возбуждением в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника-организации, то судебный пристав-исполнитель приостанавливает исполнительные действия по реализации имущества должника-организации до принятия арбитражным судом решения о введении в отношении должника процедуры банкротства.

Возможны случаи прекращения существования юридических лиц через процедуры реорганизации и ликвидации. В случае реорганизации должника взыскание по исполнительным документам обращается на денежные средства и иное имущество той организации, на которую в соответствии с законодательством Российской Федерации возложена ответственность по обязательствам должника-организации (с учетом положений передаточного акта или разделительного баланса (ст. 97 Закона "Об исполнительном производстве")). В случае ликвидации должника исполнительные документы, находящиеся у судебного пристава-исполнителя, передаются ликвидационной комиссии (ликвидатору) для исполнения, о чем судебный пристав-исполнитель сообщает взыскателю. Порядок обращения взысканий при ликвидации организаций регулируется ГК РФ. При ликвидации юридического лица по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, назначается ликвидационная комиссия, в обязанности которой входит публикация сообщения о ликвидации юридического лица, порядке и сроках заявления требований его кредиторами, принятие мер к выявлению дебиторов и кредиторов, письменное уведомление кредиторов о ликвидации, составление промежуточного ликвидационного баланса, осуществление расчетов с кредиторами, в том числе путем продажи имущества юридического лица с публичных торгов, составление окончательного ликвидационного баланса. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят все полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде (ст. 62 ГК РФ).

Срок для заявления кредиторами юридического лица своих требований устанавливается ликвидационной комиссией, но он не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации (ст. 63 ГК РФ). В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества юридического лица. Требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых судом отказано, считаются погашенными. Погашенными также считаются требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией, если их невозможно удовлетворить из имущества юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.



Выплата денежных сумм кредиторам производится ликвидационной комиссией в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса (ст. 63 ГК РФ).

В соответствии со ст. 64 ГК РФ при ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очереди:

- в первую - удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

- во вторую - производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

- в третью - удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

- в четвертую - погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в пятую - производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

При удовлетворении требований кредиторов действует следующий принцип: требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. В случае же недостаточности имущества юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Оставшееся после расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные или обязательственные права в отношении имущества этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица (ст. 63 ГК РФ).

Порядок взыскания при ликвидации юридического лица вследствие признания его несостоятельным (банкротом) регулируется соответствующими законодательными актами о несостоятельности (банкротстве).

Закон "Об исполнительном производстве" (глава 9) предусматривает реализацию недвижимого имущества на торгах.

Торги недвижимым имуществом организуются и проводятся специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, с которыми заключен соответствующий договор. Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения организатором торгов имущества для реализации.

Порядок проведения торгов устанавливается Гражданским кодексом РФ, Законом "Об исполнительном производстве", иными федеральными законами и постановлениями Правительства РФ.

#### § 9. Обращение взыскания на заработную плату и иные виды доходов должника

Ввиду специфики социально-экономической функции заработной платы обращение на нее взыскания допустимо только в предусмотренных законом случаях и в установленных им пределах (гл. 11 Закона "Об исполнительном производстве"). Закон предусматривает, что судебный пристав-исполнитель обращает взыскание на заработную плату и иные доходы должника-гражданина в следующих случаях:

1) исполнение исполнительных документов, содержащих требования о взыскании периодических платежей;

2) взыскание суммы, не превышающей 10 тыс. руб.;

3) отсутствие или недостаточность у должника денежных средств и иного имущества для исполнения требований исполнительного документа в полном объеме.

При отсутствии или недостаточности у должника заработной платы и (или) иных доходов для исполнения требований о взыскании периодических платежей либо задолженности по ним взыскание обращается на денежные средства и иное имущество должника в порядке, установленном Кодексом при обращении взыскания на имущество должника (гл. 8 Закона "Об исполнительном производстве").

Установленный Законом порядок обращения взыскания на заработную плату применяется и к приравненным к ней платежам. К ним относятся причитающиеся должнику стипендии, пенсии, вознаграждения за использование автором своего авторского права, права на открытие, изобретение, на которые выданы авторские свидетельства, а также за рационализаторское предложение и промышленный образец, на которые выданы свидетельства.

Размер удержаний из заработной платы и иных видов доходов должника регулируется ст. 99 Закона "Об исполнительном производстве". Как правило, при исполнении исполнительного документа с

должника может быть удержано не более 50% заработной платы и приравненных к ней платежей и выдач до полного погашения взыскиваемых сумм. Однако из указанного общего правила установлены исключения, когда с должника может быть удержано более 50% заработка. Так, при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, и возмещении за ущерб, причиненный преступлением, размер удержаний из заработной платы и приравненных к ней платежей и выдач не может превышать 70%. Кроме того, с осужденного к исправительным работам взыскание по исполнительным документам должно производиться из всего заработка за вычетом удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда. Взыскание по исполнительным документам обращается на заработную плату, пенсию или иные доходы граждан, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, в том числе лечебных исправительных учреждениях, лечебно-профилактических учреждениях, а также в следственных изоляторах при выполнении ими функций исправительных учреждений в отношении указанных граждан (ст. 100 Закона "Об исполнительном производстве").

Необходимо отметить, что размер удержаний из заработной платы и иных видов доходов исчисляется исходя из реальной суммы, причитающейся должнику, т.е. суммы, оставшейся после удержания налогов (ст. 99 Закона "Об исполнительном производстве").

Ряд доходов должника освобожден Законом от взысканий. Причина этого - компенсационная, или целевая, природа сумм, в силу чего взыскание на них обращено быть не может. К таким доходам относятся:

- 1) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда, причиненного здоровью;
- 2) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда в связи со смертью кормильца;
- 3) денежные суммы, выплачиваемые лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;
- 4) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов гражданам, пострадавшим в результате радиационных или техногенных катастроф;
- 5) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов гражданам в связи с уходом за нетрудоспособными гражданами;
- 6) ежемесячные денежные выплаты и (или) ежегодные денежные выплаты, начисляемые в соответствии с законодательством Российской Федерации отдельным категориям граждан (компенсация проезда, приобретения лекарств и другое);
- 7) денежные суммы, выплачиваемые в качестве алиментов, а также суммы, выплачиваемые на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей;
- 8) компенсационные выплаты, установленные законодательством Российской Федерации о труде, и другие, указанные в ст. 101 Закона "Об исполнительном производстве").

#### § 10. Исполнение актов, принятых по спорам неимущественного характера

Исполнение судебных актов и актов других органов, согласно которым должник обязывается совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, регулируется гл. 13 Закона "Об исполнительном производстве".

В случаях неисполнения должником требований, содержащихся в исполнительном документе, в срок, установленный для добровольного исполнения, а также неисполнения им исполнительного документа, подлежащего немедленному исполнению, в течение суток с момента получения копии постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании исполнительского сбора и устанавливает должнику новый срок для исполнения.

Неисполнение должником содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера в срок, установленный судебным приставом-исполнителем после вынесения постановления о взыскании исполнительского сбора, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от 10 до 20 тыс. руб.; на юридических лиц - от 30 тыс. до 50 тыс. руб.

Неисполнение должником содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера в срок, вновь установленный судебным приставом-исполнителем после наложения административного штрафа, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от 15 тыс. до 20 тыс. руб.; на юридических лиц - от 50 тыс. до 70 тыс. руб.

Если судебный пристав-исполнитель неоднократно устанавливал должнику срок для исполнения

содержащегося в исполнительном документе требования неимущественного характера, штраф на должника налагается за каждый случай неисполнения должником требования в установленный срок.

В случае нарушения законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве виновное лицо подвергается административной или уголовной ответственности.

В тех случаях, когда для исполнения исполнительного документа по спорам неимущественного характера участие должника необязательно, судебный пристав-исполнитель организует исполнение в соответствии с правами, предоставленными ему законом, с взысканием с должника расходов по совершению исполнительных действий.

При невозможности исполнения исполнительного документа судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возвращении исполнительного документа в суд или другой орган, его выдавший, которое утверждается старшим судебным приставом.

Закон устанавливает ряд специальных правил применительно к отдельной категории дел - о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника, о выселении должника, о вселении взыскателя.

Исполнительный документ о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника исполняется немедленно.

Содержащееся в исполнительном документе требование о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника считается фактически исполненным, если взыскатель допущен к исполнению прежних трудовых обязанностей и отменен приказ (распоряжение) об увольнении или о переводе взыскателя.

В случае неисполнения должником требования о восстановлении на работе уволенного или переведенного работника судебный пристав-исполнитель принимает меры, предусмотренные ст. 105 Закона "Об исполнительном производстве" (взыскивает исполнительский сбор, штрафы), и разъясняет взыскателю его право обратиться в суд или другой орган, принявший решение о восстановлении его на работе, с заявлением о взыскании с должника среднего заработка за время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении на работе по день исполнения исполнительного документа.

Подробно урегулирован Законом порядок исполнения содержащегося в исполнительном документе требования о выселении и вселении.

В том случае, когда должник в течение установленного срока для добровольного исполнения содержащегося в исполнительном документе требования о его выселении не освободил жилое помещение, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании с должника исполнительского сбора, устанавливает должнику новый срок для выселения и предупреждает его, что по истечении указанного срока принудительное выселение будет производиться без дополнительного извещения должника.

Выселение включает освобождение жилого помещения, указанного в исполнительном документе, от выселяемого, его имущества, домашних животных и запрещение выселяемому. Выселение производится с участием понятых (в необходимых случаях - при содействии сотрудников органов внутренних дел) с составлением акта о выселении и описи имущества.

Судебный пристав-исполнитель в необходимых случаях обеспечивает хранение имущества выселенного должника с возложением на должника понесенных расходов. Если в течение двух месяцев со дня выселения должник не забрал указанное имущество, судебный пристав-исполнитель после предупреждения должника в письменной форме передает указанное имущество на реализацию.

Исполнение содержащегося в исполнительном документе требования о вселении взыскателя осуществляется в следующем порядке.

В том случае, когда должник по истечении срока, установленного для добровольного исполнения содержащегося в исполнительном документе требования о вселении взыскателя, продолжает препятствовать вселению, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании с должника исполнительского сбора и предупреждает его о том, что вселение взыскателя будет производиться принудительно без дополнительного извещения должника.

Вселение включает обеспечение судебным приставом-исполнителем беспрепятственного входа взыскателя в указанное в исполнительном документе помещение и его проживания (пребывания) в нем.

Вселение производится с участием понятых (в необходимых случаях - при содействии сотрудников органов внутренних дел) с составлением акта.

Если в течение трех лет после вселения должник вновь воспрепятствует проживанию (пребыванию) взыскателя в указанном в исполнительном документе жилом помещении, постановление судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства может быть отменено старшим судебным приставом или его заместителем по заявлению взыскателя. В этом случае судебный пристав-исполнитель вновь производит вселение взыскателя и составляет в отношении должника протокол об административном правонарушении в соответствии с КоАП РФ.

## § 11. Распределение взысканных сумм между взыскателями

Денежные средства, взысканные с должника в процессе исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, в том числе путем реализации имущества должника, подлежат перечислению на депозитный счет подразделения судебных приставов, за исключением случаев, предусмотренных Законом "Об исполнительном производстве". Перечисление (выдача) указанных денежных средств осуществляется в порядке очередности, установленной законом, в течение пяти операционных дней со дня поступления денежных средств на депозитный счет подразделения судебных приставов. В случае отсутствия сведений о банковских реквизитах взыскателя судебный пристав-исполнитель извещает взыскателя о поступлении денежных средств на депозитный счет подразделения судебных приставов.

Не востребованные взыскателем денежные средства хранятся на депозитном счете подразделения судебных приставов в течение трех лет. По истечении данного срока указанные денежные средства перечисляются в федеральный бюджет.

Денежные средства, поступившие на депозитный счет подразделения судебных приставов при исполнении содержащихся в исполнительном документе требований имущественного характера, распределяются в следующей очередности:

- в первую очередь удовлетворяются в полном объеме требования взыскателя, в том числе возмещаются понесенные им расходы по совершению исполнительных действий;
- во вторую очередь возмещаются иные расходы по совершению исполнительных действий;
- в третью очередь уплачивается исполнительский сбор.

Денежные средства, поступившие на депозитный счет подразделения судебных приставов при исполнении содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера, распределяются в следующей очередности:

- в первую очередь возмещаются расходы по совершению исполнительных действий;
- во вторую очередь уплачивается исполнительский сбор.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после удовлетворения требований предыдущей очереди в полном объеме.

Денежные средства, оставшиеся после удовлетворения всех указанных требований, возвращаются должнику.

В исполнительном производстве к одному должнику может быть предъявлено несколько требований взыскателей о взыскании с него определенных денежных сумм. Если взысканных сумм недостаточно для удовлетворения требований, возникает потребность в распределении денег между взыскателями. Требования взыскателей удовлетворяются в очередности, установленной ст. 111 Закона "Об исполнительном производстве". Согласно этой статье в случае, когда взысканная с должника денежная сумма недостаточна для удовлетворения в полном объеме требований, содержащихся в исполнительных документах, указанная сумма распределяется между взыскателями, предъявившими на день распределения соответствующей денежной суммы исполнительные документы, в следующей очередности:

- в первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов, возмещению вреда, причиненного здоровью, возмещению вреда в связи со смертью кормильца, возмещению ущерба, причиненного преступлением, а также требования о компенсации морального вреда;
- во вторую очередь удовлетворяются требования по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих (работавших) по трудовому договору, а также по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- в третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в четвертую очередь удовлетворяются все остальные требования.

При распределении каждой взысканной с должника денежной суммы требования каждой последующей очереди удовлетворяются после удовлетворения требований предыдущей очереди в полном объеме.

Если взысканная с должника денежная сумма недостаточна для удовлетворения требований одной очереди в полном объеме, они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме, указанной в исполнительном документе.

В случае исполнения требований, содержащихся в исполнительных документах, банком или иной кредитной организацией очередность списания денежных средств со счетов должника определяется ст. 855 ГК РФ.

## § 12. Защита прав взыскателя, должника и других лиц при исполнении решения суда

Права взыскателя, должника и других лиц при исполнении судебного акта могут быть защищены в результате обжалования действий судебного пристава-исполнителя.

Судебный пристав-исполнитель, другие должностные лица службы судебных приставов обязаны принять все законные меры к быстрому и реальному исполнению решения, разъяснять сторонам их права и обязанности и активно помогать им в их реализации.

Постановления судебного пристава-исполнителя и других должностных лиц службы судебных приставов, их действия (бездействие) по исполнению исполнительного документа могут быть обжалованы сторонами исполнительного производства, иными лицами, чьи права и интересы нарушены такими действиями (бездействием) в порядке подчиненности и оспорены в суде.

Постановление, действия (бездействие) главного судебного пристава РФ могут быть оспорены в суде.

Отказ в отводе судебного пристава-исполнителя может быть обжалован только лицом, заявлявшим отвод. Удовлетворение отвода судебного пристава-исполнителя обжаловано быть не может.

Постановления о взыскании исполнительского сбора могут быть оспорены в суде (ст. 121 Закона "Об исполнительном производстве").

Порядок и сроки обжалования постановлений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя и других должностных лиц службы судебных приставов по исполнению исполнительного документа в порядке подчиненности регулируются правовыми нормами гл. 18 Закона "Об исполнительном производстве".

В соответствии со ст. 128 Закона "Об исполнительном производстве" постановления должностного лица службы судебных приставов, его действия (бездействие) по исполнению исполнительного документа могут быть оспорены в арбитражном суде либо суде общей юрисдикции, в районе деятельности которого указанное лицо исполняет свои обязанности.

Заявление об оспаривании постановления должностного лица службы судебных приставов, его действий (бездействия) подается в арбитражный суд в случаях:

- 1) исполнения исполнительного документа, выданного арбитражным судом;
- 2) исполнения требований, содержащихся в исполнительных документах, указанных в п. п. 5 и 6 ч. 1 ст. 12 Закона "Об исполнительном производстве", в отношении организации или гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;
- 3) исполнения постановления судебного пристава-исполнителя, вынесенного в соответствии с ч. 6 ст. 30 Закона "Об исполнительном производстве", если должником является организация или гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и исполнительное производство возбуждено в связи с его предпринимательской деятельностью;
- 4) в иных случаях, установленных арбитражно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

В других случаях заявление подается в суд общей юрисдикции.

Рассмотрение заявления судом производится в десятидневный срок по правилам, установленным процессуальным законодательством Российской Федерации.

Жалоба на действия судебного пристава-исполнителя рассматривается в судебном заседании. Взыскатель, должник и судебный пристав-исполнитель извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для разрешения жалобы. По результатам рассмотрения жалобы арбитражным судом выносится судебное решение, а судом общей юрисдикции - определение. Эти судебные акты могут быть обжалованы в порядке, предусмотренном АПК и ГПК РФ.

Права заинтересованных лиц при исполнении решения суда могут защищаться и в исковом порядке путем предъявления исков об освобождении имущества от ареста.

Иск об освобождении имущества от ареста может быть предъявлен собственником имущества или лицом, владеющим в силу закона или договора имуществом, не принадлежащим должнику. Иски в защиту имущественных интересов несовершеннолетних детей должника (осужденного) могут быть предъявлены другим родителем, их опекуном (попечителем) либо прокурором.

Ответчиками по искам об освобождении имущества от ареста являются: должник, у которого произведен арест имущества, и те организации или лица, в интересах которых наложен арест на имущество. Если арест на имущество наложен в связи с его конфискацией, ответчиками являются осужденный и соответствующий финансовый орган. В случае передачи имущества безвозмездно организация, которой оно передано, также привлекается в качестве ответчика.

Формой защиты прав должника служит поворот исполнения решения.

Под поворотом исполнения решения понимается возврат ответчику всего того, что было с него взыскано в пользу истца, в случае отмены решения, приведенного в исполнение, и вынесения после нового рассмотрения дела решения об отказе в иске полностью или в части либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении иска без рассмотрения.

Поворот исполнения решения возможен в любом случае, независимо от того, в каком порядке

отменено судебное решение - в кассационном, надзорном или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Суд, которому дело передано на новое рассмотрение, обязан по своей инициативе рассмотреть вопрос о повороте исполнения решения и разрешить дело в новом решении или определении, которым заканчивается производство по делу.

В том случае, если суд, вновь рассматривавший дело, не разрешил вопроса о повороте исполнения отмененного решения, ответчик вправе подать в этот суд заявление о повороте исполнения решения. Это заявление рассматривается в заседании суда. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для разрешения поставленного перед судом вопроса.

На определение суда по вопросу о повороте исполнения решения может быть подана частная жалоба.

Суд, рассматривающий дело в суде апелляционной или кассационной инстанции или в порядке надзора, если он своим решением или определением окончательно разрешает спор, либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения, обязан разрешить вопрос о повороте исполнения решения или передать дело на разрешение суда первой инстанции.

Если в решении, определении или постановлении вышестоящего суда нет никаких указаний по вопросу о повороте исполнения, ответчик вправе подать соответствующее заявление в суд первой инстанции.

В случае отмены в суде апелляционной или кассационной инстанции решения по делам о взыскании алиментов поворот исполнения допускается только в тех случаях, если отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

В случае отмены в кассационном или надзорном порядке решений суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения решения допускается, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах (ст. ст. 444, 445 ГПК РФ).

Закон "Об исполнительном производстве" предусматривает ряд дополнительных мер по защите прав лиц при исполнении исполнительного документа.

Так, взыскатель вправе предъявить лицам, выплачивающим должнику заработную плату, пенсию, стипендию или иные периодические платежи, иск о взыскании денежной суммы, удержанной с должника, но не перечисленной взыскателю по их вине.

Заинтересованные лица вправе обратиться в суд с иском о возмещении убытков, причиненных им в результате совершения исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения (ст. 119 Закона "Об исполнительном производстве").

В случае неисполнения исполнительного документа о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника ущерб, причиненный организации выплатой указанному работнику денежных сумм в соответствии с ГПК РФ, может быть взыскан с руководителя или иного работника этой организации, виновных в неисполнении исполнительного документа (ст. 120 Закона "Об исполнительном производстве").

## **Глава 35. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА. ИСК К ИНОСТРАННЫМ ГОСУДАРСТВАМ. СУДЕБНЫЕ ПОРУЧЕНИЯ И РЕШЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ СУДОВ. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ**

### § 1. Процессуальные права и обязанности иностранных лиц

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 г. содержит раздел V "Производство по делам с участием иностранных лиц", нормами которого на базе обобщения накопленной практики и с учетом новейших теоретических исследований расширены и усовершенствованы положения ранее действовавшего раздела VI ГПК РСФСР. Правовое регулирование отношений, обремененных иностранным элементом, и в особенности разрешение споров, неизбежно возникающих из этих отношений, требует особого подхода <1>.

<1> См.: Елисеев Н.Г., Вершинина Е.В. Международное гражданское процессуальное право. М., 2010. С. 5.

Еще в конце XIX - начале XX в. появился термин "международное гражданское процессуальное

право", в настоящее время используется также термин "международный гражданский процесс" <1>. Термином "международный гражданский процесс" обозначается деятельность только российских судов общей юрисдикции по рассмотрению и разрешению юридических дел с участием иностранного элемента и не охватывается деятельность международных судебных и арбитражных органов, являющихся межгосударственными, наднациональными правовыми образованиями <2>.

-----  
<1> Там же. С. 7 - 15.

<2> См.: Осокина Г.Л. Гражданский процесс: Особенная часть. М., 2007. С. 748.

Проблемы международного гражданского процесса традиционно изучаются в курсе гражданского процессуального права. ГПК РФ регулирует основные вопросы международного гражданского процесса. Согласно ст. 398 ГПК РФ, отражающей в целом принцип так называемого национального режима, иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации (далее - иностранные лица) имеют право обращаться в суды в Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов. Согласно ст. 254 АПК РФ иностранные лица, осуществляющие предпринимательскую и иную экономическую деятельность, имеют право обращаться в арбитражные суды в Российской Федерации.

Это означает, что такие лица наделены процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями. Нормы ст. 398 ГПК РФ на такие дела распространяют принцип "национального режима". Согласно этому принципу иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные организации разного статуса внутри нашей страны пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами и организациями Российской Федерации. В общей форме он закреплен ч. 3 ст. 62 Конституции РФ: "Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации".

Федеральный закон от 19 апреля 2002 г. "О гражданстве Российской Федерации" расшифровывает понятия иностранных граждан и лиц без гражданства. Иностранец гражданин - лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства. Лицо без гражданства - лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства (ст. 3) <1>. Статус иностранных организаций определяется по законодательству государств, где они учреждены.

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 22. Ст. 2031.

Статьями 399 и 400 ГПК РФ вводит понятие "личный закон", который определяет гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных лиц. Нормы этих статей согласованы со ст. ст. 1195 - 1197, 1202, 1203 ГК РФ. Личным законом иностранного гражданина является право страны, гражданство которой он имеет. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой гражданин имеет место жительства.

Личным законом иностранца, проживающего в Российской Федерации, лица с двойным гражданством, одно из которых - гражданство РФ, будет российское право. Часть 4 ст. 399 ГПК РФ определяет личный закон лица без гражданства - это право страны, в которой лицо имеет место жительства. Следует добавить, что личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище (п. 6 ст. 1195 ГК РФ). Для определения процессуальной правоспособности и дееспособности иностранных лиц имеет значение и ч. 5 ст. 399 ГПК РФ: лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории РФ признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью. В данном случае необходимо руководствоваться общими нормами о процессуальной дееспособности, зафиксированными ст. 37 ГПК РФ.

Статья 400 ГПК РФ определяет личный закон иностранной и международной организаций. Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена, соответственно, ее процессуальная правоспособность им и будет регламентирована. Однако организация, не обладающая по личному закону процессуальной правоспособностью, может быть на территории Российской Федерации признана правоспособной в соответствии с российским правом, т.е. по общим правилам ст. 36 ГПК РФ.

Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом Российской Федерации. В каждом конкретном случае следует руководствоваться положениями этих документов.

Иначе говоря, на иностранных лиц распространяются как общие правила ГПК РФ, так и

специальные, предусмотренные законами и международными договорами. Например, иностранные граждане могут быть освобождены от уплаты судебных расходов; они вправе вести дело в суде лично или через представителей. В данном случае необходимо отметить одну особенность. Иностранцы могут быть представлены в судах консулами соответствующих государств, причем согласно консульским конвенциям консул может представлять граждан своей страны без специальных полномочий (без доверенности).

Распространение на иностранных субъектов национального режима означает, что они могут выступать в судебных процессах не только как истцы и ответчики, но также быть третьими лицами, заявляющими и не заявляющими самостоятельных требований относительно предмета спора, участвовать в делах, возникающих из публичных правоотношений и особого производства, пользоваться услугами представителей и выступать в качестве представителя.

В большинстве случаев производство по делам с иностранными элементами развивается по обычным правилам ГПК РФ. Общим положением рассмотрения судами России дел с участием иностранных лиц посвящена гл. 43 ГПК РФ.

Все документы, составленные на иностранном языке, которые представляются в суд, должны быть переведены на русский язык и надлежащим образом заверены. Если документы выданы, составлены или удостоверены по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов Российской Федерации по нормам иностранного права, они принимаются судом при наличии их легализации <1>, если иное не установлено международным договором Российской Федерации или федеральным законом (ст. 408 ГПК РФ). Легализованный документ оценивается судом наравне с другими доказательствами. Легализация необходима для допуска документа в качестве доказательства при рассмотрении дела в суде и не исключает его исследования и оценку судом с целью установления правильности информации по существу, т.е. удостоверение российского консула не добавляет документу дополнительной юридической силы.

<1> Легализация - это установление и засвидетельствование подлинности подписей на документах и соответствия их закону государства пребывания дипломата (консула). Документы, выданные в России и предназначенные для представления в официальные органы иностранных государств, удостоверяются в особом, упрощенном порядке, т.е. уполномоченные органы Российской Федерации проставляют специальный штамп в виде квадратного клише (апостиль), который не требует дальнейшего заверения или легализации и признается официальными учреждениями всех стран - участниц Гаагской конвенции 1961 г. (Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов).

В отношении иностранных граждан их право обращаться в суды России и пользоваться одинаковыми процессуальными правами с гражданами России закрепляется также в международных актах. Российская Федерация является участником более 30 двусторонних и многосторонних межгосударственных конвенций, договоров, соглашений о взаимном оказании правовой помощи по гражданским, коммерческим, семейным делам. Сегодня Россия имеет договоры, регулирующие вопросы признания и приведения в исполнение судебных решений, со следующими европейскими странами: Финляндией, Эстонией, Латвией, Литвой, Польшей, Чехией, Словакией, Венгрией, Румынией, Болгарией, Грецией, Кипром, Италией, Испанией.

Так, например, согласно Конвенции между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам 1986 г. (ст. 1) граждане одной Договаривающейся Стороны пользуются на территории другой Договаривающейся Стороны в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и граждане этой Договаривающейся Стороны <1>.

<1> Сборник международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи. М., 1996. С. 240 - 247.

В соответствии с Договором между СССР и Греческой Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1981 г. (ст. 1) гражданам одной из Договаривающихся Сторон предоставляется на территории другой Договаривающейся Стороны такая же правовая защита, что и гражданам этой другой Договаривающейся Стороны <1>. Аналогичные нормы содержатся и в других договорах, самые первые статьи которых традиционно именуются "Правовая защита" с почти тождественными формулировками относительно национального режима.

<1> Там же. С. 196 - 209.

Для государств - участников Содружества Независимых Государств большое значение имеет Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам



1993 г., заключенная всеми странами СНГ (далее - Конвенция 1993 г.). Большинство стран СНГ, участвующих в Конвенции 1993 г., в Кишиневе 7 октября 2002 г. подписали новую Конвенцию с таким же названием <1>, правила которой в области гражданского процесса в основном воспроизводят положения Конвенции 1993 г. Новая Конвенция после вступления в силу заменит собой Конвенцию 1993 г., которая прекратит действие между участниками, подписавшими Конвенцию в Кишиневе. Со странами, не подписавшими новую Конвенцию, Россию будет по-прежнему связывать Конвенция 1993 г.

-----  
<1> На 22 мая 2012 г. Конвенция для России не вступила в силу.

Конвенция 1993 г. обеспечивает защиту в судах этих стран граждан СНГ и других лиц (т.е. не являющихся их гражданами), если они проживают в стране-участнице, юридических лиц, а также - правовое сотрудничество различных учреждений юстиции. Конвенцией охватывается широкий круг вопросов в области гражданского процесса и других отраслей права: правовая защита граждан и юридических лиц, порядок сношений при оказании правовой помощи, исполнение поручений учреждений юстиции, действительность документов, предоставление информации о праве, разграничение компетенции судов, вопросы применения права (коллизии нормы), признания и исполнения иностранных судебных решений.

В ст. 1 Конвенции 1993 г. устанавливается, что граждане каждой из Договаривающихся Сторон, а также лица, проживающие на ее территории, имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуру и иные учреждения юстиции других Договаривающихся Сторон, к компетенции которых относятся гражданские, семейные и уголовные дела, могут выступать в них, подавать ходатайства, предъявлять иски и осуществлять иные процессуальные действия на тех же условиях, что и граждане данной Договаривающейся Стороны. При этом отмечается (ст. 2), что граждане каждой из Договаривающихся Сторон и лица, проживающие на ее территории, освобождаются от уплаты и возмещения судебных пошлин и издержек, а также пользуются бесплатной юридической помощью на тех же условиях, что и собственные граждане <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1042.

Иностранные граждане равны перед российским законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Использование иностранными лицами прав и свобод не должно причинять вред интересам общества, государства, граждан и организаций.

Не исключены ситуации, когда в каком-либо государстве или союзе государств будут введены дискриминационные ограничения прав российских граждан или организаций в судебных процессах. Тогда Правительство РФ компетентно устанавливать ответные ограничения (реторсии) по отношению к субъектам соответствующего государства или государств (ч. 4 ст. 398 ГПК РФ). На иностранных лиц при рассмотрении гражданских дел в российских судах нельзя возлагать обязанности доказывания отсутствия в их странах какой-либо судебной дискриминации российских тяжущихся <1>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Спарк, Городец, 1997 (издание второе, исправленное и дополненное).

-----  
<1> Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. М., 1999. С. 570 - 571.

## § 2. Подсудность дел с участием иностранных лиц

В международном праве (за исключением ряда конвенций и международных договоров) нет специализированных нормативных актов, посвященных исключительно разграничению компетенции между судебными органами различных стран. Каждое государство самостоятельно устанавливает подведомственность и подсудность национальных учреждений юстиции.

В России компетенция судов по делам с участием иностранных лиц определена нормами ст. 402 ГПК РФ, в которой закреплено как общее правило, так и отступления от него. Часть 1 ст. 402 ГПК РФ предусматривает, что подсудность дел с участием иностранных лиц судам в Российской Федерации регулируется положениями гл. 3 "Подведомственность и подсудность" ГПК РФ, если нет специальных

правил, установленных гл. 44 ГПК РФ.

Общее исходное правило предусматривает, что суды в Российской Федерации рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится или гражданин-ответчик имеет место жительства на территории Российской Федерации. Местом жительства гражданина считается место, где он проживает постоянно или преимущественно (ст. 20 ГК РФ). Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такового - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54 ГК РФ).

Далее следуют более конкретные правила. Суды вправе также рассматривать дела с участием иностранных лиц при наличии в спорном правоотношении таких особенностей, которые международное частное право относит к разряду иностранных элементов. Часть 3 ст. 402 ГПК РФ предусматривает ряд подобного рода ситуаций:

- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории Российской Федерации;
- ответчик имеет имущество, находящееся на территории Российской Федерации;
- по делу о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в Российской Федерации;
- по делу о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца, вред причинен на территории Российской Федерации или истец имеет место жительства в Российской Федерации;
- по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для предъявления требования о возмещении вреда, имело место на территории Российской Федерации; иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории Российской Федерации;
- иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории Российской Федерации; по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в Российской Федерации или хотя бы один из супругов является российским гражданином;
- по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец имеет место жительства в Российской Федерации.

Однако дела перечисленных категорий могут быть начаты и в иностранном суде, наделенном соответствующей компетенцией, по желанию истца. В этом состоит отличие ст. 402 ГПК РФ от ст. 403 ГПК РФ, устанавливающей исключительную компетенцию отечественных судов по обозначенным разновидностям дел.

Диспозитивное начало российского гражданского процесса нашло отражение в ст. 404 ГПК РФ. Конфликтующие субъекты, одним из которых выступает иностранное лицо, вправе, естественно с учетом особенностей норм о подсудности (ст. ст. 26, 27, 30, 403 ГПК РФ), договориться о рассмотрении дела в иностранном государстве (пророгационное соглашение) до принятия его к производству российским судом.

Дело, которое принято судом в Российской Федерации к производству с соблюдением правил подсудности, должно быть им рассмотрено по существу, независимо от того, что по каким-либо причинам (изменение гражданства, места жительства или места нахождения сторон либо иные обстоятельства) оно стало подсудно суду другой страны. Запрещение изменять подсудность дела, например, при изменении места нахождения стороны направлено в том числе и на предотвращение возможных злоупотреблений.

Принципиальное значение имеет точное обозначение границ исключительной подсудности для определенных категорий дел. ГПК РСФСР не содержал перечня таких дел. ГПК РФ к исключительной компетенции судов Российской Федерации относит споры с участием иностранных лиц:

- о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории Российской Федерации;
- возникающие из договоров перевозки, если перевозчики находятся на территории Российской Федерации;
- о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в Российской Федерации;
- возникающие из публичных правоотношений (гл. 23 - 26 ГПК РФ).

Далее следуют дела особого производства тоже с участием иностранных лиц:

- если заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, имеет место жительства в Российской Федерации или факт, который необходимо установить, имел место на территории Российской Федерации;
- гражданин, в отношении которого подается заявление об усыновлении (удочерении), об ограничении дееспособности или о признании недееспособным, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации), о принудительной госпитализации в психиатрический

стационар, о продлении срока принудительной госпитализации, о принудительном психиатрическом освидетельствовании, является российским гражданином или имеет место жительства в Российской Федерации и др.

Исключительная подсудность означает, что никакие решения зарубежных судов по охватываемым этим понятием видам гражданских дел не будут признаны и принудительно исполнены на территории Российской Федерации. Отступления только для случаев, предусмотренных международными договорами РФ.

Разграничение компетенции государственных органов, разрешающих гражданские споры, устанавливается во многих двусторонних договорах Российской Федерации о правовой помощи и правовых отношениях по различным категориям дел. ГПК РФ с учетом мирового опыта разрешил немало вопросов подсудности гражданских дел с иностранным элементом. Тем не менее специфические правила разграничения судебной подведомственности есть в ряде межгосударственных договоров и конвенций. Это не опасно и вполне естественно, так как каждый подобного рода документ возникает в результате соглашений и компромиссов между суверенными государствами. В таких случаях российские суды будут применять положения международных актов по отношению к юридическим спорам между соответствующими субъектами.

Так, согласно Конвенции между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам 1979 г. (ст. 24) суд Договаривающегося Государства считается компетентным рассмотреть спор, если:

- на день предъявления иска ответчик имел постоянное место жительства или местопребывание на территории этого государства;
- спор касается деятельности предприятия (филиала) торгового, промышленного или иного характера, которое ответчик имеет на территории этого государства;
- обязательство из договора, являющееся предметом спора, было или должно быть исполнено на территории данного государства;
- на территории данного государства имел место факт, являющийся основанием для деликтной ответственности;
- по делу о взыскании алиментов истец на день предъявления иска имел постоянное место жительства или место пребывания на территории этого государства.

Вместе с тем исключительно компетентным по спорам о вещных правах на недвижимое имущество выступает суд государства, на чьей территории находится это имущество, а по делам о личном статусе лиц - суд государства, гражданином которого на день предъявления иска было это лицо.

Еще более расширена юрисдикция судов Договаривающихся Государств Договором между СССР и Королевством Испания о правовой помощи по гражданским делам 1990 г. <1>. Кроме суда Договаривающегося Государства, на территории которого имеется место нахождения (или место жительства) ответчика, согласно ст. 19 этого Договора компетентен рассмотреть спор суд любого из Договаривающихся Государств, если на его территории:

-----  
<1> СЗ РФ. 1998. N 9. Ст. 1049.

- должно быть исполнено обязательство из договора, являющееся предметом спора, либо
- имело место действие или иное обязательство, послужившее основанием для иска о возмещении вреда, либо
- возбуждено уголовное дело по факту причинения вреда и законодательство данного государства допускает рассмотрение гражданского иска о возмещении вреда в уголовном деле, либо
- находится отраслевой или иной филиал, агентство (ответчика), из деятельности которого вытекает иск.

К исключительному ведению судов государства, на территории которого имеет место нахождения общества или юридического лица, указанным Договором отнесены иски о признании недействительным образования и прекращения деятельности таких субъектов и о признании недействительными решений их органов.

Договорами о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенными в 1993 г. между Российской Федерацией и государствами Балтии (Латвия, Литва, Эстония), предусмотрено изменение подсудности дел на основании письменных соглашений сторон, которыми, однако, не может затрагиваться исключительная компетенция судов (иски о вещных правах на недвижимость, признание недействительными актов государственных и иных органов). Аналогичные положения содержат договоры о правовой помощи с Азербайджанской Республикой, Киргизской Республикой, Республикой Молдова.

Для государств - участников СНГ наиболее полно вопросы подсудности решены в Конвенции 1993 г. Она содержит как общие положения о международной подсудности, так и специальные, т.е. разграничивающие подсудность по отдельным категориям дел. Правила о компетенции судебных

органов Договаривающихся Сторон распределены по статьям раздела II Конвенции 1993 г., именуемого "Правовые отношения по гражданским и семейным делам".

Итак, ст. 20 Конвенции 1993 г. устанавливает, что при отсутствии в ней специальных оговорок иски предъявляются в суды страны, где проживает гражданин-ответчик, а иски к юридическому лицу - страны, на территории которой находится его орган управления, представительство либо филиал. Иски допустимо также адресовать органу правосудия страны по месту торговой, промышленной или иной хозяйственной деятельности предприятия (филиала) ответчика; исполнения или будущего полного или частичного исполнения обязательства из спорного договора; постоянного жительства истца по иску о защите чести, достоинства и деловой репутации.

Конвенция 1993 г. уточняет вопросы, связанные с подсудностью дел, о признании граждан ограниченно дееспособными или недееспособными (ст. 24), их объявлении безвестно отсутствующими и умершими (ст. 25), расторжении брака (ст. 28), установлении опеки и попечительства (ст. 33) и некоторых других.

