

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Серия учебников МГУ для бакалавров • Серия учебников МГУ для бакалавров • Серия учебников МГУ для бакалавров

Министерство образования и науки Российской Федерации
Московский государственный юридический университет
имени С. С. Юзефа (МГУ)



ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Учебник
для бакалавров

Ответственные редакторы
кандидат юридических наук,
профессор В. В. Блаженин,
кандидат юридических наук,
профессор Е. Е. Усманова

Допущен
Учебно-методическим объединением
по юридическому образованию
вузов Российской Федерации
в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений,
обучающихся по специальности и направлению
подготовки «Юриспруденция»



Москва 2015 г.

Предисловие

Московский государственный юридический университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА) приступает к изданию серии учебников и учебных пособий для бакалавров по направлению подготовки «Юриспруденция».

С 2011 г. Российская Федерация перешла на уровневую систему высшего профессионального образования, включающую уровни бакалавриат и магистратуру. Министерством образования и науки Российской Федерации утверждены федеральные государственные образовательные стандарты высшего профессионального образования (ФГОС ВПО) по направлению подготовки 030 900 «Юриспруденция» (квалификации (степени) «бакалавр» и «магистр»), разработанные Учебно-методическим объединением по юридическому образованию вузов Российской Федерации совместно с работодателями и их объединениями, в первую очередь с Ассоциацией юристов России.

Учебники, вошедшие в серию, полностью соответствуют требованиям ФГОС ВПО по направлению подготовки бакалавров «Юриспруденция», примерной основной образовательной программе бакалавриата, утвержденной Учебно-методическим объединением, и примерным программам учебных дисциплин, являющихся составной частью основной образовательной программы. Более того, все учебники подготовлены профессорско-преподавательским коллективом Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), который и разрабатывал примерные программы учебных дисциплин базовой части ФГОС ВПО бакалавриата.

Учебники и пособия по учебным дисциплинам вариативной части основной образовательной программы для бакалавров юриспруденции подготовлены в соответствии с учебным планом Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА).

Предложенная серия учебников и учебных пособий адресована студентам, обучающимся по программам бакалавриата, преподавателям вузов, практикующим юристам и всем интересующимся правом.

*Ректор Московского государственного
юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА),
сопредседатель Учебно-методического объединения
по юридическому образованию вузов Российской Федерации
В. В. Блажеев*

Введение

Настоящий учебник «Гражданский процесс»¹ подготовлен профессорско-преподавательским составом кафедры гражданского и административного судопроизводства Университета имени О. Е. Кутафина. Его издание является продолжением сложившейся кафедральной традиции издания учебников (учебных пособий) по базовым учебным дисциплинам, среди которых гражданский процесс (гражданское процессуальное право). Она заложена в 50-е годы прошлого века, когда первым заведующим кафедры гражданского процесса был выдающийся ученый профессор Марк Аркадьевич Гурвич. С разной периодичностью по гражданскому процессу выходили в свет такого рода издания, отражающие содержание ГПК 1923 г., ГПК 1964 г., ГПК 2002 г. Так, в 1950 г. вышли его «Лекции по советскому гражданскому процессуальному праву» (ВЮЗИ). В 1957 году под его редакцией вышло в свет первое кафедральное учебное пособие «Советское гражданское процессуальное право». С участием М. А. Гурвича и под его редакцией кафедра в 1964 году выпустила первый кафедральный учебник «Советское гражданское процессуальное право». Данный учебник, переведенный на испанский язык, был издан в Мехико (Мексика, 1971).

С 1985 по 2003 год все учебники кафедры выпускались с неизменным участием и под руководством известного ученого профессора Марии Сумбатовны Шакарян, которая, будучи преемником М. А. Гурвича, возглавляла кафедру с 1971 по 2003 г. (вплоть до своей кончины). В 2003 году на базе действующего ГПК 2002 г., введенного в действие с 1 февраля 2003 г., вышел очередной кафедральный учебник «Гражданское процессуальное право». Данный учебник стал последним с участием и под редакцией М. С. Шакарян.

¹ Подготовлен с использованием справочных правовых систем «КонсультантПлюс» и «Гарант».

Истекший десятилетний период, связанный с переходом на уровневую систему высшего профессионального юридического образования, а также с изменением законодательства, что неизбежно обусловило потребность нового издания. Подготовленный учебник предназначен для студентов вузов, изучающих на базовом уровне высшего юридического образования — бакалавриате обязательную учебную дисциплину «Гражданский процесс». Учебник рассчитан на студентов, впервые приступающих к изучению новой области права, каковой является современное гражданское процессуальное право России, связанное с судебной формой защиты прав и законных интересов сферы гражданской юрисдикции, с отправлением правосудия по гражданским делам, гражданским судопроизводством, что собственно и составляет предмет изучения дисциплины «Гражданский процесс». Учебник освещает все основные институты гражданского процессуального права России, дает базовое представление о правовых понятиях и категориях, которыми оперирует гражданское процессуальное законодательство, наука гражданского процессуального права, судебная практика. Он также включает основы знаний об исполнительном производстве, о несудебных формах защиты прав (об альтернативных способах разрешения споров: медиация, третейское разбирательство).

Система изложения учебного материала в учебнике строится в соответствии с новой Программой учебной дисциплины «Гражданский процесс». Данная программа является составной частью Рабочей программы курса «Гражданский процесс» для подготовки бакалавров, разработанной кафедрой и являющейся учебно-методическим материалом и ориентиром при изучении данного курса.

В настоящем учебнике предлагаются контрольные вопросы к темам курса, которые позволяют студенту самостоятельно проверить свои знания по гражданскому процессу по изучаемым проблемам. Представленный в учебнике материал одновременно ориентирует на более глубокое изучение нормативных правовых актов, правоприменительной судебной практики, специальной литературы, которые в качестве ссылок или в качестве рекомендованных даются к главам (параграфам) учебника.

Успешное формирование знаний и профессиональных навыков по изучаемой дисциплине «Гражданский процесс» предполагает обладание студентом определенными «входными» знаниями и умениями, включая:

- знание общетеоретических правовых категорий и понятий, таких как: понятие права, отрасли права, сущность и принципы отрасли права, понятие и виды юридических фактов, понятие нормы права, понятие и виды источников права, понятие системы права, реализации права, правоотношения;
- наличие базовых представлений об основных отраслях права и законодательства, в частности конституционного, гражданского, административного, трудового, семейного права, в том числе положений, определяющих организацию государственной власти в РФ виды юрисдикционных органов, систему судебной власти в РФ, принципы правосудия, формы и способы защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов, основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений либо признания их недействительными, источники правового регулирования материальных правоотношений, порядок обжалования действия государственных органов и должностных лиц;
- умение осуществлять поиск, толкование и применение нормативных правовых актов и иных юридических документов;
- умение осуществлять поиск и анализ судебной практики;
- умение работать с учебной литературой, логично излагать свои мысли и участвовать в обсуждении проблем;
- умение участвовать в занятиях, проводимых в интерактивных формах;
- наличие навыков выполнения письменных работ;
- умение подбирать, изучать, обсуждать научную литературу.

За оказанную неоценимую помощь в подготовке данного учебника авторский коллектив выражает искреннюю благодарность профессионалу высочайшей квалификации, профессору Алле Константиновне Сергун, которая ко всему еще и является одним из авторов самого первого кафедрального учебника.

Авторский коллектив посвящает настоящее издание светлой памяти наших глубокоуважаемых профессоров, наших учителей, докторов юридических наук Марка Аркадьевича Гурвича и Марии Сумбатовны Шакарян.

В заключение пожелаем заинтересованному и любознательному читателю успехов в изучении курса «Гражданский процесс».

*В. В. Блажеев
Е. Е. Уксусова*

Список сокращений и обозначений

Нормативные правовые акты

Конституция РФ	Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных законами от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ))
ЕКПЧ	Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г.
АПК	Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 № 95-ФЗ
БК	Бюджетный кодекс РФ от 31.07.1998 № 145-ФЗ
ВК	Воздушный кодекс РФ от 19.03.1997 № 60-ФЗ
ГК 1964 г.	Гражданский кодекс РСФСР 1964 г.
ГК	Гражданский кодекс РФ: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ
ГПК 1964 г.	Гражданский процессуальный кодекс РСФСР 1964 г.
ГПК	Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 № 138-ФЗ
ЖК	Жилищный кодекс РФ от 29.12.2004 № 188-ФЗ
ЗК	Земельный кодекс РФ от 25.10.2001 № 136-ФЗ
КТМ	Кодекс торгового мореплавания РФ от 30.04.1999 № 81-ФЗ
НК	Налоговый кодекс РФ: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ
СК	Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ
ТК	Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 № 197-ФЗ
УГС	Устав гражданского судопроизводства 1864 г.