При определении подсудности двусторонние договоры и Конвенция 1993 г. исходят, как правило, из критерия гражданства, места жительства сторон, нахождения имущества, причинения вреда и некоторых других. На базе заключенных международных договоров изменяется и обогатывается внутреннее процессуальное законодательство их участников, регулирующее производство по делам с иностранными элементами.

Возможны ситуации, когда согласно договорам рассмотреть одно и то же дело могут суды разных государств. При этом возникают вопросы доминирующей подсудности. Обычно в договорах предусмотрено, что при возникновении процессов по делу между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию в компетентных судах двух или более Договаривающихся Государств суд, начавший производство позднее, его прекращает. Несоблюдение данного правила может привести к отказу в признании и исполнении судебного решения на территории другого государства. Это не относится к исключительной судебной компетенции, которая всегда имеет преваляющее значение и требует безусловного соблюдения. В настоящее время ст. 406 ГПК РФ решает эти вопросы. Так, суд в Российской Федерации отказывает в принятии искового заявления к производству или прекращает производство по делу, если имеется решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, принятое иностранным судом, с которым имеется международный договор Российской Федерации, предусматривающий взаимное признание и исполнение решений суда. В том случае, если в иностранном суде, решение которого подлежит признанию или исполнению на территории Российской Федерации, ранее было возбуждено дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, суд в Российской Федерации возвращает исковое заявление или оставляет заявление без рассмотрения.

### § 3. Иски к иностранным государствам и международным организациям

Предъявление иска к иностранному государству, привлечение его к участию в деле в качестве соответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятие по отношению к нему обеспечительных мер, обращение взыскания на это имущество в порядке принудительного исполнения решения суда допускается только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

Советский Союз и затем Российская Федерация долгое время придерживались принципа абсолютного судебного иммунитета иностранного государства, т.е. распространяли иммунитет и на гражданско-правовые отношения с участием государства, в том числе на заключаемые им коммерческие сделки. Однако во многих странах (США, Великобритании, Японии и др.) нормативно закреплена концепция так называемого функционального или ограниченного иммунитета, когда привилегии охватывают только действия государства как политического суверена, но не его участие в экономическом обороте.

Статья 401 ГПК РФ сохраняет концепцию судебного иммунитета иностранного государства <1>. Согласие иностранного государства в лице его компетентных органов требуется отдельно на предъявление иска, на его обеспечение и на обращение взыскания. Например, государство, согласившись отвечать по иску, может не дать согласия на принятие мер по его обеспечению. Согласие иностранного государства требуется и при предъявлении к нему встречного иска в процессе, где в качестве основного истца выступает это государство <2>.

<1> Определение Верховного Суда РФ от 19 мая 2003 г. N ГКПИ 2003-543.

<2> Разработан и был принят в первом чтении 11 марта 2005 г. проект Федерального закона "О юрисдикционном иммунитете иностранного государства и его собственности". Однако 24 марта 2011 г.

Комитет по собственности ГД РФ рекомендовал ГД РФ отклонить проект этого Закона.

Границы судебного иммунитета международных организаций определяют федеральные законы и международные договоры Российской Федерации (ч. 2 ст. 401 ГПК РФ). Именно в таких документах предусматриваются различные льготы и привилегии в отношении конкретных международных организаций, выступающих в российских судах <1>. Но необходимо подчеркнуть одну особенность. Наличие судебного иммунитета у иностранного государства-ответчика презюмируется. Каждая международная организация должна доказать суду, какими льготами и привилегиями она наделена - нормативными актами или конкретным договором.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Спарк, Городец, 1997 (издание второе, исправленное и дополненное).

---

<1> Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. С. 587 - 588.

Часть 3 ст. 401 ГПК РФ указывает еще на одну группу лиц, пользующихся определенными процессуальными привилегиями, - это аккредитованные в России дипломатические представители иностранных государств и другие лица, указанные в соответствующих законах и договорах. Основным документом, закрепляющим и распределяющим разнообразные привилегии и иммунитеты для обеспечения эффективного осуществления функций дипломатических представительств, является Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г.

Состав дипломатических представителей неоднороден. Больше всего разного рода льгот имеют дипломатические агенты (терминология Конвенции). Эта группа включает глав и членов дипломатического персонала представительства, имеющих дипломатические ранги (ст. 1).

Лица административно-технического персонала, обслуживающего персонала, частные домашние работники сотрудников представительства и члены семей дипломатов также обладают при определенных условиях иммунитетами разного типа и объема. Соответствующие положения ст. 37 Венской конвенции необходимо учитывать и применять при возникновении правовых споров с их участием.

Иммунитет от гражданской юрисдикции не распространяется, однако, на случаи, когда дипломатические представители вступают в гражданско-правовые отношения как частные лица в связи со спорами о принадлежащих им строениях на территории России, наследовании или деятельности, осуществляемой за пределами официальных функций.

Возбуждение дела дипломатическим агентом или другим лицом, пользующимся иммунитетом от юрисдикции, лишает его права ссылаться на иммунитет в отношении встречных исков, непосредственно связанных с основным иском (ст. 32 Конвенции).

Иммунитетом от гражданской юрисдикции в том, что касается служебной деятельности, пользуются и консулы. На международной правовой арене ведущую роль играет Венская конвенция о консульских сношениях и факультативные протоколы, ее нормы в значительном объеме восприняли и национальные законодательства, и консульские конвенции, заключенные СССР и Российской Федерацией со многими государствами. На это прямо указывают преамбулы таких документов <1>.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Спарк, Городец, 1997 (издание второе, исправленное и дополненное).

---

<1> Там же. С. 590 - 592.

#### § 4. Судебные поручения

Проблема оказания правовой помощи возникает, когда рассматривающий спор суд одного государства встречается с необходимостью выполнения каких-либо процессуальных действий на территории другого государства. Из-за того что власть суда ограничена рамками своей страны, а необходимость совершения за рубежом отдельного процессуального действия существует, суд обращается с поручением к иностранному суду, используя специальную процедуру.

Согласно ст. 407 ГПК РФ российские суды исполняют переданные им в установленном порядке

поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и др.), а также могут обращаться к иностранным судам с поручениями об исполнении такого рода действий.

Вопросы оказания правовой помощи регулируются различными международными договорами. Согласно общепринятому правилу поручения об оказании правовой помощи реализуются методами процессуальных процедур страны места исполнения. Иногда допускается применение процессуального законодательства иностранного государства, если оно не противоречит законам и публичному порядку страны места исполнения.

Возникает вопрос, могут ли наши суды обращаться с поручениями о вручении судебных документов и выполнении других процессуальных действий в органы юстиции государства, с которыми Россия не имеет соответствующих договоров?

Статья 407 ГПК РФ предоставляет право судам в РФ обращаться к судам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий, а также исполнять переданные им в установленном законом порядке поручения судов иностранных государств. Таким образом, если в установленном порядке из Минюста России поступит в суд иностранное судебное поручение от государства, не связанного с Россией соответствующими обязательствами по договору, то поручение следует исполнить, кроме случаев, указанных в ч. 2 ст. 407 ГПК РФ (суд отказывает в исполнении, если исполнение поручения может нанести ущерб суверенитету или угрожает безопасности Российской Федерации либо не входит в компетенцию суда).

Большое значение приобретает точное соблюдение порядка движения поручения к исполнителю, несоблюдение или даже формальное нарушение которого способно привести к длительной волоките или проблемам по существу. Согласно ч. 4 ст. 407 ГПК РФ порядок сношений судов Российской Федерации с иностранными судами определяется международным договором Российской Федерации или федеральным законом. Существует несколько порядков обращения суда одного государства к суду другого государства.

Еще Указом Президиума Верховного Совета СССР от 16 декабря 1947 г. "О порядке сношений государственных учреждений СССР и их должностных лиц с учреждениями и должностными лицами иностранных государств" <1> был установлен дипломатический порядок передачи поручений. Получается довольно сложная и длительная по времени схема: заказчик, его национальное министерство юстиции, затем министерство иностранных дел и далее зарубежные министерство иностранных дел, министерство юстиции, суд-исполнитель. Это относится к США, Франции, Бельгии и ряду иных стран.

-----  
<1> Ведомости Верховного Совета СССР. 1948. N 5.

Другая схема проще, так как устанавливает порядок сношений судебных органов через центральные учреждения юстиции. Раньше так осуществляли взаимные контакты суды стран - членов СЭВ. Теперь такой порядок предусматривается в ряде двусторонних договоров, например в Договоре между Российской Федерацией и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, вступившем в силу 22 января 1995 г.

В соответствии с Указом Президента РФ от 24 августа 2004 г. N 1101 "О центральном органе Российской Федерации по Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам", а также Заявлением России по Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам от 15 ноября 1965 г. центральным органом РФ для целей ст. 2 Конвенции назначено Министерство юстиции РФ <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3608; N 50. Ст. 4551.

Оказание правовой помощи регулируется и в рамках Содружества Независимых Государств Конвенцией 1993 г. Согласно положениям Конвенции учреждения юстиции оказывают друг другу правовую помощь. Объем правовой помощи по гражданским делам включает, в частности, вызов сторон, других участвующих в деле лиц, свидетелей и экспертов, составление и пересылку документов, пересылку и выдачу вещественных доказательств, проведение экспертизы, вручение документов (ст. 6 Конвенции). Первоначально по общему правилу при оказании правовой помощи суды государств контактировали друг с другом через свои центральные учреждения юстиции (ст. 5 Конвенции). Однако Протоколом к Конвенции (Москва, 28 марта 1997 г.) <1> текст ст. 5 изменен: "При выполнении настоящей Конвенции компетентные учреждения юстиции Договаривающихся Сторон сносятся друг с другом через свои центральные, территориальные и другие органы, если только настоящей Конвенцией не установлен иной порядок сношений. Договаривающиеся Стороны определяют перечень своих центральных территориальных и других органов, уполномоченных на осуществление непосредственных

сношений, о чем уведомляют депозитария" <2>.

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 1997. N 8. С. 87 - 88.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Спарк, Городец, 1997 (издание второе, исправленное и дополненное).

---

<2> Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. С. 595 - 596.

Устанавливаются требования к содержанию и форме поручения об оказании правовой помощи. В поручении должны быть указаны:

- наименование запрашиваемого учреждения;
- наименование запрашивающего учреждения;
- наименование дела, по которому запрашивается правовая помощь;
- имена и фамилии сторон, свидетелей, их местожительство и местопребывание, гражданство, занятие (для юридических лиц - их наименование и местонахождение);
- при наличии представителей указанных лиц - их имена, фамилии и адреса; содержание поручения, а также другие сведения, необходимые для его исполнения.

В поручении о вручении документа должны быть указаны точный адрес получателя и наименование вручаемого документа. Само поручение должно быть подписано и скреплено гербовой печатью запрашивающего учреждения.

Согласно нормам Конвенции при исполнении судебных поручений применяется российское законодательство; однако если от суда, направившего поручение, поступит просьба о применении при исполнении поручения процессуальных норм его государства, эти нормы могут быть применены, но только в том случае, если они не противоречат российскому законодательству. Аналогичное правило содержится в ряде двусторонних договоров, в ст. 14 Гаагской конвенции от 1 марта 1954 г. по вопросам гражданского процесса и в более развернутой форме в ст. 9 Гаагской конвенции о получении за границей доказательств по гражданским или торговым делам от 18 марта 1970 г. (далее - Гаагская конвенция 1970 г.) <1>.

-----  
<1> Россия присоединилась к этой Конвенции (ФЗ от 12 февраля 2001 г. N 11-ФЗ), для России Конвенция вступила в силу 30 июня 2001 г.

Большое значение имеет также регулирование вопросов документооборота. Согласно ст. 13 Конвенции 1993 г. документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены гербовой печатью, принимаются на территориях других Договаривающихся Сторон без какого-либо специального удостоверения. Документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон рассматриваются как официальные документы, пользуются на территориях других Договаривающихся Сторон доказательственной силой официальных документов. Кроме того, Конвенцией предусмотрен обмен информацией по правовым вопросам между центральными учреждениями юстиции Договаривающихся Сторон.

Переданные российским судам в установленном порядке поручения иностранных судов о выполнении отдельных процессуальных действий исполняются на основе российского законодательства. Так, как правило, поручения исполняются судом, в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия. Если, например, речь идет о допросе свидетеля, то поручение выполняет районный суд по месту жительства свидетеля; поручение об осмотре на месте - суд по месту нахождения объекта осмотра и т.д.

Исполнение судебного поручения на территории другого государства по общему правилу не дает основания для взыскания каких-либо сборов или издержек с запрашивающего государства, за исключением случаев, когда требуется соблюдение особой формы выполнения отдельных процессуальных действий, связанной с дополнительными расходами. В последнем случае запрашиваемая сторона может потребовать возмещения произведенных затрат. Статья 14 Гаагской конвенции 1970 г. предусматривает, что запрашиваемое государство имеет право истребовать от запрашивающего государства возмещение вознаграждения, выплаченного экспертам и переводчикам, и расходов, возникших в связи с применением особой процедуры.

Несомненно, что в каждом конкретном случае возникновения необходимости исполнения или направления судебного поручения следует обращаться к текстам международных договоров,

действующих в Российской Федерации.

#### § 5. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)

Признание и исполнение решений государственных иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей) на территории Российской Федерации регулируется рядом многосторонних международных соглашений (конвенций), двусторонних международных договоров с участием РФ, а также национальными источниками права. К многосторонним относятся, например, Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. (далее - Гагская конвенция 1954 г.), Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.) (далее - Нью-Йоркская конвенция 1958 г.).

Довольно много двусторонних договоров о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам (некоторые по делам гражданским и уголовным или только по гражданским, например с Испанией и Италией, либо вообще без указания категорий дел) заключено СССР и Российской Федерацией с другими странами. Договоры содержат главы о взаимном признании и исполнении решений государственных судов. В этих главах немало сходных положений, но есть и различия, которые необходимо учитывать на практике <1>.

<1> Извлечения из более двух десятков таких международных договоров помещены в специальном приложении к Вестнику ВАС РФ N 3 за 1999 г. под наименованием "Признание и исполнение судебных решений по экономическим спорам (документы и комментарии)".

На Европейском континенте действует Конвенция о юрисдикции и приведении в исполнение судебных решений по гражданским и коммерческим делам (Брюссель, 27 сентября 1968 г.), воспринявшая ее основные положения и расширившая состав участников новая Конвенция под тождественным наименованием (Лугано, 16 сентября 1988 г.). Высшим Арбитражным Судом РФ официально поставлен вопрос о присоединении РФ к Брюссельской конвенции и проводятся консультации о присоединении к Луганской конвенции <1>.

<1> См.: Ефремов Л.В. К вопросу о присоединении России к некоторым международным конвенциям // Вестник ВАС РФ. 2000. Специальное приложение к N 10. Октябрь. С. 6.

В числе российских национальных нормативных актов следует назвать ст. 11 ФЗ "Об исполнительном производстве", Указ Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. "О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей" <1> (далее - Указ 1988 г.), нормы которого в силу п. 2 Постановления Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 г. "О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств" действуют на территории Российской Федерации <2>. Указ 1988 г., закрепив общее положение о допустимости признания и исполнения иностранных судебных актов только в случаях, предусмотренных международными договорами (конвенциями, соглашениями) с участием советского (ныне российского) государства, наметил пути для подписания, ратификации таких актов или присоединения к ним. Указ 1988 г. не упомянут в числе актов, утративших силу с 1 февраля 2002 г. согласно ст. 2 Закона о введении в действие ГПК РФ. Он в общей форме отнесен ст. 4 этого Закона к числу нормативных актов, подлежащих дальнейшему применению в тех частях, которые не противоречат новому Кодексу. Правда, апробированные практикой правила Указа 1988 г. почти полностью воспроизведены нормами гл. 45 ГПК РФ.

<1> Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. N 26. Ст. 427.

<2> Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1991. N 51. Ст. 1798 - 1799.

Главным национальным источником в настоящее время является гл. 45 ГПК РФ. В соответствии со ст. 409 ГПК РФ иностранные судебные решения признаются и исполняются в Российской Федерации судами, если это предусмотрено международным договором. Речь идет о решениях по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также приговорах по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением. Не имеет значения, какой зарубежный государственный суд или зарубежный третейский суд (арбитраж) вынес соответствующее решение.

Решения иностранных судов, которые не подлежат принудительному исполнению, перечисленные в ст. 415 ГПК РФ (например, о расторжении или признании недействительным брака между российскими гражданами, если оба супруга в момент рассмотрения дела проживали вне пределов РФ), признаются в



Российской Федерации без какого-либо специального производства, если со стороны заинтересованного лица не поступит возражения против этого признания.

В определенной части процедуру признания либо разрешения принудительного исполнения иностранного судебного решения на территории РФ регулируют международные акты, но в основном применяются нормы ст. ст. 409 - 415 ГПК РФ, где предусмотрены форма и содержание соответствующих заявлений, порядок их подачи и рассмотрения, обобщенные основания отклонения ходатайств и т.д.

Для начала такой специфической разновидности производства, как процедура принудительного исполнения, необходима подача заявления стороной - участницей спора, в пользу которой состоялось решение, в областной или приравненный к нему по статусу суд по месту жительства или месту нахождения должника, либо если место нахождения или место жительства должника неизвестны, то по месту нахождения имущества должника.

Требования к ходатайству о принудительном исполнении решения иностранного суда предусмотрены ст. 411 ГПК РФ. Необходимо указать сведения о сторонах рассмотренного спора и их адресах, просьбу обратившейся стороны (взыскателя) о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение, а также перечень прилагаемых документов. С учетом объекта ходатайства определен состав прилагаемых к нему документов (ч. 2 ст. 411 ГПК РФ): удостоверенные надлежащим образом копии решения; документов о его вступлении в законную силу, об извещениях ответчика и др.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства, однако его неявка без уважительной причины не является препятствием для рассмотрения дела. Возможна ситуация, когда должник обратился с просьбой к суду о переносе времени рассмотрения ходатайства и суд эту просьбу удовлетворил, тогда время рассмотрения переносится и о новой дате извещается должнику.

При рассмотрении дела суд Российской Федерации не вправе пересматривать решение иностранного суда по существу, он лишь проверяет, есть ли основания для приведения в исполнение иностранного судебного решения или в этом должно быть отказано.

Основания отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения полностью или в части перечислены в ст. ст. 412, 414, 417 ГПК РФ. В данном случае представлены в обобщенном варианте мотивы отказа, обычно по сложившейся мировой практике включенные в международные конвенции, соглашения, договоры соответствующего класса. Но в каждом конкретном случае с учетом этих нормативных актов по отношению к решению, вынесенному на территории иностранного государства, российский суд должен проверить, нет ли в актах с участием данного государства положений, не совпадающих с перечнем оснований, содержащихся в ГПК РФ.

Ответы на такие вопросы более просты, когда речь идет о решениях иностранных третейских судов (арбитражей), поскольку на них распространяется Нью-Йоркская конвенция, которую ратифицировали, подписали или к ней присоединились более 140 государств. Сложнее может оказаться ситуация, когда признание и исполнение испрашиваются по отношению к акту зарубежного государственного суда. Россия пока еще не участвует в универсальных международных соглашениях по таким вопросам (кроме соглашений внутри СНГ), а потому следует выяснять, есть ли договор между РФ и конкретной страной о правовой помощи, каково его содержание в части отказа в признании и исполнении решений, процедуру рассмотрения ходатайств и пр.

В ст. 412 ГПК РФ содержится перечень оснований отказа в принудительном исполнении решений иностранного суда, большинство из которых являются также основаниями к отказу в признании решения иностранного суда и отказу в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей). Это случаи, когда:

- иностранное судебное решение еще не вступило в законную силу или не подлежит исполнению по закону государства, на территории которого оно принято;
- сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом извещена о процессе и вследствие этого была лишена возможности принять участие в процессе <1>;

-----  
<1> См., например: Определение Верховного Суда РФ от 15 июня 2010 г. N 93-Г10-6; Определение Верховного Суда РФ от 15 июня 2010 г. N 4-Г10-18 (СПС "КонсультантПлюс").

- рассмотренное дело относится к исключительной подсудности российского суда; есть вступившее в законную силу по тождественному спору решение суда в РФ;
- тождественное дело находится на рассмотрении суда в России и оно возникло ранее начала его рассмотрения в иностранном суде;
- исполнение решения может нанести ущерб суверенитету Российской Федерации или угрожает безопасности Российской Федерации либо противоречит публичному порядку Российской Федерации;

- истек срок давности приведения решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Эти мотивы, которые должны быть выдвинуты и затем доказаны заинтересованной стороной (должником). Статья 412 ГПК РФ включает перечень наиболее общепризнанных оснований отказа в признании и исполнении иностранных судебных решений <1>.

<1> Обзор судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2011 года" // СПС "КонсультантПлюс".

В отношении отказа в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей) следует добавить еще п. 1 ч. 1 ст. 417 ГПК РФ, в котором воспроизведено предусмотренное подп. "а" п. 1 ст. V Нью-Йоркской конвенции 1958 г. положение об отказе в признании и исполнении арбитражного (третейского) решения, если стороны третейского соглашения были по применимому к ним закону в какой-либо мере недееспособны или соглашение недействительно по закону, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону страны, где решение было вынесено.

Но в отдельных международных соглашениях и договорах могут быть закреплены специфические особенности оснований отказа и процедуры.

Гаагская конвенция 1954 г. отменила внесение платежей в суд иностранным истцом в качестве гарантии компенсации возможных издержек ответчика. Но в случае отказа в иске такому истцу с него в государстве - участнике Конвенции, где он находится, взыскиваются эти издержки, причем "решения о взыскании судебных издержек и расходов объявляются подлежащими исполнению без заслушивания сторон, при условии, однако, что сторона, с которой производится взыскание, имеет право на последующее обжалование в соответствии с законодательством государства, где испрашивается исполнение" (ст. 19).

По Минской конвенции 1993 г. к отказу в признании и исполнении решения иностранного суда приводит отсутствие документа, подтверждающего соглашение сторон по делу договорной подсудности (п. "д" ст. 55).

Можно найти и некоторые примеры оснований отказа в признании и исполнении иностранных судебных решений, предусмотренных действующими двусторонними договорами между РФ и зарубежными государствами. Такой отказ имеет место, если суд, вынесший решение, не был компетентен рассматривать дело в соответствии с внутренним законодательством государства, на территории которого решение постановлено (п. 1 ст. 15 Договора с Ираком) и т.п.

После рассмотрения в судебном заседании ходатайства о признании и приведении в исполнение иностранного судебного решения суд выносит заключительное определение либо о принудительном исполнении решения иностранного суда, либо об отказе в этом. На основании решения иностранного суда и вступившего в законную силу определения суда о принудительном исполнении решения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда. Логично утверждать, что такое определение должно содержать:

- наименование и место нахождения органа, вынесшего решение;
- наименование сторон (взыскателя и должника);
- сведения о самом решении, которое было предметом рассмотрения российского суда;
- и главный вывод - удовлетворить заявление или отказать в ходатайстве.

Определение может быть обжаловано в общем порядке (ч. 2 ст. 412 ГПК РФ).

Так, в п. 46 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2012 г. N 13 "О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции" сказано, что согласно положениям п. 3 ч. 2 ст. 331, ч. 2 ст. 412, ч. 5 ст. 413, ч. 1 ст. 416 ГПК РФ частная жалоба, представление прокурора на определения суда первой инстанции о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в принудительном исполнении решения иностранного суда; определения о признании решения иностранного суда или об отказе в признании решения иностранного суда; определения о признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей) или об отказе в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей) подаются в апелляционную инстанцию верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа.

## **Глава 36. ПОРЯДОК ОБРАЩЕНИЯ И ПРОИЗВОДСТВО В ЕВРОПЕЙСКОМ СУДЕ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА**

§ 1. Европейский суд по правам человека:  
история создания, общая характеристика

Государственная Дума Российской Федерации 20 февраля 1998 г. приняла ФЗ "О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней", одобренный Советом Федерации 13 марта 1998 г. и подписанный Президентом РФ 30 марта 1998 г. <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 1998. N 14. Ст. 1514.

С принятием этого Федерального закона Россия стала полноправным членом Совета Европы, признала для себя обязательной юрисдикцию Европейского суда по правам человека по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов.

**Совет Европы** был основан десятью странами-учредителями 10 мая 1949 г.

Цели Совета Европы - достижение большего единства между его членами во имя защиты и осуществления идеалов и принципов, являющихся их общим достоянием, и содействие экономическому и социальному прогрессу.

Эти цели достигаются усилиями органов Совета Европы посредством рассмотрения вопросов, представляющих общий интерес, заключения соглашений и проведения совместных действий в экономической, социальной, культурной, научной, правовой и административной областях, равно как и путем поддержания и дальнейшего осуществления прав человека и основных свобод.

Главные органы Совета Европы - Парламентская ассамблея и Комитет министров.

Основными документами, обеспечивающими осуществление прав человека и основных свобод, являются Конвенция о защите прав человека и основных свобод и Европейская социальная хартия <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2001. N 2. Ст. 163.

**Конвенция о защите прав человека и основных свобод** (далее - Конвенция, Европейская конвенция) была принята 4 ноября 1950 г. и вступила в силу 3 сентября 1953 г. Впоследствии к ней были приняты Протоколы, дополняющие ее и вносящие в нее изменения <1>.

-----  
<1> Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) с изменениями и дополнениями от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января, 6 ноября 1990 г., 11 мая 1994 г., 13 мая 2004 г. // СПС "Гарант".

Европейская конвенция определяет основополагающие права и свободы, носящие гражданский и политический характер, соблюдение которых государства - участники Конвенции обязаны гарантировать. В соответствии со ст. 1 Конвенции Высокие Договаривающиеся Стороны обеспечивают каждому, находящемуся под их юрисдикцией, права и свободы, определенные в разделе 1 Конвенции.

**Контрольный механизм Конвенции.** В целях обеспечения соблюдения обязательств, принятых на себя сторонами по Конвенции, был образован **контрольный механизм** Конвенции, состоящий из Европейской комиссии по правам человека и Европейского суда по правам человека (далее - Суд, Европейский суд, ЕСПЧ).

Первые выборы судей ЕСПЧ состоялись в 1959 г., так как в соответствии со ст. 56 Конвенции выборы могли быть проведены только после того, как восемь Высоких Договаривающихся Сторон признали обязательную юрисдикцию Суда по правам человека. Восьмым государством - участником Конвенции, признавшим юрисдикцию Суда, стала в 1958 г. Австрия.

Первоначально жалоба лица рассматривалась Комиссией по правам человека. Последствием рассмотрения было либо отклонение жалобы по основаниям, определенным Конвенцией, либо принятие жалобы. В последнем случае Комиссия была обязана предпринять меры для дружественного урегулирования конфликта.

Если стороны при посредничестве Комиссии не могли мирно разрешить конфликтный вопрос, то Комиссия составляла доклад, в котором излагались факты и содержалась оценка того, являются ли данные факты свидетельством нарушения обязательств, принятых на себя государством-ответчиком в соответствии с Конвенцией. Доклад направлялся Комитету министров Совета Европы, после чего по истечении трех месяцев Комиссия или заинтересованное государство - участник Конвенции могли обратиться в Суд по правам человека. Если этого не происходило, то решение по вопросу, имело ли место нарушение Конвенции, принимал Комитет министров.

При положительном ответе Комитет министров устанавливал срок, в течение которого государство - участник Конвенции должно было принять предусмотренные в решении Комитета министров меры. В случае когда соответствующее государство - участник Конвенции в установленный срок не принимало удовлетворительных мер, Комитет министров решал, каким образом будет выполняться его первоначальное решение, о чем публиковал соответствующий доклад.

Европейский суд по правам человека мог принять дело к рассмотрению только лишь после того, как Комиссия по правам человека констатировала безрезультатность усилий по дружественному урегулированию конфликта и в течение трех месяцев после направления соответствующего доклада Комитету министров Совета Европы.

Суд осуществлял свою деятельность на сессионной основе.

Регламент и правила процедуры устанавливались самим Судом. Первый регламент был принят в 1959 г.

В соответствии с Протоколом N 9, вступившим в силу 1 октября 1994 г., право передавать дело в Суд, когда Комиссия по правам человека пришла к выводу о необходимости принятия жалобы и ее последующего рассмотрения Судом, было предоставлено также физическому лицу, группе лиц или неправительственной организации.

В этом случае комитет из трех судей, один из которых - судья, избранный от государства, против которого подана жалоба, был вправе принять единогласное решение о том, что дело не будет передаваться в Суд. В данной ситуации решение по делу необходимо было принимать Комитету министров.

**Реформа контрольного механизма.** В целях повышения эффективности правовой защиты, сокращения процессуальных сроков рассмотрения дел была осуществлена реформа контрольного механизма защиты прав человека в Европе.

11 мая 1994 г. был открыт для подписания Протокол N 11 к Конвенции "О реорганизации контрольного механизма, созданного в соответствии с Конвенцией" <1>, предусматривающий создание единого постоянного Европейского суда по правам человека.

-----  
<1> СЗ РФ. 1998. N 44. Ст. 5400.

Протокол N 11 вступил в силу 1 ноября 1998 г. и стал неотъемлемой частью Конвенции. С этой же даты прекратил свое действие Протокол N 9.

В соответствии с Протоколом N 11 была изменена нумерация статей и введены заголовки статей Конвенции.

Раздел II Конвенции именуется "Европейский суд по правам человека" и включает статьи с 19 по 51.

Созданный единый Суд заменил два ранее действующих контрольных органа: Европейскую комиссию по правам человека и Европейский суд по правам человека.

Комитет министров Совета Европы утратил право решать вопросы о наличии нарушений Конвенции. В соответствии со ст. 32 Конвенции все вопросы, касающиеся толкования и применения положений Конвенции и протоколов к ней, которые могут быть ему переданы в предусмотренных конвенциями случаях, находятся в ведении Европейского суда по правам человека.

Вместе с тем Комитет министров Совета Европы сохранил за собой полномочия по осуществлению надзора за исполнением решений Суда.

В конце 2000 г. начались работы по очередному реформированию европейского механизма защиты прав человека, завершившиеся принятием Протокола N 14 к Конвенции, который в ходе 114-й сессии Комитета министров Совета Европы в г. Страсбурге 12 - 13 мая 2004 г. был открыт для подписания государствами - членами Совета Европы. К настоящему времени Протокол N 14 ратифицирован всеми государствами - членами Совета Европы и вступил в силу <1>.

-----  
<1> Россия последней из государств - членов СЕ ратифицировала Протокол N 14. См.: Федеральный закон от 4 февраля 2010 г. N 5-ФЗ "О ратификации Протокола N 14 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, вносящего изменения в контрольный механизм Конвенции, от 13 мая 2004 года", который вступил в силу со дня его официального опубликования. Текст Федерального закона опубликован в "Российской газете" от 8 февраля 2010 г. N 25, в Собрании законодательства Российской Федерации от 8 февраля 2010 г. N 6, Ст. 567.

Изменения, предлагаемые Протоколом N 14, заключаются в следующем:

- совершенствование механизма принятия жалоб путем введения процедуры принятия решения о неприемлемости жалобы единоличным судьей и предоставления комитетам из трех судей права выносить постановление по существу жалобы;
- введение дополнительного критерия, позволяющего ЕСПЧ признать жалобу неприемлемой в зависимости от "значительности" понесенного заявителем ущерба;
- предоставление Комиссару Совета Европы по правам человека участвовать в рассмотрении дела в качестве третьей стороны;
- увеличение срока полномочий судей ЕСПЧ с шести до девяти лет без права переизбрания;
- создание юридической возможности для присоединения Европейского союза к Конвенции.

**Судьи Европейского суда.** Как и прежде, число судей, входящих в состав Суда, равно числу государств - участников Конвенции. На сегодняшний день Конвенцию ратифицировало 47 государств.

В соответствии с действующей в настоящее время ст. 23 Конвенции судьи избираются сроком на девять лет. Они не могут быть переизбраны. Сроки полномочий истекают по достижении судьями семидесятилетнего возраста. Судьи занимают свои посты вплоть до замены. Вместе с тем и после замены они продолжают рассматривать уже поступившие к ним дела.

Судьи должны обладать самыми высокими моральными качествами, удовлетворять требованиям, предъявляемым при назначении на высокие судебные должности, или быть правоведами с общепризнанным авторитетом.

Пребывая в должности, судьи не должны осуществлять никакой деятельности, несовместимой с их независимостью, беспристрастностью или с требованиями, вытекающими из характера их работы в течение полного рабочего дня. Судьи участвуют в работе Суда в личном качестве.

Судья от каждого государства - участника Конвенции избирается Парламентской ассамблеей большинством поданных за него голосов из списка, включающего трех кандидатов, представляемых государством - участником Конвенции.

Судья может быть отстранен от должности только в случае, если другие судьи большинством голосов (в две трети) принимают решение о том, что он перестает соответствовать предъявляемым требованиям.

**Компетенция Европейского суда.** Компетенция Суда основана **исключительно** на Европейской конвенции. Суд компетентен рассматривать все вопросы, касающиеся толкования и применения положений Конвенции и Протоколов к ней, которые могут быть переданы ему путем обращения заинтересованного лица, утверждающего о нарушении государством - участником Конвенции его прав, признанных Конвенцией и Протоколами к ней.

Среди прав, закрепленных Конвенцией: право на жизнь, право на справедливое судебное разбирательство, право на уважение частной и семейной жизни, право свободно выражать свое мнение, право на эффективное средство правовой защиты и другие гражданские и политические права.

Трудовые, пенсионные и иные социальные права, жилищные права находятся вне компетенции Суда, поскольку защищаются Европейской социальной хартией, предусматривающей свою систему контроля <1>.

-----  
<1> См., например: решение ЕСПЧ по делу "Аунола против Финляндии" от 15 марта 2001 г., жалоба N 30517/96.

Вместе с тем Европейский суд нередко рассматривает дела, в которых предметом спора являются, в частности, требования о перерасчете размера пенсии, о возмещении задолженности по выплате пенсии, иных социальных выплат. При этом Суд исходит из того, что "требование", даже относительно пенсии, может представлять собой собственность по смыслу ст. 1 Протокола N 1 к Конвенции. Например, так было при рассмотрении дел и принятии Постановлений "Рябых против Российской Федерации" от 24 июля 2003 г., "Праведная против Российской Федерации" от 18 ноября 2004 г.

К компетенции Европейского суда относится не только рассмотрение конфликтов, но и вынесение консультативных заключений. Такие заключения выносятся по просьбе Комитета министров по юридическим вопросам, касающимся толкования положений Конвенции и Протоколов к ней. Консультативные заключения Суда не должны затрагивать ни вопросы, относящиеся к содержанию и объему прав или свобод, определенных в разделе 1 Конвенции и Протоколах к ней, ни другие вопросы, которые Суду или Комитету министров, возможно, потребовалось бы затронуть при рассмотрении какого-либо обращения, предусмотренного Конвенцией. Консультативные заключения суда должны быть мотивированными.

Европейский суд не рассматривает вопросы, связанные с применением и толкованием внутреннего права государства - участника Конвенции, с выявлением ошибок фактического и правового характера, допущенных, по мнению заявителя, государственным судом, если такие ошибки не являются нарушением положений Конвенции и Протоколов к ней.

**Организация и работа Суда.** Европейский суд по правам человека работает на постоянной основе.

Место нахождения Суда установлено в г. Страсбурге (Франция) по месту нахождения Совета Европы.

Руководит работой Суда Председатель. Председателю Суда оказывают помощь его заместители, которые в необходимых случаях замещают его, а также возглавляют Секции Суда. Председатель и заместители Председателя избираются сроком на три года на Пленарном заседании Суда.

Содействие Председателю Суда в выполнении его обязанностей по руководству Судом и обслуживающих его подразделений оказывает Бюро.

Бюро образуется из Председателя Суда, заместителя(-ей) Председателя Суда и председателей

Секций Суда.

Председатель Суда может передать Бюро любой административный или внесудебный вопрос, входящий в его компетенцию. По переданному Председателем Суда вопросу Бюро может сделать доклад на пленарном заседании Суда.

На Пленарных заседаниях решаются и ряд иных организационных вопросов: образуются Палаты Суда; избираются Председатели Палат, Секретарь - канцлер Суда, один или несколько его заместителей; принимается Регламент Суда.

У Суда имеется Секретариат, права, обязанности и организация которого определяются Регламентом Суда.

Суд пользуется услугами правовых референтов.

В соответствии с положениями ст. 27 Конвенции для рассмотрения переданных ему дел Суд заседает в составе единоличного судьи, комитетов из трех судей, Палат из семи судей и Большой палаты из 17 судей. Палаты Суда на определенный срок образуют комитеты.

По ходатайству пленарного заседания Суда Комитет министров вправе своим единогласным решением на определенный срок уменьшить число судей в составе Палат до пяти.

Судья, избранный от государства, всегда будет заседать как член Палаты и Большой палаты при рассмотрении жалобы, поступившей из его страны. Если такой судья отсутствует или если он не может участвовать в заседании, то государство заблаговременно должно представить Председателю Суда список кандидатур, из которых будет назначен судья.

Все расходы, связанные с деятельностью Европейского суда по правам человека, несет Совет Европы.

## § 2. Порядок обращения в Европейский суд по правам человека

**Заинтересованные лица.** В Суд с жалобой или индивидуальной жалобой могут обратиться:

любое государство - участник Конвенции в случае предполагаемого нарушения положений Конвенции и Протоколов к ней другим государством - участником Конвенции <1>;

-----  
<1> "В 1982 г. скандинавские страны, Франция и Нидерланды подали жалобу на Турцию в связи с положением, сложившимся при военном режиме. Это дело закончилось мирным урегулированием, в соответствии с которым правительство Турции согласилось, в частности, регулярно представлять Европейской комиссии доклады о мерах по обеспечению эффективного осуществления ст. 3 в своем внутреннем праве и практике Турции" (Гомьен Д., Харрис Д., Зваак Л. Европейская конвенция о правах человека и Европейская социальная хартия: право и практика. М., 1998. С. 55 - 56).

физическое лицо, неправительственная организация, группа частных лиц, утверждающих, что они явились **жертвами нарушения** <1> одним из государств - участников Конвенции их прав, признанных в Конвенции и Протоколах к ней.

-----  
<1> Статус жертвы должен быть подтвержден Судом.

Как правило, интересы заявителя при рассмотрении дела представляет адвокат.

От имени государства-ответчика в суде выступает представитель - Уполномоченный государства, который вправе пользоваться помощью адвокатов и советников.

В Российской Федерации Указом Президента РФ учреждена должность Уполномоченного Российской Федерации при Европейском суде по правам человека - заместителя Министра юстиции Российской Федерации <1> и утверждено Положение об Уполномоченном Российской Федерации при Европейском суде по правам человека - заместителе Министра юстиции Российской Федерации <2>.

-----  
<1> Помимо Уполномоченного Российской Федерации при Европейском суде по правам человека в России существует институт Уполномоченного **по правам человека** в Российской Федерации, основной задачей деятельности которого является контроль за соблюдением органами государства законодательства РФ в области прав человека.

<2> Указ Президента РФ от 29 марта 1998 г. N 310 "Об Уполномоченном Российской Федерации при Европейском суде по правам человека - заместителе Министра юстиции Российской Федерации" с изменениями и дополнениями от 22 декабря 1999 г., 20 марта, 7 мая 2007 г., 14 декабря 2008 г., 6 июля 2010 г. // СПС "Гарант".

Основными задачами деятельности Уполномоченного РФ при Европейском суде являются: защита интересов Российской Федерации при рассмотрении в Суде дел, возбужденных против Российской Федерации;

изучение правовых последствий постановлений Суда, вынесенных в отношении государств - членов Совета Европы, и подготовка с учетом практики Суда и Комитета министров Совета Европы рекомендаций по совершенствованию законодательства Российской Федерации и правоприменительной практики, а также по участию Российской Федерации в международных договорах и по развитию норм международного права, отвечающих интересам Российской Федерации;

обеспечение исполнения постановлений Суда и решений Комитета министров Совета Европы в связи с жалобами о нарушении Российской Федерацией положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, включая восстановление нарушенных прав заявителей, выплату им присужденной Судом денежной компенсации и принятие мер общего характера, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушений Российской Федерацией положений Конвенции.

**Участие иных лиц (участие третьей стороны).** В соответствии с положениями ст. 36 Конвенции Председатель Суда в интересах надлежащего отправления правосудия может пригласить любое государство - член Совета Европы, не являющееся стороной в деле, или любое заинтересованное лицо, не являющееся заявителем, представить письменные замечания или принять участие в слушаниях.

С 2004 г. по всем делам в производстве Палаты или Большой палаты вправе представлять письменные замечания и принимать участие в слушаниях Комиссар по правам человека Совета Европы. Должность Комиссара была учреждена в 1999 г. <1>. Его полномочия призваны обеспечивать содействие Суду в получении им дополнительных сведений о проблемах, связанных с соблюдением прав и свобод на территории государств-ответчиков.

-----  
<1> Резолюция Комитета министров Совета Европы от 7 мая 1999 г. N R (99) 50 "О Комиссаре по правам человека Совета Европы" (Будапешт, 104-я сессия) // Совет Европы и Россия. 2002. Спецвыпуск.

**Условия приемлемости жалобы** <1> заинтересованного лица определены в ст. 35 Конвенции. К ним относятся исчерпание внутренних средств правовой защиты, соблюдение срока обращения и правил подачи жалобы.

-----  
<1> См. подробнее о критериях приемлемости жалобы: Афанасьев С.Ф. Конвенция о защите прав человека и основных свобод и российское гражданское судопроизводство. М., 2008.

**Исчерпание внутренних средств правовой защиты.** Суд может принимать дело к рассмотрению только после того, как были исчерпаны все внутренние средства правовой защиты.

Данное требование основано на ст. 13 Конвенции, согласно которой каждый, чьи права и свободы, признанные в Конвенции, нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве.

Европейский суд неоднократно отмечал, что вопрос о том, какие средства защиты должны быть исчерпаны, определяется внутригосударственным правом и разрешается государственными органами. Если для устранения нарушения права имеется несколько средств защиты, то заявитель должен объяснить, почему он выбрал то или иное средство защиты. Выдвигать возражения относительно того, что заявитель не исчерпал внутренних средств защиты, и доказать наличие имеющихся и достаточных внутренних средств защиты должно государство-ответчик <1>.

-----  
<1> См.: Гомьен Д., Харрис Д., Зваак Л. Европейская конвенция о правах человека и Европейская социальная хартия: право и практика. С. 72 - 77.

Если государственные органы (административные органы, государственные суды) не восстанавливают нарушенного права лица или не присуждают потерпевшей стороне справедливую компенсацию, Европейский суд по правам человека вправе рассмотреть этот вопрос, приняв соответствующую жалобу заявителя.

Если потерпевшая сторона не использовала все внутренние средства правовой защиты, то ее заявление не может быть рассмотрено Судом, поскольку механизм защиты прав человека, предусмотренный Конвенцией, является дополнительным по отношению к внутреннему механизму защиты тех же прав.

Для гражданина Российской Федерации исчерпание внутренних средств правовой защиты означает, что его дело в зависимости от правил подсудности должно быть рассмотрено сначала мировым судьей или федеральным судом общей юрисдикции первой инстанции, затем судами апелляционной, кассационной или надзорной инстанции <1>.

-----  
<1> См. подробнее: Борисова Е.А. Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам. М., 2013.

Европейский суд по правам человека до последнего времени не рассматривал российское производство в порядке надзора в качестве эффективного средства правовой защиты, которое необходимо исчерпать <1>. В декабре 2010 г. надзорное производство в очередной раз подверглось изменениям <2>. При изменении законодательного регулирования были приняты во внимание и рекомендации Комитета министров Совета Европы, данные им в ходе осуществления контроля за исполнением постановлений ЕСПЧ, принятых в отношении России. В связи с этим обращение заинтересованного лица в суд надзорной инстанции является необходимым для выполнения условия о приемлемости обращения в ЕСПЧ.

<1> См. решения и Постановления ЕСПЧ по делам: "Питкевич против Российской Федерации" (2001); "Сардин против Российской Федерации" (2004); "Денисов против Российской Федерации" (2004); "Рябых против Российской Федерации" (2003), "Никитин против России" (2004); "Волкова против Российской Федерации" (2005); "Нелюбин против Российской Федерации" (2006); "Присяжникова и Долгополов против Российской Федерации" (2006).

<2> Федеральный закон N 353-ФЗ "О внесении изменений в ГПК РФ" // Российская газета. 2010. 13 дек.

В том случае, если заявитель полагает, что нарушено его право на разумный срок судебного разбирательства, право исполнения судебного решения в разумный срок, ему необходимо обратиться в суд с соответствующим заявлением в порядке гл. 22.1 "Производство по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок" ГПК РФ. Исчерпав это средство правовой защиты и по-прежнему полагая свое право нарушенным, заявитель вправе обратиться в ЕСПЧ.

**Соблюдение срока обращения.** Обращение в Европейский суд по правам человека должно последовать в течение шести месяцев с даты вынесения окончательного судебного решения по делу.

**Суд не принимает к рассмотрению никакую индивидуальную жалобу**, если она является анонимной или по существу аналогичной той, которая уже была рассмотрена Судом, или уже является предметом другой процедуры международного разбирательства или урегулирования и если она не содержит новых относящихся к делу фактов.

**Суд объявляет неприемлемой** любую индивидуальную жалобу, если он сочтет, что эта жалоба является несовместимой с положениями настоящей Конвенции или Протоколов к ней, явно необоснованной или злоупотреблением правом подачи индивидуальной жалобы.

С принятием Протокола N 14 перечень оснований объявления жалобы неприемлемой дополнен указанием на незначительный вред, который понес заявитель в результате допущенных в его отношении нарушений конвенционных прав. Данное правило действует, "если только принцип уважения к правам человека, как они определены в Конвенции и Протоколах к ней, не требует рассмотрения жалобы по существу и при условии, что не может быть отказано на этом основании в рассмотрении любого дела, которое не было надлежащим образом рассмотрено внутригосударственным судом" (п. "b" п. 3 ст. 35 Конвенции).

**Правила подачи жалобы.** Порядок подачи жалобы, требования, которым должна отвечать жалоба, определены Регламентом Европейского суда по правам человека <1>.

<1> Регламент ЕСПЧ был принят 4 ноября 1998 г. В настоящее время действует редакция с поправками, принятыми 2 апреля 2012 г. на пленарном заседании Европейского суда. Новая редакция Регламента вступила в силу 1 сентября 2012 г. Все дополнительные тексты и изменения размещаются для всеобщего доступа на веб-сайте Европейского суда ([www.echr.coe.int](http://www.echr.coe.int)).

Жалобы, представляемые на основании ст. 34 Конвенции, подаются на **бланках**, предоставляемых Секретариатом, если иное не будет предусмотрено решением Председателя соответствующей Секции.

Датой подачи жалобы по общему правилу считается дата первого сообщения, полученного от заявителя, с изложением, даже кратким, предмета жалобы при условии, что заполненный должным образом бланк заявления был подан без нарушения сроков, установленных Судом. Тем не менее Суд вправе при наличии уважительных причин принять решение о том, чтобы датой подачи жалобы считать иную дату.

Если заявитель направляет свою жалобу в виде письма, то оно должно содержать, по крайней мере в краткой форме, суть жалобы. Выполнение этого требования важно с точки зрения соблюдения правила шести месяцев, установленного п. 1 ст. 35 Конвенции.

В том случае, если жалоба составлена не на официальном формуляре, Секретариат Суда может попросить заявителя представить надлежащим образом заполненный формуляр. Последний должен быть направлен в течение восьми недель с даты письма Секретариата Суда, в котором содержится требование заполнить и вернуть формуляр.



Несоблюдение требований о сроках имеет значение для определения даты подачи жалобы и, таким образом, может повлиять на вывод о соблюдении заявителем установленного Конвенцией шестимесячного срока.

Заявители могут направить жалобу посредством факсимильной связи. Однако в течение восьми недель со дня письма Секретариата они должны отправить подписанный ими оригинал жалобы в Секретариат Суда по почте. Если в течение шести месяцев после соответствующей просьбы заявитель не отошлет в Секретариат Суда надлежащим образом заполненный формуляр жалобы, дело уничтожается.

**Жалоба должна содержать** данные о заявителе; его представителе; краткое изложение фактов, краткое изложение нарушений Конвенции, имевших место, по мнению заявителя, и соответствующих доводов; указание на соблюдение требований приемлемости жалобы; предмет жалобы. К жалобе прилагаются копии соответствующих документов, связанных с предметом жалобы. Жалоба может быть составлена на русском языке. После того как будет решен вопрос о приемлемости жалобы, состязательные бумаги должны подаваться на одном из официальных языков Суда - французском или английском. Председатель Суда может разрешить и в дальнейшем использовать официальный язык одного из государств - участников Конвенции и после того, как жалоба была объявлена приемлемой.

Заявители, не желающие раскрывать свою личность, должны об этом заявить и изложить причины такого отступления от обычного правила об открытом доступе к информации о производстве по делу в Суде. Председатель Палаты вправе удовлетворить просьбу об анонимности или предоставить такую возможность по собственной инициативе.

Порядок подачи жалобы четко определен в **практической инструкции о возбуждении дела по индивидуальной жалобе**, дополняющей правила 45 и 47 Регламента Суда и предписанной Председателем Суда 1 ноября 2003 г. с учетом изменений от 22 сентября 2008 г. и 24 июня 2009 г.

Подача жалобы - бесплатная процедура.

Если заинтересованное лицо в соответствии со ст. 41 Конвенции претендует на присуждение ему Судом **справедливой компенсации** за допущенное государством нарушение его прав, то соответствующее требование должно быть изложено письменно. Формальные, материальные условия предъявления требований о справедливой компенсации, форма компенсации, присуждаемой Судом, указываются в соответствующей практической инструкции, утвержденной 28 марта 2007 г. Председателем Суда и дополняющей правило 60 Регламента Суда "Требования о выплате справедливой компенсации".

Правительства государств-участников, если они присоединились к системе защищенной электронной подачи Суда, направляют все свои письменные сообщения в Суд путем их загрузки на защищенный интернет-сайт, созданный для этой цели, и принимают письменные сообщения Секретариата Суда путем скачивания с этого сайта в соответствии с порядком, предусмотренным в Регламенте Практической инструкции о защищенной электронной подаче документов, изданной 22 сентября 2008 г. Председателем Суда.

### § 3. Порядок принятия жалобы и рассмотрения дела

**Принятие жалобы.** Жалоба, поданная на основании ст. 34 Конвенции, направляется в ведение одной из Секций Председателем Суда, который стремится обеспечить равномерное распределение дел между Секциями.

Если материалы, представленные заявителем, сами по себе являются достаточными, чтобы можно было прийти к выводу о том, что жалоба является неприемлемой или должна быть исключена из списка подлежащих рассмотрению дел, жалоба рассматривается единоличным судьей.

Единоличный судья вправе объявить жалобу неприемлемой или исключить ее из списка подлежащих рассмотрению в Суде дел, если такое решение может быть вынесено без дополнительного изучения жалобы. Решение является окончательным. Заявитель уведомляется о решении письмом.

В соответствии с п. 3 ст. 26 Конвенции единоличный судья не вправе рассматривать жалобы, поданные против государства, от которого этот судья был избран.

Если единоличный судья не принимает решения о неприемлемости жалобы или ее исключении из списка, он направляет жалобу в Комитет или Палату для дальнейшего рассмотрения.

Комитет вправе на любой стадии рассмотрения дела объявить жалобу неприемлемой или исключить ее из списка подлежащих рассмотрению в Суде дел, если такое решение может быть вынесено без дополнительного изучения жалобы.

В том случае, если жалоба отвечает требованиями приемлемости и ее рассмотрение Палатой или Комитетом представляется обоснованным, Председатель Секции, в которую распределено дело, назначает судью-докладчика, обязанного изучить жалобу.

В процессе изучения жалобы судьи-докладчики:

- вправе предложить сторонам представить в определенный срок документы или иные материалы,

которые они сочтут имеющими отношение к делу;

- определяют с учетом того, что Председатель Секции сам может дать распоряжение о рассмотрении дела Палатой или Комитетом, будет ли жалоба рассматриваться единоличным судьей, Комитетом или Палатой;

- готовят такие заключения, проекты и другие документы, которые могут помочь Палате или ее Председателю при выполнении их функций.

**Рассмотрение дела.** Конвенция предусматривает процедуры 1) ускоренного, 2) обычного (путем проведения судебных слушаний) рассмотрения жалобы, а также 3) процедуру пилотного постановления.

**Ускоренная процедура.** В соответствии с подп. (б) п. 1 ст. 28 Конвенции Комитет вправе единогласным решением объявить жалобу приемлемой и одновременно вынести постановление по существу жалобы, если лежащий в основе дела вопрос, касающийся толкования или применения положений Конвенции либо Протоколов к ней, является предметом уже прочно утвердившихся норм прецедентного права Суда.

**Обычная процедура.** После объявления жалобы приемлемой Секретарь, действуя на основании указаний Палаты или ее Председателя, вступает в контакт со сторонами с целью заключения мирового соглашения по делу в соответствии с п. 1 ст. 39 Конвенции. Палата предпринимает любые шаги, которые представляются уместными для содействия такому соглашению. Данная процедура носит конфиденциальный характер. Если мировое соглашение достигнуто, то дело исключается из списка путем вынесения постановления, в котором кратко излагаются факты и достигнутые решения.

Если мирное урегулирование не было достигнуто, то Суд рассматривает дело с участием представителей заинтересованных сторон и, если это необходимо, исследует обстоятельства дела, для этого заинтересованное государство создает все необходимые условия. Палата или ее Председатель могут предложить сторонам предоставить дополнительные доказательства и письменные объяснения.

Заседания Суда являются открытыми, если в силу исключительных обстоятельств Суд не примет иного решения. Производство по делу может быть по назначению Председателя Палаты устным или письменным.

Если Суд придет к выводу о том, что имело место нарушение Конвенции или Протоколов к ней, а внутреннее право государства - участника Конвенции допускает возможность лишь частичного устранения последствий этого нарушения, Суд в случае необходимости присуждает потерпевшей стороне справедливую компенсацию.

Как правило, справедливая компенсация предоставляется Судом для возмещения материального ущерба, морального вреда, судебных расходов и издержек.

Рассмотрение дела завершается вынесением Палатой постановления, содержание которого должно соответствовать требованиям ст. 74 Регламента Суда. Все постановления Суда выносятся на французском или английском языках, публикуются в официальных сборниках Суда.

В течение трех месяцев с даты вынесения постановления, в исключительных случаях, любая из сторон по делу вправе подать в Секретариат Суда обращение (прошение) о передаче дела на рассмотрение Большой палаты с целью его пересмотра.

Коллегия из пяти членов Большой палаты принимает обращение, если дело касается серьезного вопроса общей значимости, толкования или применения положений Конвенции или Протоколов к ней.

Если Коллегия принимает обращение, то Большая палата выносит по делу свое постановление, которое является окончательным.

В случаях, когда стороны не заявляют, что они будут просить о передаче дела в Большую палату, или срок на подачу такого обращения истек, или Большая палата отклонила обращение, постановление Палаты является окончательным.

Возможны ситуации, когда дело, принятое Палатой к рассмотрению, может быть передано для рассмотрения в Большую палату - уступка юрисдикции в пользу Большой палаты. Такая уступка может быть тогда, когда затрагивается серьезный вопрос, касающийся толкований положений Конвенции или Протоколов к ней, когда решение вопроса может войти в противоречие с ранее вынесенным Судом постановлением. Одним из условий уступки юрисдикции является согласие сторон на передачу дела для рассмотрения в Большой палате.

Постановления Суда по делу должны быть мотивированными. Если постановление в целом или в части не выражает единогласного мнения судей, то судья вправе представить свое особое мнение.

Окончательные постановления являются обязательными для исполнения соответствующими компетентными органами государства-ответчика. Надзор за исполнением постановления Суда осуществляет Комитет министров Совета Европы.

**Процедура пилотного постановления.** В соответствии с данной процедурой (правило 61 Регламента) Суд может вынести пилотное постановление, в случае если факты, изложенные в жалобе, указывают на существование в государстве-ответчике структурной или системной проблемы или иной аналогичной дисфункции, которые вызвали или могут вызвать аналогичные жалобы.

Прежде чем инициировать процедуру пилотного постановления, Суд в первую очередь

запрашивает мнения сторон о том, вызвана ли рассматриваемая жалоба существованием такой проблемы или дисфункции в государстве-ответчике, а также о том, приемлемо ли рассматривать жалобу в рамках этой процедуры.

Процедура может быть инициирована Судом как по собственной инициативе, так и по запросу одной или обеих сторон.

Суд в пилотном постановлении должен определить характер установленной им структурной или системной проблемы или иной аналогичной дисфункции. В резолютивной части постановления указать вид мер по разрешению указанной проблемы, которые государство-ответчик должно принять на национальном уровне, а также установить период времени, в течение которого соответствующие меры должны быть приняты.

Суд может как отложить рассмотрение всех аналогичных жалоб до осуществления мер, указанных в резолютивной части пилотного постановления, в случае если он сочтет это надлежащим, так и в любое время рассмотреть отложенную жалобу, если сочтет, что этого требуют интересы надлежащего осуществления правосудия.

Комитет министров, Парламентская ассамблея Совета Европы, Генеральный секретарь Совета Европы и Комиссар Совета Европы по правам человека уведомляются о вынесении пилотного постановления, а также о принятии любого иного постановления, в котором Суд указывает на существование в государстве-ответчике структурной или системной проблемы.

Информация об инициировании процедур пилотного постановления, принятии пилотных постановлений и их исполнении, а также о прекращении таких процедур должна публиковаться на сайте Суда в сети Интернет.

В отношении России ЕСПЧ было вынесено 15 января 2009 г. пилотное постановление, в котором государство обязывалось ввести эффективное средство правовой защиты, обеспечивающее возмещение за неисполнение или задержку исполнения решений, и предоставить возмещение всем потерпевшим в делах такого рода <1>.

-----  
<1> Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. N 5/2009.

В результате исполнения данного постановления был принят Федеральный закон N 68-ФЗ "О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок" <1>, а ГПК РФ был дополнен новой гл. 22.1, устанавливающей процессуальный порядок рассмотрения дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

-----  
<1> Российская газета. 2010. 4 мая.

**Прекращение производства по делу.** На любой стадии разбирательства Суд может принять решение о прекращении производства по делу, если:

- заявитель более не намерен добиваться рассмотрения своей жалобы (в 2011 г. более 13 тыс. дел прекращено в административном порядке в случае, когда заявители не поддерживают контакт с Судом после первичной переписки);
- спор был урегулирован;
- по любой другой причине, установленной Судом, дальнейшее рассмотрение жалобы является неоправданным.

Суд продолжает рассмотрение жалобы, если этого требует соблюдение прав человека, гарантированных Конвенцией и Протоколами к ней.

В определенных случаях Суд может принять решение о восстановлении жалобы в списке подлежащих рассмотрению дел, если сочтет, что это оправдано обстоятельствами.

Статистика. Европейский суд в 2011 г. рассмотрел свыше 52 тыс. заявлений, которые были разрешены посредством судебного акта (вынесением окончательного постановления или решения о признании жалобы неприемлемой либо в отношении которых производство было прекращено по иным причинам).

В 2011 г. Европейский суд вынес 1157 постановлений, что несколько меньше, чем в 2010 г. (1499). Наибольшее число постановлений вынесено по жалобам против Турции (159), России (121) и Украины (105).

По случаю открытия нового судебного года Председатель Европейского суда по правам человека в своем выступлении 27 января 2012 г. отметил: "Акцентируя внимание на постановлениях, мы исходим из того, что именно этот вид судебного акта несет в себе прецедентные начала страсбургской судебной практики" <1>.

-----  
<1> Сэр Николас Братца. Защита прав человека требует общих усилий // Бюллетень Европейского

суда по правам человека. Российское издание. N 3/2012.

#### § 4. Исполнение постановлений Европейского суда по правам человека

Начатая подачей жалобы процедура защиты прав и свобод не заканчивается вынесением постановления Суда, она продолжается до момента его исполнения ответчиком: государством - участником Конвенции.

Надзор за исполнением постановления Суда осуществляется Комитетом министров Совета Европы (п. 2 ст. 46 Конвенции) в соответствии с Регламентом от 10 мая 2006 г. о порядке контроля за исполнением постановлений Европейского суда по правам человека и условий мировых соглашений <1>.

-----  
<1> Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. N 2/2007.

Осуществляя такой контроль, Комитет министров рассматривает такие вопросы, как:  
была ли выплачена сумма справедливой компенсации, присужденной Судом;

были ли приняты меры индивидуального характера (например, погашение судимости, вытекающей из необоснованного осуждения лица по обвинению в совершении преступления, или возобновление в национальных судах производства по делу, результаты которого обжалуются в Суд) в целях прекращения нарушения прав человека и для того, чтобы потерпевшая сторона была, насколько это возможно, восстановлена в то положение, в котором она была до того, как произошло нарушение Конвенции;

были ли приняты меры общего характера (например, внесение поправок в законы и в подзаконные акты, изменение судебной или административной практики или публикация постановления Суда на языке государства-ответчика и распространение его среди соответствующих органов государственной власти) в целях предупреждения новых нарушений прав человека, схожих с нарушениями (нарушениями), установленным(-и) по делу, или в целях прекращения длящегося нарушения прав человека.

Комитет министров не может принудить государство-ответчика изменить законодательство, сложившуюся судебную практику. Такие действия должно предпринять само государство-ответчик.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" <1> обратил внимание на то, что выполнение постановлений Европейского суда, касающихся Российской Федерации, предполагает в случае необходимости обязательство со стороны государства принять меры частного характера, направленные на устранение нарушений прав человека, предусмотренных Конвенцией, и последствий этих нарушений для заявителя, а также меры общего характера, с тем чтобы предупредить повторение подобных нарушений (п. 11).

-----  
<1> БВС РФ. 2003. N 12.

В приоритетном порядке Комитет министров осуществляет контроль за исполнением пилотных постановлений Суда, выявляющих проблемы системного характера, лежащие в основе нарушений прав человека.

**Санкции за неисполнение постановления.** Конвенция не предусматривает каких-либо санкций за неисполнение постановлений Суда. Устав Совета Европы такие санкции предусматривает. В соответствии со ст. 3 Устава уважение прав человека является главным принципом, лежащим в основе участия в Совете. Статья 8 предоставляет Комитету министров право приостановить членство в Совете Европы или даже исключить из Совета Европы любое государство-член, виновное в нарушениях прав человека. Неисполнение постановления Суда, отказ исполнить постановление Суда может рассматриваться Комитетом министров как нарушение государством-ответчиком прав человека, что в свою очередь может повлечь наложение указанных санкций.

Как свидетельствует практика, до настоящего времени не было зафиксировано ни одного случая отказа государства-ответчика исполнить постановление Европейского суда по правам человека. В случаях, когда государство-ответчик не могло исполнить постановление Суда, оно извещало Суд, Комитет министров Совета Европы о том, что аналогичные нарушения будут иметь место "до завершения внутренней законодательной реформы" <1>.

-----  
<1> Гомьен Д., Харрис Д., Зваак Л. Указ. соч. С. 114.

Вместе с тем органы Совета Европы в целях ускорения проведения государством-нарушителем конвенционных норм соответствующих мероприятий по исполнению постановления Суда и

предотвращению аналогичных нарушений в будущем принимают резолюции, в которых предлагают государству провести те или иные изменения внутреннего законодательства. Например, 2 октября 2006 г. Парламентской ассамблеей была принята резолюция, предостерегающая Великобританию, Италию, Россию, Турцию, Украину от задержки исполнения постановлений Европейского суда по правам человека.

#### § 5. Значение решений и постановлений Европейского суда по правам человека

Обращение граждан и иных заинтересованных лиц в Европейский суд по правам человека является дополнительной международной гарантией обеспечения прав человека и гражданина, дополнительным механизмом защиты прав человека и основных свобод в случае, если граждане не удовлетворены решениями соответствующих судов Российской Федерации и полагают, что имело место нарушение, в частности, конвенционных норм.

Возможное обращение граждан в Европейский суд по правам человека повышает ответственность российских судов в разрешении дел, в которых имеет место нарушение положений Конвенции и Протоколов к ней.

Решения и постановления Суда, принятые в отношении России, способствуют совершенствованию нормативно-правового регулирования прав человека и свобод граждан Российской Федерации.

Большое значение имеют решения и постановления, принятые не только в отношении России, но и в отношении других государств - участников Конвенции, поскольку принятое Европейским судом решение или постановление в отношении одного государства будет таким же по аналогичной жалобе против другого государства - участника Конвенции.

В этой связи государству - участнику Конвенции важно знать практику Европейского суда, чтобы принимать ее во внимание при реформировании внутреннего законодательства, рассмотрении национальными судами гражданских дел.

**Влияние практики Европейского суда на рассмотрение и разрешение дел судами общей юрисдикции.** Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" <1> отметил, что судам надлежит учитывать практику Европейского суда по правам человека во избежание любого нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод (п. 10). Суды в пределах своей компетенции должны действовать таким образом, чтобы обеспечить выполнение обязательств государства, вытекающих из участия Российской Федерации в Конвенции о защите прав человека и основных свобод (п. 11).

-----  
<1> БВС РФ. 2003. N 12.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении" <1> также содержится указание судам учитывать постановления Европейского суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции, подлежащих применению в данном деле (п. 4).

-----  
<1> БВС РФ. 2004. N 2.

Судебная практика свидетельствует, что суды при рассмотрении и разрешении дел ссылаются на прецеденты Европейского суда.

Пленумом Верховного Суда РФ даются указания не только общего характера относительно необходимости учитывать прецедентную практику Европейского суда, но и указания конкретного характера. В Постановлении Пленума от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" обращается внимание судов на то, что в соответствии "с позицией Европейского суда по правам человека при рассмотрении дел о защите чести, достоинства и деловой репутации судам следует различать имеющие место утверждения о фактах, соответствие действительности которых можно проверить, и оценочные суждения, мнения, убеждения, которые не являются предметом судебной защиты в порядке ст. 152 ГК РФ, поскольку, являясь выражением субъективного мнения и взглядов ответчика, не могут быть проверены на предмет их соответствия действительности" <1>.

-----  
<1> Российская газета. 2005. 15 марта.

Деятельность судов направлена также и на предупреждение нарушения прав человека и свобод гражданина.

Если при судебном рассмотрении дела были выявлены обстоятельства, которые способствовали

нарушению прав и свобод граждан, гарантированных Конвенцией, суд вправе вынести частное определение (или постановление), в котором обращается внимание соответствующих организаций и должностных лиц на обстоятельства и факты нарушения указанных прав и свобод, требующие принятия необходимых мер (п. 11 Постановления Пленума от 10 октября 2003 г. N 5).

Решения и постановления Европейского суда по правам человека принимаются во внимание государством - участником Конвенции при реформировании своего законодательства.

**Влияние практики Европейского суда на процесс реформирования** гражданского процессуального законодательства Российской Федерации.

Постановления Европейского суда по правам человека, принятые по существу жалоб российских граждан, затрагивающие российское гражданское судопроизводство условно, можно разделить на три крупные группы: постановления, касающиеся:

- 1) надзорного производства;
- 2) исполнения судебных постановлений;
- 3) продолжительности (сроков) судебного разбирательства.

Во всех постановлениях Европейского суда констатируется нарушение Российской Федерацией п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которому каждый имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

1. С момента ратификации Конвенции, признания Россией юрисдикции Европейского суда нормы российского гражданского процессуального законодательства, регламентирующие надзорное производство, являются объектом пристального внимания органов Совета Европы.

В результате обращений Л. Тумилович, Г. Питкевич с жалобами в Суд были приняты решения, в которых констатировалось, что пересмотр дела в порядке надзора в Российской Федерации не является эффективным средством судебной защиты по смыслу п. 1 ст. 35 Конвенции, а представляет собой чрезвычайное средство судебной защиты, использование которого зависит от дискреционных полномочий определенных законом должностных лиц <1>.

-----  
<1> Решение по вопросу приемлемости жалобы N 47033/99, поданной Л.Ф. Тумилович против Российской Федерации // Журнал российского права. 2000. N 9. С. 58; решение по вопросу приемлемости жалобы N 47936/99, поданной Галиной Питкевич против Российской Федерации // БВС РФ. 2001. N 7.

Правовая позиция Европейского суда, высказанная в приведенных решениях, а также в прецедентном Постановлении Большой палаты Суда по делу "Брумареску против Румынии" от 28 октября 1999 г. <1>, была принята во внимание при реформировании российского процессуального законодательства.

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2001. N 7.

Содержание норм, регулирующих производство в порядке надзора, в ГПК РФ было принципиальным образом изменено: дискреционное начало данного производства было заменено на диспозитивное, зависящее от воли лиц, участвующих в деле, и лиц, не участвовавших в деле, чьи права были нарушены судебными постановлениями.

Несмотря на эти изменения, производство в порядке надзора по-прежнему не рассматривается Европейским судом в качестве эффективного средства судебной защиты. В решении от 6 мая 2004 г. по вопросу приемлемости жалобы "Анатолий Александрович Денисов против Российской Федерации" Суд, проанализировав нормы ГПК РФ о производстве в суде надзорной инстанции, пришел к выводу, что инициированное рассмотрение дела в порядке надзора может длиться неопределенный период времени. Если считать данное производство средством правовой защиты, которое необходимо исчерпать, то созданная таким образом неопределенность сделает шестимесячный срок для подачи жалобы в Европейский суд бесполезным. В связи с этим средством правовой защиты, которое необходимо исчерпать, прежде чем обратиться в Европейский суд по правам человека, является кассационное или апелляционное производство.

По мнению Европейского суда, надзорное производство, регламентированное нормами ГПК РФ, уязвимо также и с точки зрения принципа правовой определенности, "который, среди прочего, требует, чтобы принятое судами окончательное решение не могло бы быть оспорено"; чтобы ни одна из сторон не могла "требовать пересмотра окончательного и вступившего в законную силу постановления только в целях проведения повторного слушания и получения нового постановления" (Постановления Суда от 24 июля 2003 г. "Рябых против России"; от 18 ноября 2004 г. "Праведная против Российской Федерации"; от 21 сентября 2006 г. "Борщевский против Российской Федерации").

Положение о правовой определенности, как отмечает Европейский суд, также нарушается и тем, что ГПК РФ позволяет стороне обращаться в суд надзорной инстанции, даже если она не исчерпала

кассационный способ обжалования судебных постановлений. Это становится возможным потому, что основания для отмены судебных решений в кассационном порядке, как правило, совпадают с основаниями для отмены судебных решений в порядке надзора (Постановление от 2 ноября 2006 г. "Нелюбин против России").

Выводы Европейского суда по правам человека были приняты во внимание при реформировании надзорного производства сначала в декабре 2007 г. (Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. N 330-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации"), затем в декабре 2010 г. (Федеральный закон от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации"). Теперь судом надзорной инстанции является только Президиум Верховного Суда РФ, который осуществляет в порядке надзора рассмотрение переданных ему определением судьи суда надзорной инстанции надзорных жалоб и представлений прокурора. Судебные постановления подлежат отмене или изменению, если нарушаются:

- 1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации;
- 2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;
- 3) единообразие в толковании и применении судами норм права.

2. Постановление Суда от 7 мая 2002 г. по делу "Бурдов против России" а позднее пилотное Постановление от 15 января 2009 г. "Бурдов против России", были приняты во внимание при реформировании российского исполнительного производства (Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве"), а также при формировании нового средства правовой защиты - производства по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (гл. 22.1 ГПК РФ).

3. Принятие Европейским судом 29 января 2004 г. Постановления "Кормачева против России" послужило основанием для последующих многочисленных обращений граждан России в Суд с жалобами на длительные сроки судебного разбирательства по гражданским делам и отсутствие внутренних средств правовой защиты для осуществления права на разбирательство дела в разумный срок.

Европейский суд обратил внимание властей Российской Федерации на то, что "разумность продолжительности разбирательства спора должна быть оценена с учетом обстоятельств дела в свете критериев, установленных его прецедентным правом, а именно - сложность дела, поведение заявителя и властей, и какой интерес представляли для заявителя результаты спора".

Относительно поведения судебных властей Европейский суд еще раз отметил, что на Высоких Договаривающихся Сторонах лежит обязанность организовать их судебную систему таким образом, чтобы гарантировать каждому право на вынесение окончательного решения в пределах разумного срока. "Способ, которым государство обеспечивает механизмы реализации этой обязанности - путем ли увеличения числа судей, путем установления сроков рассмотрения дел или другими методами, находится на усмотрении государства. Если Государство позволяет затягивать судебные разбирательства с нарушением "разумного срока", установленного ст. 6 Конвенции, не предпринимает никаких мер для ускорения разбирательства, оно несет ответственность за это нарушение" (Постановления Суда "Кормачева против России", от 23 сентября 2004 г. "Еманаква против России", от 9 июня 2005 г. "Вохмина против России", от 23 июня 2005 г. "Зименко против России", от 22 июня 2006 г. "Кирсанова против России", от 22 февраля 2007 г. "Коломиец против России").

Под влиянием позиции ЕСПЧ, Комитета министров Совета Европы, осуществляющего контроль исполнения постановлений Суда, ГПК РФ был дополнен нормами о разумном сроке судопроизводства (ст. 6.1 ГПК РФ), о порядке рассмотрения заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок (гл. 22.1 ГПК РФ).

Помимо этих мер проводятся и другие мероприятия по решению проблемы продолжительности судебного разбирательства гражданских споров. В гражданский процесс вводятся элементы электронного правосудия, ускорения и упрощения порядка рассмотрения и разрешения гражданских дел.

**Новое основание для пересмотра судебных постановлений.** Обязанность российского государства - участника Конвенции исполнять окончательные постановления ЕСПЧ потребовала от него обеспечить для потерпевшей стороны возможность восстановления положения, имевшего место до нарушения прав (**restitutio in integrum**). В результате положения ст. 392 "Основания для пересмотра судебных постановлений, вступивших в законную силу (по вновь открывшимся обстоятельствам)" ГПК РФ были дополнены новым основанием: "...установление ЕСПЧ нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский суд по правам человека".

## Глава 37. ОСНОВЫ ЗНАНИЙ ОБ АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

## § 1. Система, состав, структура и функции арбитражных судов

Наряду с судами общей юрисдикции защита нарушенных или оспариваемых гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется арбитражными судами.

В процессуальной литературе высказываются различные мнения о месте арбитражных судов в судебной системе Российской Федерации: одни видят в арбитражных судах специализированные суды, предназначенные для защиты прав и интересов в сфере предпринимательской и связанной с ней деятельности <1>, другие (и их большинство) считают арбитражные суды обычными судами <2>, что не в последнюю очередь обосновывается наличием в системе арбитражных судов самостоятельного специализированного суда - суда по интеллектуальным правам.

---

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Гражданский процесс" (под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова) включен в информационный банк согласно публикации - КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2008.

---

<1> Гражданский процесс: Учебник / Под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. 2-е изд. доп., перераб. М., 2010 // СПС "ГарантЭксперт"; см. также: Постановление Президиума ВАС РФ от 14 апреля 1998 г. N 964/98 // Вестник ВАС РФ. 1998. N 7.

<2> Практика применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации / Отв. ред. И.В. Решетникова. М., 2012 // СПС "ГарантЭксперт".

Арбитражные суды являются федеральными судами (ст. ст. 127, 128 Конституции РФ), система и структура которых закреплены Федеральными конституционными законами от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" (далее - ФКЗ о судебной системе) и от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" (далее - ФКЗ об арбитражных судах).

В настоящее время арбитражные суды представляют собой четырехуровневую систему:

- арбитражные суды субъектов Российской Федерации;
- арбитражные апелляционные суды;
- федеральные арбитражные суды округов;
- Высший Арбитражный Суд РФ;
- суд по интеллектуальным правам.

Низший (первый) уровень системы составляют арбитражные суды субъектов Российской Федерации (республик, краев, областей, городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, автономной области и автономных округов). В соответствии с ч. 2 ст. 34 ФКЗ об арбитражных судах допускается действие как одного арбитражного суда на территории нескольких субъектов Российской Федерации, так и нескольких арбитражных судов на территории одного субъекта Российской Федерации. Таких примеров в настоящее время нет.

Деятельность арбитражных судов субъектов РФ в первую очередь связана с разрешением дел по первой инстанции, хотя на данном уровне ведется работа по изучению и обобщению судебной практики, подготовке предложений по совершенствованию законов и иных нормативных актов, по анализу судебной статистики.

В арбитражных судах субъекта РФ действует президиум и могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений (ст. 35 ФКЗ об арбитражных судах).

По решению Пленума ВАС РФ в составе арбитражных судов субъекта РФ могут быть образованы постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражных судов субъекта РФ (ст. 35 ФКЗ об арбитражных судах), что является одной из новелл законодательства о судостроительстве, направленной на приближение места осуществления правосудия к лицам, нуждающимся в защите прав и охраняемых законом интересов (ст. ст. 33.11 и 43.1 ФКЗ об арбитражных судах).