УЖДТ	Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»
УИК	Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 08.01.1997 № 1-ФЗ
УПК. Закон СССР об адвокатуре	Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 № 174-ФЗ. Закон СССР от 30 ноября 1979 г. «Об адвокатуре в СССР»
Закон об адвокату- ре	Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»
Закон об актах гражданского состояния	Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»
Закон об арбит- ражных судах	Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации»
Закон о военных судах	Федеральный конституционный закон от 23.06.1999 № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации»
Закон о граждан- стве	Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»
Закон о защите прав потребите- лей	Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»
Закон об испол- нительном произ- водстве	Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»
Закон о компен- сации за наруше- ние права	Федеральный закон от 30.04.2010 № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок»
Закон о Консти- туционном Суде РФ	Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»
Закон о медиации	Федеральный закон от 27.07.10 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»

Закон о международном коммерческом арбитраже	Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»
Закон о местном самоуправлении	Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»
Закон о мировых судьях	Федеральный закон от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»
Закон об обеспечении доступа к информации	Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации»
Закон об обжаловании действий и решений	Закон РФ от 27.04.1993 № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»
Закон об органах судейского сообщества	Федеральный закон от 14.03.2002 № 30-ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации»
Закон об основных гарантиях избирательных прав	Федеральный закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»
Закон об охране окружающей среды	Федеральный закон от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»
Закон о правовом положении иностранных граждан	Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»
Закон о прокуратуре	Федеральный закон от 17.01.1992 № 168-ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации»
Закон о психиатрической помощи	Федеральный закон от 02.07.1992 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»
Закон о статусе судей	Федеральный закон от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»
Закон о судах общей юрисдикции	Федеральный конституционный закон от 07.02.2011 № 1-ФКЗ «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации»
Закон о судебной системе	Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»

Закон о судебных приставах	Федеральный закон от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах»
Закон о третейских судах	Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»
Закон об опеке и попечительстве	Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»
Закон № 353-ФЗ	Федеральный закон от 09.12.2010 № 353-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации»
Основы законодательства о нотариате	Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1

Судебные и иные государственные органы

ВАС РФ	Высший Арбитражный Суд РФ
ВС РФ	Верховный Суд РФ
ЕСПЧ	Европейский суд по правам человека
КС РФ	Конституционный Суд РФ
Минюст России	Министерство юстиции РФ
МКАС	Международный коммерческий арбитражный суд
орган ЗАГС	орган записи актов гражданского состояния
ТПП РФ	Торгово-промышленная палата РФ
ФНС	Федеральная налоговая служба
ФССП	Федеральная служба судебных приставов России
ЦИК РФ	Центральная избирательная комиссия РФ

Юридические периодические и иные издания

БМД	Бюллетень международных договоров
БНА	Бюллетень нормативных актов (СССР, РСФСР, РФ) органов исполнительной власти
БВС	Бюллетень Верховного Суда (СССР, РСФСР, РФ)
ВВАС РФ	Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ
ВВС СССР	Ведомости Верховного Совета СССР
ВКС	Вестник Конституционного Суда РФ
РГ	Российская газета
РЮ	Российская юстиция (журнал)
САПП РФ	Собрание актов Президента и Правительства РФ
СЮ	Советская юстиция (журнал)

СЗ	Собрание законодательства (СССР, РСФСР, РФ)
СП	Собрание постановлений Правительства (РСФСР, РФ)

Прочие сокращения и обозначения

РСФСР	Российская Социалистическая Федеративная Советская Республика
РФ	Российская Федерация
СМИ	средство(-а) массовой информации
СНГ	Содружество Независимых Государств
СССР	Союз Советских Социалистических Республик
ФЗ	Федеральный закон
ФКЗ	Федеральный конституционный закон
Разд.	раздел
Гл.	глава
§	параграф
ст.	статья
ч.	часть
абз.	абзац
п.	пункт
подп.	подпункт

Раздел I ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА КУРСА «ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС». ИСТОЧНИКИ И ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА РОССИИ

Глава 1. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА КУРСА «ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС»

§ 1. Конституция РФ о праве на судебную защиту. Формы защиты прав и законных интересов субъектов российского права.

§ 2. Понятие гражданского процессуального права. Предмет, метод, система и значение гражданского процессуального права.

§ 3. Соотношение гражданского процессуального права с другими отраслями права.

§ 4. Источники гражданского процессуального права. Действие норм гражданского процессуального права во времени, пространстве и по кругу лиц. Аналогия гражданского процессуального права.

§ 5. Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи. Стадии гражданского процесса.

§ 6. Сущность, основные черты и значение гражданской процессуальной формы.

§ 7. Предмет и система науки «Гражданский процесс». Система учебного курса.

§ 1. Конституция РФ о праве на судебную защиту. Формы защиты прав и законных интересов субъектов российского права

С древнейших времен и до настоящего времени существование общества неизбежно связано с обменом результатами человеческой деятельности. Постоянно развивающиеся и усложняющиеся экономические по своему характеру отношения в обществе между гражданами, юридическими лицами и иными субъектами права в условиях государственно-правового регулирования необходимо приобретают форму правовых отношений. Субъекты российского права постоянно вступают в огромное количество гражданско-правовых отношений. Это — договоры купли-продажи, мены, дарения, аренды, найма жилого помещения, безвозмездного пользования имуществом, подряда, возмездного оказания услуг, перевозки и многие, многие другие. При этом в подавляющем большинстве случаев стороны надлежащим образом исполняют принятые на себя обязательства. Однако, к сожалению, так бывает не всегда. Порой между участниками гражданских, а также семейных, трудовых и иных гражданско-правовых отношений возникают различного рода конфликты, часть из которых переходит в правовые споры.

Гражданин Сидоров, купивший в кредит дорогую автомашину, прекратил выплату задолженности. Петров не в состоянии вернуть Иванову деньги, полученные по договору займа. Бывшие супруги Сергеевы не могут договориться между собой, с кем из них будет проживать их несовершеннолетний ребенок. Казаков без законных оснований удерживает имущество Дмитриевой. Многодетную Смирнову уволили с работы по сокращению штатов. Число подобных житейских и правовых коллизий можно продолжать до бесконечности. Во всех перечисленных и тому подобных случаях между заинтересованными лицами возникают споры о праве.

А что же такое правовой спор? В одном из словарей русского языка понятие спора определяется следующим образом: «Словесное состязание, обсуждение чего-н., в котором каждый отстаивает свое мнение». Там же дается и несколько иное определение, являющееся уже по сути определением не просто спора, а правового

спора: «Взаимное притязание на владение чем-н., разрешаемое судом»¹.

Значительно более широкое и точное определение правового спора в свое время давал профессор М. А. Гурвич: «Спорить, в *процессуальном* значении этого слова, значит оказывать помеху, сопротивляться, препятствовать осуществлению права или, по крайней мере, вести себя так, чтобы поведение создавало неуверенность, неопределенность в праве, неизвестность и сомнение в том, существует ли обязанность, и если существует, то в каком именно объеме или содержании. Спорит поэтому и тот, кто, хотя и не возражает против существования своего долга, может быть, на словах даже признает его, но на деле не исполняет обязанности»². Соответственно процесс рассмотрения гражданского дела за сравнительно редкими исключениями сопровождается спором участвующих в деле лиц о наличии или отсутствии тех или иных юридических фактов, с которыми закон связывает наличие или отсутствие субъективных прав и обязанностей. Как же можно этот спор разрешить?

В частности, в соответствии со ст. 14 ГК допускается самозащита гражданских прав. В то же время названная норма уточняет, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Например, если некто взял в безвозмездное пользование у соседа велосипед на пару дней, а спустя месяц не собирается его отдавать, собственник вправе забрать свое имущество. Препятствие самопомощи очевидно. Здесь не нужно прибегать к длительному и связанному с определенными расходами судебному разбирательству. Однако самопомощь страдает и существенным недостатком. Ведь во многих случаях самопомощь бывает связанной с необходимостью применения физической силы, и в результате победителем в правовом конфликте может оказаться вовсе не тот, кто прав, а тот, кто сильнее. Поэтому, как указывал в свое время профессор Е. В. Васильковский, самопомощь легко приводит к насилию над чужой личностью и нарушению общественного порядка.