В настоящее время известен лишь один подобный случай: в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 18 января 2007 г. N 1 в г. Кудымкаре образовано постоянное судебное присутствие Арбитражного суда Пермского края, которому поручено осуществление полномочий арбитражного суда первой инстанции на территории, ранее относившейся к подсудности Арбитражного суда Коми-Пермяцкого автономного округа, а также на территории Сивинского, Карагайского и Верещагинского районов Пермского края.

Второй уровень системы арбитражных судов - арбитражные апелляционные суды, предназначенные для проверки в апелляционном порядке не вступивших в законную силу судебных



актов. На территории России насчитывается 20 таких судов, по два в судебном округе, каждый из которых (за исключением Девятого и Десятого) проверяет судебные акты нескольких арбитражных судов субъектов РФ.

Местонахождение арбитражных апелляционных судов определяет Пленум ВАС РФ. Например, Постановлением Пленума ВАС РФ от 21 июля 2003 г. N 13 "Об определении мест постоянного пребывания арбитражных апелляционных судов" местом пребывания Девятого и Десятого арбитражных апелляционных судов определен г. Москва, а Тринадцатого - Санкт-Петербург.

Арбитражные апелляционные суды включают президиум, судебную коллегию по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Федеральные арбитражные суды занимают третью ступень системы и предназначены для проверки вступивших в законную силу судебных актов первой и апелляционной инстанций. Они также рассматривают по первой инстанции дела о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство и права на исполнение судебных актов в разумный срок.

Федеральные арбитражные суды осуществляют свою деятельность на территории одного из десяти судебных округов, охватывающих несколько субъектов РФ. Например, Федеральный арбитражный суд Московского округа осуществляет проверку судебных постановлений, принятых арбитражными судами Москвы и Московской области, а федеральные арбитражные суды Центрального округа - судебных постановлений арбитражных судов Белгородской, Брянской, Воронежской, Калужской, Курской, Липецкой, Орловской, Рязанской, Смоленской, Тамбовской и Тульской областей.

Федеральный арбитражный суд состоит из президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума ВАС РФ в составе арбитражных судов субъекта РФ, арбитражных апелляционных судов, федеральных арбитражных судов могут быть образованы иные (помимо вышеуказанных) коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел (ч. 2 ст. 25, ч. 2 ст. 33.2, ч. 2 ст. 35 ФКЗ об арбитражных судах).

Закрывает систему арбитражных судов Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (далее - ВАС РФ), являющийся согласно ст. 127 Конституции РФ высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, и действующий в составе Пленума, Президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. По решению Пленума в составе ВАС РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел (ст. 11 ФКЗ об арбитражных судах).

ВАС РФ рассматривает по первой инстанции отнесенные к его подсудности дела, проверяет в порядке надзора вступившие в законную силу судебные акты всех арбитражных судов Российской Федерации, изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законов и иных нормативных актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, дает разъяснения по вопросам судебной практики, разрабатывает предложения по совершенствованию законодательства.

Так, Пленумом ВАС РФ был принят ряд постановлений, в которых даны разъяснения по применению процессуального законодательства, например: Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации"; от 20 декабря 2006 г. N 65 "О подготовке дела к судебному разбирательству"; от 28 мая 2009 г. N 36 "О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции"; от 30 июня 2011 г. N 52 "О применении положений Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам"; от 10 ноября 2011 г. N 70 "О некоторых вопросах, связанных с участием арбитражных заседателей в осуществлении правосудия"; от 23 марта 2012 г. N 15 "О некоторых вопросах участия прокурора в арбитражном процессе"; от 8 октября 2012 г. N 62 "О некоторых вопросах рассмотрения арбитражными судами дел в порядке упрощенного производства"; от 12 октября 2006 г. N 54 "О некоторых вопросах подсудности дел по искам о праве на недвижимое имущество"; от 30 апреля 2009 г. N 34 "О применении арбитражными судами части 31 статьи 38 и пункта 4 части 2 статьи 39 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации"; от 20 декабря 2006 г. N 66 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе"; от 12 октября 2006 г. N 55 "О применении арбитражными судами обеспечительных мер"; от 17 мая 2007 г. N 31 "О рассмотрении арбитражными судами отдельных категорий дел, возникающих из публичных правоотношений, ответчиком по которым выступает бюджетное учреждение"; от 15 декабря 2004 г. N 29 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)"; от 30 апреля 2009 г. N 32 "О некоторых вопросах, связанных с оспариванием сделок по основаниям, предусмотренным Федеральным

законом "О несостоятельности (банкротстве)"; от 23 декабря 2010 г. N 63 "О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)"; от 30 июня 2011 г. N 51 "О рассмотрении дел о банкротстве индивидуальных предпринимателей" и др.

Помимо отмеченных полномочий ВАС РФ ведет судебную статистику и организует работу по ее ведению в нижестоящих арбитражных судах, осуществляет меры по созданию условий для судебной деятельности арбитражных судов, в том числе по их кадровому, организационному, материально-техническому и иным видам обеспечения, решает вопросы образования постоянных судебных присутствий арбитражных судов.

ВАС РФ принадлежит право законодательной инициативы по вопросам его ведения, которое нередко используется <1>; он издает "Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации".

<1> Проект Федерального закона N 528836-5 "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с совершенствованием упрощенного производства" // СПС "КонсультантПлюс".

По вопросам внутренней деятельности арбитражных судов в Российской Федерации и взаимоотношений между ними Постановлением Пленума ВАС РФ от 5 июня 1996 г. N 7 (с последующими изменениями) принят Регламент, обязательный для арбитражных судов в Российской Федерации.

Отдельно следует сказать о суде по интеллектуальным правам, являющемся в соответствии со ст. 26.1 ФКЗ о судебной системе, ст. 43.2 ФКЗ об арбитражных судах специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции в качестве суда первой и кассационной инстанций дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав.

Этот суд действует в составе судей, судебных составов и президиума (ч. 1 ст. 43.3 ФКЗ об арбитражных судах), хотя по решению Пленума ВАС РФ в нем также могут быть созданы судебные коллегии (ч. 1 ст. 43.8).

В арбитражных судах любого звена образуются судебные составы из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегию. Судебные составы формирует председатель суда. Они утверждаются президиумом соответствующего арбитражного суда.

Все арбитражные суды могут пересматривать принятые ими судебные акты по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Судьи арбитражных судов являются федеральными судьями, статус которых, как и судей судов общей юрисдикции, определяется Законом РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации". Судьи арбитражных судов осуществляют правосудие посредством рассмотрения и разрешения дел, отнесенных к подведомственности арбитражных судов, и реализуют иные функции, возложенные на них законом.

Требования и распоряжения судей при осуществлении ими полномочий обязательны для всех без исключения государственных органов, общественных объединений, должностных лиц, других юридических лиц и физических лиц. Информация, документы и их копии, необходимые для осуществления правосудия, представляются по требованию судей безвозмездно. Неисполнение требований и распоряжений судей влечет установленную законом ответственность (ч. 6 ст. 1 Закона РФ "О статусе судей в Российской Федерации").

Деятельность арбитражного суда обеспечивается аппаратом арбитражного суда, который организует прием и выдачу документов, удостоверение копий документов арбитражного суда, рассылку и вручение документов, содействует судьям в подготовке дел к рассмотрению в судебных заседаниях, ведет учет движения дел и сроков их прохождения в арбитражном суде, изучает и обобщает судебную практику, ведет статистический учет, осуществляет материально-техническое обеспечение арбитражного суда, социально-бытовое обслуживание судей и работников аппарата арбитражного суда и другие функции (ст. 45 ФКЗ об арбитражных судах).

Работники аппарата состоят на федеральной государственной службе. Права, обязанности, ответственность работников аппарата суда и условия прохождения ими государственной службы устанавливаются законами и иными нормативными актами о федеральной государственной службе.

## § 2. Принципы арбитражного процессуального права

Арбитражное процессуальное право характеризуется своей системой принципов, под которыми в науке традиционно понимаются закрепленные в нормах процессуального права ее руководящие положения, основные начала, определяющие содержание всех институтов и норм данной отрасли права и отражающие особенности последней.

В принципах арбитражного процессуального права выражается отношение законодателя к вопросу о том, каким должен быть характер судопроизводства в арбитражном суде, каково его содержание.

Принципы всегда находят свое воплощение в нормах права, особенность их законодательного закрепления заключается в том, что содержание принципа не исчерпывается его легальной дефиницией, когда таковая сформулирована в нормативном акте, принципы "растворены" в большом количестве процессуальных норм, только системный их анализ позволяет понять истинное содержание того или иного руководящего начала.

В литературе можно встретить различные основания классификации принципов арбитражного процессуального права: по уровню источника (конституционные и отраслевые); по сфере правового регулирования (общеправовые, межотраслевые, отраслевые и даже принципы отдельных правовых институтов); по способу закрепления (имеющие легальную дефиницию и не имеющие таковой).

Распространено также деление принципов по критерию влияния на осуществление правосудия на организационные, определяющие устройство арбитражных судов (осуществления правосудия только судом; независимости судей арбитражных судов и подчинения их только закону; сочетания единоличного и коллегиального состава суда; государственного языка судопроизводства; равенства граждан и организаций перед законом и судом; гласности), и функциональные, регламентирующие деятельность судов и участников процесса (законности; состязательности; диспозитивности; равноправия сторон; устности; непосредственности судебного разбирательства).

Подобное разграничение носит достаточно условный характер, поскольку нередко один и тот же принцип содержит как организационное, так и функциональное начало, поэтому их в литературе зачастую именуют организационно-функциональными.

Состав, система и содержание принципов арбитражного процессуального права на первый взгляд весьма схожи с принципами гражданского процессуального права, хотя при более внимательном рассмотрении обнаруживаются весьма существенные различия.

Так, например, в отличие от гражданского процессуального права в современном арбитражном процессе отсутствует принцип непрерывности (ч. 4 ст. 136, ст. 163 АПК РФ), содержание принципа состязательности в арбитражном процессе характеризуется возможностью объективного вменения стороне по делу обстоятельств, которые она прямо не оспорила или несогласие с которыми не вытекает из иных представленных ею доказательств (ч. 3.1 ст. 70 АПК РФ); на лиц, участвующих в деле, после получения ими определения о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу возложена обязанность самостоятельно предпринимать меры по получению информации о движении дела с использованием любых источников такой информации и любых средств связи, а также риск наступления неблагоприятных последствий в результате непринятия мер по получению информации о движении дела (ч. 6 ст. 121 АПК РФ).

### § 3. Подведомственность дел арбитражным судам

Создание арбитражных судов как самостоятельной ветви судебной системы повлекло за собой проблему разграничения компетенции между ними, Конституционным Судом РФ и конституционными (уставными) судами субъектов, а также судами общей юрисдикции.

В период действия ГПК РСФСР 1964 г. и АПК РФ 1992 и 1995 гг. приоритет при определении подведомственности отдавался субъектному составу участников спора (Постановление Пленумов Верховного Суда РФ и ВАС РФ от 18 августа 1992 г. N 12/12 "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам" <1>).

<1> Вестник ВАС РФ. 1992. N 1.

В настоящее время в самом общем виде критерии подведомственности дел арбитражным судам сформулированы в ст. 27 АПК РФ 2002 г., согласно ее ч. 1 арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а согласно ч. 2 - дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя. В ч. 5 ст. 27 АПК РФ круг участников арбитражного процесса еще более расширяется за счет включения иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Неопределенность вышеприведенных критериев очевидна, легальное определение понятия "экономический спор" отсутствует, доктринальное его толкование как спора, связанного с

осуществлением предпринимательской деятельности, отличается от значения, придаваемого ему судебной практикой, как имущества спорного. Данное обстоятельство обусловило преимущество на практике второго критерия.

Кажущийся более определенным второй критерий при ближайшем рассмотрении также оказывается неоднозначным, поскольку арбитражные суды в действительности рассматривают дела с участием не всех юридических лиц, как они указаны в гл. 4 ГК РФ. В большинстве случаев арбитражные суды ограничиваются делами с участием коммерческих организаций.

Одновременно в орбиту арбитражного судопроизводства по отдельным категориям дел сейчас вовлечены граждане, не обладающие статусом индивидуального предпринимателя. Например, при оспаривании гражданином отказа в государственной регистрации (уклонение от государственной регистрации) в качестве индивидуального предпринимателя заявитель еще не зарегистрирован в качестве предпринимателя и в силу этого таковым не является. Однако его требование подлежит рассмотрению в арбитражном суде, поскольку незаконный отказ (уклонение) от такой государственной регистрации препятствуют занятию данным лицом предпринимательской деятельностью.

В действующем АПК РФ 2002 г., в отличие от АПК РФ 1995 г., законодатель справедливо отказался от примерного перечня подведомственных арбитражным судам дел, поэтому для подведомственности арбитражному суду конкретного дела критерии экономического характера спора и субъектного его состава должны присутствовать в совокупности.

В порядке искового производства арбитражные суды рассматривают возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, отвечающие данным критериям (ст. 28).

Экономические споры и иные дела из административных и иных публичных правоотношений, подведомственные арбитражным судам, определены в ст. 29 АПК РФ 2002 г.: во-первых, это дела об оспаривании нормативных правовых актов в сферах, прямо перечисленных в п. 1 ч. 1, в частности налогообложения; валютного регулирования и валютного контроля; таможенного регулирования; экспортного контроля; патентных прав; антимонопольного регулирования; естественных монополий; регулирования банковской, страховой, аудиторской, оценочной деятельности; государственного регулирования цен (тарифов); долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости; рынка ценных бумаг; создания, деятельности коммерческих организаций и управления ими; создания, ликвидации (прекращения) инвестиционных фондов и управления ими; несостоятельности (банкротства) и т.д.; во-вторых, дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями, должностных лиц; в-третьих, дела об административных правонарушениях (о привлечении к административной ответственности и об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности); в-четвертых, дела о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания; наконец, другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Необходимо отметить, что в соответствии с буквальным толкованием п. 1 ч. 1 ст. 29 АПК РФ дела об оспаривании перечисленных в нем категорий нормативных правовых актов отнесены в настоящее время к исключительной подведомственности арбитражных судов независимо от субъектного состава участников, в то время как дела об оспаривании ненормативных правовых актов решений и действий (бездействия) подведомственны арбитражным судам при наличии в совокупности двух вышеназванных критериев.

В порядке особого производства арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 30), каковыми, например, являются: факт владения и пользования юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем недвижимым имуществом; факт государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте; факт принадлежности правоустанавливающего документа, действующего в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, если наименование юридического лица, имя, отчество или фамилия индивидуального предпринимателя, указанные в документе, не совпадают с наименованием юридического лица по его учредительному документу, именем, отчеством или фамилией индивидуального предпринимателя по его паспорту или свидетельству о рождении, а также другие факты, порождающие юридические последствия в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности (ст. 218 АПК РФ).

В случае выявления при рассмотрении дела в порядке особого производства спора о праве

арбитражный суд своим определением оставляет заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, без рассмотрения и разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 4 ст. 221 АПК РФ).

К подведомственности арбитражных судов также отнесены дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (ст. 31), дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (ст. 32), что в целом соответствует видам арбитражного судопроизводства.

Наконец, ст. ст. 33 и 225.1 АПК РФ устанавливают исключительную (в Кодексе названную специальной) подведомственность категорий дел, рассматриваемых арбитражными судами вне зависимости от субъектного состава их участников (п. 5 Постановления от 9 декабря 2002 г. N 11 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации"):

- о несостоятельности (банкротстве);
- по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- по спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей;
- по спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы;
- по спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности суда по интеллектуальным правам в соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК РФ;
- о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- по корпоративным спорам, определенным в ст. 225.1 АПК РФ, как связанным с созданием юридического лица, управлением им или участием в юридическом лице, являющемся коммерческой организацией, а также в некоммерческом партнерстве, ассоциации (союзе) коммерческих организаций, иной некоммерческой организации, объединяющей коммерческие организации и (или) индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом, в том числе:

1) споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица;

2) споры, связанные с принадлежностью акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав, за исключением споров, вытекающих из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, споров, возникающих в связи с разделом наследственного имущества или разделом общего имущества супругов, включающего в себя акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;

3) споры по искам учредителей, участников, членов юридического лица о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, признании недействительными сделок, совершенных юридическим лицом, и (или) применении последствий недействительности таких сделок;

4) споры, связанные с назначением или избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственностью лиц, входящих или входивших в состав органов управления и органов контроля юридического лица, а также споры, возникающие из гражданских правоотношений, между указанными лицами и юридическим лицом в связи с осуществлением, прекращением, приостановлением полномочий указанных лиц;

5) споры, связанные с эмиссией ценных бумаг, в том числе с оспариванием ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, решений органов управления эмитента, с оспариванием сделок, совершенных в процессе размещения эмиссионных ценных бумаг, отчетов (уведомлений) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг;

6) споры, вытекающие из деятельности держателей реестра владельцев ценных бумаг, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, с осуществлением держателем реестра владельцев ценных бумаг иных прав и обязанностей, предусмотренных федеральным законом в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг;

7) споры о созыве общего собрания участников юридического лица;

8) споры об обжаловании решений органов управления юридического лица;

9) споры, вытекающие из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

С учетом положений ст. 225.1 в настоящее время необходимо трактовать и рекомендации,

сформулированные в п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 9 декабря 2002 г. N 11, о рассмотрении арбитражными судами споров о создании, реорганизации и ликвидации, об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации не всех юридических лиц, а только коммерческих организаций.

Значительное расширение компетенции арбитражных судов осуществлено при сохранении правила "приоритета общесудебной подведомственности", закрепленного в ч. 4 ст. 22 ГПК РФ, согласно которой при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции.

Таковы, например, дела по требованиям лиц, занимавших пост единоличного исполнительного органа хозяйственных товариществ и обществ и освобожденных от занимаемой должности решением коллегиальных органов управления, о признании недействительными таких решений, восстановлении на работе и взыскании заработной платы за время вынужденного прогула (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" <1>, п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 ноября 2003 г. N 17 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел по трудовым спорам с участием акционерных обществ, иных хозяйственных товариществ и обществ" <2>).

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс".  
<2> Там же.

Однако заявление, принятое арбитражным судом к производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено этим арбитражным судом по существу и в том случае, если в дальнейшем к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя (ч. 4 ст. 27 АПК РФ).

Если арбитражным судом первой инстанции будет установлено, что дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде, то производство по нему подлежит прекращению (ч. 1 ст. 150 АПК РФ). В проверочных стадиях арбитражного судопроизводства вышестоящие суды, обнаружив нарушение нижестоящими арбитражными судами правил о подведомственности, обязаны отменить судебный акт и прекратить производство по делу (ст. ст. 269, 287, 305 АПК РФ).

#### § 4. Подсудность дел арбитражным судам

Что касается родовой (или, как ее еще называют, предметной) подсудности, то по общему правилу все дела, подведомственные арбитражным судам, подсудны судам субъектов Российской Федерации, за исключением дел, подсудных исключительно Высшему Арбитражному Суду РФ, суду по интеллектуальным правам и федеральным арбитражным судам округов (ч. 1 ст. 34 АПК РФ).

К подсудности ВАС РФ отнесены:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, за исключением дел, отнесенных к подсудности суда по интеллектуальным правам;

2) дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации.

Федеральные арбитражные суды округов рассматривают в качестве суда первой инстанции заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (п. 3 ст. 34 АПК РФ).

Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в том числе в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и

предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологии интегральных микросхем), в том числе:

- об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством РФ рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;

- об оспаривании решений федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;

- об установлении патентообладателя;

- о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;

- о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Нетрудно заметить определенную нелогичность в регулировании родовой подсудности дел об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов, а также решений и действий (бездействия) федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Сейчас эти дела изъяты из ведения ВАС РФ и отнесены к компетенции суда по интеллектуальным правам, который хотя и является специализированным судом, однако по уровню находится ниже ВАС РФ, входя в общую структуру арбитражных судов.

Только ВАС РФ правомочен рассматривать дела об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов власти федерального уровня, по причине чего к родовой подсудности суда по интеллектуальным правам подобная категория дел отнесена быть не должна.

В отличие от родовой подсудности территориальная подсудность позволяет определить компетентный суд среди арбитражных судов одного уровня.

Общим правилом территориальной подсудности является предъявление иска в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК РФ).

Статьей 36 АПК РФ предусмотрена возможность обращения истца в арбитражный суд по месту нахождения ответчика или в другой арбитражный суд по его усмотрению (альтернативная подсудность). Например, иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения имущества ответчика либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в Российской Федерации; иск, основанный на договоре, в котором указано место исполнения, может быть предъявлен по месту исполнения этого договора; иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства и т.д.

Общая и альтернативная территориальная подсудность могут быть изменены соглашением сторон (договорная подсудность), заключенным до принятия арбитражным судом заявления к своему производству (ст. 37 АПК РФ). Исключительная территориальная и родовая подсудность таким образом изменены быть не могут.

Исключительную подсудность устанавливает определенный арбитражный суд, полномочный рассматривать определенную категорию дел. Так, иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества; иски к перевозчику, вытекающие из договоров перевозки, в том числе если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляются по месту нахождения перевозчика; иск по спору, в котором лицом, участвующим в деле, является арбитражный суд, предъявляется в Арбитражный суд Московской области, за исключением случаев, если лицом, участвующим в деле, является - арбитражный суд, расположенный на территории Московского судебного округа, в такой ситуации надлежит обращаться в Арбитражный суд Тверской области; заявления о признании должника банкротом подаются в арбитражный суд по месту нахождения должника; заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подаются в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения

прав на недвижимое имущество, которые подаются в суд по месту нахождения недвижимого имущества; встречный иск предъявляется в арбитражный суд, который рассматривает первоначальное требование, и т.д. (ст. 38 АПК РФ).

Принятое арбитражным судом к своему рассмотрению с соблюдением правил подсудности дело должно быть рассмотрено им по существу, даже если в дальнейшем оно стало подсудно другому арбитражному суду (ч. 1 ст. 39).

В то же время в случаях, перечисленных в ч. 2 ст. 39 АПК РФ, арбитражный суд своим определением передает дело на рассмотрение другого арбитражного суда того же уровня, в частности: если при рассмотрении дела в данном суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности; если ответчик, место нахождения или место жительства которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства; если после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам невозможно сформировать состав суда для рассмотрения дела; если обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств.

Арбитражный суд, которому дело направлено по подсудности на рассмотрение, должен принять его к своему производству. Споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации не допускаются.

## § 5. Участники арбитражного процесса

Обязательным субъектом любого арбитражного процессуального правоотношения является арбитражный суд как орган, на который возложена задача рассмотрения и разрешения спора или иного подведомственного ему дела.

В арбитражном процессе действует принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда, поэтому дела в первой инстанции рассматриваются судьей единолично или, когда это предусмотрено законом, коллегиально в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

Случаи коллегиального рассмотрения дела по первой инстанции коллегией из трех профессиональных судей перечислены в ч. 2 ст. 17 АПК РФ, например: по делам, относящимся к подсудности ВАС РФ и суда по интеллектуальным правам; по делам об оспаривании нормативных правовых актов; по делам, направленным в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение; по делам, решения о коллегиальном рассмотрении которых приняты председателем судебного состава в связи с их особой сложностью на основании мотивированного заявления судьи.

В составе судьи и арбитражных заседателей рассматриваются по первой инстанции экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, рассматриваемые коллегией из трех профессиональных судей, а также дела из публичных правоотношений и дела особого производства (ч. 3 ст. 17 АПК РФ).

В арбитражном суде апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора дела рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей, если иное не установлено законом.

Перед судом стоят задачи защиты нарушенных или оспариваемых прав заинтересованных в том лиц, справедливого публичного разбирательства дел в разумный срок, для чего арбитражный суд наделен соответствующими полномочиями, в том числе по отношению к другим участникам арбитражного судопроизводства, которые состоят с судом в процессуальных правоотношениях и делятся на две большие группы в зависимости от наличия у них интереса в исходе дела.

Так, лица, участвующие в деле, имеют материальную и/или процессуальную заинтересованность. Основные из них - стороны, заявители и заинтересованные лица - по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных случаях. В зависимости от конкретных обстоятельств в деле могут принимать участие третьи лица, заявляющие и не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы и организации, граждане.

В делах искового производства основными участниками являются предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения, именуемые в процессе сторонами, одна из которых (истец) обращается в суд за защитой, другая (ответчик) - привлекается судом по указанию истца, а в делах из публичных правоотношений, делах особого производства и некоторых других - заявители.

Стороны и заявители наделены наибольшим объемом процессуальных прав: помимо перечисленных в ч. 1 ст. 41 АПК РФ общих для лиц, участвующих в деле, правомочий на ознакомление с материалами дела, изготовление копий, заявление отводов, ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, дачу объяснений арбитражному суду, представление своих доводов по всем



возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, возражение против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле, обжалование судебных актов и т.д., стороны обладают специфическими правами на изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, заключение мирового соглашения, отказ от иска и признание иска (ст. 49 АПК РФ).

В случае активного процессуального соучастия истцы приобретают дополнительные возможности, как, например, вступить в дело в качестве соистца до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу в арбитражном суде первой инстанции, дать согласие на привлечение к участию в деле соответчика, когда дело невозможно рассмотреть без его участия (ст. 46 АПК РФ).

Ненадлежащее осуществление сторонами процессуальных прав и неисполнение процессуальных обязанностей могут влечь для сторон неблагоприятные последствия. Так, пассивное поведение стороны в процессе доказывания позволяет арбитражному суду считать признанными ею обстоятельства, на которые ссылается другая сторона в обоснование своих требований или возражений (ч. 3.1 ст. 70 АПК РФ), несоблюдение истцом досудебного порядка урегулирования спора влечет оставление иска без рассмотрения (п. 2 ч. 1 ст. 148 АПК РФ), непредставление ответчиком отзыва на исковое заявление предоставляет арбитражному суду возможность рассмотреть дело по имеющимся в деле доказательствам и отнести на ответчика судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела (ч. 4 ст. 131 АПК РФ).

Почти таким же объемом прав, что и стороны, обладают третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, которые могут вступить в дело до принятия арбитражным судом решения, пользуются всеми правами и несут все обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком (ст. 50 АПК РФ), что обусловлено вступлением третьего лица в уже начатый процесс и направленностью его требований, как правило, против ответчика по первоначальному иску и против истца.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, может вступить в дело на стороне истца или ответчика до вынесения решения судом, если решение по делу может повлиять на его права и обязанности по отношению к одной из сторон. Привлечение к участию в деле третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, возможно по ходатайству других участвующих в деле лиц либо по инициативе суда.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, не обладают правом на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, предъявление встречного иска, требование принудительного исполнения судебного акта (ст. 51 АПК РФ), что объясняется отсутствием у них этих самых требований.

В действующем АПК РФ участие в деле прокурора ограничено одной формой - обращением в суд и случаями, прямо перечисленными в ст. 52 АПК РФ. Так, прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления; с иском о признании недействительными сделок или о применении последствий недействительности ничтожных сделок, совершенных органами государственной власти Российской Федерации и субъектов Федерации, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов Российской Федерации, доля участия муниципальных образований.

В соответствии с разъяснениями ВАС РФ прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с требованием о ликвидации юридического лица вследствие неоднократного или грубого нарушения этим юридическим лицом исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, а также с требованием о сносе самовольной постройки в целях защиты публичных интересов (ст. ст. 1253, 222 ГК РФ), а также с заявлением об оспаривании решения третейского суда, затрагивающего интересы Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования, не участвовавших в третейском разбирательстве (п. п. 1 и 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 23 марта 2012 г. N 15 "О некоторых вопросах участия прокурора в арбитражном процессе" <1>). С позицией ВАС РФ сложно согласиться, поскольку ч. 1 ст. 52 АПК РФ не допускает расширительного толкования, а в данном Постановлении, по существу, содержатся новые нормы права, на создание которых ВАС РФ не уполномочен.

<1> Вестник ВАС РФ. 2012. N 5.

Обращаясь в арбитражный суд, прокурор пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. В вышеперечисленных случаях прокурор вправе вступать в дело на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего

в деле, в том числе в апелляционной или кассационной инстанции (п. 10 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. N 11).

Участие государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в арбитражном процессе также осуществляется только в одной форме - путем обращения в арбитражный суд с заявлением, если это предусмотрено действующим федеральным законом и лишь в защиту публичных интересов (ч. 1 ст. 53 АПК РФ).

Так, орган, осуществляющий строительный надзор, обладает правом на предъявление в публичных интересах в суд иска о сносе самовольной постройки (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 9 декабря 2010 г. N 143 <1>).

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2011. N 2.

Возможность обращения в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов других лиц предоставлена в настоящее время организациям и гражданам в случаях, предусмотренных АПК РФ и другими федеральными законами. Например, юридическое или физическое лицо, являющееся участником правоотношения, из которого возникли спор или требование, вправе обратиться в арбитражный суд в защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов других лиц, являющихся участниками этого же правоотношения (группы лиц) (ч. 1 ст. 225.10 АПК РФ).

Группу участников арбитражного процесса, содействующих осуществлению правосудия, образуют не имеющие юридической заинтересованности в исходе дела свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания, а также представители (ст. 54 АПК РФ).

Участие в арбитражном процессе последних обусловлено тем, что чаще всего в качестве сторон в арбитражном суде выступают организации. Согласно ст. 59 АПК РФ дела организаций в арбитражном суде ведут их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами организаций. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителя. Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела, за исключением судей, арбитражных заседателей, следователей, прокуроров, помощников судей и работников аппарата суда, а также не обладающих полной дееспособностью лиц, запрет на представительство которых предусмотрен ст. 60 АПК РФ.

Полномочия представителей на ведение дела удостоверяются в соответствии с требованиями закона. Так, полномочия законных представителей подтверждаются документами, удостоверяющими их статус и полномочия (свидетельство о рождении для родителей, решение суда об усыновлении или свидетельстве о рождении для усыновителей, акт органа опеки и попечительства и договор об установлении опеки для опекунов и т.д.), полномочия руководителя организации, действующего от имени организации, подтверждаются представленным им документом, удостоверяющим его служебное положение, а также учредительными и иными документами, полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом (ст. 61 АПК РФ).

Представители вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия, за исключением подписания искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований и признания иска, изменения основания или предмета иска, заключения мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам, передачи своих полномочий представителю другому лицу (передоверие), обжалования судебного акта арбитражного суда и т.д. Право совершения данных действий должно быть специально оговорено в доверенности (ст. 62 АПК РФ).

## § 6. Доказывание и доказательства в арбитражном суде

Разрешение арбитражным судом любого дела возможно при условии правильного установления им юридически значимых обстоятельств, имеющих материально-правовое и процессуальное значение для дела.

В соответствии с п. 2 ст. 65 АПК РФ круг доказываемых обстоятельств определяется арбитражным судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права. При этом для суда не имеет значения, ссылались ли на эти обстоятельства лица, участвующие в деле.

По общему правилу каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на

которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Однако обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

Исключения из общего правила распределения бремени доказывания нередко встречаются в нормах материального права в виде так называемых доказательственных презумпций, например, вины лица, нарушившего обязательство (п. 2 ст. 401 ГК РФ), вины причинителя вреда (п. 2 ст. 1064 ГК РФ). Освобождение таких лиц от ответственности возможно при доказанности отсутствия их вины.

В АПК РФ также перечислены обстоятельства, не подлежащие доказыванию, - это факты, признанные арбитражным судом общеизвестными, и факты, имеющие преюдициальное значение (ст. 69 АПК РФ).

Преюдициальные факты становятся таковыми, если они:

установлены вступившим в законную силу решением арбитражного суда по другому делу с участием в нем тех же лиц;

установлены вступившим в законную силу решением суда общей юрисдикции и касаются обстоятельств, имеющих отношение к лицам, участвующим в деле;

подтверждены вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу и относятся к обстоятельствам, указывающим на совершение определенных действий и на лицо, их совершившее.

Например, как разъяснил Пленум ВАС РФ, обстоятельствами, имеющими значение для правильного рассмотрения дела о взыскании по договору, являются обстоятельства, свидетельствующие о заключенности и действительности договора, в том числе о соблюдении правил его заключения, о наличии полномочий на заключение договора у лиц, его подписавших. Данные обстоятельства подлежат определению при подготовке к судебному заседанию дела о взыскании по договору и, будучи установленными, подлежат учету арбитражным судом, рассматривающим впоследствии дело о признании данного договора недействительным или незаключенным в качестве преюдициально установленных (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. N 57 "О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств" <1>).

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2009. N 9.

Законодатель возлагает на арбитражные суды первой и апелляционной инстанций обязанность при установлении фактических обстоятельств содействовать достижению сторонами соглашения в оценке обстоятельств в целом или в их отдельных частях, проявляя в этих целях необходимую инициативу, используя свои процессуальные полномочия и авторитет органа судебной власти (ч. 1 ст. 70 АПК РФ).

Особенностью арбитражного судопроизводства является возможность заключения сторонами в судебном заседании письменного соглашения по обстоятельствам дела, удостоверяемого их заявлениями в письменной форме и заносимого в протокол судебного заседания. Подобные обстоятельства не требуют дальнейшего доказывания и дополнительной проверки в ходе производства по делу.

Аналогичные последствия имеет признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения.

В то же время арбитражный суд не может принять признание стороной обстоятельств, если располагает доказательствами, дающими основание полагать, что признание совершено в целях сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения.

В силу ч. 3.1 ст. 70 АПК РФ обстоятельства, на которые ссылается сторона в обоснование своих требований или возражений, считаются признанными другой стороной, если они ею прямо не оспорены или несогласие с такими обстоятельствами не вытекает из иных доказательств, обосновывающих представленные возражения относительно существования заявленных требований, что призвано побудить лиц, участвующих в деле, к процессуальной активности.

Отличительной чертой доказывания в арбитражном процессе является также обязанность лиц, участвующих в деле, раскрыть доказательства перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания или в пределах срока, установленного судом.

Право лиц, участвующих в деле, на отстаивание своей позиции по делу ограничено теми доказательствами, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно, а нарушение порядка представления доказательств дает арбитражному суду возможность отнести на лицо, участвующее в деле и допустившее такое нарушение, судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела.

При разрешении дела арбитражный суд должен дать оценку представленным лицами,

участвующими в деле, доказательствам по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Результаты оценки доказательств отражаются в судебном акте, содержащем мотивы принятия или отказа в принятии тех или иных доказательств.

Арбитражный суд оценивает доказательства с точки зрения их относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности и взаимной связи доказательств в их совокупности. При этом никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Согласно ст. 64 АПК РФ доказательствами в арбитражном процессе являются полученные в соответствии с предусмотренным Кодексом и другими федеральными законами порядком сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела. Использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона, не допускается.

Таким образом, понятие судебного доказательства включает содержательную сторону (сведения о фактах) и внешнюю процессуальную форму (средство доказывания).

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, консультации специалистов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. При этом объяснения лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса могут быть получены путем использования систем видеоконференцсвязи.

В арбитражном судопроизводстве, исходя из специфики подведомственных арбитражным судам дел, по преимуществу связанных с предпринимательской деятельностью, наиболее распространены письменные доказательства, разнообразные в своем конкретном выражении. Перечень их, данный в законодательстве, далеко не исчерпывающий. Статья 75 АПК РФ относит к письменным доказательствам протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним, акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию и другие документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа.

При этом документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет, а также документы, подписанные электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены АПК РФ, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или договором либо определены в пределах своих полномочий Высшим Арбитражным Судом РФ.

С учетом возможности подачи искового заявления и отзыва на иск в электронном виде в ч. 3 ст. 75 АПК РФ содержится оговорка о праве арбитражного суда потребовать представления оригиналов документов, копии которых представлены в арбитражный суд в электронном виде.

Разнообразием современных технических средств и необходимостью правильного установления имеющих для дела обстоятельств объясняется содержащаяся в ч. 6 ст. 71 АПК РФ оговорка о том, что не может считаться доказанным факт, подтверждаемый только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен или не передан в суд оригинал документа, а копии этого документа, представленные лицами, участвующими в деле, не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание первоисточника с помощью других доказательств.

Вещественными доказательствами в арбитражном процессе являются предметы, которые своими внешним видом, свойствами, местом нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела.

В силу особенностей данного средства доказывания эти предметы, как правило, хранятся по месту их нахождения, в этом случае они, как это предусматривает ч. 1 ст. 77 АПК РФ, должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости засняты на фото- или видеопленку. Однако вещественные доказательства могут храниться и в арбитражном суде, если суд признает это необходимым.

Исследование вещественных доказательств происходит посредством их осмотра в судебном заседании. В случае невозможности представления вещественных доказательств в зал судебного заседания исследование может быть проведено по месту нахождения вещественных доказательств, что сопряжено с соблюдением необходимых формальностей:

во-первых, суд выносит определение о проведении осмотра на месте;

во-вторых, о времени и месте осмотра и исследования извещаются лица, участвующие в деле. Впрочем, их неявка не препятствует проведению осмотра;

в-третьих, непосредственно в процессе осмотра и исследования доказательств по месту их нахождения арбитражным судом составляется протокол, к которому прилагаются составленные или проверенные при осмотре документы, сделанные фотоснимки, аудио- и видеозаписи (ст. 78 АПК РФ).

Объяснения лиц, участвующих в деле, об известных им обстоятельствах, имеющих значение для дела, являются одним из основных средств доказывания в арбитражном процессе. Данные объяснения представляются суду в письменной или устной форме. По предложению суда лицо, давшее объяснения устно, может изложить свои объяснения и в письменной форме. Объяснения в письменной форме приобщаются к материалам дела и оглашаются в судебном заседании.

Показания свидетелей - не столь распространенное в арбитражном судопроизводстве явление, чем отчасти можно объяснить отсутствие в АПК РФ подробной регламентации по получению свидетельских показаний.

Свидетели, как правило, допрашиваются арбитражным судом по ходатайству лица, участвующего в деле. По инициативе суда может быть вызвано в качестве свидетеля лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство. При этом в Кодексе не содержится ограничений относительно лиц, которые могут давать свидетельские показания.

В отличие от гражданского процесса свидетель по предложению арбитражного суда может изложить показания, данные устно, в письменной форме. Такие показания приобщаются к материалам дела. Возможность письменного изложения показаний свидетеля не отменяет, а лишь дополняет его устный рассказ об известных ему по делу обстоятельствах и направлена на получение от свидетеля более точной информации.