¹ Ожегов С. И. Словарь русского языка / под ред. Н. Ю. Шведовой. М.: Русский язык, 1981. С. 674.

² Гурвич М. А. Лекции по советскому гражданскому процессу. М., 1950. С. 68–69.

В соответствии со ст. 11 ГК защита гражданских прав осуществляется в административном порядке лишь в случаях, предусмотренных законом. Причем решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

Еще один способ ликвидации правовых споров заключается в том, что спорящие обращаются к третьему лицу, которому доверяют, и просят его разрешить спор, обязуясь подчиниться принятому решению. Это так называемый третейский суд. Такой способ разрешения споров в настоящее время относительно широко применяется в отношениях между юридическими лицами. Среди граждан же он распространения не получил. Лишь в 20–30-х годах прошлого века в некоторых среднеазиатских республиках бывшего СССР под маркой третейских действовали шариатские суды.

Остается последний и на практике наиболее распространенный способ — обращение за разрешением спора к помощи государственной власти в лице суда. Он является наиболее удобным и верным для лица, желающего осуществить свое право. Здесь уже не нужно согласие противника и, как правило, не опасно его сопротивление. Государственная власть обладает достаточными средствами для того, чтобы сломить упорство отдельного гражданина или юридического лица и принудить его к исполнению закона.

При этом, однако, государственная власть не может оказывать своей помощи всякому, кто обращается к ней, без разбора. Ведь порой помощи просит тот, кто ее вовсе не заслуживает, кто в действительности не имеет права, о наличии которого утверждает. Поэтому, прежде чем предоставить свою защиту тому, кто утверждает о нарушении его права, суд от имени государства должен проверить правомерность притязания. Для этого при разрешении дела по существу суд устанавливает и анализирует фактические обстоятельства дела в свете соответствующих правовых предписаний и делает вывод о необходимости удовлетворения либо отклонения заявленного требования. В процессе разрешения спора суд определяет действительный объем субъективных прав и обязанностей участников правоотношения. В случае, если решение суда обязанной стороной не будет исполнено добровольно, возможно обращение к его принудительному исполнению. Таким образом, суд является основным органом разрешения правовых

споров, а судебная форма защиты права — превалирует над всеми остальными.

Сущность и назначение судебных органов можно наглядно объяснить на основании теорий «разделения властей» и «правового государства». В свое время известный дореволюционный правовед В. М. Гессен по этому поводу писал, что государство «в состоянии противопоставляться самому себе... в своих органах. Государство как суд может выступать против государства как администратора, государство-министр может противостоять государству-парламенту». Термином «правовое государство» обозначается государство, которое в своей деятельности по осуществлению управленческой и судебной функций связано и ограничено правом, стоит под правом, а не вне и над ним». Эту же мысль развивал и видный дореволюционный процессуалист И. Я. Фойницкий: «В ряду обязанностей, на государственной власти лежащих, одно из самых крупных мест занимает обязанность доставить правосудие населению. Эта функция призывает к жизни судебную власть как ветвь власти государственной, дополняющей другие ее ветви — власти законодательную и исполнительную... Судебная власть, получая право существования в законе и силу во власти правительственной, в свою очередь служит закону и ограждает законные интересы правительственной власти». Независимая судебная система нужна для уяснения общих формулировок Конституции и других законов в процессе их применения при разрешении конкретных дел». Необходима она и для защиты субъективных прав граждан и юридических лиц против произвольных действий любых субъектов, включая государственные и муниципальные органы управления, государственных должностных лиц и муниципальных служащих.

В последнее время теории разделения властей и правового государства и вытекающие из этого современные стандарты демократии восприняты российским законодателем и российской правовой доктриной. Согласно ст. 1 Конституции РФ Россия провозглашается демократическим правовым федеративным государством с республиканской формой правления. А ст. 10 Конституции закрепляет принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, а также самостоятельность органов законодательной, исполнительной и судебной власти.

В соответствии со ст. 46 Конституции каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. В развитие этого конституционного положения в ст. 3 ГПК записано, что заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен. Правом на судебную защиту наделяются как граждане, так и юридические лица, а в случаях, предусмотренных законом, также коллективные образования, не имеющие статуса юридических лиц. Механизм реализации конституционного права на судебную защиту подробно урегулирован ГПК, исследуется представителями науки гражданского процессуального права и изучается в учебной дисциплине «Гражданский процесс».

§ 2. Понятие гражданского процессуального права. Предмет, метод, система и значение гражданского процессуального права

Термин «гражданское процессуальное право» является многозначным. Прежде всего им обозначается соответствующая отрасль права, определенная совокупность правовых норм. Предметом ее регулирования являются общественные отношения, возникающие между судом и участниками судебного разбирательства в ходе осуществления правосудия по гражданским делам.

В то же время термин «гражданское процессуальное право» употребляется для обозначения отрасли юридической науки, изучающей указанную отрасль права, а также учебной дисциплины, которую штудируют будущие правоведаы. Однако каких-либо проблем многозначность термина не вызывает. В зависимости от контекста юристы всегда понимают, что в конкретном случае имеется в виду — отрасль права, правовая наука или учебная дисциплина.

Гражданское процессуальное право является одной из важных отраслей российского права. Применение норм этой отрасли права на практике осуществляется в процессе рассмотрения и разрешения судами общей юрисдикции (федеральными и субъектов РФ в лице мировых судей) гражданских дел. **Предметом же познания в настоящем учебном курсе** являются нормы права, регулирующие общественные отношения, возникающие при осуществлении правосудия по гражданским делам, а также правовые категории,

научные взгляды и концепции, существующие в науке гражданского процессуального права.

В условиях развития рыночных отношений число гражданских дел, разрешаемых судами общей юрисдикции, постоянно растет и в настоящее время составляет приблизительно 15 млн в год. Всего же за 20 лет действия Конституции РФ российскими судами общей юрисдикции было рассмотрено 133 млн гражданских дел¹. Кроме того, ежегодно значительное количество экономических споров и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, разрешается специализированными судами, которые именуется арбитражными.

Возникновение гражданско-правовых споров и систематическое увеличение их числа имеет как отрицательные, так и положительные стороны. В целом же это сложное и противоречивое явление в настоящих исторических условиях должно оцениваться скорее положительно, ибо оно характеризует стремление граждан и юридических лиц разрешать возникающие между ними конфликты в правовой форме и на основе закона. Бывает и так, что позиции обеих сторон в споре имеют под собой определенное правовое обоснование. Суд же призван разрешить такой спор в строгом соответствии с законом. По образному выражению профессора М. А. Гурвича, процесс является «медициной гражданского оборота». Пока обязательства исполняются в срок и надлежащим образом, пока у сторон нет разногласий по поводу содержания их прав и обязанностей, гражданские правоотношения развиваются нормально и обращаться в суд какой-либо необходимости нет. Но, к сожалению, так бывает не всегда. А в случае, если в нормальном функционировании механизма гражданского оборота что-то разлаживается, заинтересованным лицам приходится обращаться к «медицине», функции которой в данном случае выполняет суд. Причем в зависимости от конкретной ситуации применяемые судом «методы лечения» могут носить как более щадящий «терапевтический», так и «хирургический» характер. Имеется в виду вынесение судебных решений, которые в случае необходимости могут быть исполнены принудительно с использованием специальных органов государства.

¹ РГ. 03.10. 2013.

Специфика конкретной отрасли права, как и гражданского процессуального права, определяется применяемым в ней законодателем методом правового регулирования. Ряду отраслей права присущ главным образом императивный метод, т. е. метод властных предписаний. При такой модели правового регулирования одна сторона правоотношения главным образом повелевает, а вторая должна исполнять ее властные предписания. Императивный метод правового регулирования присущ административному, уголовному и некоторым другим отраслям права.

Иным является диспозитивный метод правового регулирования, когда все вопросы в значительной степени решаются двусторонним или многосторонним согласованным волеизъявлением участников правоотношения. Этот метод правового регулирования характерен для гражданского и родственных ему отраслей права (семейного, трудового и некоторых других). В то же время имеются отрасли права, в которых законодатель использует разное сочетание императивного и диспозитивного методов правового регулирования.

Что касается метода правового регулирования, присущего гражданскому процессуальному праву, то до сравнительно недавнего времени в литературе он определялся неверно. Исходя из того, что суд является обязательным субъектом гражданских процессуальных отношений, а суд — это орган власти, все ученые — процессуалисты единодушно характеризовали этот метод в качестве императивного. Например, профессор Н. Б. Зейдер подчеркивал, что суд, занимая ведущее положение, является главным, основным субъектом правоотношения, все же остальные его субъекты имеют положение, суду подчиненное¹. Аналогичным образом метод правового регулирования данной отрасли права характеризовали и другие процессуалисты. Таким образом, полнейшая «авторитарность» гражданских процессуальных правоотношений и применяемого в них метода правового регулирования при такой постановке вопроса сомнений не вызывала. В то же время указанная точка зрения не в полной мере соответствовала специфике гражданского судопроизводства.

Характеризуя используемый в гражданском процессуальном праве метод правового регулирования, необходимо иметь в виду,

¹ Зейдер Н. Б. Гражданские процессуальные правоотношения. Саратов, 1965. С. 28.

что власть суда в отношении участников процесса, всех присутствующих в зале судебного заседания, а также в принципе всех субъектов российского права заключается в следующем:

1. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел.

2. Суд осуществляет правосудие по гражданским делам, именем государства разрешает дела по существу. Вступившие в законную силу судебные постановления, а также законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и обращения судов являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ (ст. 5, 13 ГПК).

3. Председательствующий принимает необходимые меры по обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании. Распоряжения председательствующего обязательны для всех участников процесса, а также для граждан, присутствующих в зале заседания суда (ст. 12, 156 ГПК).

В то же время в возникновении и развитии гражданского процесса значительную роль играют волеизъявления заинтересованных в исходе дела лиц. Ведь без обращения заинтересованного лица гражданское дело возбуждено быть не может. В соответствии со ст. 134–135 ГПК судья вправе отказать в принятии искового заявления либо вернуть его истцу лишь по основаниям, строго определенным законом. В остальных случаях принятие заявления является правом и обязанностью суда. Одновременно подчеркнем, что, подав заявление в суд, заинтересованное лицо до известных пределов лишается возможности оказывать определяющее воздействие на ход процесса, поскольку это осуществляется через властно решающую деятельность суда.

Гражданские процессуальные правоотношения развиваются по специфическим законам, в которых диалектически и гармо-

лично сочетаются диспозитивное и императивное начала. Вне сомнения, участие суда в качестве неперменного субъекта гражданских процессуальных правоотношений накладывает отпечаток авторитарности на их характер. Вместе с тем не следует забывать, что гражданское процессуальное право не носит вполне самостоятельного характера и призвано «обслуживать» определенный комплекс материальных правоотношений. Таким отношениям, особенно если в них участвуют граждане, в значительной степени свойственно диспозитивное начало. Вполне естественно, что это начало является весьма существенным и при разрешении споров, возникающих из гражданских (в широком значении этого слова) правоотношений.

Суд руководит ходом процесса. Однако сам процесс возник лишь потому, что в нем появилась потребность у одной или обеих сторон, и подачей соответствующего заявления лицо возбудило судебную деятельность. В связи с этим можно констатировать следующее. Не только суд определяет поведение участников процесса, но и последние, прежде всего стороны, — во многом направляют деятельность суда. Заинтересованные лица сами решают, обращаться ли им в суд, и если обращаться, то когда именно, кого указать в качестве нарушителя права, каким образом сформулировать элементы иска, размер исковых требований и т. д. Возбудив судебную деятельность, заинтересованные лица путем выражения своих волеизъявлений могут влиять на ее дальнейшее движение — развитие, переход из стадии в стадию и прекращение (ст. 3, 4, ч. 1 ст. 39 ГПК). Разумеется, перечисленные и некоторые иные волеизъявления заинтересованных лиц в развитии гражданских процессуальных правоотношений имеют значение лишь юридических фактов, а вопрос по существу решается путем принятия судом соответствующих властных постановлений. Тем не менее вряд ли будет большим преувеличением сказать, что суд разрешает гражданские дела лишь постольку, поскольку они переданы на его рассмотрение волеизъявлением заинтересованных лиц и не сняты этими лицами с судебного разбирательства (ст. 173 ГПК). Более того, в ходе подготовки дела к судебному разбирательству и рассмотрения его по существу суд должен по возможности стремиться к созданию условий для окончания дела без вынесения судебного решения (п. 5 ч. 1 ст. 150, ст. 165, 173, 326, 326.1 ГПК).

Действия суда в значительной степени определяются лицами, участвующими в деле, также в ходе представления ими доказа-

тельств, участия в их исследовании, заявления различного рода ходатайств, высказывания мнений по поводу ходатайств других участников процесса, выступления в прениях и т. д. Разумеется, суд как орган государства в полной мере не связан волеизъявлениями сторон и может мотивированно отклонять заявляемые ими ходатайства либо не соглашаться с высказанными ими мнениями (ч. 2 ст. 39, 166, ч. 3 и 4 ст. 173, ч. 2 ст. 326.1 ГПК). В то же время анализ судебной практики показывает, что распорядительные полномочия лиц, участвующих в деле, направленные на прекращение производства по делу, отклоняются судом крайне редко.

Суд выносит судебные постановления, имеющие властный характер. Вместе с тем властность предписаний гражданско-процессуальных актов до известной степени ограничена и условна. Роль диспозитивного начала в гражданском судопроизводстве настолько велика, что стороны практически в любой момент односторонним либо согласованным совместным волеизъявлением в состоянии создать предпосылки для аннулирования судебного акта либо ликвидации его действия. Так, отказ от иска или заключение мирового соглашения в суде апелляционной инстанции является основанием к отмене состоявшегося судебного решения и к прекращению производства по делу (ст. 326, 326.1 ГПК). В случае отказа взыскателя от взыскания либо заключения мирового соглашения прекращается исполнительное производство (ч. 2 ст. 439 ГПК).

Следует подчеркнуть еще одно обстоятельство. Сформулированное в ч. 2 ст. 39 ГПК правило, определяющее порядок принятия судом распорядительных действий сторон, по своему характеру является не альтернативным, а факультативным. Разница между названными видами правовых предписаний заключается в следующем. В альтернативной норме содержится два или несколько возможных и юридически равнозначных решения вопроса. Право же выбора оптимального в конкретном случае решения предоставляется правоприменительным органам (в данном случае суду) в зависимости от сложившейся ситуации.

В отличие от этого, факультативное правило может применяться лишь в порядке замены сформулированного в норме права основного правила предусмотренным в той же норме или в том же нормативном акте дополнительным правилом. Дополнительный вариант решения вопроса при определенных, как правило, не-

стандартно складывающихся условиях ее применения, является исключением из общего правила.

Распорядительные волеизъявления сторон по общему правилу для суда обязательны. Суд может отвергнуть волю сторон и применить дополнительное правило лишь в тех по существу редчайших случаях, когда действия сторон противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. Таким образом, совершенно очевидно, что правило, сформулированное в ч. 2 ст. 39 ГПК, является факультативным по отношению к основному правилу, о котором идет речь в ч. 1 той же статьи.

Что же касается отношений суда со свидетелями, экспертами, переводчиками, то регулирующие их нормы в значительной степени носят императивный, властно-решающий характер. В соответствующих случаях суд вправе применять к названным субъектам меры процессуального принуждения (ч. 2 ст. 168 ГПК). Однако на практике такая необходимость возникает сравнительно редко.

§ 3. Соотношение гражданского процессуального права с другими отраслями права

Гражданское процессуальное право является неотъемлемой частью единой системы российского права. Соответственно, так или иначе оно связано со всеми другими его отраслями. Разница в характере такого рода связи заключается в степени связанности и взаимообусловленности положений гражданского процессуального с другими отраслями права. С одними из них оно связано самым теснейшим и по существу неразрывным образом. С другими же отраслями права эта связь имеется, но прослеживается менее четко.

В частности, связь гражданского процессуального с базовой отраслью российского права — конституционным правом — заключается в следующем. Содержащиеся в Конституции нормы представляют собой основы, каркас любой отрасли права, в частности с административным, уголовно-процессуальным правом. Так, основы организации суда и прокуратуры предусмотрены нормами российского конституционного права. Более подробно эти вопросы решаются законодательством о судостроительстве, что определяет их тесную связь с нормами гражданского процессуального права. Однако между ними имеются и существенные различия.