В процессуальном законодательстве закреплены две основные обязанности свидетеля: явиться по вызову суда и дать правдивые показания по известным ему обстоятельствам дела; при этом свидетеля предупреждают об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ или уклонение от дачи показаний.

Как и в гражданском процессе, в арбитражном суде не могут рассматриваться в качестве доказательств сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 4 ст. 88 АПК РФ и ч. 1 ст. 69 ГПК РФ).

Аудио- и видеозаписям, как доказательствам, отдельная статья в АПК РФ не посвящена. В его ч. 2 ст. 64 аудио- и видеозаписи упоминаются наряду с другими средствами доказывания, однако следующее упоминание о них можно встретить лишь среди регламентации допущения в качестве доказательств иных документов и материалов, к которым, как следует из буквального толкования ч. 2 ст. 89, наряду с аудио- и видеозаписями отнесены также материалы фото- и киносъемки и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном АПК РФ.

Воспроизведение аудио- и видеозаписей производится в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этого помещении, что отражается в протоколе судебного заседания.

Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, по ходатайству или с согласия лиц, участвующих в деле, арбитражный суд может назначить экспертизу. В том случае, если назначение экспертизы предписано законом или предусмотрено договором либо необходимо для проверки заявления о фальсификации представленного доказательства либо если необходимо проведение дополнительной или повторной экспертизы, арбитражный суд может назначить экспертизу по своей инициативе (ч. 1 ст. 82 АПК РФ).

Наряду с АПК РФ вопросы назначения и проведения экспертизы регулируются Федеральным законом от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" <1> (с последующими изменениями и дополнениями), а также Постановлением Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. N 66 "О некоторых вопросах применения арбитражными судами законодательства об экспертизе" <2>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2291.

<2> Вестник ВАС РФ. 2007. N 2.

В частности, в п. п. 1 и 3 Постановления арбитражные суды ориентируются на необходимость указания в определении о назначении экспертизы помимо наименования государственного судебно-экспертного учреждения также фамилии, имени, отчества государственного судебного эксперта, которому руководителем государственного судебно-экспертного учреждения будет поручено проведение экспертизы, а при поручении проведения экспертизы лицу, не являющемуся государственным судебным экспертом, - фамилии, имени, отчества эксперта, сведений о его образовании, специальности, стаже работы и занимаемой должности.

Данные требования предполагают выяснение лицами, ходатайствующими о назначении экспертизы, перечисленных выше данных до собственно заявления ходатайства о назначении по делу экспертизы.

Кроме того, до назначения экспертизы заинтересованные в ее назначении лица (ходатайствовавшие или давшие согласие на ее проведение) должны внести на депозитный счет суда денежные средства, подлежащие выплате за экспертизу, в размере, определяемом арбитражным судом

по согласованию с этими лицами и экспертом (экспертным учреждением, организацией). В случае неисполнения обязанности по внесению на депозитный счет суда денежных сумм в установленном размере суд вправе вынести определение об отклонении ходатайства о назначении экспертизы (п. 15 Постановления).

Федеральным законом от 8 декабря 2011 г. N 422-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов суда по интеллектуальным правам" АПК РФ дополнен положениями о возможности арбитражного суда привлекать к участию в деле специалиста (лицо, обладающее теоретическими и практическими познаниями по существу разрешаемого судом спора) в целях получения разъяснений, консультаций и выяснения его профессионального мнения (ч. 1 ст. 87.1). Отличие консультации специалиста от заключения эксперта состоит в том, что консультация дается в устной форме без проведения специальных исследований, характерных для экспертизы, и без составления итогового заключения.

Специалист обязан явиться в суд, отвечать на поставленные вопросы, давать в устной форме консультации и пояснения добросовестно и беспристрастно, исходя из профессиональных знаний и внутреннего убеждения (ч. 2 ст. 55.1, ч. 2 ст. 87.1 АПК РФ).

В соответствии с буквальным смыслом закона специалиста не предупреждают об уголовной ответственности за отказ от дачи и за дачу заведомо неправильной консультации, за отказ от оказания помощи суду, что вряд ли оправданно, ведь специалист является лицом, содействующим осуществлению правосудия.

## § 7. Порядок предъявления иска и последствия его нарушения

Возбуждение производства по делу в арбитражном суде возможно только после оформленного надлежащим образом обращения заинтересованного лица. По делам искового производства такое обращение облекается в форму искового заявления, а по делам, возникающим из административных и иных публичных отношений, и по делам, рассматриваемым в порядке особого производства, - заявления, которое должно соответствовать определенным требованиям к их форме и содержанию.

Так, согласно ч. 1 ст. 125 АПК РФ исковое заявление подается в арбитражный суд в письменном виде и подписывается истцом или его надлежащим представителем. Исковое заявление также может быть подано в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

В настоящее время таким сайтом является [my.arbitr.ru](http://my.arbitr.ru). Строго говоря, никакой "формы", посредством заполнения которой происходит подача искового заявления, не существует. В действительности зарегистрированный на данном сайте пользователь заполняет в форму данные о сторонах, само же исковое заявление и прилагаемые к нему документы сканируются в формате Adobe PDF в черно-белом или сером цвете с разрешением не менее 200 точек на дюйм и загружаются в систему в виде отдельных файлов, специальным образом поименованных, что регламентировано в настоящее время Временным порядком подачи документов в арбитражные суды Российской Федерации в электронном виде, утвержденным Приказом ВАС РФ от 12 января 2011 г. N 1 <1>.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс"

Содержание искового заявления должно позволять идентифицировать суд, куда обращается истец, если истцом является юридическое лицо, его наименование и место нахождения, если истцом является гражданин, его фамилия, имя и отчество, место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, наименование ответчика, его место нахождения или место жительства, требования истца и их фактическое и юридическое (со ссылками на законы и иные нормативные правовые акты) обоснование с указанием доказательств, подтверждающих данные обстоятельства, цену иска, если иск подлежит оценке, соблюдение досудебного порядка урегулирования спора и т.д. (ч. 2 ст. 125 АПК РФ).

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, содержаться различного рода ходатайства, в том числе о привлечении к участию в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, о применении обеспечительных мер, об истребовании доказательств от ответчика и других лиц.

В отличие от судов общей юрисдикции обязанность отправки копий искового заявления ответчику и другим лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении возложена на истца (ч. 3 ст. 125 АПК РФ), по причине чего данные уведомления или квитанции об отправке заказных писем должны быть приложены истцом к исковому заявлению.

Приложениями к исковому заявлению являются: документ об уплате государственной пошлины в установленном порядке и размере или о праве на получение льгот по уплате государственной пошлины

либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины <1>; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования; копии свидетельств о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя; доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления; копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска; документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор; выписка из ЕГРЮЛ или ЕГРИП в отношении истца и ответчика с указанием сведений об их месте нахождения или месте жительства и (или) приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя или иной документ, подтверждающий указанные сведения или отсутствие таковых, полученные не ранее чем за 30 дней до дня обращения истца в арбитражный суд.

<1> Вопросы уплаты государственной пошлины при обращении в арбитражный суд регулируются гл. 25.3 "Государственная пошлина" Налогового кодекса РФ.

Своя специфика свойственна содержанию заявлений по делам из административных и иных публичных правоотношений (ст. ст. 193, 199, 204 АПК РФ), по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ст. 220 АПК РФ), по делам о несостоятельности (банкротстве) (ст. ст. 37, 39, 41 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" <1>, с последующими изменениями и дополнениями) и т.д.

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Выполнение истцом перечисленных в АПК РФ требований обязывает судью арбитражного суда принять исковое заявление к производству суда (ч. 2 ст. 127 АПК РФ).

Несоблюдение требований к форме и содержанию заявления влечет за собой оставление судьей этого заявления без движения с указанием на его недостатки, заявителю предлагается устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения в определенный срок (ч. ч. 1 и 2 ст. 128 АПК РФ). Если указанные в определении судьи об оставлении заявления без движения обстоятельства не будут устранены вовремя, исковое заявление вместе со всеми прилагаемыми к нему документами возвращается заявителю.

Возвращение искового заявления возможно и в других случаях, перечисленных в ч. 1 ст. 129 АПК РФ, как то: неподсудность дела арбитражному суду, куда оно адресовано; поступление до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда ходатайства от истца о возвращении заявления; отклонение ходатайства о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Следует заметить, что возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца с таким же заявлением в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения (ч. 6 ст. 129 АПК РФ).

При несогласии истца с определением о возвращении искового заявления он вправе его обжаловать (ч. 4 ст. 129 АПК РФ), чего нельзя сказать про определение об оставлении искового заявления без движения, которое, по мнению Президиума ВАС РФ, обжалованию не подлежит (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 82 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" <1>), с чем сложно согласиться <2>.

<1> Вестник ВАС РФ. 2004. N 10.

<2> См.: Моисеев С.В. Отдельные проблемы обжалования определений арбитражного суда // Арбитражный и гражданский процесс. 2008. N 1. С. 15 - 18.

На ответчика арбитражным процессуальным законом возложена обязанность направить или представить в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, отзыв на исковое заявление с указанием возражений относительно предъявленных к нему требований по каждому доводу, содержащемуся в исковом заявлении (ч. 1 ст. 131 АПК РФ).

Отзыв, как и исковое заявление, может быть представлен в арбитражный суд посредством заполнения формы на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Непредставление ответчиком отзыва на исковое заявление не препятствует рассмотрению дела арбитражным судом по имеющимся в деле доказательствам, однако арбитражный суд может отнести на ответчика судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела в соответствии с ч. 2 ст.

111 АПК РФ.

В отличие от ответчика представление отзыва иными участниками арбитражного процесса является их правом (ч. 2 ст. 131 АПК РФ).

#### § 8. Подготовка к судебному разбирательству, судебное разбирательство и решение

Следующим этапом арбитражного процесса является подготовка дела к судебному разбирательству - самостоятельная и обязательная стадия, проводимая судьей единолично по каждому делу, находящемуся в производстве арбитражного суда первой инстанции, независимо от степени его сложности, срока рассмотрения и других обстоятельств и представляющая собой совокупность организационных мер и процессуальных действий судьи, направленных на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела (п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. N 65 "О подготовке дела к судебному разбирательству" <1>).

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2007. N 4.

Задачи, которые надлежит решить при подготовке дела к судебному разбирательству, перечислены в ч. 1 ст. 133 АПК РФ: определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса; оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств; примирение сторон.

Чем полнее судье удастся достичь перечисленных целей, чем богаче будет собранный им на этой стадии доказательственный материал, тем быстрее и правильнее будет разрешено переданное на рассмотрение суда дело, тем своевременнее и реальнее окажется защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

Напротив, уклонение судьи от надлежащего проведения подготовки дела к судебному разбирательству приводит к отложению рассмотрения дела на другое время с целью привлечения к участию в деле других заинтересованных лиц, получения недостающих доказательств, совершения иных процессуальных действий.

Подготовка дела к судебному разбирательству складывается из определенных действий судьи, содержание и последовательность которых обуславливаются общими задачами подготовки и особенностями каждого конкретного дела.

Примерный, но далеко не исчерпывающий перечень действий, совершаемых судьей при подготовке дела к судебному разбирательству, приведен в ст. 135 АПК РФ, в частности:

- вызов сторон и (или) их представителей и проведение с ними собеседования с целью выяснения обстоятельств, касающихся заявленных требований и возражений;
- предложение раскрыть доказательства, их подтверждающие, и представить необходимые дополнительные доказательства в определенный срок;
- разъяснение сторонам их прав и обязанностей, последствий совершения или несовершения процессуальных действий в установленный срок;
- оказание содействия сторонам в получении необходимых доказательств, истребование доказательств, разрешение вопросов о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, специалиста, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств;
- разрешение по ходатайству сторон вопроса об обеспечении иска, о представлении встречного обеспечения;
- принятие встречного иска;
- рассмотрение вопроса о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, о разъединении и соединении нескольких требований;
- определение сроков проведения предварительного судебного заседания и др.

Особое место отводится принятию судьей мер для заключения сторонами мирового соглашения, разъяснению сторонам не только их права заключить мировое соглашение, передать дело на рассмотрение третейского суда, обратиться за содействием к посреднику, в том числе к медиатору, но и существо и преимущества примирительных процедур, а также правовые последствия этих действий (п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. N 65).

О подготовке дела к судебному разбирательству судья выносит определение, где перечисляются процессуальные действия, которые намерен совершить судья и которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, а также сроки их совершения. Нередко о подготовке дела к судебному разбирательству указывается в определении о принятии заявления к производству. В этом же



определении зачастую содержится разъяснение лицам, участвующим в деле, их процессуальных прав, предусмотренных ст. 41 АПК РФ.

На данной стадии возможен переход к рассмотрению дела в порядке упрощенного производства, если истцом заявлено соответствующее ходатайство и в арбитражный суд представлено согласие ответчика на это или суд по своей инициативе предлагает рассмотреть дело в порядке упрощенного производства и обе стороны с этим согласны.

Подобный переход оформляется определением арбитражного суда, после чего сторонам предоставляется возможность доступа к материалам дела в электронном виде (исковое заявление, заявление по делу, а также приложенные к нему документы подлежат размещению на официальном сайте соответствующего арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в разделе, доступ к которому предоставляется исключительно лицам, участвующим в деле) (ч. 3 ст. 135 АПК РФ, п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 8 октября 2012 г. N 62 "О некоторых вопросах рассмотрения арбитражными судами дел в порядке упрощенного производства" <1>).

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс".

Подготовка дела к судебному разбирательству завершается проведением предварительного судебного заседания, в ходе которого дело рассматривается единолично судьей. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к его проведению.

В предварительном судебном заседании судья арбитражного суда разрешает ходатайства сторон, определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле, выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, и совершает иные процессуальные действия, а заинтересованные лица вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам.

После завершения рассмотрения всех вынесенных в предварительное судебное заседание вопросов арбитражный суд с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству, о чем выносится соответствующее определение.

Как указано в ч. 4 ст. 137 АПК РФ, если в предварительном судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, либо надлежащим образом извещенные лица отсутствуют в предварительном судебном заседании и ими не были заявлены возражения относительно рассмотрения дела в их отсутствие, суд вправе завершить предварительное судебное заседание и открыть судебное заседание в первой инстанции, за исключением случая, если требуется коллегиальное рассмотрение данного дела.

Необходимо особо отметить, что переход к рассмотрению дела в судебном заседании в отсутствие неявившихся лиц, участвующих в деле, возможен исключительно при наличии в материалах дела сведений о надлежащем их извещении.

АПК РФ в действующей редакции не содержит конкретного срока подготовки дела к судебному разбирательству, указывается лишь общий срок рассмотрения дела в суде первой инстанции - три месяца, в течение которого должна быть проведена подготовка и собственно рассмотрение дела.

Судебное разбирательство - центральная стадия арбитражного процесса, в ходе которой судом на основе всестороннего, полного и объективного исследования собранных по делу доказательств выясняется обоснованность требований и возражений сторон и третьих лиц, устанавливаются их действительные права и обязанности.

На этой стадии в полной мере проявляют себя принципы арбитражного процесса: законности, независимости арбитражного суда, сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения дела, гласности, равенства всех перед законом и судом, состязательности, равноправия сторон, диспозитивности, устности и др.

Разбирательство дела, как правило, происходит в открытом судебном заседании с обязательным извещением о времени и месте его проведения лиц, участвующих в деле. Однако встречаются и исключения: закрытое судебное заседание допускается, когда требуется охрана государственной или коммерческой тайны, проведение судебного заседания без вызова сторон предусмотрено для дел, рассматриваемых в порядке упрощенного производства (гл. 29 АПК РФ).

Судья, а при рассмотрении дела в коллегиальном составе председательствующий открывает судебное заседание и руководит его ходом. Участники процесса и находящиеся в зале судебного заседания лица должны соблюдать установленный порядок и подчиняться распоряжениям председательствующего.

Во время судебного заседания допускается ведение присутствующими в зале письменных заметок, стенограммы и звукозаписи. По разрешению суда возможны кино-, фото- и видеосъемка, а также

трансляция судебного заседания по радио и телевидению.

Необходимо отметить, что порядок совершения отдельных процессуальных действий в арбитражном судопроизводстве менее детализирован, чем в гражданском процессе. Судьям арбитражных судов предоставлено больше свободы в ведении судебного заседания, что, к сожалению, не всегда способствует соблюдению процессуальных прав лиц, участвующих в деле.

Несмотря на это, в судебном заседании можно выделить четыре части, каждая из которых имеет свое конкретное содержание в виде определенного объема процессуальных действий суда и других участников процесса, направленных на выполнение ближайших задач частей судебного заседания в целях решения более общих задач и достижения основной цели арбитражного судопроизводства - защиты нарушенных или оспариваемых прав и охраняемых законом интересов.

В порядке последовательности эти части судебного заседания арбитражного суда располагаются следующим образом: подготовительная часть, рассмотрение дела по существу, прения и реплики, принятие и оглашение решения.

В подготовительной части судебного заседания выясняется наличие условий для рассмотрения дела по существу. В частности, объявляется, какое дело подлежит рассмотрению; проверяется явка в заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливается их личность и проверяются полномочия; устанавливается, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки; переводчик предупреждается об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод; происходит удаление свидетелей из зала судебного заседания; выясняется вопрос о возможности слушания дела; объявляется состав арбитражного суда, сообщается, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика; лицам, участвующим в деле, разъясняется их право заявлять отводы; лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного судопроизводства также разъясняются их процессуальные права и обязанности; разрешаются заявления и ходатайства.

По общему правилу неявка в судебное заседание надлежащим образом извещенных сторон и других лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению дела. Однако при неявке участвующих в деле лиц, явка которых была признана обязательной арбитражным судом, суд может наложить на указанных лиц судебный штраф.

В то же время неявка в судебное заседание экспертов, свидетелей, переводчиков, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, влечет отложение судебного разбирательства, если стороны не заявят ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц (ч. 1 ст. 157 АПК РФ).

Если у суда отсутствуют сведения о надлежащем извещении лица, участвующего в деле, о времени и месте судебного разбирательства, судебное заседание в обязательном порядке подлежит отложению.

По усмотрению суда заседание может быть отложено по ходатайству обеих сторон в случае их обращения за содействием к суду или посреднику, в том числе к медиатору, в целях урегулирования спора; по ходатайству одной стороны при наличии уважительных причин неявки стороны или ее представителя, а также по другим основаниям, если суд признает невозможным рассмотрение дела в данном судебном заседании.

Новеллой действующего АПК РФ является возможность участия в судебном заседании участников арбитражного процесса посредством видеоконференцсвязи при условии заявления ими ходатайства об этом и при наличии в соответствующих арбитражных судах технической возможности осуществления видеоконференцсвязи.

В случае удовлетворения судом, рассматривающим дело, ходатайства об участии в судебном заседании посредством видеоконференцсвязи, арбитражному суду, при содействии которого заявитель сможет участвовать в таком судебном заседании, поручается организация видеоконференцсвязи в целях участия заявителя в судебном заседании, о чем выносится соответствующее определение.

При такой ситуации в проведении судебного заседания оказываются задействованы как минимум два арбитражных суда, при этом на арбитражный суд, осуществляющий организацию видеоконференцсвязи, возлагается обязанность проверки явки и установления личности явившихся лиц, проверки их полномочий и выяснения вопроса о возможности их участия в судебном заседании, а также ведения протокола и видеозаписи судебного заседания с последующим направлением материального носителя видеозаписи в пятидневный срок в суд, рассматривающий дело, для приобщения к протоколу судебного заседания.

Все вопросы, возникающие в ходе судебного заседания, разрешаются арбитражным судом после заслушивания мнений всех находящихся в зале судебного заседания лиц, участвующих в деле.

В основной части судебного заседания выясняется, поддерживает ли истец иск, признает ли иск ответчик, не хотят ли стороны закончить дело мировым соглашением или применить процедуру медиации, после чего заслушиваются позиции лиц, участвующих в деле, а также исследуются

доказательства. Последовательность совершения процессуальных действий определяется с учетом мнений лиц, участвующих в деле.

На арбитражный суд возложена обязанность создания условий для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела (ч. 3 ст. 9 АПК РФ), что предполагает предоставление лицам, участвующим в деле, равных возможностей по отстаиванию своей позиции, по участию в представлении, исследовании и оценке доказательств.

Вместе с тем реализация процессуальных правомочий лицами, участвующими в деле, находится под контролем суда. Так, арбитражный суд не принимает отказа от иска, уменьшения размера исковых требований, признания иска и не утверждает мирового соглашения, если это противоречит закону и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц.

После исследования доказательств, выяснения вопроса о наличии у лиц, участвующих в деле, каких-либо дополнений суд переходит к судебным прениям, состоящим из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и (или) их представителей, где они, отстаивая свою точку зрения, подводят итог судебному заседанию, оценивают доказательства, анализируют позиции друг друга с фактической и правовой стороны, высказывают мнение о решении, которое, по их мнению, должен принять арбитражный суд.

В судебных прениях их участники не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснены, и на доказательства, которые не исследованы в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с репликами. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю.

По окончании судебных прений председательствующий объявляет рассмотрение дела законченным и суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения, о чем объявляется присутствующим в зале судебного заседания.

Решение принимается судьями, рассматривающими дело, в условиях, обеспечивающих тайну их совещания (ч. 3 ст. 167 АПК РФ). Действующий АПК РФ, в отличие от ч. 2 ст. 194 ГПК РФ, не упоминает о совещательной комнате как месте принятия решения, указывая лишь на условия тайны совещания, поскольку на практике решение часто принимается судьей в том же помещении, где слушалось дело, а участники процесса удаляются на это время в коридор.

В помещении, где суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело. Другим лицам нахождение в этом помещении, а равно общение с членами состава суда при принятии ими решения запрещено.

Судьи арбитражного суда, а также арбитражные заседатели, когда они участвуют в рассмотрении дела, не вправе сообщать кому-либо сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей.

Судья, не согласный с мнением большинства, обязан подписать решение суда и вправе изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу, но не оглашается.

В ч. 1 ст. 168 АПК РФ определены вопросы, подлежащие разрешению судом при вынесении решения:

- оценка доказательств и доводов, приведенных лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений;
- определение, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу;
- установление прав и обязанностей лиц, участвующих в деле;
- решение, подлежит ли иск удовлетворению.

Порядок вопросов не случаен, строгое следование ему позволяет суду принять законное и обоснованное решение.

При вынесении решения суд связан пределами заявленных требований, однако в предусмотренных законом случаях может выйти за них. Одной из таких возможностей является применение последствий недействительности ничтожной сделки по инициативе суда (п. 2 ст. 166 ГК РФ).

По делу выносятся одно решение, однако арбитражный суд может принять отдельное решение по каждому из требований, объединенных в одном деле (ч. 2 ст. 167 АПК РФ).

Помимо перечисленных первостепенных вопросов при вынесении решения арбитражный суд разрешает не менее важные - о сохранении действия мер по обеспечению иска или об отмене обеспечения иска либо об обеспечении исполнения решения; при необходимости устанавливает порядок и срок исполнения решения; определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств, распределяет судебные расходы, а также решает иные вопросы, возникшие в ходе судебного разбирательства (ч. 2 ст. 168 АПК РФ).

После этого арбитражный суд изготавливает решение, представляющее собой отдельный документ в единственном экземпляре, приобщаемый к материалам дела, написанный от руки или выполненный с помощью технических средств, подписываемый судьей, а при коллегиальном рассмотрении - всеми судьями, участвовавшими в принятии решения, включая судью, имеющего особое мнение (ст. 169 АПК РФ).

После изготовления и подписания решения оно объявляется председательствующим в судебном заседании, непосредственно после чего участвующим в деле лицам разъясняются срок и порядок его обжалования, что подразумевает указание конкретного срока (например, "в течение одного месяца с момента изготовления мотивированного решения суда" или "в течение десяти дней с момента изготовления мотивированного решения суда") и определенного вышестоящего суда (например, "в Девятый арбитражный апелляционный суд" или "в Федеральный арбитражный суд Московского округа").

По общему правилу решение должно быть сразу изготовлено в полном объеме, однако допускаются исключения, позволяющие суду объявить только вводную и резолютивную части принятого решения (указание в ч. ч. 2 и 3 ст. 176 АПК РФ на резолютивную часть не вполне точно), с отложением изготовления мотивированного решения на срок, не превышающий пяти рабочих дней.

В этом случае помимо разъяснения срока и порядка обжалования объявляется, когда решение будет изготовлено в полном объеме (обычно указываются либо предусмотренный законом общий пятидневный срок, либо сокращенный срок в пределах общего, либо конкретная календарная дата), и разъясняется порядок доведения его до сведения лиц, участвующих в деле.

Иногда при вынесении решения суд приходит к выводу о необходимости дополнительного исследования доказательств или установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Очевидно, в такой ситуации вынесение законного и обоснованного решения невозможно, вследствие чего законодатель предоставляет суду право возобновить судебное разбирательство (ч. 3 ст. 168 АПК РФ).

Судебное разбирательство возобновляется с части, именуемой рассмотрением дела по существу, после чего суд полностью повторяет уже совершенные ранее процессуальные действия - исследует материалы дела, заслушивает прения и реплики лиц, участвующих в деле, и вновь удаляется для вынесения решения.

Новеллой действующего АПК РФ является возможность рассмотрения судом с согласия сторон в отдельных судебных заседаниях соединенных в одном заявлении требования об установлении оснований ответственности ответчика и связанного с ним требования о применении мер ответственности, о чем выносится соответствующее определение (ст. 160).

При отказе в удовлетворении требования об установлении оснований ответственности ответчика связанное с ним требование о применении мер ответственности не рассматривается и второе судебное заседание не проводится, а в случае удовлетворения требования об установлении оснований ответственности ответчика арбитражный суд сразу же или после перерыва, срок которого не может превышать пять дней, вправе провести второе судебное заседание и в этом судебном заседании рассмотреть требование о применении мер ответственности, в том числе определить размер взыскиваемой суммы.

На практике данный институт практически не применяется, а во встречающихся редких случаях разрешение основного требования и требования о применении мер ответственности оформляется посредством основного и дополнительного решений <1>.

<1> См., например: Постановление ФАС Северо-Западного округа от 21 апреля 2011 г. по делу N А66-3864/2009 // СПС "КонсультантПлюс".

Наряду с разрешением дела по существу арбитражный суд может оставить заявление без рассмотрения или прекратить производство по делу в случае обнаружения обстоятельств, препятствующих дальнейшему судебному разбирательству. Исчерпывающий перечень оснований и последствия принятия арбитражным судом данных процессуальных решений сформулированы в гл. 17 и 18 АПК РФ.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протоколирование с использованием средств аудиозаписи и составляется протокол в письменной форме.

Ведение протокола и обеспечение использования средств аудиозаписи вменено в обязанность секретарю судебного заседания или помощнику судьи.

Протокол в письменной форме пишется от руки или составляется с использованием технических средств и подписывается председательствующим в судебном заседании и секретарем судебного заседания или помощником судьи, который составлял протокол. Аудиопротоколирование судебного заседания ведется непрерывно в ходе судебного заседания, а материальный носитель записи приобщается к протоколу.

Систематическое толкование ч. ч. 1 и 2 ст. 155 АПК РФ позволяет сделать вывод о том, что в

настоящее время приоритет фиксации хода судебного заседания и совершения отдельных процессуальных действий отдан аудиозаписи, письменному протоколу же придается вспомогательное значение.

Такой подход законодателя сложно признать правильным по причине способности техники выходить из строя, хрупкости и возможной порчи материальных носителей (в настоящее время - CD), на которых хранятся аудиозаписи судебного заседания.

В соответствии с разъяснениями Пленума ВАС РФ отсутствие в материалах дела аудиозаписи судебного заседания, где зафиксированы сведения, послужившие основанием для принятия этого судебного акта, если вышестоящей инстанцией будет установлено, что файл аудиозаписи судебного заседания, сохраненный в информационной системе арбитражного суда, утрачен и не может быть восстановлен, является основанием для отмены судебного акта в любом случае по п. 6 ч. 4 ст. 270 или п. 6 ч. 4 ст. 288 АПК РФ (п. 22 Постановления Пленума ВАС РФ от 17 февраля 2011 г. N 12 <1>).

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2011. N 4.

Решение является самым важным актом арбитражного суда первой инстанции, и это не случайно, так как только решением переданный на рассмотрение суда вопрос получает разрешение по существу (ч. 2 ст. 15 АПК РФ), только оно устраняет неопределенность и спорность в правоотношениях сторон, подтверждает или устанавливает их права и обязанности, только решение выносится именем Российской Федерации (ч. 1 ст. 167 АПК РФ), только им защищается нарушенное или оспариваемое право или охраняемый законом интерес.

Решение как процессуальное средство защиты права носит универсальный характер, проявляющийся не только в предоставлении защиты любой из сторон спора - истцу (в случае обоснованности его требований) или ответчику (при незаконности исковых притязаний), но также в применимости к любому делу, требующему разрешения по существу, - решение арбитражного суда принимается по делам искового производства, по делам о признании недействующим нормативного правового акта (ст. 195), недействительным ненормативного правового акта, незаконными действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц (ст. 201), об установлении юридического факта (ст. 222), по делам о несостоятельности (банкротстве) (ст. 52 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"), и, наконец, в возможности принятия решения судом апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (ст. ст. 269, 287, 305 АПК РФ).

Решение арбитражного суда состоит из четырех частей - вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Вводная часть решения суда после изображения герба РФ и указания арбитражного суда начинается со слов "Именем Российской Федерации", после чего указываются наименование судебного акта "Решение", номер дела, дата и место принятия решения, а затем состав суда, данные лица, которое вело протокол судебного заседания, предмет спора, наименования лиц, участвующих в деле, данные лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий. Образец вводной части судебного решения приведен в приложении к информационному письму Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 82 <1>.

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2004. N 10.

При объявлении в судебном заседании только резолютивной части решения во вводной части обязательно указываются и дата ее оглашения, и дата изготовления решения в окончательном виде (п. 39 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 82). С последнего момента начинается исчисляться срок на обжалование.

В описательной части судебного решения должно содержаться краткое изложение заявленных истцом требований и его объяснений, содержание возражений ответчика, объяснений, заявлений и ходатайств других лиц, участвующих в деле.

Решение арбитражного суда - акт правосудия, акт применения права, а потому в нем в соответствии с требованием обоснованности должны быть обязательно указаны мотивы его принятия (ч. 2 ст. 169), излагаемые в соответствующей части, именуемой мотивировочной. В первую очередь фиксируется фактическое основание решения: установленные судом фактические и иные обстоятельства дела, доказательства, на которых основаны выводы суда об обстоятельствах дела и доводы в пользу принятого решения, мотивы, по которым суд отверг те или иные доказательства, принял или отклонил приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле. Если между сторонами достигнуто соглашение по фактическим обстоятельствам дела (ч. 2 ст. 70 АПК РФ), на это обязательно необходимо указать в мотивировочной части решения.

Далее приводится правовое обоснование - законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения, и мотивы, по которым суд не применил законы и иные

нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле. Действующим Кодексом суду дозволяется ссылаться в мотивировочной части решения на постановления Пленума ВАС РФ по вопросам судебной практики, постановления Президиума ВАС РФ.

Завершает решение резолютивная часть, содержащая выводы об удовлетворении или об отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований, указание на распределение между сторонами судебных расходов, срок и порядок обжалования решения (ч. 5 ст. 170 АПК РФ).

Содержание резолютивной части судебного решения, вынесенного арбитражным судом, определяет вид судебного решения, напрямую связанный с процессуальной целью заявленного требования.

Особенности изложения резолютивной части некоторых судебных решений закреплены в АПК РФ.

Так, например, по искам о взыскании денег в резолютивной части указывается общий размер подлежащих взысканию денежных сумм с отдельным определением основной задолженности, убытков, неустойки (штрафов, пеней и процентов) (ст. 171 АПК РФ).

При присуждении имущества указываются наименование имущества, подлежащего передаче истцу, его стоимость и место нахождения или сумма, подлежащая взысканию, если имущество отсутствует. Стоимость имущества может быть определена исходя из цены иска. Доказательства, имеющие значение для проверки обоснованности определения истцом цены иска, исследуются арбитражным судом при разбирательстве дела (п. 38 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 82).

При участии в деле нескольких истцов или ответчиков в решении записывается, как разрешен спор в отношении каждого из них. Например, при удовлетворении иска о взыскании с нескольких обязанных по векселю ответчиков суд в резолютивной части решения должен указать всех соответчиков, за счет которых иск удовлетворен, а также то, что сумма подлежит взысканию с них солидарно (п. 39 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и ВАС РФ от 4 декабря 2000 г. N 33/14 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей" <1>).

-----  
<1> Вестник ВАС РФ. 2001. N 2.

Таким образом, кроме общих положений, содержащихся в резолютивной части каждого решения, закон уточняет и конкретизирует ее содержание применительно к отдельным категориям конкретных споров.

Решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия. Если на решение подана апелляционная жалоба, но оно не отменено и не изменено, решение вступает в законную силу с момента вынесения постановления судом апелляционной инстанции. Решения ВАС РФ, решения суда по интеллектуальным правам и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия (ст. 180 АПК РФ).

Вступившему в законную силу судебному решению присущи авторитет, формальная истинность, сила "частного" закона, проявляющиеся в свойствах обязательности, непровержимости, исключительности, преюдициальности и исполнимости, хотя в случаях, когда допускается немедленное исполнение решения, последнее свойство приобретает решением до вступления его в законную силу.

Так, в силу ч. 2 ст. 182 АПК РФ подлежат немедленному исполнению решения по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, решений и действий (бездействия) указанных органов, а также решения по делам, рассмотренным в порядке упрощенного производства.

По заявлению истца арбитражный суд вправе обратиться к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным. Немедленное исполнение решения допускается также при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения (встречное обеспечение) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

В то же время немедленное исполнение не препятствует возможности обжалования решения в апелляционном или кассационном порядке.

Решение арбитражного суда должно быть законным и обоснованным, а также отвечать требованиям полноты, ясности, определенности, которые, однако, достигаются не всегда, что свидетельствует о неточном выполнении судом требований ст. 168 АПК РФ. В целях защиты прав и охраняемых законом интересов лиц, участвующих в деле, законодатель предусмотрел ряд механизмов, позволяющих исправить недостатки решения суду, его вынесшему, без обжалования судебного акта.

Неполнота решения может быть исправлена посредством вынесения арбитражным судом по своей инициативе или по заявлению лица, участвующего в деле, дополнительного решения в случае, если:

1) по какому-либо требованию, в отношении которого лица, участвующие в деле, представили

доказательства, судом не было принято решение;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал в решении размер присужденной денежной суммы, подлежащее передаче имущество или не указал действия, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии арбитражным судом дополнительного решения разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению вопроса о принятии дополнительного решения.

Согласно ч. 1 ст. 178 АПК РФ дополнительное решение может быть принято до вступления основного решения в законную силу. Это не совсем верно. Правильнее говорить о том, что инициирование вынесения дополнительного решения возможно до вступления основного решения в законную силу <1>. Само же дополнительное решение может быть вынесено и после этого момента, принимая во внимание разрешение вопроса о вынесении дополнительного решения исключительно в судебном заседании и необходимость надлежащего извещения о нем участвующих в деле лиц. Однако арбитражные суды применяют ч. 1 ст. 178 АПК РФ в соответствии с ее буквальным смыслом.

-----  
<1> См.: Загайнова С.К. Судебные акты в механизме реализации судебной власти в гражданском и арбитражном процессе. М., 2007. С. 271.

В случае неясности решения арбитражный суд, его принявший, по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации вправе разъяснить решение без изменения его содержания.

Разъяснение решения возможно и после вступления в законную силу, однако поставлено в зависимость от определенных условий. Если решение исполнено или истек срок, в течение которого оно может быть исполнено принудительно, разъяснение решения не допускается (ч. 2 ст. 179 АПК РФ).

Арбитражный суд, принявший решение, также вправе исправить допущенные в решении описки, опечатки и арифметические ошибки без изменения его содержания. Инициатором исправления данных недостатков помимо лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации, может быть и сам арбитражный суд (ч. 3 ст. 179 АПК РФ).

Исправление описок, опечаток и арифметических ошибок не ограничено каким-либо сроком.

При разъяснении решения, исправлении описок, опечаток и арифметических ошибок суд не вправе изменять его содержание, ревизовать свои выводы, давать иную оценку доказательствам, что обусловлено свойством неизменяемости законной силы судебного решения.

Вопросы разъяснения решения, исправления описок, опечаток, арифметических ошибок разрешаются арбитражным судом в десятидневный срок со дня поступления заявления в суд без вызова лиц, участвующих в деле, и оформляются определением, которое может быть обжаловано (ч. 4 ст. 179 АПК РФ).

## § 9. Пересмотр решений арбитражного суда

Решения арбитражных судов должны быть законными и обоснованными, что не всегда достигается судами первой инстанции, поэтому для исправления допущенных ими при рассмотрении дел ошибок и полной защиты прав и охраняемых законом интересов арбитражное процессуальное законодательство предусматривает возможность проверки судебных актов в апелляционном, кассационном порядках и в порядке надзора. Кроме того, возможен пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам.

Перечисленным стадиям присущ ряд общих черт. Их предназначение - выяснение наличия или отсутствия оснований к отмене решения; отмена или изменение решений возможны лишь в случаях, прямо предусмотренных законом; проверка судебных актов осуществляется только уполномоченными на то судами; при проверке судебных актов возможно присутствие лиц, участвующих в деле.

Одновременно каждая из проверочных стадий имеет и свои особенности, обусловленные спецификой целей, задач, состава участников, объекта проверки, предпосылок и условий возникновения, содержания процессуальных действий.

Не вступившие в законную силу решения арбитражных судов первой инстанции (за исключением отмеченных выше) могут быть обжалованы в апелляционном порядке лицами, участвующими в деле, а также лицами, не привлеченными к участию в деле, о правах и обязанностях которых оно принято.

Апелляционная жалоба подается в письменной форме в арбитражный апелляционный суд через суд, вынесший решение, и подписывается лицом, подающим жалобу, или его уполномоченным представителем. Как и исковое заявление, апелляционная жалоба также может быть через сайт [my.arbitr.ru](http://my.arbitr.ru).

Требования к форме и содержанию апелляционной жалобы сформулированы в ст. 260 АПК РФ.

Нарушение данных требований влечет оставление судьей арбитражного апелляционного суда жалобы без движения с указанием срока, в который заявитель может исправить отмеченные недостатки. В этом случае жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству суда апелляционной инстанции. В противном случае жалоба возвращается.