Судоустройственные нормы определяют систему российских судов, порядок их создания и упразднения. Они же в общем виде формулируют компетенцию органов правосудия вообще и отдельных ее звеньев в частности, а также общие принципы деятельности судов, порядок назначения судей и многое другое.

В отличие от этого, нормы процессуального права регулируют порядок рассмотрения гражданских и уголовных дел в разных стадиях процесса. Что касается гражданского процессуального права, то оно определяет порядок возбуждения гражданских дел, подготовки дел к судебному разбирательству, рассмотрения их по существу с вынесением судебного решения, порядок пересмотра этих решений с исправлением допущенных нижестоящим судом ошибок, а также основные положения, касающиеся порядка принудительного исполнения судебных решений и актов некоторых иных органов.

Гражданское процессуальное право связано и с уголовно-процессуальным правом. Обе названные отрасли имеют единую конституционную основу, а также ряд сходных институтов, например в области доказательственного права. Сходным, а порой даже аналогичным образом в указанных отраслях права определяется порядок движения дела в заседаниях судов разных инстанций, порядок вынесения судебных постановлений, порядок обжалования и пересмотра решений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке. Уголовное и гражданское процессуальное право связаны и тем, что некоторые обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором, обязательны для суда, рассматривающего гражданское дело, и наоборот (ст. 61 ГПК, ст. 90 УПК).

В то же время названные родственные отрасли процессуального права имеют и весьма существенные особенности. Они определяются различием предмета правового регулирования, разными задачами рассмотрения дел в гражданском и уголовном процессах, а также используемыми законодателем разными методами правового регулирования. Уголовно-процессуальное право определяет порядок рассмотрения дел о преступлениях. Государственный и общественный интерес выступает здесь основным движущим началом дела (его возбуждения, развития и окончания). Предметом рассмотрения в уголовном судопроизводстве является вопрос о том, действительно ли совершил подсудимый преступление,

в котором он обвиняется, и, если совершил, какое назначить ему за это справедливое наказание.

Гражданское же судопроизводство затрагивает интересы государства и общества лишь в отдельных случаях. Непосредственным предметом рассмотрения здесь служит конкретное, предположительно существующее между лицами, участвующими в деле, материальное правоотношение и вытекающие из него субъективные права и обязанности заинтересованных в исходе дела лиц. Стороны процесса обладают одинаковыми процессуальными правами и обязанностями, выступают как равные противостоящие друг другу субъекты (ч. 3 ст. 38 ГПК).

Гражданское судопроизводство основано на сочетании императивного и диспозитивного методов регулирования. Уголовному же судопроизводству присущ главным образом метод властных предписаний, то есть императивный метод. Диспозитивное начало в порядке исключения действует здесь лишь по четко определенным в законе отдельным категориям дел (делам частного или частно-публичного обвинения).

Однако наиболее тесным образом гражданское процессуальное право связано с гражданским материальным, а также с родственными последнему семейным, трудовым и некоторыми другими «цивилистическими» отраслями права. В процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел суд применяет вышеуказанные материально-правовые нормы. Последние определяют не только права и обязанности субъектов этих правоотношений, но также предмет судебного исследования (предмет доказывания), круг допустимых или недопустимых по конкретному делу судебных доказательств, а также распределяют обязанности по доказыванию подлежащих установлению по делу фактов.

§ 4. Источники гражданского процессуального права. Действие норм гражданского процессуального права во времени, пространстве и по кругу лиц. Аналогия гражданского процессуального права

1. Круг источников гражданского процессуального права в самом общем виде перечисляется в ч. 1 ст. 1 ГПК. В первую очередь это Конституция РФ. На втором и третьем месте называются Закон о судебной системе и настоящий Кодекс, или ГПК. И, наконец, в системе источников гражданского процессуального права упомянуты другие федеральные законы, которые в соответствии

с перечисленными выше законодательными актами и в случаях, прямо в них указанных, могут регулировать отдельные вопросы гражданского судопроизводства.

В частности, порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи, кроме Конституции и вышеназванных законов, определяется Законом о мировых судьях.

Конституция РФ является важнейшим источником гражданского процессуального права. Конституция является юридической базой для развития гражданского процессуального законодательства. Согласно ст. 71 Конституции гражданско-процессуальное законодательство находится в ведении Российской Федерации.

Положения Конституции по существу составляют основу (каркас) процессуального порядка рассмотрения судами гражданских дел. В частности, конституционные нормы устанавливают разделение властей и подчеркивают самостоятельность судебной власти как одной из ветвей государственной власти (ст. 10, 11). Они провозглашают правосудие в качестве важнейшей гарантии прав и свобод человека и гражданина и обеспечивают каждому судебную защиту его прав и свобод (ч. 1 ст. 46). Это право конкретизируется в ряде других положений Конституции. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 46 Конституции решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. А в ч. 1 ст. 47 Конституции подчеркивается, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

В ряде норм Конституции закреплены принципы гражданского и уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 19, ч. 1 ст. 118, ст. 120, 123).

В некоторых нормах Конституции (ч. 2 ст. 50, ст. 51) сформулированы весьма важные положения института судебных доказательств.

Конституция в соответствии с ч. 1 ее ст. 15 имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции.

В отдельных случаях при разрешении гражданских дел, в том числе при решении процессуальных вопросов, суд напрямую ссылается на соответствующие нормы Конституции. Иногда

бывает и так, что в ходе судебного разбирательства суд со ссылкой на Конституцию решает возникающие в процессе судебного разбирательства отдельные процессуальные вопросы¹.

Разрешая дело, суд непосредственно применяет Конституцию, в том числе сформулированные в ней процессуальные нормы, в частности в следующих случаях :

а) когда закрепленные нормой Конституции положения, исходя из ее смысла, не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность ее применения при условии принятия федерального закона, регулирующего права, свободы, обязанности человека и гражданина и другие положения;

б) когда КС РФ выявлен пробел в правовом регулировании либо когда пробел образовался в связи с признанием не соответствующими Конституции нормативного правового акта или его отдельных положений с учетом порядка, сроков и особенностей исполнения решения КС РФ, если они в нем указаны².

Таким образом, исходя из разъяснения, данного Пленумом ВС РФ, применение судами конституционных норм, в том числе и содержащихся в Конституции процессуальных норм, возможно в следующих двух формах:

1) применение этих норм судами непосредственно, или «на прямую». Речь идет о применении судами положений ч. 1 ст. 19, ст. 46, ч. 2 ст. 50, ст. 51, ч. 1 ст. 118, ст. 120, 123 и др. Конституции);

2) применение судами норм Конституции в соответствии с их конституционно-правовым смыслом, выявленным в соответствующих постановлениях КС РФ.

2. Ряд принципиальных положений, направленных на регулирование порядка гражданского судопроизводства, сформулирован в Законе о судебной системе. Закон в определенных пределах развивает и конкретизирует положения гл. 7 Конституции РФ «Судебная власть». В частности, в нем более подробно по сравнению с Конституцией сформулированы понятие судебной власти,

¹ Так, при рассмотрении конкретного гражданского дела истец заявил ходатайство о приобщении к материалам и исследовании в судебном заседании письма ответчицы. Убедившись в том, что истец адресатом письма не является и оно адресовано не участвующему в деле лицу, суд со ссылкой на ч. 2 ст. 23 Конституции РФ, гарантирующей каждому тайну переписки, совершенно справедливо это ходатайство отклонил.

² Пункт 2 постановления Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8.

основы статуса судей и судов в РФ. Более детально регламентированы по сравнению с Конституцией и отдельные принципы судопроизводства — равенства всех перед законом и судом, независимости судей, языка судопроизводства и гласности судебного разбирательства.

3. *Основным, повседневно применяемым на практике источником гражданского процессуального права является, конечно же, ГПК. В настоящее время это — ГПК РФ 2002 г.* До него действовали ГПК РСФСР 1923 и 1964 г.

В Кодексе сосредоточен основной массив норм, по которым осуществляется гражданское судопроизводство. Он определяет последовательность и порядок совершения процессуальных действий, формулирует процессуальные права и обязанности суда и всех участников процесса.

ГПК состоит из семи разделов. Большинство разделов Кодекса делятся на главы. В разделе I «Общие положения» закреплен ряд принципов гражданского процесса. Отдельные главы Кодекса, включенные в этот раздел, посвящены составу суда, подведомственности и подсудности, определяют правовое положение лиц, участвующих в деле, регулируют вопросы доказывания по гражданским делам, а также формулируют ряд других процессуальных правил, большинство из которых могут применяться на всех стадиях гражданского процесса.

Раздел II ГПК «Производство в суде первой инстанции» в структурном отношении делится на четыре подраздела. В этих подразделах содержатся нормы, соответственно регулирующие приказное производство, исковое производство, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, а также особое производство.

Нормы раздела III Кодекса «Производство в суде второй инстанции» определяют порядок рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции.

Раздел IV ГПК посвящен пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений. Нормы этого раздела регламентируют порядок производства в суде кассационной и надзорной инстанции, а также определяют порядок пересмотра по новым или вновь открывшимся обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Кроме того, ГПК содержит раздел V «Производство с участием иностранных лиц», раздел VI «Производство по делам об оспаривании

решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов».

Заключительный VII раздел Кодекса называется «Производство, связанное исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов».

По сравнению с ГПК 1964 г. действующий Кодекс сделал определенный шаг вперед. В частности, в нем более подробно разработан ряд институтов доказательственного права. Расширил он и круг лиц, имеющих право подавать апелляционные, кассационные и надзорные жалобы (ч. 3 ст. 320, ч. 1 ст. 376, ч. 1 ст. 391.1). Имеются в нем и некоторые другие прогрессивные и достаточно удачные и демократичные нормы.

В то же время, к сожалению, в ГПК появились и явно антидемократичные нормы или нормы, ориентированные на освобождение судов от соблюдения «ненужных» с их точки зрения формальностей и демократических процедур. В частности, речь идет об окончательной ликвидации института народных заседателей, отмене, за отдельными исключениями, права лиц, участвующих в деле, участвовать в рассмотрении поданных ими частных жалоб (жалоб на судебные определения), существенном сворачивании, весьма близком к полной ликвидации института пересмотра судебных постановлений в порядке надзора.

4. Отдельные вопросы гражданского судопроизводства регулируются и иными, кроме прямо названных в ч. 1 ст. 1 Кодекса, законодательными актами. В их числе Закон о военных судах, НК и некоторые другие.

Так, в соответствии со ст. 3 Закона о военных судах эти органы осуществляют правосудие от имени РФ, рассматривая подсудные им дела в порядке гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Исходя из смысла указанной нормы, а также некоторых иных положений Закона, при рассмотрении гражданских дел военные суды применяют общие положения гражданского процессуального законодательства с теми дополнениями, которые содержатся в ст. 9–23 Закона о военных судах. Они касаются полномочий военных судов по рассмотрению гражданских дел, в том числе разграничивают подсудность гражданских дел между отдельными звеньями системы военных судов.

Глава 25.3 НК устанавливает размер и порядок уплаты государственной пошлины, взимаемой за ведение дел в судах общей юрисдикции и арбитражных судах.

Ряд законодательных актов определяет полномочия, порядок деятельности мировых судей, а также порядок создания должностей мировых судей. Среди них — Закон о мировых судьях. Порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации.

Закон о мировых судьях формулирует требования, предъявляемые к мировому судье, порядок назначения (избрания) на должность, срок полномочий и компетенцию мирового судьи, прекращение и приостановление его полномочий и др.

Так, ст. 1 названного Закона подчеркивает, что мировые судьи являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему России. Мировые судьи осуществляют правосудие именем Российской Федерации. Порядок осуществления правосудия мировыми судьями устанавливается федеральным законом.

Общее число мировых судей и соответствующее ему количество судебных участков субъекта РФ определяются федеральным законом по законодательной инициативе соответствующего субъекта РФ, согласованной с ВС РФ, или по инициативе ВС РФ, согласованной с соответствующим субъектом РФ (ст. 4 Закона о мировых судьях). Число мировых судей и количество судебных участков в конкретном субъекте РФ зависит от количества населения и некоторых других особенностей региона. Например, на основании Закона об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах РФ по состоянию на 2 июля 2013 г. в Республике Алтай таких участков было учреждено всего 11, в Республике Адыгея — 23, в Московской области — 300, а в г. Москве — 438 участков мировых судей.

Судебные участки и должности мировых судей создаются и упраздняются законами субъектов РФ. Этими законами также регламентируются отношения в сфере организационно-правового, кадрового и материально-технического обеспечения деятельности мировых судей¹.

В то же время еще раз подчеркнем, что порядок осуществления правосудия мировыми судьями устанавливается исключительно

¹ См., например: Закон г. Москвы «О мировых судьях в городе Москве» и Закон г. Москвы «О создании судебных участков и должностей мировых судей в городе Москве» // Ведомости Московской Городской Думы. 2000. № 7; 2003. № 10.

федеральными законами. К их числу в первую очередь относятся ГПК.

Имеется ряд других федеральных законов, которые могут быть отнесены к источникам процессуального права. К их числу относятся Закон об исполнительном производстве, Закон о судебных приставах, Закон об обеспечении доступа к информации. Так, Законом о защите прав потребителей установлены некоторые процессуальные особенности рассмотрения данной категории дел и сформулирован ряд процессуальных льгот, предоставляемых гражданину-потребителю как более слабой стороне в споре.

5. Нормы гражданско-процессуального характера в ряде случаев содержатся и в материально-правовом законодательстве прежде всего в Кодексах материального права (ГК, СК, ТК и др.). Все эти нормы теснейшим образом увязаны с положениями ГПК. В частности, в ст. 60 ГПК закреплено правило допустимости доказательств. Обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами. Приведенная норма носит не самостоятельный, но бланкетный характер. Она отсылает к «открытым бланкам» в виде положений Кодексов и иных федеральных законов, в которых содержатся конкретные запреты, касающиеся возможности использования при рассмотрении определенных споров тех или иных средств доказывания. Кодексы материального права формулируют и отдельные процессуальные особенности рассмотрения некоторых категорий гражданских дел (о расторжении брака, установлении отцовства, взыскании алиментов, восстановлении на работе и др.). СК, кроме того, разграничивает компетенцию судов общей юрисдикции и органов загса по ряду вопросов правового регулирования семейных отношений. В частности, он определяет ситуации, в которых брак может быть расторгнут в органах ЗАГС, а в каких — только судом.

В ГК закреплен и ряд других очень важных положений, имеющих значение норм не только материального, но и процессуального права. Так, в соответствии со ст. 152—152.2 ГК к компетенции суда отнесено рассмотрение дел о защите чести и достоинства, а также дела, связанные с охраной изображения гражданина и его частной жизни. А на основании п. 1 ст. 199 ГК требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Одновременно необходимо подчеркнуть, что процессуальные по своему характеру нормы, содержащиеся в Кодексах материального права по общему правилу не должны противоречить положениям ГПК. В случае выявления такого рода коллизий должны применяться нормы ГПК.

Вместе с тем из сформулированного выше положения имеется и весьма важное исключение. В соответствии с ч. 1 ст. 56 ГПК каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. В данном случае мы имеем дело с отсылочной нормой, отсылающей правоприменителя к материальному законодательству. Такого рода исключения из общих правил по распределению между сторонами обязанности по доказыванию содержатся в ряде норм гражданского права. В частности, это п. 1 ст. 152, п. 2 ст. 1064, ст. 1073, п. 1 ст. 1076, п. 1 и 2 ст. 1079 ГК, а также и ряд других норм гражданского права. В них закреплены отдельные правовые презумпции или установленные законом предположения. Например, к ним относятся презумпция вины причинителя вреда, презумпция виновности неисправного должника и некоторые др. В соответствии с последней из названных презумпций должник, не исполнивший своего обязательства, считается виновным в его неисполнении, пока не докажет обратного. *Презумпции*, таким образом, тесно связаны с процессом доказывания и с распределением бремени доказывания.

Ряд правовых презумпций, перераспределяющих обязанности по доказыванию соответствующих юридических фактов, закреплен также в нормах семейного законодательства (презумпция отцовства мужа матери по зарегистрированному браку и некоторые др.). *Закрепленные в законе презумпции можно квалифицировать в качестве материально-правовых норм, имеющих в то же время существенное процессуальное значение.*

6. На основании ч. 3 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, нежели предусмотренные ГПК, то должны применяться процессуальные правила международного договора.

В ч. 2 ст. 1 ГПК применительно к гражданскому судопроизводству воспроизведена лишь часть вышеприведенной нормы.