Возвращение жалобы также происходит в случаях: если она подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства; подана на судебный акт, который не обжалуется в апелляционном порядке; подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы и не содержит ходатайство о восстановлении этого срока или в восстановлении этого срока отказано; если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера (ст. 264 АПК РФ).

Общий срок для апелляционного обжалования составляет один месяц (ч. 1 ст. 259 АПК РФ) и исчисляется с момента принятия решения в окончательной форме, в связи с чем в решениях арбитражных судов указываются даты оглашения резолютивной части и изготовления мотивированного решения.

АПК РФ предусматривает и сокращенные десятидневные сроки подачи апелляционной жалобы: на определение о наложении судебного штрафа (с момента получения лицом, на которое наложен судебный штраф, копии определения - ч. 6 ст. 120 АПК РФ); на решения по делам о привлечении к административной ответственности (ч. 4 ст. 206); об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности (ч. 5 ст. 211 АПК РФ); по делам упрощенного производства (ч. 3 ст. 229 АПК РФ).

Срок на подачу апелляционной жалобы, как любой процессуальный срок, является пресекательным, его пропуск влечет возвращение апелляционной жалобы (п. 3 ч. 1 ст. 264 АПК РФ). Однако пропущенный по уважительным причинам срок на подачу апелляции может быть восстановлен судом апелляционной инстанции по ходатайству апеллятора.

Новеллой действующего АПК РФ является установление предельного шестимесячного предела обращения с ходатайством о восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы, исчисляемого с момента принятия решения (ч. 2 ст. 259 АПК РФ).

Вместе с тем ВАС РФ, руководствуясь конституционно-правовым смыслом ч. 2 ст. 259 АПК РФ, выявленным в Постановлении КС РФ от 17 ноября 2005 г. N 11-П <1> и Определении КС РФ от 16 января 2007 г. N 233-О-П <2>, ориентирует арбитражные суды не отказывать в удовлетворении ходатайства о восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы лишь по причине истечения предусмотренного ею предельно допустимого срока подачи соответствующего ходатайства лицам, не принимавшим участие в судебном заседании вследствие неизвещения надлежащим образом о его времени и месте и узнавшим о решении арбитражного суда по истечении шести месяцев с момента его принятия, а также лицам, не привлеченным к участию в деле и узнавшим об обжалуемом судебном акте по истечении шести месяцев с момента его принятия (вступления в силу) (Письмо ВАС РФ от 15 февраля 2008 г. N ВАС-С01/У3-259 <3>).

-----  
<1> СЗ РФ. 2005. N 48. Ст. 5123.

<2> СЗ РФ. 2007. N 22. Ст. 2687.

<3> Вестник ВАС РФ. 2008. N 3.

Принятие апелляционной жалобы к производству арбитражного апелляционного суда оформляется определением, в котором указываются время и место рассмотрения дела по жалобе и которое направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Новеллой АПК РФ является право арбитражного суда апелляционной инстанции по ходатайству лиц, участвующих в деле, приостановить исполнение обжалуемых судебных актов до принятия постановления, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения либо предоставил обеспечение возмещения возможных убытков другой стороне (встречное обеспечение) (ч. ч. 1, 2 и 4 ст. 265.1 АПК РФ).

Приостановление исполнения судебного акта или отказ в приостановлении исполнения оформляется определением, которое может быть обжаловано в кассационном порядке.

В апелляционной инстанции дело рассматривается в течение месяца коллегиальным составом суда в судебном заседании по правилам, установленным для первой инстанции с особенностями, предусмотренными положениями гл. 34 АПК РФ. Так, в апелляционной инстанции по общему правилу нельзя предъявлять новые или изменять ранее заявленные требования, изменять состав лиц, участвующих в деле, и т.п.

В апелляционном порядке арбитражный апелляционный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело.

Жалобы на решения по делам упрощенного производства рассматриваются судьей суда апелляционной инстанции единолично по имеющимся в деле доказательствам, а дополнительные



доказательства принимаются только в том случае, если в соответствии с положениями ч. 6.1 ст. 268 АПК РФ суд апелляционной инстанции перейдет к рассмотрению дела по правилам первой инстанции (ч. 4 ст. 1 и 2 ст. 272.1 АПК РФ).

Проверочная сущность апелляционной инстанции не может не сказываться на пределах рассмотрения апелляционной жалобы: например, при обжаловании в апелляционном порядке только части решения проверка решения в полном объеме возможна только при наличии возражений лиц, участвующих в деле; дополнительные доказательства принимаются в апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, в том числе в случае, если судом первой инстанции было отклонено ходатайство об истребовании доказательств и суд признает эти причины уважительными.

Независимо от доводов апелляционной жалобы суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся в соответствии с ч. 4 ст. 270 АПК РФ безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции.

При обнаружении подобных оснований арбитражный апелляционный суд переходит к рассмотрению дела по правилам первой инстанции, о чем выносится соответствующее определение. В этом случае на отмену решения арбитражного суда первой инстанции указывается в постановлении, принимаемом арбитражным судом апелляционной инстанции по результатам рассмотрения дела.

В заседании суда апелляционной инстанции можно выделить три связанные между собой части: подготовительную, рассмотрение жалобы по существу, вынесение и оглашение постановления.

По результатам рассмотрения дела по жалобе суд апелляционной инстанции вправе: оставить решение без изменения, изменить решение, отменить решение и принять новое решение, прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения.

Рассмотрение дела в апелляционной инстанции завершается вынесением постановления, которое по своему содержанию должно отвечать требованиям ст. 271 АПК РФ и вступает в силу с момента его принятия.

В порядке кассационного производства законность и обоснованность вступивших в законную силу судебных актов первой и апелляционной инстанций проверяется федеральными арбитражными судами округов. Суд по интеллектуальным правам выступает кассационной инстанцией при обжаловании принятых им по первой инстанции решений и по делам о защите интеллектуальных прав, рассмотренным арбитражными судами субъектов Российской Федерации в качестве суда первой инстанции, арбитражными апелляционными судами. Решения ВАС РФ обжалованию в кассационном порядке не подлежат.

Решения и постановления апелляционной инстанции по делам упрощенного производства могут быть обжалованы в кассационном порядке только по процессуальным основаниям, влекущим безусловную отмену судебных актов.

Обязательным условием для обращения в суд кассационной инстанции является предварительное обращение в суд апелляционной инстанции, если обжалуемый судебный акт допускает возможность апелляционной проверки.

Правом на обращение в суд кассационной инстанции с жалобой обладают лица, участвующие в деле, а также лица, не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых принят обжалуемый судебный акт.

Общий срок для обращения в суд кассационной инстанции - два месяца с момента вступления обжалуемого судебного акта в законную силу. Однако в АПК РФ встречаются и сокращенные сроки, например, решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов могут быть обжалованы в кассационном порядке в течение месяца (ч. 7 ст. 195 АПК РФ), постановление арбитражного апелляционного суда по результатам рассмотрения апелляционной жалобы на решение о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников может быть обжаловано в кассационном порядке в течение десяти дней (ч. 5 ст. 225.7).

Кассационная жалоба подается в письменной форме в федеральный арбитражный суд округа через арбитражный суд, рассматривавший дело по первой инстанции, который обязан направить жалобу вместе с делом в соответствующий суд кассационной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд. Жалоба также может быть подана посредством сайта [my.arbitr.ru](http://my.arbitr.ru).

Требования к кассационной жалобе сформулированы в ст. 277 АПК РФ, в ней указываются: наименование арбитражного суда, которому адресована жалоба; наименование лица, подавшего жалобу, и лиц, участвующих в деле; наименование арбитражного суда, принявшего решение или постановление, на которое подается жалоба, номер дела и дата принятия решения, постановления, предмет спора; требования лица, подавшего жалобу, и указание на то, в чем заключается нарушение или неправильное применение норм материального права либо норм процессуального права; перечень прилагаемых к жалобе документов.

Вопрос о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции решается судьей этого суда единолично в пятидневный срок со дня поступления ее в

кассационную инстанцию.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции.

При нарушении требований, касающихся формы, содержания кассационной жалобы, порядка ее подачи, судья суда кассационной инстанции оставляет жалобу без движения (ст. 280 АПК РФ) либо возвращает ее (ст. 281 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей в месячный срок со дня ее поступления вместе с делом в суд кассационной инстанции. При обжаловании в кассационном порядке решения СИП дело рассматривается президиумом этого суда.

Хотя судебное заседание и проходит по правилам рассмотрения дела в первой инстанции, правила, установленные только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции, в кассационной инстанции не применяются.

Судебное заседание проходит в три этапа: подготовительная часть, в ходе которой выясняются возможности рассмотрения дела по жалобе в данном судебном заседании, лицам, участвующим в деле, разъясняются права и обязанности, разрешаются заявленные ими ходатайства; рассмотрение кассационной жалобы по существу, когда участвующие в судебном заседании лица высказывают свои доводы и возражения относительно кассационной жалобы; вынесение в совещательной комнате и оглашение кассационного постановления.

Пределы рассмотрения кассационной жалобы ограничены в большей степени проверкой законности с точки зрения материального и процессуального права принятых судебных актов исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы. Независимо от доводов кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции проверяет отсутствие безусловных оснований к отмене судебных актов, перечисленных в ч. 4 ст. 288 АПК РФ.

Вместе с тем действующий АПК РФ возлагает на арбитражный суд кассационной инстанции обязанность проверки соответствия выводов арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права установленным ими по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы может быть принято одно из следующих постановлений, подписываемых всеми судьями: об оставлении решения первой инстанции или постановления апелляционной инстанции без изменения, а жалобы без удовлетворения; об отмене или изменении решения первой инстанции или постановления апелляционной инстанции полностью или частично и принятии нового решения; об отмене или изменении решения первой инстанции и постановления апелляционной инстанции и передаче дела на новое рассмотрение в соответствующий суд, решение или постановление которого отменено, если этими судами допущены безусловные основания к отмене судебных актов по ч. 4 ст. 288 АПК РФ или если принятое решение или постановление недостаточно обосновано; об отмене или изменении решения и (или) постановления полностью или в части и передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах того же судебного округа, если указанные судебные акты повторно проверяются судом кассационной инстанции и содержащиеся в них выводы не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам; об оставлении в силе одного из ранее принятых решений или постановлений; об отмене решения или постановления полностью или в части и прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения полностью или в части.

Последней высшей инстанцией является ВАС РФ, который осуществляет в порядке надзора проверку вступивших в законную силу судебных актов всех арбитражных судов Российской Федерации.

Заявление о проверке судебных актов в порядке надзора подается непосредственно в ВАС РФ, чем надзорное производство отличается от апелляционного и кассационного обжалования.

Основанием для обращения в суд надзорной инстанции является существенное нарушение прав и законных интересов заявителей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим обжалуемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права.

Срок для обращения в ВАС РФ с заявлением о пересмотре судебных актов в порядке надзора ограничен тремя месяцами со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта.

Производство в надзорной инстанции состоит из нескольких этапов.

Прежде всего вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично судьей ВАС РФ в пятидневный срок с момента его поступления. На этом этапе проверяется соответствие формы и содержания обращения предъявляемым к нему требованиям, сформулированным в ст. ст. 292 и 294 АПК РФ, в том числе указанию в заявлении оснований,

предусмотренных ст. 304 АПК РФ, и доводов заявителя с указанием оснований для пересмотра судебного акта со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, подтверждающие, по его мнению, нарушение или неправильное применение норм материального права и (или) норм процессуального права, повлекшие за собой существенные нарушения его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Кроме того, рассматривающий заявление судья может восстановить пропущенный на его подачу срок при условии, что ходатайство о восстановлении такого срока подано не позднее чем через шесть месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта или, если ходатайство подано лицом, не привлеченным к участию в деле (ст. 42 АПК РФ), со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о нарушении его прав или законных интересов оспариваемым судебным актом.

При соблюдении требований заявление принимается к производству ВАС РФ, в противном случае возвращается заявителю (ст. 296 АПК РФ).

На следующем этапе принятое к производству ВАС РФ заявление или представление рассматривается в судебном заседании коллегиальным составом судей ВАС РФ, который определяет, имеются ли основания для пересмотра оспариваемого судебного акта, исходя из доводов заявления или представления, а также из содержания оспариваемого судебного акта, и решает вопрос о направлении дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра судебного акта в порядке надзора.

Данное судебное заседание проводится в месячный срок с момента поступления заявления или представления в ВАС РФ без вызова лиц, участвующих в деле, и завершается вынесением одного из следующих определений:

- о передаче дела для пересмотра в порядке надзора при наличии оснований, предусмотренных ст. 304 АПК РФ, где указываются мотивы передачи и конкретные нормы материального права или норм процессуального права, нарушенные, по мнению коллегии судей, при принятии оспариваемого судебного акта. Копии такого определения направляются лицам, участвующим в деле, с приложением копии заявления или представления и прилагаемых к ним документов. В определении также устанавливается срок, в течение которого лица, участвующие в деле, могут представить отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора;

- об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора в Президиум ВАС РФ;

- о направлении дела на рассмотрение в арбитражный суд кассационной инстанции при отсутствии предусмотренных ст. 304 АПК РФ оснований и установления иных оснований для проверки правильности применения норм материального права или норм процессуального права и при условии, что данный судебный акт не пересматривался в порядке кассационного производства;

- об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора в Президиум ВАС РФ с указанием на возможность пересмотра судебных актов по новым обстоятельствам при установлении обстоятельств, предусмотренных п. 5 ч. 3 ст. 311 АПК РФ.

Повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора не допускается.

В случае передачи дела для пересмотра в порядке надзора заключительным этапом надзорного производства является рассмотрение заявления или представления в заседании Президиумом ВАС РФ, о времени и месте которого извещаются лица, участвующие в деле. Их неявка, однако, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Рассмотрение начинается с доклада одного из судей ВАС РФ, который излагает обстоятельства дела, содержание оспариваемого и других принятых по делу судебных актов, указывает на доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, приводит мотивы, содержащиеся в определении суда о передаче дела для рассмотрения в Президиум, после чего явившиеся заявитель, прокурор (если им внесено представление), а затем и иные лица, участвующие в деле, вправе дать устные объяснения.

Постановление Президиума по делу принимается в закрытом совещании большинством голосов, при равенстве голосов заявление или представление остается без удовлетворения, а оспариваемый судебный акт - без изменения.

По результатам рассмотрения дела Президиум ВАС РФ может:

- 1) оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление без удовлетворения;

- 2) отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен. При направлении дела на новое рассмотрение в постановлении может быть указано на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда;

- 3) отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;

4) отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части;

5) оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

Отмена состоявшихся по делу судебных актов с направлением дела на новое рассмотрение или с принятием нового судебного акта возможна, если Президиум установит, что оспариваемый судебный акт:

- 1) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права;
- 2) нарушает права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам Российской Федерации;
- 3) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Указания Президиума ВАС РФ, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело. В то же время Президиум ВАС РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены или доказаны в решении, постановлении или были отвергнуты указанными судебными актами, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Постановление Президиума ВАС РФ вступает в законную силу со дня его принятия, публикуется в "Вестнике ВАС РФ" и размещается на официальном сайте ВАС РФ в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Исключительным способом пересмотра вступившего в законную силу судебного акта арбитражного суда является его пересмотр по новым или вновь открывшимся обстоятельствам принявшим его арбитражным судом.

К вновь открывшимся обстоятельствам в АПК РФ отнесены:

- 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- 2) установленные вступившим в законную силу приговором суда фальсификация доказательства, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо неправильный перевод, которые повлекли за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;
- 3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные деяния лица, участвующего в деле, или его представителя либо преступные деяния судьи, совершенные при рассмотрении данного дела.

Новыми обстоятельствами считаются:

- 1) отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу;
- 2) признанная вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда или суда общей юрисдикции недействительной сделка, которая повлекла за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;
- 3) признание КС РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в КС РФ;
- 4) установленное ЕСПЧ нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в ЕСПЧ;
- 5) определение либо изменение в постановлении Пленума ВАС РФ или в постановлении Президиума ВАС РФ практики применения правовой нормы, если в соответствующем акте ВАС РФ содержится указание на возможность пересмотра вступивших в законную силу судебных актов в силу данного обстоятельства.

Полномочным пересмотреть вступивший в законную силу судебный акт по новым или вновь открывшимся обстоятельствам является принявший его арбитражный суд.

Если же судебный акт был изменен при рассмотрении дела в апелляционном, кассационном или надзорном порядке либо данными инстанциями принят новый судебный акт, пересмотр по новым или вновь открывшимся обстоятельствам постановлений и определений арбитражного суда производится тем судом, который изменил судебный акт или принял новый судебный акт.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу акта арбитражного суда по новым или вновь открывшимся обстоятельствам подается лицом, участвующим в деле, или его представителем в арбитражный суд в письменной форме в течение трех месяцев с момента открытия таких обстоятельств, определяемого в соответствии со ст. 312 АПК РФ.

При соблюдении заинтересованным лицом формы и содержания заявления о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам, в том

числе соблюдения установленного срока, оно принимается к производству соответствующего арбитражного суда, в противном случае, в том числе при отказе в восстановлении пропущенного срока, - возвращается заявителю.

Рассмотрение заявления о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам происходит в судебном заседании, о времени и месте которого извещаются заявитель и другие лица, участвующие в деле, в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд. Однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления может быть принято решение, постановление об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого арбитражным судом судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам или принято определение об отказе в удовлетворении заявления.

При удовлетворении заявления арбитражный суд соответствующей инстанции, как правило, назначает судебное заседание, где дело будет повторно рассмотрено тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт. Однако если лица, участвующие в деле, или их представители присутствуют в судебном заседании и не заявили возражений относительно рассмотрения дела по существу в том же судебном заседании, арбитражный суд вправе повторно рассмотреть дело непосредственно после отмены судебного акта в том же судебном заседании (ч. 3 ст. 317 АПК РФ).

Решение, постановление арбитражного суда об отмене судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам и определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам могут быть обжалованы.

## § 10. Исполнение решений арбитражного суда

Вступившее в законную силу решение арбитражного суда по искам о присуждении приобретает свойство исполнимости, означающее возможность его принудительного исполнения.

Принудительное исполнение производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, рассматривавшим дело в первой инстанции, за исключением исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом апелляционной инстанции в случае принятия им по делу обеспечительных мер.

Исполнительный лист выдается взыскателю либо по его просьбе направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом.

По общему правилу по каждому судебному акту выдается один исполнительный лист.

Несколько исполнительных листов могут быть выданы по ходатайству взыскателя, если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах. В каждом из таких исполнительных листов точно указывается место исполнения или часть судебного акта, подлежащая исполнению по данному исполнительному листу.

Исполнительные листы по числу солидарных ответчиков также могут быть выданы при принятии судебного акта о взыскании с таких ответчиков денежных сумм. В этой ситуации в исполнительных листах указываются общая сумма взыскания, наименования всех ответчиков и их солидарная ответственность.

Формы бланков исполнительных листов, а также правила их изготовления, учета, хранения и уничтожения утверждены Постановлением Правительства РФ от 31 июля 2008 г. N 579 <1>.

-----  
<1> СПС "КонсультантПлюс".

Обязательные реквизиты исполнительных листов:

- наименование арбитражного суда, выдавшего лист;
- дело, по которому он выдан, и его номер;
- дата принятия подлежащего исполнению судебного акта;
- наименование взыскателя и должника (если ими являются организации, в листах указываются их место нахождения, фактический адрес (если он известен)), дата государственной регистрации в качестве юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика;
- если же взыскателем и должником являются граждане, указываются фамилия, имя, отчество, их место жительства, дата, место рождения;
- место работы должника-гражданина или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика;
- резолютивная часть судебного акта;
- дата вступления судебного акта в законную силу либо требование о его немедленном исполнении;
- дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению;

- реквизиты банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию, в случае присуждения компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок;

- подпись судьи;

- гербовая печать, заверяющая документ (ст. 320 АПК РФ).

При утрате исполнительного листа возможна выдача его дубликата выдавшим первый исполнительный лист арбитражным судом. Для получения дубликата исполнительного листа взыскатель должен обратиться с заявлением в арбитражный суд, который рассматривает заявление в судебном заседании в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления его в суд.

При этом арбитражный суд в порядке и в размере, установленных в гл. 11 АПК РФ, вправе наложить судебный штраф на лицо, виновное в утрате переданного ему на исполнение исполнительного листа.

Выданный взыскателю исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению не позднее трех лет со дня вступления судебного акта арбитражного суда в законную силу, или со следующего дня после дня принятия судебного акта, подлежащего немедленному исполнению, или со дня окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта.

Пропущенный по уважительной причине срок предъявления исполнительного листа к исполнению может быть восстановлен. Соответствующее ходатайство подается взыскателем в арбитражный суд и разрешается определением. В случае восстановления пропущенного срока исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в течение трех месяцев со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока.

При исчислении срока на предъявление исполнительного листа важно учитывать, что время, когда исполнение судебного акта было приостановлено, не засчитывается в срок. Предъявление исполнительного листа к исполнению, а также частичное исполнение судебного акта прерывает срок для предъявления исполнительного листа к исполнению. При возвращении исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью исполнения новый срок для предъявления начинается течь со дня его возвращения.

Арбитражный суд, выдавший исполнительный лист, по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя полномочен в судебном заседании рассмотреть вопросы отсрочки, рассрочки исполнения судебного акта, изменения способа и порядка его исполнения.

Определение арбитражного суда об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения либо об отказе в удовлетворении заявления об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения может быть обжаловано.

К полномочиям арбитражного суда в сфере исполнения судебных актов отнесены также приостановление или прекращение исполнительного производства по основаниям, предусмотренным ст. 39, ч. 1 ст. 43 ФЗ "Об исполнительном производстве", а также отложение исполнительных действий по заявлению взыскателя, должника, судебного пристава-исполнителя (ст. 328 АПК РФ).

Вопросы приостановления или прекращения исполнительного производства, отложения исполнительных действий рассматриваются арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, либо арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя в судебном заседании, о времени и месте которого извещаются лица, участвующие в деле.

Решения (постановления) и действия (бездействие) судебных приставов-исполнителей могут быть оспорены в арбитражном суде по правилам, установленным гл. 24 АПК РФ.

Вред, причиненный судебным приставом-исполнителем в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей по исполнению исполнительного листа, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством.

## Глава 38. НОТАРИАЛЬНАЯ ФОРМА ЗАЩИТЫ И ОХРАНЫ ПРАВА

### § 1. Общая характеристика нотариата

**История.** Памятники русского права, российское законодательство свидетельствуют о возможности выделения нескольких условных этапов в развитии нотариата. **Первый этап** - с XIII в. через законодательство Петра Великого и его преемников - Свод законов 1832 г. - до Судебной реформы и принятия Положения о нотариальной части 1866 г. (далее - Положение). В это время юридические акты и документы частного характера составлялись площадными писцами, именуемыми позднее дяками и подьячими, маклерами и нотариусами; развивались способы совершения письменных актов (крепостные, явочные, домашние). **Второй этап** охватывает период действия Положения 1866 г. - до 1918 г. Положением определялось, что нотариусы действуют при судах и под наблюдением суда. Нотариусы рассматривались как состоящие на государственной службе, но от

государства оплаты не получали. Нотариальная деятельность обеспечивалась за счет совершения нотариальных действий. На должность нотариуса мог претендовать подданный Российской империи, совершеннолетний, не привлекающийся к ответственности, не состоящий на службе, внесший залог на случай возмещения убытков, прошедший испытание на предмет знания законов, правил делопроизводства. Положение 1866 г. помимо организационных вопросов регулировало вопросы компетенции и порядка совершения нотариальных действий <1>. **Третий этап** - 1918 - 1993 г. - от упразднения "частного" нотариата до полного его огосударствления. Положение о государственном нотариате 1922 г. заложило основы советского нотариата, которые получили свое развитие и закрепление в Законе СССР "О государственном нотариате" 1973 г., Законе РСФСР "О государственном нотариате" 1974 г. В соответствии с данными правовыми актами учреждалась должность государственного нотариуса, нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе. Нотариальная деятельность сводилась в основном к удостоверению копий документов, доверенностей, оформлению наследственных прав. **Четвертый этап** - 1993 г. - по настоящее время - связан с принятием и действием Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, переходом к модели нотариата латинского типа. В последние годы начиная с 2010 г. в развитии российского нотариата наметился **очередной этап** - подготовка перехода к модели активного нотариата.

-----  
<1> См. подробнее: Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части. СПб., 1904 г. Репринтное издание в трех книгах. Книга первая. Проект "Золотые страницы российского нотариата".

**Понятие.** Нотариат представляет собой систему органов и должностных лиц, на которых возложено выполнение предусмотренных законом действий и в предусмотренном законом порядке в целях обеспечения защиты и охраны прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц. Нотариальные действия от имени государства совершают нотариусы, занимающиеся частной практикой и работающие в государственных нотариальных конторах, а также должностные лица органов исполнительной власти и консульских учреждений в соответствии с их компетенцией.

Наука гражданского процессуального права изучает деятельность нотариата, хотя она и находится за пределами гражданского судопроизводства. Объясняется это общностью задач суда и нотариата по охране субъективных прав и обеспечению законности в гражданском обороте.

**Классификация нотариальных действий.** Охрана прав граждан и юридических лиц, их законных интересов осуществляется посредством совершения нотариусом предусмотренных законом нотариальных действий.

Нотариальные действия классифицируются по их направленности:

- нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных прав;
- нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных фактов;
- нотариальные действия по приданию долговым и платежным документам исполнительной силы;
- охранительные нотариальные действия (принятие мер к охране наследственного имущества, наложение запрета отчуждения имущества и принятие документов на хранение).

Данная классификация в известной мере носит условный характер, так как все без исключения нотариальные действия в широком смысле являются правоохранительными. Но она позволяет выделить в единой правоохранительной функции нотариата различные стороны ее осуществления.

Нотариальные действия эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов в том случае, если эти действия совершаются в соответствии с заранее установленными законом правилами. Между участниками нотариального производства возникают взаимные права и обязанности, составляющие содержание нотариальных процедурных, процессуальных по своей природе правоотношений. Права и обязанности участников этих правоотношений, с одной стороны, гарантируют защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций при совершении нотариальных действий, а с другой - обеспечивают реализацию нотариальной функции.

**Нотариальная функция** не сводится к нотариальным услугам. Удостоверение фактов, копий документов и другие нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом, чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. Нотариальная функция является юрисдикционной функцией. Нотариус обязан, установив фактические обстоятельства по конкретному нотариальному действию с помощью доказательств, применить соответствующую правовую норму. Все действия совершаются в заранее установленной последовательности и по строго регламентированным правилам, отступление от которых ведет к недействительности нотариального акта.

Таким образом, **основой правовой природы** нотариата следует считать юрисдикционную, правоохранительную функцию. Эта функция определяет порядок организации и структуру нотариата, его компетенцию, методы его деятельности, составляющие основу нотариальной процессуальной формы.

**Нотариат и суд.** В системе правоохранительных органов нотариат наиболее тесно связан с судом.

В России эта связь имеет ярко выраженный характер, обусловленный историческими причинами, так как начиная с XVIII в. нотариат относился к судебному ведомству, нотариальные действия выполняли либо судьи, либо нотариусы, считавшиеся должностными лицами суда.

Согласно гражданскому процессуальному законодательству суды рассматривают и разрешают дела по спорам в целях защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций. Удостоверительная деятельность нотариата предупреждает возникновение споров о праве, разрешение которых отнесено к компетенции суда. Нотариальный орган удостоверяет бесспорные факты, в наличии которых он может убедиться непосредственно либо на основании соответствующих документов. Если отсутствуют документы, подтверждающие тот или иной юридический факт, он может быть установлен судом в порядке особого производства.

Нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля за законностью в гражданском обороте, поэтому их деятельность тесно соприкасается. Суд рассматривает жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении, нотариальные акты оспариваются в порядке искового производства в суде или арбитражном суде, при совершении некоторых действий нотариальный орган, как и суд, руководствуется нормами ГПК РФ, принудительное взыскание по исполнительной надписи осуществляется по правилам исполнительного производства и др.

В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на юридическое закрепление гражданских прав и предупреждение их возможного нарушения в будущем. Таким образом, деятельность нотариата имеет предупредительный характер. Предмет нотариальной деятельности - дела, в которых отсутствует спор о праве в гражданском. Если в ходе выполнения нотариальных действий такой спор возникает, то он должен быть рассмотрен в суде, а само нотариальное действие в этом случае приостанавливается <1>.

-----  
<1> Правовые основы нотариальной деятельности / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1994. С. 1 - 4.

## § 2. Российский нотариат как нотариат латинского типа

В 1995 г. российский нотариат в лице Федеральной палаты был принят в члены одной из крупнейших международных негосударственных организаций - Международный союз латинского нотариата (ныне - Международный союз нотариата - МСН).

Существующие в мире типы нотариата могут быть классифицированы в зависимости от принадлежности к романо-германской и англосаксонской системе права.

**Латинский нотариат** сформировался в странах романо-германской правовой системы, имеющей в своей основе нормы римского права <1>.

-----  
<1> См. подробнее: Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 2003; Нотариальное право России / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 350 - 357; Меркушкин Г.В. Становление и развитие российского нотариата // Вестн. Моск. ун-та. 2002. Сер. 11. Право. N 6. С. 85 - 98.

Характерные черты нотариата латинского типа основываются на его **базовых принципах**, утвержденных в 1986 г. и отражающих характеристику: 1) нотариуса и нотариальной функции; 2) нотариальных документов; 3) организации нотариальной деятельности <1>.

-----  
<1> Базовые принципы системы латинского нотариата. Утверждены 18 января 1986 г. Бюро при Комиссии по международному сотрудничеству МСЛН и Постоянным советом в Гааге 13, 14 и 15 марта 1986 года // Нотариальный вестник. 1998. N 10.

### **Принципы первой группы:**

- функция нотариата - государственное служение, которое нотариус осуществляет независимым образом, не входя в иерархию государственных служащих или служащих общественных организаций;

- деятельность нотариуса находится в сфере бесспорной юрисдикции, имеет охранительный характер, направлена на предупреждение споров;

- нотариус - лицо свободной юридической профессии: самостоятельно и за собственный счет организует свою работу, несет персональную полную имущественную ответственность за ущерб, причиненный при исполнении своей функции;

- для занятия должности нотариуса к кандидатам предъявляются повышенные (по сравнению с другими юридическими профессиями) профессиональные и морально-этические требования.

### **Принципы второй группы:**

- нотариальные документы имеют презумпцию законности и достоверности.

В соответствии с презумпцией законности юридическое действие или документ, совершенные



надлежащим образом, должны объединять необходимые условия для того, чтобы иметь силу. В частности, необходимо, чтобы воля договаривающихся сторон была изъявлена свободно и сознательно в присутствии нотариуса.

Презумпция достоверности обозначает, что факты, изложенные в документе и произошедшие в присутствии нотариуса, доподлинно ему известны и признаны достоверными;

- презумпции законности и достоверности могут быть оспорены только в судебном порядке.

**Принципы третьей группы:**

- закон определяет территорию, на которую распространяется компетенция каждого нотариуса, а также количество нотариальных контор. Количество нотариальных контор должно гарантировать нотариальное обслуживание и исключить возникновение монополий.

- нотариальный тариф, его размер, порядок уплаты устанавливаются государством;

- нотариусы в обязательном порядке должны входить в коллегиальный орган, объединяющий и организующий их в рамках профессии.

**Российский нотариат** имеет большинство из перечисленных выше признаков.

**Нотариат в Российской Федерации** призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, Основами законодательства о нотариате **охрану и защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц** путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

**Нотариус - лицо свободной юридической профессии.** Одновременно с этим нотариус - должностное лицо, назначаемое государством, осуществляющее свои полномочия от имени государства и под контролем государства.

Нотариальные действия в Российской Федерации совершают в основном нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также работающие в государственной нотариальной конторе.

Нотариус, занимающийся частной практикой, имеет личную печать с изображением герба РФ и совершает все предусмотренные законом нотариальные действия от имени государства. В отличие от работающего в государственной нотариальной конторе нотариуса, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный имуществу гражданина или организации в результате совершения нотариального действия, противоречащего российскому законодательству, или неправомерного отказа в совершении нотариального действия, а также разглашения сведений о совершенных нотариальных действиях.

Возмещение вреда осуществляется за счет страхового возмещения по заключенному договору страхования гражданской ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, а при его недостаточности - за счет имущества такого нотариуса в пределах разницы между страховым возмещением и фактическим размером ущерба. Имущественный вред, причиненный нотариусом умышленно, возмещается исключительно за счет принадлежащего ему имущества (ст. 17 Основ).

Такая ответственность вполне закономерна, так как источником финансирования его деятельности являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера. После уплаты налогов и других обязательных платежей они поступают в собственность нотариуса.

Со времени принятия Основ законодательства о нотариате численное соотношение нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе, и занимающихся частной практикой, существенно изменилось в пользу последних. Вместе с тем деятельность "государственных" нотариусов необходима в малонаселенных, труднодоступных районах России.

**Деятельность, основанная на законе.** Осуществляя публичную функцию, нотариус руководствуется Конституцией РФ и иными правовыми актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Согласно Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Главным нормативным актом, регламентирующим деятельность нотариата, являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате - Закон, принятый 11 февраля 1993 г. (далее - Основы).

Поскольку законодательство о нотариате относится к совместной компетенции РФ и ее субъектов, принятие Основ не исключает установления республиканскими, краевыми, областными органами государственной власти норм, не противоречащих Основам и регламентирующих деятельность нотариата.

Другими нормативными актами республиканского значения являются Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ, утверждаемые Минюстом России, Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления.

Помимо перечисленных нормативных актов к законодательству о нотариате относится большая группа нормативных актов различных уровней, развивающих отдельные положения Основ.

Нормы, регулирующие организацию и деятельность нотариата, составляют самостоятельную отрасль законодательства. Она самым тесным образом связана с такими отраслями законодательства, как гражданское, гражданское процессуальное, семейное, земельное, трудовое, жилищное. При совершении нотариальных действий, составляющих компетенцию нотариата, нотариусу приходится не только применять законодательство о нотариате, но и обращаться к нормам указанных отраслей. Так, при удостоверении договора купли-продажи жилого дома или квартиры нотариус руководствуется целым рядом норм Гражданского, Семейного, Жилищного кодексов, разъясняет их содержание обратившимся к нему гражданам и должностным лицам. Знание правовых норм смежных отраслей законодательства составляет обязательное требование для лиц, занимающих должности нотариусов.

**Нормы профессиональной этики.** Основой деятельности нотариуса также являются морально-нравственные принципы, следование которым позволяет нотариусу осознать публично-правовое назначение и ответственный характер нотариальной деятельности, предъявление высоких требований к выполнению профессионального долга нотариуса. В этой связи нотариусу надлежит знать и соблюдать принципы и заповеди Латинского нотариата, выработанные в течение столетий существования нотариата и доказавшие свою правовую безупречность:

уважай свое министерство, органы государственной власти и органы профессионального сообщества;

совершай нотариальное действие, если ты уверен, что действуешь в рамках закона, разрешай сомнения до совершения действия;

воздерживайся от действия даже при малейшем сомнении в его законности и правильности;

воздавай должное Правде;

действуй осмотрительно;

изучай материалы с пристрастием и повышенной тщательностью;

советуйся с Честью;

руководствуйся Справедливостью;

ограничивайся Законом;

работай с Достоинством;

помни, что твоя миссия состоит в том, чтобы не допускать гражданско-правовых споров <1>.

-----  
<1> Профессиональный кодекс нотариусов Российской Федерации принят Постановлением Собрания представителей нотариальных палат субъектов РФ от 18 апреля 2001 г. N 10 // Нотариальный вестник. 2001. N 7.

**Занятие должности нотариуса.** Одним из условий назначения на должность нотариуса является наличие высшего юридического образования. Помимо этого необходимо прохождение стажировки сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдать квалификационный экзамен с целью получения лицензии на право нотариальной деятельности и после этого пройти конкурсный отбор для занятия должности нотариуса.

Нотариус при вступлении в должность обязан соблюдать следующие морально-этические обязательства:

защищать интересы человека, общества и государства, соблюдая требования закона;

способствовать утверждению в обществе веры в закон и справедливость;

не совершать в личных интересах или в интересах других лиц действий, которые могли бы поставить под сомнение беспристрастность и независимость нотариальной деятельности, скомпрометировать нотариуса в общественном мнении, причинить ущерб чести и достоинству профессии нотариуса;

относиться к коллегам по юридической профессии в духе уважения, доверия и благожелательного сотрудничества;

постоянно повышать свой профессиональный уровень, техническую компетентность, изучать действующее законодательство и нотариальную практику;

сохранять профессиональную тайну;

обеспечивать в своей деятельности высокие критерии и требования культуры общения, в любой ситуации стремиться сохранять выдержку и личное достоинство и другие обязательства <1>.

-----  
<1> Там же.

Нотариус не вправе заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской. Нотариус не вправе оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Нотариус, впервые назначенный на должность, приносит присягу следующего содержания: "Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и

совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку".

**Нотариальные округа. Количество нотариусов.** Нотариальный округ или территория деятельности нотариуса устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города.

Количество должностей нотариусов в нотариальном округе определяется органом государственной власти субъекта Российской Федерации на основании согласованного предложения управления Министерства юстиции Российской Федерации по субъекту Российской Федерации и нотариальной палаты в субъекте Российской Федерации.

При принятии решения об определении количества должностей нотариусов в нотариальном округе учитываются в совокупности следующие критерии:

1) наличие в каждом нотариальном округе не менее одной должности нотариуса;

2) численность населения в нотариальном округе. При этом вторая и последующие должности нотариусов устанавливаются следующим образом:

в нотариальных округах, установленных в границах городов федерального значения, - один нотариус на 15 тыс. человек;

в нотариальных округах, установленных в границах городских поселений, - один нотариус на 20 - 25 тыс. человек;

в нотариальных округах, установленных в границах муниципальных районов (за исключением городских поселений, в границах которых установлены нотариальные округа), - один нотариус на 25 - 30 тыс. человек.

Нотариус совершает нотариальные действия в пределах округа, в который он назначен на должность. Каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением ряда случаев, предусмотренных Основами. Совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия.