Если международным договором РФ установлены иные правила, нежели предусмотренные ГПК, то должны применяться процессуальные правила международного договора.

Но что следует понимать под «общеизвестными принципами и нормами международного права»? В п. 1 постановления Пленума ВС РФ от 10.10. 2003 № 5 на этот счет разъяснено следующее.

Под общеизвестными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общеизвестным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общеизвестной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах ООН и ее специализированных учреждений.

Частью правовой системы России являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых РФ продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства — продолжателя СССР.

А согласно п. 5 того же постановления Пленума ВС РФ международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе России, применимы судами при разрешении гражданских дел.

В частности, речь идет о следующих ситуациях:

— если международным договором РФ установлены иные правила, чем законом РФ, который регулирует отношения, ставшие предметом судебного рассмотрения, в том числе иные правила судопроизводства;

— если международным договором РФ регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшие предметом судебного рассмотрения.

В п. 9 постановления Пленума ВС РФ от 10.10. 2003 № 5 подчеркивается, что по смыслу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ряда норм ГПК неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ может являться основанием к отмене или изменению судебного акта.

Неправильное применение нормы международного права может иметь место в случаях, когда судом не была применена норма международного права, подлежащая применению, или, напротив, суд применил норму международного права, которая не подлежала применению, либо когда судом было дано неправильное толкование нормы международного права.

Нормы международного права, о которых идет речь, как правило, носят материально-правовой характер. В то же время в международных пактах, конвенциях и иных международно-правовых документах порой содержатся и весьма важные нормы процессуального характера, которые в соответствующих случаях могут и должны применяться на территории РФ¹.

8. Согласно ч. 3 ст. 1 ГПК 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 суда, определений суда), постановлений других органов. Это означает, что гражданский процессуальный закон обратной силы не имеет. Как правило, процессуальный закон вводится в действие с момента его официальной публикации, если в самом законе не сказано иного. Если же в процессе рассмотрения в суде конкретного дела гражданский процессуальный закон изменился, то подлежит применению новый закон, безотносительно к тому, когда возникло это гражданское дело. Исключение составляют случаи, когда в новом процессуальном законе на этот счет имеются соответствующие прямо сформулированные оговорки.

Действие гражданских процессуальных норм в пространстве, как правило, определяется пределами территории РФ. При рассмотрении гражданского дела либо совершении отдельных процессуальных действий и исполнении судебных постановлений действует

¹ Ряд международно-правовых актов гражданского процессуального характера приведен в следующем издании: *Ануфриева Л. П.* Международное частное право. Т. 3. М., 2001. С. 598–758.

единое гражданское процессуальное законодательство. В ходе гражданского судопроизводства нормы гражданского процессуального права в равной степени применяются ко всем гражданам и юридическим лицам независимо от форм собственности. Гражданское процессуальное законодательство РФ распространяется также на всех иностранных лиц, которые находятся на территории России либо в том или ином качестве участвуют в рассмотрении российскими судами гражданских дел.

Нормы гражданского процессуального права применяются всеми судами общей юрисдикции от мировых судей до ВС РФ включительно. В ряде случаев нормы гражданского процессуального права применяются также военными судами, в том числе дислоцирующимся за пределами территории РФ (см. гл. 7 настоящего учебника).

9. ГПК исходит из того, что и самая подробная кодификация не в состоянии предусмотреть абсолютно всех нюансов развития гражданско-процессуальных отношений. Судебная практика показывает, что в отдельных случаях они могут складываться не вполне стандартно. В подобных ситуациях ч. 4 ст. 1 ГПК предусматривает следующий выход из положения. *В случае отсутствия нормы процессуального права, регулиющей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, суд применяют норму, регулиющую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы действует, исходя из принципов осуществления правосудия в РФ (аналогия права).*

Следует отметить, что в течение длительного времени вопрос о возможности применения по аналогии норм процессуального права в юридической литературе оставался спорным. Некоторые ученые исходили из того, что широкое применение процессуального закона по аналогии «может привести к существенным нарушениям законности при осуществлении правосудия по гражданским делам». Другие же придерживались противоположной точки зрения².

Как это ни странно, но и в наши дни отдельные авторы полагают, что на вопрос о необходимости существования данного

¹ Мельников А. А. Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 136.

² См., например: Трубников П. Я. Пересмотр решений в порядке судебного надзора. М., 1974. С. 232–233; Боннер А. Т. Применение нормативных актов в гражданском процессе. М., 1980. С. 98–111.

института «сложно ответить однозначно». При этом они ссылаются на возможность применения аналогии по ошибке, а также на то, что случаи применения процессуальной аналогии судами, разрешающими дело по существу, «чрезвычайно редки». А ссылка на необходимость применения аналогии дается в разъясняющих актах высших судебных органов¹.

Однако ни одно из приведенных выше соображений вывода о «неоднозначном» характере института процессуальной аналогии не подтверждает. Да, действительно, этот институт порой пытаются применять по ошибке. Однако анализ судебной практики показывает, что ошибок в «прямом» применении норм материального и процессуального права встречается несравненно больше. В то же время случаи применения норм процессуального права по аналогии в современной судебной практике встречаются все чаще. Причем на такую возможность нередко обращается внимание в постановлениях и Пленума ВС РФ. И это следует только приветствовать².

Нужно подчеркнуть, что применение аналогии, в том числе и в руководящем постановлении Пленума ВС, расширяет сферу действия существующих норм, но не создает новых норм права. Вопрос о применении аналогии «в чистом виде» каждый раз решается судом, рассматривающим дело по существу, и требует со-

¹ См.: Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. С. Ф. Афанасьева. М.: Юрайт, 2013. С. 40 (автор главы — Д. А. Туманов).

² См., например: п. 32 постановления Пленума ВС РФ от 24.06.2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»; п. 25, 32 постановления Пленума ВС РФ № 30 и Пленума ВАС РФ № 64 от 23.12.2010 «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»; абз. 4 п. 27 постановления Пленума ВС РФ от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»; п. 1–4, 7 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 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»; п. 13 «Обзора судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств», утв. Президиумом ВС РФ 22.05.2013; Определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 26.03.2013 № 53-КГ12-18; Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Карелия от 10.04.2013 по делу № 33-1277/2013 и др. // СПС Гарант.

ответствующего обоснования и определенных творческих усилий. В данном же случае деятельность суда в значительной степени упрощается, так как ему уже нет необходимости раздумывать над вопросом о целесообразности применения аналогии, о необходимости обоснования этого приема и т. д. Суду достаточно сослаться на соответствующее постановление Пленума ВС, которое является для него обязательным и до известной степени выполняет и в данном случае функцию суррогата нормативного акта.

Обращает на себя внимание и следующее обстоятельство. Применение норм процессуального права по аналогии является не только способом преодоления пробелов в праве. В отдельных случаях использование данного приема помогает разрешать даже достаточно острые социальные проблемы.

Например, в судебной практике встал следующий вопрос. Вправе ли прокурор обратиться в суд с заявлением о принудительной госпитализации лиц, страдающих заразными формами туберкулеза, которые неоднократно нарушали санитарно-противоэпидемический режим, а также умышленно уклоняются от обследования в целях выявления туберкулеза или от лечения туберкулеза? ВС РФ дал на него следующий ответ.

В соответствии со ст. 10 ФЗ от 18 июня 2001 г. № 77-ФЗ «О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации» больные заразными формами туберкулеза, неоднократно нарушающие санитарно-противоэпидемический режим, а также умышленно уклоняющиеся от обследования в целях выявления туберкулеза или от лечения туберкулеза, на основании решений суда госпитализируются в специализированные медицинские противотуберкулезные организации для обязательных обследования и лечения. Заявление о госпитализации подается в суд руководителем медицинской противотуберкулезной организации, в которой больной туберкулезом находится под диспансерным наблюдением. Участие прокурора в рассмотрении заявления о госпитализации обязательно.

Уклонение от лечения лиц, страдающих заразными формами туберкулеза, подвергает опасности жизнь и здоровье других граждан, т. е. затрагивает их права, свободы и законные интересы.

Согласно ч. 1 ст. 45 ГПК прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц.

Таким образом, для обеспечения конституционных прав граждан на охрану жизни и здоровья прокурор на основании ч. 1 ст. 45 ГПК 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.