**Профессиональное объединение нотариусов.** Нотариусы, занимающиеся частной практикой, объединяются в нотариальную палату, которая является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве. Нотариальные палаты образуются в каждом субъекте Российской Федерации и действуют на основании устава нотариальной палаты, принимаемого собранием членов нотариальной палаты и зарегистрированного в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений. Координацию деятельности нотариальных палат и ряд других полномочий, предусмотренных законом, осуществляет Федеральная нотариальная палата (ФНП).

**Повышенная доказательственная сила актов нотариуса.** В настоящее время нотариальные акты не обладают особой доказательственной и исполнительной силой. Это объясняется тем, что российскому законодательству не известны так называемые предустановленные (предрешенные) доказательства. Законом устанавливается принцип свободной оценки доказательств. Согласно норме ч. 2 ст. 67 ГПК РФ "никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы" <1>. Вместе с тем проект Федерального закона "О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации" <2> предусматривает положение о квалифицированном доказательстве, предлагая закрепить правило о презумпции законности и достоверности нотариального акта <3>.

<1> См. подробнее: Молчанов В.В. Основы теории доказательств в гражданском процессуальном праве. М., 2012. С. 185 - 192.

<2> Проект официально опубликован на сайте "Российской газеты" 18 ноября 2011 г. URL: <http://www.rg.ru/2011/11/18/notariat-site-dok.html>.

<3> Дискуссию по этому вопросу см.: Сборник материалов и статей к 10-летию Центра нотариальных исследований. М., 2012.

**Тенденции развития российского нотариата.** Произошедшие и готовящиеся изменения российского законодательства направлены на усиление роли нотариата в гражданском обороте. Предполагается, что нотариус будет оказывать комплексную юридическую помощь заинтересованным в том лицам, осуществляя сбор документов, их проверку, создание нотариального акта, обладающего особой доказательственной и исполнительной силой. Например, если сегодня нотариус по инициативе сторон только удостоверяет сделку с недвижимостью, то завтра тот же нотариус будет принимать активное участие на всех этапах совершения такой сделки. Нотариус будет сам собирать все необходимые документы, сопровождать сделку на этапе подготовки, заключения, исполнения сделки, включая ее регистрацию и проведение расчетов сторон. В связи с этим будет повышен уровень имущественных гарантий безопасности нотариальной деятельности, усилится профессиональный

контроль со стороны нотариальных палат.

### § 3. Разграничение компетенции между нотариальными органами

Нотариальная деятельность в Российской Федерации осуществляется нотариусами, должностными лицами органов исполнительной власти, уполномоченными на совершение нотариальных действий. Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Компетенция нотариусов и соответствующих должностных лиц различается.

**Предметная компетенция.** Компетенция нотариусов, занимающихся частной практикой или работающих в государственной нотариальной конторе, одинакова, за несколькими исключениями. Нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе, помимо совершения иных нотариальных действий выдают также свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. Однако при отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой. Законом также предусмотрено, что свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов выдается только государственной конторой, в компетенцию которой входит оформление наследственных прав. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы указанное действие совершается нотариусом, занимающимся частной практикой.

Таким образом, **нотариусы совершают следующие нотариальные действия:**

- 1) удостоверяют сделки;
- 2) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 6) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 7) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 9) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 10) удостоверяют время предъявления документов;
- 11) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) совершают протесты векселей;
- 15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
- 16) принимают на хранение документы;
- 17) совершают морские протесты;
- 18) обеспечивают доказательства;
- 19) удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
- 20) осуществляют регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества;
- 21) выдают выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества <1>.

<1> Последние два действия нотариусы вправе совершать с 10 января 2014 г. См.: Федеральный закон от 2 октября 2012 г. N 166-ФЗ "О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 41. Ст. 5531.

**Глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения** вправе совершать следующие нотариальные действия:

- удостоверить завещания;
- удостоверить доверенности;
- принимать меры по охране наследственного имущества и в случае необходимости - меры по управлению им;
- свидетельствовать верность копий документов и выписок из них, а также подлинность подписи на документах;
- удостоверить сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Однако приведенный перечень не носит исчерпывающего характера. Законодательными актами

РФ на указанных должностных лиц может быть возложено совершение и иных нотариальных действий.

Обязательным условием реализации перечисленными лицами своего права на совершение нотариальных действий является отсутствие в поселении нотариуса.

Компетенция должностных лиц консульских учреждений РФ по совершению нотариальных действий имеет некоторые отличия от компетенции нотариусов и глав местных администраций поселений и специально уполномоченных должностных лиц местного самоуправления поселений.

**Должностные лица консульских учреждений Российской Федерации** <1> совершают следующие нотариальные действия:

<1> Федеральный закон от 5 июля 2010 г. N 154-ФЗ "Консульский устав Российской Федерации" // СЗ РФ. 2010. N 28. Ст. 3554.

- удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации, и сделок, направленных на отчуждение либо залог доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, созданного на территории Российской Федерации;

- принимают меры к охране наследственного имущества;

- свидетельствуют верность копий документов и выписок из них, подлинность подписи на документах, верность перевода документов с одного языка на другой;

- удостоверяют факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

- удостоверяют время предъявления документов;

- совершают морские протесты;

- удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

**Территориальная компетенция** нотариусов связана с разграничением компетенции между нотариусами по месту (территории) их деятельности. По общему правилу каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением ряда случаев, установленных в законодательстве. Например, удостоверение договоров об отчуждении недвижимого имущества производится не любым нотариусом, а только нотариусом по месту нахождения указанного имущества.

#### § 4. Общие правила совершения нотариальных действий

**Общая характеристика.** Нотариальная деятельность осуществляется в установленном законом порядке. Порядок совершения нотариальных действий устанавливается Основами законодательства Российской Федерации о нотариате и другими законодательными актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. При совершении нотариальных действий нотариус руководствуется общими правилами, характерными для совершения всех нотариальных действий, и особенными правилами, характерными для совершения отдельных нотариальных действий.

Для **возбуждения нотариальной деятельности** необходимо, чтобы заинтересованное в совершении нотариального действия лицо обратилось к нотариусу в устной или письменной форме.

Перед тем как совершить нотариальное действие, нотариус должен установить **личность гражданина**, его представителя, представителя организации, обратившегося за совершением нотариального действия. Личность гражданина устанавливается, как правило, по паспорту.

После обращения заинтересованного лица **нотариус проверяет**, предусмотрена ли законом возможность совершения просимого нотариального действия и может ли данный нотариус это действие совершить. Основами определен целый ряд нотариальных действий, которые могут быть совершены определенным нотариусом. Например, удостоверение договоров об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения указанного имущества.

При удостоверении сделок выясняется дееспособность и правоспособность юридических лиц, участвующих в сделке. Если сделка совершается представителем, нотариус проверяет полномочия на совершение данной сделки.

**Документы**, которые представляются для совершения нотариальных действий, не должны иметь подчисток, приписок, зачеркнутых слов, иных неоговоренных исправлений. Не принимаются нотариусом документы, исполненные карандашом, противоречащие закону или содержащие сведения, порочащие честь и достоинство гражданина.

Если документ объемом выше одного листа, все листы должны быть пронумерованы и прошиты. Количество прошитых листов заверяется подписью нотариуса с приложением его печати.

Документы, оформляемые в нотариальном порядке, должны быть **подписаны в присутствии нотариуса**. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия.

Нотариус при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов совершает на соответствующих документах **удостоверительные надписи**.

В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов нотариусом выдаются соответствующие **свидетельства**.

Удостоверительные надписи и свидетельства **заверяются подписью нотариуса с приложением его печати**.

Свидетельства составляются нотариусом в двух экземплярах, один из которых остается в его делах.

Текст удостоверительной надписи и свидетельства может быть напечатан или ясно написан от руки, подчистки не допускаются, приписки и иные исправления оговариваются нотариусом и подтверждаются его подписью с приложением печати. Для совершения удостоверительной надписи могут применяться штампы с текстом соответствующей надписи. Удостоверительная надпись на документе располагается сразу после подписи лица (или лиц) на этой же странице.

Нотариальные действия **совершаются в день** предъявления всех необходимых для этого документов.

За совершение нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариусом взимается **государственная пошлина** в размере, установленном Налоговым кодексом РФ (ст. ст. 333.24, 333.25).

За совершение действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариусом взимается **нотариальный тариф** в размере, установленном Основами (ст. 22.1).

Нотариальные действия, как правило, совершаются **в нотариальной конторе**. Однако нотариусы довольно часто совершают нотариальные действия, например удостоверение завещаний, доверенностей, свидетельствование подлинности подписей, вне помещения нотариальной конторы. Если нотариальные действия совершаются вне помещения нотариальной конторы или места нахождения нотариуса, занимающегося частной практикой, органа исполнительной власти, в удостоверение надписи на документе и в реестре для регистрации нотариальных действий записывается место совершения нотариального действия с указанием точного адреса. При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы. За нотариальные действия, совершаемые вне помещений нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, нотариальный тариф взимается в размере, увеличенном в полтора раза (ст. 22, ч. 2 ст. 22.1 Основ).

Нотариус должен быть **беспристрастен** при совершении нотариального действия. У него не должно быть иного интереса, кроме служебного, к совершаемому нотариальному действию. В связи с этим нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своего супруга и своих родственников (родителей, детей, внуков). Если нотариус не вправе совершить нотариальное действие, оно может быть совершено у любого иного нотариуса. Если законом установлена исключительная территориальная компетенция, то при самоустранении нотариуса место совершения данного нотариального действия определяется в порядке, установленном Министерством юстиции РФ.

**Отложение совершения нотариального действия.** Нотариальное действие не всегда может быть совершено сразу. Закон устанавливает обязательные и факультативные случаи отложения совершения нотариального действия.

Совершение нотариального действия может быть отложено при необходимости истребования дополнительных сведений или документов от физических и юридических лиц или направления документов на экспертизу.

Совершение нотариальных действий должно быть отложено, если в силу закона необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий

(например, при совершении сделки одним из супругов необходимо согласие другого супруга).

По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более 10 дней. Если в этот срок от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено.

В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до решения дела судом.

**Отказ в совершении нотариального действия.** В случаях, установленных Законом, нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если:

- совершение такого действия противоречит закону;
- действие подлежит совершению в другом нотариальном органе;
- с просьбой о совершении нотариального действия обратилось недееспособное лицо либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям закона (например, для удостоверения представлено завещание, совершенное двумя или более гражданами);
- сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- сделка не соответствует требованиям закона.

Например, нотариус не вправе засвидетельствовать договор купли-продажи, предметом которого является имущество, исключенное в соответствии с действующим законодательством из гражданского оборота.

Нотариусы, отказывающие в совершении нотариальных действий, должны изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в десятидневный срок выносит **постановление об отказе** в совершении нотариального действия, которое должно отвечать определенным требованиям. В нем указываются:

- дата вынесения постановления, фамилия и инициалы нотариуса, наименование государственной нотариальной конторы;
- фамилия, имя, отчество гражданина, обратившегося для совершения нотариального действия, место его жительства, а если таким лицом является юридическое лицо - его наименование и адрес; о совершении какого нотариального действия просил обратившийся;
- мотивы, по которым отказано в совершении нотариального действия (со ссылкой на законодательство);
- порядок и сроки обжалования отказа.

Правило о вынесении постановления об отказе в совершении нотариального действия распространяется только на нотариусов. В тех случаях, когда в совершении нотариального действия отказывают главы местных администраций поселений и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселений, они не обязаны оформлять свой отказ постановлением. По просьбе лица, которому было отказано в совершении нотариального действия, должностные лица должны изложить причины отказа в письменной форме. Однако и в этом случае необходимо сформулировать отказ таким образом, чтобы было ясно, кто отказал, кому и в совершении какого действия, по каким причинам отказано, куда можно обжаловать отказ.

Согласно Консульскому уставу консульские учреждения не принимают для совершения нотариальных действий такие документы, если они могут по своему содержанию нанести вред интересам российского государства. По просьбе лица, которому было отказано в совершении нотариального действия, ему излагаются причины отказа и разъясняется порядок его обжалования.

**Судебный контроль.** Заинтересованное лицо, несогласное с отказом нотариуса в совершении нотариального действия, вправе обратиться в районный суд по месту нахождения нотариуса, занимающегося частной практикой, государственной нотариальной конторы или должностного лица, уполномоченного на совершение нотариального действия (гл. 37 ГПК РФ).

**Реестр.** Все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре. Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах устанавливаются Министерством юстиции Российской Федерации <1>.

<1> Приказ Минюста России от 10 апреля 2002 г. N 99 "Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах" (с изм. и доп.).

**Использование новейших технологий в процессе совершения нотариальных действий.** В

мае 2006 г. была запущена в действие Единая информационная система нотариата РФ (ЕИС), к которой в настоящее время подключены все нотариальные палаты и большинство нотариусов. ЕИС состоит из ряда информационных блоков, среди которых: справочная информация о нотариальных палатах и нотариусах; база данных образцов печатей и подписей нотариусов; база данных отмененных доверенностей; подсистема розыска завещаний (розыск нотариуса, удостоверившего завещание); база данных наследственных дел, по которым ведется розыск наследников, и другие. Обмен информацией между пользователями системы и сервером ЕИС производится с помощью приложения информационной системы нотариуса "eNot".

В настоящее время нотариусы имеют также прямой контакт через электронный ключ со Сбербанком для получения информации о вкладах, оставленных наследодателями, передают в бездокументарном виде сведения и документы о регистрации юридических лиц в налоговые органы, имеют возможность получить выписку из Росреестра по тому или иному виду объекта недвижимого имущества.

В ближайшее время возможность использования в нотариальной деятельности электронных технологий существенно расширится. Так, заинтересованное в совершении нотариального действия лицо сможет **обратиться к нотариусу в электронной форме**. Такое обращение должно быть подписано **квалифицированной электронной подписью** <1>. Нотариус вправе совершить нотариальные действия с представленными заявителем **электронными документами**. В этом случае нотариальный тариф может взиматься по безналичному расчету. Фиксация совершенных нотариальных действий будет осуществляться в тексте соответствующего документа, подписанного нотариусом с **использованием усиленной квалифицированной электронной подписи**, и в **электронном реестре**. Предполагается и создание **электронных баз нотариальных действий**, таких как база учета нотариально удостоверенных завещаний, нотариально удостоверенных доверенностей, сведений об их отмене, база учета открытых наследственных дел, а также реестр уведомлений о залоге движимого имущества. В этой связи Федеральной нотариальной палатой создается **единая автоматизированная информационная система**, предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена). В Единую информационную систему нотариата будут помещаться сведения, в том числе в форме электронных документов, о совершении нотариальных действий. В Единую информационную систему нотариата войдут реестры:

-----  
<1> См. об этом подробнее: Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ "Об электронной подписи" (с изм. и доп. от 1 июля 2011 г., 10 июля 2012 г.).

- 1) удостоверенных завещаний и уведомлений об отмене завещаний;
- 2) удостоверенных доверенностей и уведомлений об отмене доверенностей;
- 3) открытых наследственных дел;
- 4) удостоверенных брачных договоров;
- 5) уведомлений о залоге движимого имущества.

Ведение реестров будет осуществляться в электронной форме на основании сведений, переданных нотариусами в Единую информационную систему нотариата <1>.

-----  
<1> Расширение возможностей по использованию в нотариальной деятельности электронных технологий станет доступным с 10 января 2014 г., за исключением положений, для которых законом установлены иные сроки вступления их в силу. Об этом см.: Федеральный закон от 2 октября 2012 г. N 166-ФЗ "О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 41. Ст. 5531.

## § 5. Виды нотариальных действий и правила их совершения

**Удостоверение сделок** <1>. Нотариально удостоверена может быть любая сделка. Обязательному нотариальному удостоверению подлежат сделки в случаях, прямо указанных в законе, например: договор об ипотеке (п. 2 ст. 339 ГК РФ); договор ренты (ст. 584 ГК РФ); уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389, п. 2 ст. 391 ГК РФ); брачный договор (п. 2 ст. 41 СК РФ), соглашение об уплате алиментов (п. 1 ст. 100 СК РФ); согласие супруга на совершение одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации (п. 3 ст. 35 СК РФ); завещание (п. 1 ст. 1124 ГК РФ), доверенности, выдаваемые в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК РФ), за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 185 ГК РФ. Обязательному нотариальному удостоверению подлежат также сделки, когда имеется соответствующее соглашение сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.



-----  
<1> Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации. Утверждены Приказом Минюста России от 15 марта 2000 г. N 91 // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 2000. N 4.

Прежде чем удостоверить сделку, нотариус должен выяснить дееспособность граждан и правоспособность организации. Выяснение дееспособности граждан заключается в получении достоверной информации о возрасте гражданина и в необходимых случаях о состоянии его психического здоровья. Правоспособность организации устанавливается нотариусом путем ознакомления с ее уставом или положением.

Нотариус, удостоверяя сделку, обязан разъяснить сторонам смысл и значение проекта сделки, проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон, не противоречит ли требованиям закона, не нарушаются ли права третьих лиц (например, при совершении сделки по распоряжению недвижимостью одним из супругов).

С 1 июля 2014 г. сведения об удостоверении завещания, уведомления об отмене завещания, доверенности, уведомления об отмене доверенности, брачного договора нотариусы обязаны передавать в Единую информационную систему нотариата в течение двух рабочих дней со дня совершения соответствующего нотариального действия. Если удостоверение завещания, доверенности, уведомление об отмене завещания, доверенности было совершено должностным лицом (ст. ст. 37, 38 Основ), то соответствующие сведения должны быть направлены этим должностным лицом любому нотариусу, осуществляющему деятельность в нотариальном округе соответствующего поселения или соответствующей территории, для внесения таких сведений о завещании, доверенности в Единую информационную систему нотариата.

**Принятие мер к охране наследственного имущества <1>.** После смерти гражданина (наследодателя) его имущество переходит наследникам по закону или по завещанию (ст. ст. 1110, 1111 ГК РФ). Для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц нотариусом по месту открытия наследства по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества, принимаются меры по охране наследства и управлению им.

-----  
<1> Раздел V "Наследственное право" ГК РФ; Методические рекомендации по оформлению наследственных прав. Утверждены решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 27 - 28 февраля 2007 г., Протокол N 02/07 // СПС "Гарант".

В том случае, если наследственное имущество находится в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет соответствующему нотариусу или лицу, уполномоченному на совершение нотариальных действий, по месту нахождения части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им в установленном законом порядке (ст. 65 Основ). О принятых мерах сообщается нотариусу по месту открытия наследства.

Для охраны наследственного имущества нотариус производит опись имущества в присутствии двух свидетелей. Входящие в состав наследства наличные деньги вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются банку на хранение по договору в соответствии со ст. 921 ГК РФ. О выявленном при описи имуществе, представляющем историческую, научную, художественную или иную культурную ценность, нотариусом сообщается в соответствующие органы государственной власти или местного самоуправления. Оружие, боеприпасы и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, передаются органам внутренних дел по отдельной описи.

Входящее в состав наследства имущество, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам - другому лицу по усмотрению нотариуса. Если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение имущества обеспечивается исполнителем завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания (ст. 1172 ГК РФ).

Нотариус предупреждает лиц, которым наследственное имущество передано на хранение, об ответственности за растрату, отчуждение или сокрытие этого имущества и за причинение наследникам убытков.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства наследниками, а если оно ими не принято - до истечения срока для принятия наследства, установленного законодательством Российской Федерации.

Нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников о прекращении мер к охране наследственного имущества, а если имущество по праву наследования

переходит к государству - соответствующий государственный орган.

**Выдача свидетельств о праве на наследство.** Свидетельство о праве на наследство, выданное нотариусом, - документ, подтверждающий право наследников на соответствующее имущество. Только после получения такого свидетельства наследник считается полным собственником, т.е. приобретает правомочия на владение, пользование и распоряжение им. Получение свидетельства о праве на наследство - право, а не обязанность наследников, поэтому граждане могут и не обращаться в нотариальную контору за выдачей такого свидетельства. Однако когда переход имущества к наследнику требует перерегистрации в соответствующем государственном органе (например, недвижимость, автомашины и т.д.), получение свидетельства на наследование обязательно.

С целью фиксации документальной информации, необходимой для удостоверения нотариусом перехода прав наследодателя к надлежащим наследникам, нотариус заводит наследственное дело. Сведения об открытии наследственного дела нотариус обязан передавать в Единую информационную систему нотариата в течение двух рабочих дней со дня совершения соответствующего нотариального действия.

По письменному заявлению наследников нотариус по месту открытия наследства выдает свидетельство о праве на наследство.

Выдача свидетельства о праве на наследство производится в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства. При наследовании как по закону, так и по завещанию свидетельство о праве на наследство может быть выдано до истечения шести месяцев со дня открытия наследства, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется. Выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается по решению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника (ст. 1163 ГК РФ).

Условия выдачи свидетельства о праве на наследство по закону или по завещанию различаются. При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества. Нотариус также выясняет круг лиц, имеющих право на обязательную долю. При выдаче свидетельства о праве на наследство по закону нотариус проверяет наличие или отсутствие перечисленных выше обстоятельств, но вместо проверки наличия завещания проверяет наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство.

**Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.** Выдача такого свидетельства осуществляется нотариусом в двух случаях: по совместному заявлению супругов и по заявлению пережившего супруга. Свидетельство об определении доли супруга в совместной собственности, выдаваемое после смерти другого супруга, необходимо для определения объема наследственной массы, так как наследство открывается лишь на часть (как правило, 1/2) общего имущества супругов. Получить такое свидетельство при жизни супругов требуется для того, чтобы установить имуществомные права на случай расторжения брака, в целях отчуждения одним из супругов своей доли другому лицу и т.п.

**Наложение и снятие запрещения отчуждения имущества.** Запрещение отчуждения имущества служит гарантией на тот случай, если должник не выполнит своих обязательств. Например, нотариус налагает запрещение отчуждения имущества в целях своевременного исполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, и снимает запрещение в случае получения от залогодержателя сведений об исполнении должником обязательства.

**Свидетельствование верности копий документов и выписок из них <1>.** Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, выданных юридическими лицами и гражданами, производится в том случае, если они не противоречат закону и имеют юридическое значение. При свидетельствовании верности копий документов, исходящих от юридических лиц, нотариус проверяет наличие необходимых реквизитов на этих документах, в частности даты составления (принятия) документа, подписи (подписей) должностного лица (должностных лиц), печати. Верность копии документа, выданного гражданином, свидетельствуется нотариусом тогда, когда подлинность подписи гражданина на документе засвидетельствована нотариусом или должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина.

<1> См. подробнее: Методические рекомендации по свидетельствованию верности копий документов и выписок из них. Утверждены Правлением Федеральной нотариальной палаты, Протокол 03/03 заседания Правления ФНП от 26 - 27 марта 2003 г. // СПС "Гарант".

Верность выписки свидетельствуется только тогда, когда документ касается нескольких вопросов, а засвидетельствовать требуется, например, только один. В выписке приводится полный текст этой

части документа.

**Свидетельствование подлинности подписи на документах.** Наиболее часто свидетельствуются подписи граждан на заявлениях, адресованных в различные организации, подписи должностных лиц предприятий, учреждений, организаций на карточках, которые представляются ими в учреждения банка. Подлинность подписи на документах свидетельствуется при условии, что они не противоречат закону. При совершении этого нотариального действия нотариус не удостоверяет факты, изложенные в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом.

**Свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой.** Нотариус свидетельствует верность перевода, если он владеет соответствующим языком. Если нотариус не владеет соответствующим языком, перевод документа может быть сделан переводчиком, подлинность подписи которого он свидетельствует. К документам, представленным для перевода, предъявляются те же требования, что и к документам, представленным для засвидетельствования копии. Они должны иметь юридическое значение и не противоречить закону.

**Удостоверение фактов.** К нотариальным действиям относится удостоверение ряда бесспорных фактов. Нотариус удостоверяет **факт нахождения гражданина в живых**. Такая необходимость возникает при взыскании денежных сумм, когда требуется подтвердить, что лицо, которому переводятся деньги, находится в живых (например, лицо, получающее алименты), иначе выплаты должны быть прекращены. По просьбе гражданина нотариус удостоверяет **факт его нахождения в определенном месте**, что впоследствии может иметь важное доказательственное значение. Нотариус удостоверяет **тождественность** личности гражданина с лицом, изображенным на представленной этим лицом фотографии. Такая необходимость возникает в случае пересылки документа с фотокарточками в государственные учреждения и организации по почте, поскольку должностные лица этих учреждений лишены возможности непосредственно убедиться в тождественности гражданина и того, кто изображен на фотографической карточке. Нотариус удостоверяет **время предъявления документа**. Например, гражданин обращается в нотариальную контору с просьбой заверить время предъявления заявки на изобретение или какое-либо научное открытие. Такой факт может иметь важные юридические последствия, если встанет вопрос о приоритете изобретения и открытия. Все перечисленные выше нотариальные действия совершаются при обязательной личной явке граждан к нотариусу.

**Передача заявления физических и юридических лиц.** Нередко бывают случаи, когда гражданин или организация хотят довести до сведения другого гражданина или организации какое-либо сообщение, имеющее важное правовое значение и могущее в дальнейшем послужить доказательством при разборе дела в суде или ином юрисдикционном органе. Например, при продаже доли собственности в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют право преимущественной покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме продажи с публичных торгов (ч. 1 ст. 250 ГК РФ). Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее (ст. 250 ГК РФ). В случае продажи с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности вправе требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. В этом случае продавцу доли целесообразно известить других участников долевой собственности путем передачи соответствующего заявления через нотариуса. Через нотариуса также могут быть переданы заявления, содержащие сообщение об отмене доверенности (ст. 189 ГК РФ), выданной заявителем другому лицу, или предупреждение о прекращении договора аренды (ст. 610 ГК РФ) и иные сообщения <1>.

-----  
<1> См. подробнее: Методические рекомендации по совершению нотариального действия о передаче заявлений граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам. Утверждены решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 23 - 25 июня 2008 г. (Протокол N 09/08) // Нотариальный вестник. 2008. N 8.

Заявления могут быть представлены непосредственно нотариусом. Так, при нотариальном удостоверении договора об ипотеке, договора, влекущего за собой возникновение ипотеки в силу закона, стороны вправе обратиться к нотариусу, удостоверившему такие договоры, для представления последним заявления о государственной регистрации таких договоров и иных документов, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

После государственной регистрации права на недвижимое имущество нотариус передает сторонам зарегистрированный договор или в случае, если в соответствии с федеральным законом регистрация договора не осуществляется, иной документ, подтверждающий регистрацию права.

**Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг.** Гражданское законодательство предусматривает, что в случае отсутствия кредитора, уклонения его от исполнения условий договора

или просрочки с его стороны, недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя, очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности, в связи со спором по этому поводу между кредитором и должником должник имеет право внести причитающиеся с него деньги и ценные бумаги в депозит нотариуса (ст. 327 ГК РФ). Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг нотариусом (нотариальной конторой) обеспечивает интересы должника.

**Совершение исполнительных надписей.** Исполнительная надпись - это распоряжение нотариуса о принудительном взыскании с должника какой-либо суммы денег или истребовании имущества. Нотариус совершает исполнительные надписи на документах, устанавливающих задолженность. Исполнительная надпись также совершается на договоре о залоге или, если права залогодержателя удостоверены закладной, на закладной в случае неисполнения залогодателем соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке (ч. 2 ст. 89 Основ).

Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке, определяется Правительством РФ <1>.

-----  
<1> Постановление Правительства РФ от 1 июня 2012 г. N 543 "Об утверждении Перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей" // СЗ РФ. 2012. Ст. 3181.

Исполнительная надпись совершается при наличии следующих условий: если представленные документы подтверждают бесспорность требований взыскателя к должнику; если со дня, когда обязательство должно было быть исполнено, прошло не более чем два года. Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном ГПК РФ для исполнения судебных решений.

Совершение исполнительной надписи на договоре залога, закладной, договоре, из которого возникло обязательство, обеспеченное залогом в силу закона, имеет особенности, которые определены в гл. XVI.1 Основ законодательства о нотариате.

**Удостоверение неоплаты чеков и протест векселей.** Чек является одной из форм безналичного расчета. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платежи указанной в нем суммы чекодержателю. Он подлежит оплате по предъявлении его плательщику. В случае отказа плательщика в оплате чека у чекодержателя возникает право на иск, поэтому факт отказа от уплаты чека должен быть удостоверен нотариально либо отметкой самого плательщика на чеке, либо отметкой инкассирующего банка (ст. 883 ГК РФ). В случае удостоверения отказа от оплаты чека нотариусом совершается протест.

Ответственность по векселю наступает в случае неплатежа либо в случае отказа плательщика в акцепте векселя. Отказ в платеже по векселю либо отказ от акцепта должен быть удостоверен нотариусом путем составления протеста. Протест векселя - обязательное условие вексельного обязательства.

**Принятие на хранение документов.** Это нотариальное действие направлено на обеспечение сохранности документов. С такого рода просьбой в нотариальную контору могут обращаться не только граждане, но и организации, если они не имеют необходимых условий для хранения документов. Документы, как правило, принимаются по описи. Лицо, от которого они приняты, получает свидетельство. Документы выдаются в любой момент по требованию сдавшего их лица по предъявлении свидетельства и описи с распиской нотариуса.

**Совершение морских протестов.** Под морским протестом понимается заявление капитана судна об имевшем место во время плавания или стоянки судна происшествии, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований (ст. 394 КТМ РФ) <1>. Подобные заявления подаются капитаном судна в течение 24 часов с момента прихода судна в порт. Если происшествие случилось в порту, то срок подачи заявления исчисляется с момента происшествия. Нотариус составляет акт о морском протесте на основании заявления капитана, данных судового журнала, показаний капитана судна и в необходимых случаях показаний других членов экипажа. Экземпляр акта о морском протесте выдается капитану судна. Такой документ может служить доказательством, если возникнут споры по поводу возмещения убытков.

-----  
<1> КТМ РФ - Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. N 81-ФЗ, с изм. и доп. // СПС "Гарант".

**Обеспечение доказательств.** По просьбе заинтересованных граждан и организаций нотариус производит обеспечение доказательств, необходимых на случай возникновения дела в судебных или административных органах, если имеются основания опасаться, что представление доказательств

впоследствии делается невозможным или затруднительным. В порядке обеспечения доказательств нотариусы допрашивают свидетелей, производят осмотр письменных и вещественных доказательств, назначают экспертизу. Такие нотариальные действия совершаются до возбуждения дела в суде или ином юрисдикционном органе. Если же дело уже возбуждено, то обеспечение доказательств осуществляется этими органами.

**Удостоверение сведений о лицах.** Случаи, когда требуется совершение данного нотариального действия, предусмотрены, например, законодательными актами, регулирующими избирательный процесс. Так, в соответствии с положениями п. 5 ст. 34 ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации" нотариусу надлежит удостоверить содержащиеся в протоколе регистрации членов группы избирателей при проведении собрания в поддержку самовыдвижения кандидата на должность Президента РФ сведения о гражданах Российской Федерации - членах группы <1>.

<1> См. также: п. 16 ст. 37 ФЗ от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", с изм. и доп. // СПС "Гарант".

**Регистрация уведомления о залоге движимого имущества** - это внесение нотариусом в реестр уведомлений о залоге движимого имущества Единой информационной системы нотариата сведений об объекте залога, о возникновении, об изменении, о прекращении права залога движимого имущества, содержащихся в уведомлении о залоге движимого имущества, представленном залогодержателем или залогодателем, и выдача заявителю свидетельства о регистрации уведомления о залоге движимого имущества. Содержание уведомления о залоге движимого имущества и порядок регистрации данного уведомления определены в ст. ст. 103.1 - 103.3 Основ.

**Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества.** Нотариус выдает выписку из реестра уведомлений о залоге движимого имущества, содержащую определенные законом сведения. Такая выписка может содержать сведения об отдельном залоге или о всех залогах в отношении определенного имущества или определенного залогодателя. По просьбе лица, получающего такую выписку, она может содержать сведения на определенный промежуток времени.

Регистрация уведомлений о залоге движимого имущества и выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества будут осуществляться нотариусами с 10 января 2014 г. <1>.

<1> Федеральный закон от 2 октября 2012 г. N 166-ФЗ "О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 41. Ст. 5531.

## Глава 39. ТРЕТЕЙСКОЕ ПРОИЗВОДСТВО

### § 1. Основы организации и деятельности третейских судов в Российской Федерации

Защита прав и законных интересов граждан и организаций возможна в различных формах. Статья 11 ГК РФ среди органов, осуществляющих судебную защиту гражданских прав, называет третейский суд.

Поиски эффективных механизмов альтернативных форм урегулирования споров, позволяющих ускорить и упростить их разрешение, а также разгрузить государственные суды, велись российскими юристами на протяжении почти двух веков. О необходимости создания таких механизмов, конкретно третейских судов, еще в 1803 г. писал автор Устава Третейского совестного суда министр юстиции Г.Р. Державин <1> в докладе Александру I.

<1> См.: Державин Г.Р. Доклад Его Императорскому Величеству (с приложениями). СПб., 1803. С. 5 - 6.

Право избирать посредников для решения спорных дел предусматривалось в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Раздел IV книги III Устава включал специальную главу "О третейском суде" (ст. ст. 1367 - 1400).

Декретом о суде N 1 (1917) было закреплено право граждан передавать свои споры о праве гражданском на рассмотрение третейского суда. В период НЭПа эту форму использовали частные предприниматели, заинтересованные в том, чтобы их споры по коммерческим операциям не стали достоянием гласности. В начале 30-х годов XX в. были образованы два постоянно действующих третейских суда - Морская арбитражная комиссия и Внешнеторговая арбитражная комиссия.

Существовали пределы использования третейской формы судопроизводства. Первоначально государственным предприятиям было запрещено прибегать к помощи третейского суда, затем запрет

распространили на колхозы и организации с их участием. В 1959 г. было допущено формирование третейских судов для разрешения конкретных хозяйственных споров между юридическими лицами.

За последние двадцать лет образовано достаточно большое количество третейских судов. Есть объясняющие это явление причины: закрытое производство и повышенные гарантии сохранения коммерческой тайны, что в условиях конкуренции имеет немалое значение, быстрота процесса, сокращение расходов на ведение дел, выбор удобного для сторон места и времени разбирательства, специализация арбитров и т.п.

Безусловно, перечисленные причины в определенной степени способствуют росту популярности третейских судов прежде всего среди участников предпринимательской деятельности. Среди граждан третейское разбирательство пока в полной мере не развито.

Долгое время в Российской Федерации действовали два основных законодательных акта о третейских судах, уполномоченных рассматривать конфликты в хозяйственной сфере: Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденное Постановлением Верховного Совета РФ от 24 июня 1992 г. N 3115-1 <1>, и Закон РФ от 7 июля 1993 г. "О международном коммерческом арбитраже" <2>. Применительно к деятельности третейских судов по разрешению споров между гражданами действовало Положение о третейском суде, существовавшее в виде приложения N 3 к ГПК РСФСР <3>.

-----  
<1> Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. N 30. Ст. 1790 (далее - Временное положение 1992 г.).

<2> Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. N 32. Ст. 1240 (далее - Закон 1993 г.).

<3> Далее - приложение N 3.

Закон 1993 г. стал первым единым нормативным актом, регулирующим организацию и деятельность международного торгового арбитража, специально выделившим Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морскую арбитражную комиссию (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ.

В настоящее время вместо Временного положения 1992 г. и приложения N 3 ГПК РСФСР действует ФЗ от 24 июля 2002 г. "О третейских судах в Российской Федерации" <1>, регулирующий деятельность третейских судов, которые создаются на территории России (п. 1 ст. 1 Закона 2002 г.). Действие Закона 2002 г. не распространяется на Международный коммерческий арбитраж, к которому продолжает применяться Закон 1993 г. Кроме указанных Законов, правовой статус третейских судов определяют также отдельные положения процессуального законодательства - АПК РФ и ГПК РФ, нормы отдельных актов материально-правового содержания.

-----  
<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3019 (далее - Закон 2002 г.).

Конституционный Суд РФ в Постановлении от 26 мая 2011 г. N 10-П, посвященном третейским судам, еще раз подтвердил, что, гарантируя государственную, в том числе судебную, защиту прав и свобод гражданина, Конституция РФ одновременно закрепляет право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ч. 2 ст. 45). К числу таких - общепризнанных в современном правовом обществе - способов разрешения гражданско-правовых споров, проистекающих из свободы договора, которой наряду с автономией воли участников предпринимательской и иной экономической деятельности обуславливаются диспозитивные начала гражданско-правовых и гражданско-процессуальных отношений, относится обращение в третейский суд - международный коммерческий арбитраж или внутренний третейский суд <1>.

-----  
<1> СЗ РФ. 2011. N 23. Ст. 3356.

По соглашению сторон подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение гражданского дела (решения, определения об оставлении искового заявления без рассмотрения, определения о прекращении производства), может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом (ч. 3 ст. 3 ГПК РФ). Указание на споры только из гражданских правоотношений означает, что подведомственные суду дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, дела особого производства (гл. 23 - 38 ГПК РФ) в третейском порядке вообще рассмотрению не подлежат.

В Российской Федерации могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора (по принятой в юриспруденции терминологии - суды **ad hoc** или разовые).

Третейские суды **ad hoc** создаются сторонами, которые в принципе могут самостоятельно определять порядок их образования и правила разбирательства споров, но с соблюдением предусмотренных Законом обязательных положений, не подлежащих изменению по желанию сторон (п. 5 ст. 3, ст. 19 Закона 2002 г.).

Постоянно действующие третейские суды (далее - постоянные суды) формируются в качестве стабильных центров, обеспечивающих третейское разбирательство конкретных категорий споров в порядке, устанавливаемом их внутренними документами (ст. 19 Закона 2002 г.). Они могут создаваться торговыми палатами, организаторами торговли, осуществляющими свою деятельность в соответствии с ФЗ "Об организованных торгах", общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями - юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством Российской Федерации, и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях - юридических лицах <1>. Вместе с тем необходимо отметить, что не допускается образование третейских судов при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

<1> Например: Третейский суд для разрешения экономических споров при Торгово-промышленной палате Российской Федерации; Третейский суд при Автономной некоммерческой организации "Независимая Арбитражная палата"; Арбитражный третейский суд города Москвы; Третейский суд для разрешения экономических споров при Федеральной палате адвокатов Российской Федерации и др. Практически в каждом регионе России при региональных торгово-промышленных палатах созданы различные третейские суды, например: Арбитраж при Московской торгово-промышленной палате; Третейский суд медицинского страхования и здравоохранения при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате; Третейский суд при Вятской торгово-промышленной палате и т.д.

Организация, создающая новый третейский суд для разрешения гражданских споров, должна представить так называемому компетентному суду, т.е. суду, на территории которого будет находиться этот третейский суд, копии ряда документов: решение о его образовании, положение (устав, регламент) о суде, состав третейских судей.

Обязательным условием принятия третейским судом дела к своему производству является наличие соглашения о передаче на его рассмотрение и разрешение спора в целом или его отдельных частей в связи с конкретным правоотношением (п. 2 ст. 5 Закона 2002 г.). Неизменное требование - заключение соглашения в письменной форме. Оно может быть закреплено сторонами подписанным отдельным документом (третейский договор) или включением в гражданский договор статьи о передаче дела в третейский суд (третейская оговорка). Под третьей разновидностью третейского соглашения ученые понимают третейскую запись - это отдельное от контракта соглашение сторон о третейском разбирательстве уже возникшего между сторонами спора <1>.

<1> См., например: Осокина Г.Л. Гражданский процесс: Особенная часть. М., 2007. С. 819.

Кроме того, в соответствии со ст. 7 Закона 2002 г. соглашение считается письменно оформленным, если оно заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения. В ноябре 2011 г. было сделано дополнение в ст. 7 Закона 2002 г., предусматривающее, что соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда может быть включено в правила организованных торгов, правила клиринга, которые зарегистрированы в соответствии с законодательством Российской Федерации. Такое соглашение будет третейским соглашением участников организованных торгов, сторон договора, заключенного на организованных торгах в соответствии с правилами организованных торгов, или участников клиринга.

Нормы п. 3 ст. 5 Закона 2002 г. регулируют допустимость третейского разбирательства споров, возникающих из договоров присоединения, условия которых определены одной из сторон некоторых разновидностей правоотношений (например, перевозки и т.п.) в формулярах или иных стандартных документах и вынужденно принимаются другой стороной, когда она присоединяется к контракту в целом (ст. 428 ГК РФ), если иное не предусмотрено федеральным законом. В этих ситуациях действительны только третейские соглашения, заключенные после возникновения оснований для предъявления иска. Эта норма направлена на защиту интересов субъектов, обычно более зависимых от других участников хозяйственного оборота.

В Законе 2002 г. предусмотрен запрет на передачу спора на разрешение третейского суда при наличии в договоре медиативной оговорки (п. 5 ст. 5).

Третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или действительности соглашения о передаче спора ему на рассмотрение. Если он придет к заключению об отсутствии или недействительности такого соглашения, сторонам остается только передать спор в суд. Следует

учитывать важное положение о том, что вывод суда о недействительности совершенного в письменной форме материально-правового контракта по существу не влечет за собой автоматически недействительности включенной в него оговорки (ч. 1 ст. 17 Закона 2002 г.). Это понятие автономности третейского соглашения. Оно может быть аннулировано лишь при обнаружении его собственных недостатков или по взаимной договоренности сторон. Односторонний отказ от соглашения не допускается.

Процессуальные последствия наличия соглашения сторон о передаче спора третейскому суду определены ст. 222 ГПК РФ <1>. Суд оставляет заявление без рассмотрения, если имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде. Более того, даже когда никакого соглашения до начала процесса в суде общей юрисдикции не было, стороны не лишены возможности обратиться к третейской форме защиты. Они вправе заключить соответствующее соглашение вплоть до завершения процесса судом первой инстанции (п. 4 ст. 5 Закона 2002 г.).

-----  
<1> Определение КС РФ от 4 октября 2012 г. N 1831-О // СПС "КонсультантПлюс". Документ опубликован не был.

Одним из главных элементов конструкции третейского производства является то, что стороны правового спора доверяют его рассмотрение и вынесение решения третьим лицам. Статья 8 Закона 2002 г. содержит требования, предъявляемые к третейскому судье. Таковым может быть избрано (или назначено) полностью дееспособное физическое лицо, которое сможет обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в его исходе, независимое от сторон, согласившееся исполнять функцию третейского судьи <1>. Председатель коллегияльного состава или судья, рассматривающий дело единолично, должны иметь высшее юридическое образование. Есть и другие критерии, исключающие для гражданина возможность выступать третейским судьей: наличие судимости; привлечение к уголовной ответственности; совершение проступков, несовместимых с профессиональной деятельностью и повлекших исключение из состава работников правоохранительных органов; невозможность быть третейским судьей согласно должностному статусу, определенному федеральным законом.

-----  
<1> В некоторых третейских судах действуют правила о беспристрастности и независимости третейских судей. См., например: Правила о беспристрастности и независимости третейских судей. Утверждены Торгово-промышленной палатой Российской Федерации 27 августа 2010 г.

Пункт 3 ст. 8 Закона 2002 г. предусматривает, что стороны спора своим соглашением могут установить дополнительные критерии, предъявляемые к квалификации третейских судей.

Число третейских судей при рассмотрении конкретного дела должно быть нечетным. Стороны вправе определить количественный состав суда. Однако если они этого не сделали, применяется общее правило, согласно которому избираются (назначаются) три судьи (ст. 9 Закона 2002 г.).

Порядок формирования состава третейского суда для рассмотрения конкретного спора регламентирован ст. 10 Закона 2002 г. с учетом вида третейского суда. В постоянно действующем суде он предусмотрен правилами регламента (положения), в суде разовом - зависит от пожеланий сторон, руководствующихся разными мотивами (экономии расходов и т.п.). Если они не воспользовались правом определить такую процедуру или разошлись во мнениях, при составе третейского суда из трех судей каждая сторона назначает по одному судье, а два последних избирают третьего, который затем выступает как председатель состава.

В течение 15 дней после получения просьбы от противоположной стороны сторона должна назвать третейского судью, который войдет в коллегия, либо выдвинуть или согласиться с предложенной кандидатурой единоличного судьи. Такой же срок установлен двум судьям для избрания третьего. Если надлежащие действия не совершены, третейское производство прекращается и заинтересованное лицо может составить по данному спору исковое заявление и направить его компетентному суду общей юрисдикции. Эти правила, по существу, открывают стороне, пожелавшей уклониться от разбирательства дела в суде **ad hoc**, возможность аннулировать путем простого бездействия ранее заключенное ею соглашение. Это разрушает одну из известных основ механизма третейского производства - так называемую безотзывность третейской (арбитражной) оговорки, т.е. недозволённость отказа от нее по безмотивному усмотрению стороны. Однако есть и оправдывающие подобное отступление мотивы. Они сводятся к тому, что более сильная сторона могла принудить другую заключить третейское соглашение различными способами.

Несовершение действий по формированию состава третейского суда способно помочь такой стороне разрешить спор, доверив его разрешение надежной государственной системе судов общей



юрисдикции, а не коррумпированным посредникам.

Во всяком случае имеет место несовпадение методов формирования третейских судов **ad hoc** и постоянных. Регламенты последних предусматривают механизмы назначения обычно различными должностными лицами третейских судей, когда этого не делают стороны или двое судей не избирают третьего <1>. Следовательно, их бездействие движения процесса не прекращает.

<1> См., например: Третейский суд. Законодательство. Практика. Комментарии / Сост. и авт. коммент. Е.А. Виноградова. М., 1997. С. 200, 227, 256 - 257, 290 - 291.

Избрание или назначение гражданина третейским судьей не означает, что он будет выполнять возложенную на него функцию до полного завершения производства, включая вынесение дополнительного решения, его разъяснение, исправление ошибок, опечаток, арифметических ошибок (п. 2 ст. 13 Закона 2002 г.). Прекращение полномочий может наступить в результате удовлетворения заявлений сторон об отводе ранее избранных (или назначенных) третейских судей либо заявлений самих судей о самоотводе.

Мотивы таких действий связаны главным образом с ранее изложенными требованиями, предъявляемыми к кандидатам в третейские судьи, точнее с несоблюдением требований. Все пункты ст. 8 Закона 2002 г. полностью относятся к судам **ad hoc**.

Регламенты постоянных третейских судов в качестве мотивов отводов (и самоотводов) обычно указывают на обнаруженную заинтересованность третейского судьи в исходе дела, порождающую обоснованные сомнения в его беспристрастности и независимости. Вряд ли лицо, хотя и включенное в постоянный список, может выступать третейским судьей, если оно утратило дееспособность, привлечено к уголовной ответственности, уволено из правоохранительных органов или заняло должность, несовместимую с какими-либо дополнительными работами. Применение перечисленных норм не должно зависеть от времени, когда стали известны подобные обстоятельства.

Закон 2002 г. содержит правила о прекращении полномочий третейского судьи по соглашению сторон или в связи с самоотводом. Но дополнительно предусмотрено, что основанием для такого прекращения полномочий должна быть юридическая или фактическая неспособность третейского судьи участвовать в рассмотрении спора или иные причины его бездействия в течение неопределенно длительного срока (п. п. 1 и 3 ст. 13). Наконец, полномочия естественно прекращаются смертью третейского судьи. При необходимости замены новый третейский судья избирается (назначается) в соответствии с общими правилами (ст. 14 Закона 2002 г.).

Отдельная глава в Законе 2002 г. посвящена расходам, связанным с разрешением спора в третейском суде. Состав расходов конкретизирован в ст. 15: гонорары третейских судей; их издержки, связанные с участием в разбирательстве (оплата проезда к месту заседания или к месту нахождения доказательств); компенсации и вознаграждения таким участникам процесса, как свидетели, переводчики, эксперты; иные дополнительные затраты, определяемые третейским судом.

К регламентам постоянно действующих третейских судов обычно прилагаются положения о третейских (арбитражных) расходах и сборах, а также ставки вознаграждений судьям, докладчикам, руководителям судов. Главным критерий - цена искового требования, служащая базой для исчисления третейского сбора. Сбор может быть уменьшен с учетом состава суда (один или трое членов), частично возвращен при отзыве искового заявления или прекращении производства по делу в связи с другими мотивами. Это удобно, поскольку заинтересованные лица способны заранее довольно точно рассчитать, в какую сумму им обойдется третейское производство. Не исключено, конечно, и некоторое увеличение расходов из-за сложности спора, длительности процедуры и т.п. В третейском суде **ad hoc** размеры гонораров устанавливаются соглашением сторон, естественно, не без учета мнения избираемых судей.

Об окончательном распределении уплаты расходов после завершения дела стороны вправе договориться между собой. При отсутствии такого соглашения подлежащие уплате суммы определяет суд, как правило, пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям.

Согласно п. 2 ст. 16 Закона 2002 г. расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда, и иные расходы могут быть третейским судом отнесены на другую сторону, если при рассмотрении дела от стороны поступило такое ходатайство и оно было судом удовлетворено. По существу, законодатель установил, что если сторона третейского разбирательства не требует возмещения расходов, связанных с третейским разбирательством за счет виновной стороны, эти расходы относятся на ее счет.

Таким образом, заинтересованная сторона должна предъявить в третейский суд заявление либо ходатайство о взыскании расходов, связанных с разбирательством дела с обоснованием суммы произведенных расходов и привлечением необходимых доказательств. Такое требование может быть заявлено на любой стадии третейского разбирательства, но до принятия окончательного решения или определения третейского суда, в котором указывается о распределении расходов <1>.

<1> Третейский суд: Комментарий законодательства / Под ред. В.А. Мусина. Третейский суд. Библиотека журнала. СПб., 2004. Вып. 1. С. 49.

## § 2. Третейское разбирательство и разрешение дел

Порядок возникновения, развития и завершения третейского производства неодинаков для двух основных типов третейских судов и даже для судов одной разновидности. Постоянно действующие третейские суды имеют свои регламенты (уставы, положения), обычно утверждаемые руководителями организаций, при которых они состоят. В этих регламентах много тождественных или сходных положений, но каждый из них может предусматривать специфические детали процедуры для своего суда, не противоречащие Закону 2002 г.

ГПК РФ и АПК РФ устанавливают одинаковый режим работы для всех государственных учреждений правосудия, напротив, регламент каждого постоянно действующего третейского суда имеет оригинальные черты. Отсюда можно сделать некоторые выводы и рекомендации.

Заинтересованным лицам, заключившим третейское соглашение с указанием конкретного постоянного суда, когда приходит время такое соглашение реализовать, следует ознакомиться с правилами процедуры данного суда. Незнание и, соответственно, несоблюдение положений, регламентирующих, например, порядок направления необходимых материалов, их содержание, сроки совершения различных действий и т.п., могут иметь в результате неблагоприятный результат процесса.

Без такого ознакомления затруднительно реализовать полномочие, предоставленное сторонам ч. 1 ст. 19 Закона 2002 г., а именно договориться "о применении других правил третейского судопроизводства". По буквальному смыслу это значит - предложить одному суду работать по правилам другого или по рекомендуемым примерным образцам правил. Но участникам юридического конфликта практически реальнее достигнуть соглашения о том, как они будут действовать в течение и после завершения третейского разбирательства, независимо от предписаний регламента избранного ими постоянного суда.

Применительно к случаям формирования разовых третейских судов, которые, естественно, никаких заранее составленных регламентов не имеют, ч. 2 ст. 19 Закона предоставляет возможность самим заинтересованным лицам составлять правила работы таких судов. Нереально ожидать, что стороны к заключенному третейскому соглашению будут прилагать развернутый документ, аналогичный по назначению и содержанию стабильным регламентам постоянных судов. Но третейские соглашения и дополнительные материалы (обмен письмами, факсами и т.п.) могут включать отдельные условия, которые надлежит соблюдать при третейском разрешении споров.

В Законе 2002 г. есть немало норм диспозитивного характера. Большинство из них легко обнаружить по формулировке: норма применяется, "если стороны не договорились об ином". Это относится к правилам о численности состава суда, месте третейского разбирательства, принятии обеспечительных мер, участии сторон в заседании, закрытом или открытом заседании, о проведении экспертизы, оспаривании решений третейских судов и др. (ст. 9, 20, 25, 27, 29, 40 и др.).

Сторонам, которые не имеют намерения корректировать какие-либо моменты третейской процедуры, целесообразно с учетом характера уже возникшего или возможного спора использовать стандартные так называемые третейские оговорки, предусматриваемые правилами постоянно действующих третейских судов. Каждая оговорка содержит отсылку к регламенту такого суда, и им должен будет руководствоваться суд, организованный для рассмотрения только конкретного дела.

Если контрагенты в отдельный пункт основного договора или в соглашение, заключенное после возникновения конфликта, никаких указаний по вопросам третейского производства не включили, правила разбирательства определяются третейским судом любой разновидности. При этом для постоянных судов применение положений Закона 2002 г. и утвержденных для них регламентов обязательно. Работа судов **ad hoc** также подчинена нормам этого Закона, а в части, им не регламентированной, судьи действуют по правилам, определяемым ими самостоятельно. В любом случае правила, как согласованные сторонами, так и определенные непосредственно самими судами, не могут противоречить обязательным предписаниям Закона 2002 г. (ч. 3 ст. 19).

Точное определение компетенции третейского суда, к которому обращаются заинтересованные лица по конкретным делам, имеет первостепенное практическое значение. В общей форме вопросы компетенции регламентированы нормами ст. 17 Закона 2002 г. Третейский суд должен до начала рассмотрения дела по существу определить, правомочен ли он рассматривать переданный ему спор с учетом наличия и содержания третейского соглашения. Этот вопрос заслуживает тем более особого внимания, если одна из сторон (точнее обычно ответчик) заявляет, что соглашения нет вообще или оно недействительно. Однако третейский суд, обнаруживший отсутствие полномочий разрешать данный спор в силу закона или правил производства, обязан независимо от наличия третейского соглашения и в любой момент процесса спор прекратить. Допущенная судом ошибка в дальнейшем послужит основанием для оспаривания вынесенного решения.

Вывод третейского суда о своей некомпетентности, изложенный в специально вынесенном определении, приводит к необходимости подачи заинтересованным лицом искового заявления в соответствующий суд.

Исковое заявление, подаваемое в третейский суд заинтересованным лицом, составляется в письменной форме. Согласно ст. 23 Закона 2002 г. оно должно содержать дату, наименование и реквизиты сторон, обоснование компетенции третейского суда, обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и подтверждающие их доказательства, цену иска (если иск подлежит оценке), перечень прилагаемых к заявлению документов и иных материалов.

Копии заявления и других приобщенных к нему документов передаются ответчику, который в срок, определенный правилами третейского разбирательства либо до первого заседания третейского суда (если этот срок правила не содержат), вправе представить истцу и в суд отзыв на исковое заявление, изложив в нем свою позицию. Непредставление ответчиком отзыва не является препятствием к рассмотрению спора и не считается признанием требований истца. Равным образом неявка без уважительных причин сторон (или их представителей) на заседание суда, если они были надлежащим образом извещены о его месте и времени, не препятствует вынесению третейским судом решения по существу спора.

Существенной новеллой Закона 2002 г. по сравнению с приложением N 3 ГПК РФ являлось наделение третейского суда полномочием распорядиться о принятии обеспечительных мер, если стороны не договорились об ином (ст. 25). После возникновения дела третейский суд по ходатайству любой из сторон может вынести определение об обеспечительных мерах в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Однако такое определение само по себе не обладает принудительной силой. Для реализации обеспечительных мер заинтересованному лицу надлежит обратиться к компетентному государственному суду, который рассматривает и разрешает заявление по правилам ст. ст. 139 - 146 ГПК РФ.

Статья 18 Закона 2002 г. значительно расширила по сравнению с ранее действовавшим законодательством перечень основных начал третейского разбирательства: это законность, конфиденциальность, независимость и беспристрастность третейских судей, диспозитивность, состязательность, равноправие сторон. Все эти принципы нашли свою конкретизацию в соответствующих статьях Закона 2002 г.

С учетом принципа диспозитивности в ходе третейского разбирательства истец вправе изменить или дополнить свои исковые требования, а ответчик - возражения на иск. Ответчик также может подать встречный иск или потребовать зачета встречного требования (ч. 5 ст. 23 и ст. 24 Закона 2002 г.).

Принцип состязательности реализован прежде всего в установленном распределении обязанности доказывания. Каждая сторона должна доказать обстоятельства, на которых она основывает свои требования или возражения. Однако определенной активностью наделен третейский суд, действующий в интересах обеспечения законности. Так, третейский суд вправе, если сочтет доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства (ст. 26 Закона 2002 г.). Такого рода предложение должно быть не слишком общим, а конкретным по содержанию с указанием: каких именно доказательств и для установления каких фактов предмета доказывания не хватает.

Принцип равноправия сторон находит нормативное закрепление в ст. 27 Закона 2002 г., предоставляющей каждой стороне равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и интересов.

Третейскому разбирательству органически присуще начало конфиденциальности, которое для процессов в государственных судах нехарактерно. Так, третейский суд рассматривает дело в закрытом заседании, на которое отдельные посторонние лица (обычно стажеры, практиканты) допускаются лишь с согласия сторон.

Место разбирательства дела определяется сторонами спора или третейским судом **ad hoc** исходя из конкретных обстоятельств, с учетом удобства для заинтересованных лиц. В постоянно действующем третейском суде место рассмотрения дела определяется в соответствии с правилами этого суда (ст. 20 Закона 2002 г.). Участники процесса должны своевременно извещаться о заседании третейского суда с использованием средств связи, обеспечивающих фиксирование такого уведомления.

Рассмотрение третейским судом спора может завершиться не только его разрешением по существу, но и определением о прекращении производства по основаниям, исчерпывающе обозначенным в ст. 38 Закона 2002 г. Есть ряд одинаковых оснований прекращения производства в третейских судах и судах общей юрисдикции (ст. 220 ГПК РФ). Но имеют место и различия. Так, третейский суд не проверяет обоснованность отказа истца от иска (ср. с ч. 2 ст. 39 ГПК РФ) и вместе с тем, несмотря на такой отказ, должен продолжить процесс по ходатайству ответчика, заинтересованного в вынесении нормального решения по существу спора. Ликвидировать третейское разбирательство могут стороны по взаимному согласию и без указания каких-либо мотивов.

В случае смерти гражданина, выступавшего стороной по делу, правопреемник его место

автоматически не занимает, процесс в третейском суде завершается без вынесения решения. Институт оставления заявления без рассмотрения (ст. ст. 222 - 223 ГПК РФ) Закону 2002 г. неизвестен.

Вынесенное в третейском порядке решение подписывает состав суда. Судья, имеющий иное суждение по существу рассмотренного спора, может изложить его в письменном виде и приложить к решению суда в качестве особого мнения. Поскольку особое мнение прилагается к решению, стороны могут с ним ознакомиться и использовать при оспаривании решения или возражении против его принудительного исполнения (ст. ст. 40 и 45 Закона 2002 г.).

Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, то решение может быть подписано большинством судей состава третейского суда, а в отношении судей, не подписавших решение, должна быть указана причина отсутствия подписей. Решение считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав суда (ст. 33 Закона 2002 г.). Данный Закон предоставляет третейскому суду довольно широкую свободу объявлять сторонам только резолютивную часть решения, а полностью мотивированное решение направить сторонам в срок до 15 дней (ч. 1 ст. 32). Форма и содержание решения произвольны. Они должны соответствовать требованиям ст. 33 Закона 2002 г. В решении должны быть указаны: дата принятия решения, место третейского разбирательства, состав третейского суда и порядок его формирования, наименование участников спора, обоснование компетенции третейского суда, требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон, обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законодательство, которым суд руководствовался при принятии решения, содержание принятого решения, распределение расходов, связанных с рассмотрением дела; при необходимости - срок и порядок исполнения принятого решения.

Однако не исключен и другой вариант. Стороны, заключившие мировое соглашение, могут заявить ходатайство о включении его условий в решение. Третейский суд такое ходатайство удовлетворяет, обязательно проверив соответствие соглашения правовым нормативным актам и отсутствие нарушения прав и охраняемых законом интересов других субъектов. Если такое ходатайство не заявлено или стороны просто сообщают суду об урегулировании спора и даже не предъявляют текста мировой сделки, третейское производство прекращается определением (ч. 3 ст. 32, ст. 38 Закона 2002 г.).

Решение третейского суда должно основываться на всех обстоятельствах дела, имеющих юридическое значение, подтвержденных исследованными доказательствами. Оценив представленные доказательства, суд должен прийти к правильным и однозначным выводам. Третейский суд руководствуется Конституцией РФ, федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти и нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международными договорами РФ и иными нормативными правовыми актами, действующими на территории РФ. В случаях, когда международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Наконец, если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права, обычаями делового оборота и точно не определены соглашением сторон, третейский суд обращается к аналогии закона или аналогии права (ст. 6 Закона 2002 г.).

Каждая сторона получает экземпляр полного решения. Обнаруженные в решении арифметические ошибки, опечатки, иные технические погрешности исправляются по ходатайствам сторон или по инициативе суда (ст. 36 Закона 2002 г.).

Неясность решения создает трудности для его понимания и реализации, чтобы этого избежать, у стороны есть право обратиться в течение 10 дней после получения решения в тот же третейский суд за разъяснениями с уведомлением другой стороны. Третейский суд в такой же срок после получения ходатайства дает разъяснение, не изменяя содержания решения. Вынесенное определение считается неотъемлемой составной частью решения (ст. 35 Закона 2002 г.).

Неполнота решения возникает в случаях, когда некоторые требования заявлялись, однако не получили отражения в окончательном решении суда. По ходатайству одной из сторон, заявленному в течение 10 дней после получения решения, третейский суд в 10-дневный срок обязан провести заседание с уведомлением всех заинтересованных лиц и при обнаружении пробелов ликвидировать их дополнительным решением, которое органически входит в решение первоначальное (ст. 34 Закона 2002 г.).

Дело, рассмотренное третейским судом, должно сдаваться на хранение в соответствующий суд по месту рассмотрения спора в месячный срок со дня вынесения решения или храниться в постоянно действующем третейском суде, где оно рассматривалось в течение пяти лет с даты принятия по нему решения, если в правилах не определен другой срок (ст. 39 Закона 2002 г.).

### § 3. Оспаривание решений третейских судов

С 2002 г. у сторон третейского разбирательства появилась возможность оспаривать решение третейского суда. Такой институт был известен российскому праву применительно к международному коммерческому арбитражу. Закон 1993 г. включал раздел VII "Оспаривание арбитражных решений", где ст. 34 фиксировала главные элементы института - мотивы оспаривания, а также некоторые правила соответствующей процедуры. Эти мотивы дословно были воспроизведены ст. 42 Закона 2002 г. В разделе VI ГПК РФ 2002 г. также есть гл. 46 "Производство по делам об оспаривании решений третейских судов". Включенная в данную главу ст. 421 содержит те же самые мотивы оспаривания, а значит, и основания отмены актов третейских судов.

Таким образом, можно говорить о создании механизма оспаривания решений третейских судов, образуемого связанными между собой нормативными актами. Это позволяет исследовать проблему в целом строить на анализе норм, сосредоточенных в ст. ст. 418 - 422 ГПК РФ, поскольку они регламентируют данную разновидность производства в государственных судах общей юрисдикции. Некоторые различия между порядками оспаривания решений третейских судов по делам международным и внутренним есть, но они невелики.

Согласно ст. 418 ГПК РФ решение третейского суда, принятое на территории РФ, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления об отмене решения третейского суда. Однако оспаривание недопустимо, если третейским соглашением предусмотрено, что "решение третейского суда является окончательным" (ст. 40 Закона 2002 г.). Хотя такой нормы ч. 1 ст. 34 Закона 1993 г. не содержит, ничто не мешает сторонам включить подобного рода условия в текст арбитражной оговорки.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в районный суд, на территории которого принято решение, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения заявителем, если иное не предусмотрено международным договором, федеральным законом (ч. 2 ст. 418 ГПК РФ). Оно оплачивается государственной пошлиной в размере 1500 руб. (подп. 13 п. 1 ст. 333.19 части второй НК РФ).

Заявление об оспаривании решения третейского суда с целью его отмены должно быть письменным, подписанным заинтересованным лицом или его уполномоченным представителем. Требования к содержанию заявления содержатся в ст. 419 ГПК РФ. В целом они не отличаются от апелляционных жалоб (ст. 322 ГПК РФ), если иметь в виду элементы общего информационного характера: указания о суде, куда заявление направляется, суде, который вынес решение, самом решении (место, дата), сторонах с указанием их адресов и других координат. Обязательно должен быть обозначен день вручения стороне решения, поскольку с этого момента начинается отсчет трехмесячного срока для обращения к компетентному суду. Главная часть заявления - тщательное аргументированное раскрытие таких недостатков третейского производства, которые могут привести к отмене оспариваемого решения. Эти мотивы должны быть неразрывно связаны с основаниями отмены, исчерпывающе перечисленными в ст. 421 ГПК РФ. Никакие ссылки на ошибочную оценку доказательств, необоснованность, незаконность, обычно фигурирующие в жалобах на акты государственных судов, юридической силы по отношению к третейским судам не имеют. К заявлению необходимо приложить подлинники или заверенные надлежащим образом копии решения третейского суда и третейского соглашения, документы, подтверждающие серьезность мотивов заявителя, уплату государственной пошлины, вручение копии заявления другой стороне, а также доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя.

При несоблюдении перечисленных требований и с учетом их характера заявление может быть возвращено подавшему его лицу или оставлено судом без движения по правилам соответственно ст. 135 или ст. 136 ГПК РФ. Если недостатков не обнаружено, заявление рассматривает судья единолично в месячный срок после его поступления. Этот срок включает подготовку дела к разбирательству и вынесение заключительного определения.

При подготовке дела судья может истребовать все материалы из третейского суда. Указание ч. 2 ст. 420 ГПК РФ о том, что такое действие совершается "по ходатайству обеих сторон", не следует толковать слишком буквально и однозначно <1>. К примеру, практически невозможно получить согласие на истребование другой стороны, которая никак не реагирует на полученные документы. Выход намечен нормами той же части указанной статьи: применяются общие нормы об истребовании доказательств, т.е. ст. 57 ГПК РФ.

<1> В литературе существует мнение, что ч. 2 ст. 420 ГПК РФ может быть применена только к процедуре истребования материалов дела из постоянно действующего третейского суда, так как третейский суд **ad hoc** после принятия решения в месячный срок направляет его вместе с материалами дела в компетентный суд. Таким образом, нормами ГПК РФ не предусмотрена возможность истребования материалов дела третейского суда **ad hoc**. Судья районного суда не может в подобной ситуации применить правила ст. 57 ГПК РФ и истребовать материалы третейского суда **ad hoc** из архива районного суда по заявлению только одной из сторон третейского разбирательства. Обусловлено это

тем, что законодателем не случайно введено требование об обязательном наличии обоюдного ходатайства сторон третейского разбирательства об истребовании материалов дела. См.: Зайцев А.И. Научно-практический комментарий к гл. 46 и 47 ГПК РФ / Под ред. В.А. Мусина. С. 223.

Стороны извещаются районным судом о времени и месте судебного заседания, но их неявка независимо от причин не препятствует рассмотрению поданного заявления, хотя суд вправе назначить новое заседание с повторением уведомления. Рассмотрение заявления происходит в обычном порядке. Но по общему правилу заседание должно быть закрытым, это вытекает из положений ч. 2 ст. 10 ГПК РФ, ч. 4 ст. 27 Закона 2002 г., § 32 Регламента Международного коммерческого арбитражного суда и ряда других нормативных актов. Главное в заседании - исследование и оценка аргументов сторон "за" и "против" отмены решения третейского суда.

Основания, по которым возможна отмена решения третейского суда, изложены в ст. 421 ГПК РФ. В ней воспроизведены нормы, ранее закрепленные ст. 34 Закона 1993 г. и содержащиеся также в ст. 42 Закона 2002 г. Следует особо подчеркнуть, что перечень оснований носит исчерпывающий закрытый характер, хотя каждое из них не выглядит простым и требует более или менее значительного толкования и конкретизации на практике.

Решение третейского суда будет отменено, если обратившаяся в суд сторона докажет, что:

- третейское соглашение недействительно;
- сторона не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о самом разбирательстве либо по каким-то другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;
- решение суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под условия соглашения либо выходящему за его пределы;
- состав третейского суда или процедура разбирательства не соответствовали соглашению сторон или федеральному закону (ч. 2 ст. 421 ГПК РФ).

Решение третейского суда обязательно будет отменено, если суд установит, что спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом, или решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права. Эти случаи выделены в ч. 3 ст. 421 ГПК РФ, поскольку проверить наличие или отсутствие такого рода недостатков районный суд должен по своей инициативе, независимо от ходатайств сторон, подкрепляемых надлежащими доказательствами.

Решение Международного коммерческого арбитража может быть отменено по основаниям, предусмотренным международным договором РФ и Федеральным законом о Международном коммерческом арбитраже. В действующем Законе 1993 г. таких дополнительных оснований нет.

После рассмотрения заявления в судебном заседании с исследованием представленных доказательств судья выносит определение. В этом определении должны содержаться сведения об оспариваемом решении третейского суда, самом третейском суде (наименование и состав), сторонах спора и ответ по существу - либо указание на отмену решения третейского суда полностью или в части, либо отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части. Такое определение суда может быть обжаловано в течение пятнадцати дней со дня его вынесения в апелляционном порядке (ч. 5 ст. 422, ст. ст. 331, 332 ГПК РФ).

Важное практическое значение имеет определение последствий отмены решения третейского суда (ч. 4 ст. 422 ГПК РФ). Прежде всего, возможна лишь частичная отмена оспариваемого акта. Это происходит, когда третейский суд разрешил не только вопросы, охватываемые третейским соглашением, но и находящиеся за его пределами спорные вопросы, причем последние могут быть механически и без ущерба для дела отделены от первых с отменой постановленного по ним решения.

По указанию ч. 4 ст. 422 ГПК РФ при отмене решений по мотивам недействительности третейского соглашения, вынесенного по спору без такого соглашения или не предусмотренного полностью его условиями, заинтересованное лицо может предъявить иск в надлежащий государственный суд. Нельзя исключать и другой вариант, а именно: стороны учтут допущенные ошибки; составят новое вполне доброкачественное третейское соглашение и опять прибегнут к третейской форме рассмотрения спора. Это подходит и для случая отмены решения по мотиву нарушения основополагающих принципов российского права.

Однако такой вариант невозможен, если третейский суд рассматривал дело, которое он не должен был принимать вообще. К примеру, дело, возникшее из публичных правоотношений.

Наконец, ст. ст. 421 и 422 ГПК РФ не дают ответа на вопрос о последствиях обнаружения при рассмотрении заявления об оспаривании решения третейского суда таких недостатков, как отсутствие уведомления стороны о времени и месте заседания, неправильном подборе третейских судей, нарушениях процедуры третейского разбирательства. Конечно, самым простым выходом является отмена решения, а затем стороны по своему усмотрению выбирают, обратиться в суд общей юрисдикции или составить новое третейское соглашение.

#### § 4. Исполнение решения третейского суда

Альтернативные (несудебные) формы рассмотрения споров, к числу которых традиционно относят третейское производство, в принципе рассчитаны на то, что заинтересованные лица, по своей воле обратившиеся к таким формам, добровольно и в максимально короткие сроки исполняют вынесенные против них решения. Но практика третейских судов свидетельствует об ином. Не так уж редко должники, проигравшие процессы, своих обязанностей добровольно не исполняют. Тогда, естественно, кредиторам приходится просить компетентные государственные органы обеспечить принудительный порядок реализации решений третейских судов.

Исполнение решений Международного коммерческого арбитража предусмотрено ст. ст. 35 и 36 Закона 1993 г., а других третейских судов, действующих на территории РФ, - ст. ст. 44 - 46 Закона 2002 г. Поскольку нормы перечисленных статей этих законодательных актов воспроизведены ст. ст. 423 - 427 ГПК РФ и ст. ст. 236 - 240 АПК РФ 2002 г., к тому же регламентирующими и порядок выдачи исполнительных листов на принудительное исполнение решений указанных третейских судов, то логично изложить содержание правил ГПК РФ.

С заявлением о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения третейского суда по спору, возникшему из гражданских правоотношений, обращается сторона, выигравшая процесс, т.е. обычно истец, имущественные требования которого удовлетворены полностью или частично. Заявление адресуется районному суду по месту жительства или месту нахождения должника, если они неизвестны, то по месту нахождения имущества должника - стороны третейского разбирательства.

Заявление может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Пропуск этого срока служит основанием для возвращения заявления без рассмотрения. При наличии уважительных причин пропуск срок по ходатайству стороны может быть восстановлен судом.

Статья 424 ГПК РФ содержит требования к заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Письменное заявление, подписанное выигравшей процесс стороной или ее уполномоченным представителем, должно содержать сведения о суде, куда оно подается, о третейском суде, который рассмотрел дело, и требование заявителя о выдаче исполнительного листа.

К заявлению должны быть приложены: подлинное решение третейского суда или его копия, заверенные председателем постоянного третейского суда или нотариусом, если дело рассматривал суд ad hoc, подлинное соглашение о третейском разбирательстве (или его надлежаще заверенная копия); документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, уведомление о вручении копии заявления другой стороне; доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления. Несоблюдение перечисленных требований приводит к оставлению заявления без движения или его возвращению стороне (ст. ст. 135 и 136 ГПК РФ).

Государственная пошлина за выдачу исполнительных листов на принудительное исполнение решения третейского суда уплачивается в размере 1500 руб. (подп. 11 п. 1 ст. 333.19 части второй НК РФ). Поступившее заявление судья рассматривает единолично в месячный срок, включая подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение заключительного определения. При подготовке дела по ходатайству лиц, участвующих в деле, судья может истребовать из третейского суда материалы дела, по которому испрашивается исполнительный лист. Суд не проверяет правильность решения третейского суда по существу спора, он устанавливает наличие или отсутствие точно перечисленных законом оснований для выдачи исполнительного листа путем исследования представленных в суд материалов, касающихся этих оснований.

Согласно ГПК РФ необходимо известить истца и ответчика о времени и месте судебного заседания для обеспечения возможности сторонам привести свои доводы относительно наличия или отсутствия условий для выдачи исполнительного листа. Такой порядок закреплен ч. 3 ст. 425 ГПК РФ, однако неясно, как именно надлежащим образом извещенной стороны не препятствует рассмотрению дела.

Следует отметить, что мотивы отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения совпадают с основаниями оспаривания и отмены решения третейского суда (ср. ст. ст. 421 и 426 ГПК РФ). Лишь одно положение добавлено в п. 5 ч. 1 ст. 426 ГПК РФ. Оно предусматривает возможность исполнения только такого решения третейского суда, которое стало обязательным для сторон, не отменено или исполнение его не приостановлено надлежащим государственным судом.

Совпадение оснований отказа в принудительном исполнении третейских решений, предусмотренных ст. 36 Закона 1993 г., ст. 46 Закона 2002 г. и, наконец, ст. 426 ГПК РФ, вполне объяснимо. Все они почти дословно воспроизводят ст. V Конвенции ООН "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений" (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.) <1>.

<1> Подписана от имени СССР 22 декабря 1958 г., ратифицирована Президиумом Верховного Совета СССР 10 августа 1960 г.

Итак, отказ имеет место, если должник докажет, что: соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом (например, отсутствие письменной формы третейского соглашения); сторона не была уведомлена о формировании состава третейского суда, месте и времени его заседания <1>; решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающим под его условия; решение содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; состав третейского суда или процедура рассмотрения спора не соответствовали соглашению сторон или Закону; решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства, либо было отменено, либо его исполнение было приостановлено соответствующим судом. Если есть возможность отделить постановления по вопросам, входящим в третейское соглашение, от вопросов, не входящих в третейское соглашение, то суд может выдать исполнительный лист только на ту часть решения, которая содержит постановления по вопросам, входящим в соглашение.

-----  
<1> См., например: Определение Московского областного суда от 27 сентября 2011 г. по делу N 33-21874; Определение Московского городского суда от 28 ноября 2011 г. по делу N 33-38484 // СПС "КонсультантПлюс".

Суд должен по своей инициативе и независимо от позиций сторон отказать в выдаче исполнительного листа, если установит, что спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с нормами российского законодательства или что вынесенное решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В результате рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа суд выносит определение. Оно независимо от содержания и конечного вывода может быть любой из сторон обжаловано в вышестоящий суд апелляционной инстанции в течение 15 дней со дня вынесения (ч. 5 ст. 427 ГПК РФ). Последствия отказа выдать исполнительный лист аналогичны последствиям отмены оспоренного решения третейского суда. Они были изложены в § 3 настоящей главы (ч. ч. 3 и 4 ст. 427 ГПК РФ).

Можно констатировать, что деятельность третейских судов по рассмотрению гражданских споров находится под определенным контролем государственных судов общей юрисдикции. Границы такого контроля соответствуют международным стандартам.

Исполнительный лист, выданный на основании решения третейского суда, позволяет взыскателю возбудить исполнительное производство по общим правилам.