Однако нормами ГПК не установлен порядок рассмотрения указанных заявлений. В связи с этим и исходя из положений ч. 4 ст. 1 ГПК РФ о возможности применения судами норм процессуального права по аналогии закона заявление прокурора подлежит рассмотрению в порядке, предусмотренном для рассмотрения дел о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и о принудительном психиатрическом освидетельствовании (глава 35 ГПК)¹.

10. Некоторые ученые полагают, что «источником права в современных условиях становится судебная практика в разнообразных ее формах»². Формы эти на самом деле разнообразны. В современной правовой системе понятие судебной практики включает в себя постановления ЕСПЧ, постановления КС РФ, постановления Пленума ВС, обзоры судебной практики, подготовленные ВС РФ, а также нижестоящими (чаще всего — областными и им соответствующими судами). И, конечно, в понятие судебной практики входят и судебные постановления по конкретным делам — от Верховного до районного судов. Благодаря справочным правовым системам и системе Интернет в настоящее время они являются широко доступными. В целом такого рода судебная практика благотворно влияет на правильное применение, а также совершенствование действующего законодательства.

В то же время проблема судебной практики как источника права вряд ли имеет однозначное решение. После ратификации Россией ЕКПЧ значение источников права нельзя не признать за постановлениями ЕСПЧ.

По этому поводу в п. 2–4 постановления Пленума ВС РФ от 27.06.2013 № 21 «О применении судами общей юрисдикции Кон-

¹ Обзор судебной практики ВС РФ за квартал 2005 года. Утв. постановлением Президиума ВС РФ 23 ноября 2005 г. // СПС КонсультантПлюс.

² См., например: Арбитражный процесс / под ред. В. В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2003. С. 36. (Автор главы — В. В. Ярков); Гражданский процесс: учебник / под ред. В. В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2009. С. 21–23 (автор главы — И. В. Решетникова).

венции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года и Протоколов к ней» разъяснено следующее.

В соответствии со ст. 46 ЕКПЧ и ст. 1 ФЗ от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней», правовые позиции ЕСПЧ, которые содержатся в окончательных постановлениях Суда, принятых в отношении РФ, являются обязательными для судов.

С целью эффективной защиты прав и свобод человека судами учитываются и правовые позиции ЕСПЧ, изложенные в ставших окончательными постановлениях, принятых в отношении других государств — участников Конвенции. При этом правовая позиция учитывается судом, если обстоятельства рассматриваемого им дела являются аналогичными обстоятельствам, ставшим предметом анализа и выводов ЕСПЧ.

Правовые позиции ЕСПЧ учитываются российскими судами и при применении законодательства РФ. В частности, содержание прав и свобод, предусмотренных законодательством России, должно определяться с учетом содержания аналогичных прав и свобод, раскрываемого ЕСПЧ при применении Конвенции и Протоколов к ней.

Во избежание нарушения прав и свобод человека, в том числе необоснованного их ограничения, правовые позиции ЕСПЧ учитываются при применении не только Конвенции и Протоколов к ней, но и иных международных договоров РФ (подп. «с» п. 3 ст. 31 Венской конвенции о праве международных договоров от 23 мая 1969 г.)

Анализ опубликованной судебной практики показывает, что во многих судебных постановлениях содержатся ссылки на постановления ЕСПЧ. Более того, практика ЕСПЧ в ряде случаев оказывает позитивное влияние на практику КС РФ, а также на законотворческий процесс.

Так, обстоятельства дела, рассмотренного 27 марта 2008 г. ЕСПЧ по правам человека, были следующими. По заявлению матери П. В. Штукатуров решением Василеостровского районного суда г. С.-Петербурга от 28 декабря 2004 г. был признан недееспособным. При этом о времени и месте рассмотрения дела его не извещали. Основанием для этого послужило то, что по результатам назначенной для определения его психического состояния судебно-психиатрической экспертизы был сделан вывод, что характер заболевания не позволяет П. В. Штукатурову

понимать значение своих действий и руководить ими и что он не может присутствовать в судебном заседании. Благодаря точным записям в протоколе судебного заседания, ЕСПЧ установил, что на признание гражданина недееспособным суду хватило всего 10 минут.

Кассационная жалоба на данное судебное постановление и заявление о восстановлении срока обжалования, поданные представителем П. В. Штукатурова, выбранным им самим, были возвращены с указанием на отсутствие у лица, признанного недееспособным, права на осуществление судебной защиты своих прав лично. По тому же основанию была возвращена без рассмотрения и надзорная жалоба.

В постановлении по делу «Штукатуров (Shtukaturov) против России» ЕСПЧ констатировал нарушение в отношении заявителя прав на свободу и личную неприкосновенность, на справедливое судебное разбирательство и на уважение частной и семейной жизни, закрепленных ст. 5, 6 и 8 ЕКПЧ.

После этого в постановлении от 27.02.2009 № 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» КС признал ряд норм ГПК не соответствующими Конституции. И, наконец, ФЗ от 06.04.2011 № 67-ФЗ ряд норм ГПК был приведен в соответствие с Конституцией РФ.

Весьма важное значение имеют и постановления КС РФ, компетентного признавать не соответствующими Конституции РФ и не имеющими юридической силы положения законов и ряда других законодательных актов. Время от времени КС признает отдельные положения ГПК противоречащими Конституции и недействующими¹. В данном отношении роль КС в россий-

¹ См., например: Постановление КС РФ от 22.04. 2013 № 8-П «По делу о проверке конституционности статей 3, 4, пункта 1 части первой статьи 134, статьи 220, части первой статьи 259, части второй статьи 333 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, подпункта «з» пункта 9 статьи 30, пункта 10 статьи 75, пунктов 2 и 3 статьи 77 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», частей 4 и 5 статьи 92 Федерального

ской правовой системе может быть охарактеризована в качестве «негативного законодателя». В других случаях КС, признавая оспариваемые нормы конституционными, дает им правильное толкование, которое порой вносит существенные коррективы в судебную практику.

Постановления Пленума ВС РФ, а также подготовленные им обзоры судебной практики обязательны для судов и неукоснительно учитываются ими в правоприменительной деятельности. Такие разъяснения имеют значение актов официального нормативного толкования. Однако нормативными актами в собственном значении этого слова они не являются, а в структуре источников гражданского процессуального права занимают вспомогательное, хотя и достаточно важное положение.

Что же касается постановлений российских судов по конкретным делам, то вряд ли их можно отнести к источникам права. В то же время наиболее убедительные из них, с точки зрения правильности и глубины толкования закона, в том числе многие постановления по конкретным делам ВС РФ, вполне могут быть охарактеризованы в качестве эталонов толкования норм права. Любопытно, что содержащиеся в них мотивы, впрочем, как правило, без ссылки на «первоисточник», нередко воспроизводятся затем в постановлениях нижестоящих судов.

II. В связи с вышесказанным очевидно, что действующая в настоящее время система источников российского гражданского процессуального права является довольно сложной. Однако главенствующее положение среди них по праву занимает ГПК.

Таким образом, *гражданское процессуальное право представляет собой систему правовых норм, содержащихся в разных источниках и в первую очередь в ГПК, которые регулируют деятельность судов общей юрисдикции, а также всех участников гражданского процесса, связанную с осуществлением правосудия по гражданским делам.*

Логически правильно различать в составе гражданского процессуального права общие положения, или общую часть, и особенную часть. Общие положения или общую часть составляют нормы, которые по своему содержанию относятся ко всему гражданскому

закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» в связи с жалобами граждан А. В. Андропова, О. О. Андроновой, О. Б. Белова и других, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации и регионального отделения политической партии Справедливая Россия в Воронежской области».

судопроизводству, применяются во всех его стадиях. Прежде всего сюда относятся правила, включенные в раздел I ГПК.

Особенную часть гражданского процессуального права составляют нормы, регулирующие производство в отдельных стадиях процесса, включая исполнительное производство, а также правила, регулирующие процессуальные действия с участием иностранных лиц.

В то же время необходимо подчеркнуть, что отнесение норм гражданского процессуального права, исходя из их содержания, к общей или особенной части системы данной отрасли права является в достаточной мере условным. Ни в одном из источников гражданского процессуального права такого рода градации не существует.

§ 5. Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи. Стадии гражданского процесса

Под гражданским судопроизводством (процессом) понимает-ся установленный гражданским процессуальным правом порядок деятельности судов общей юрисдикции, лиц, участвующих в деле и лиц, содействующих осуществлению правосудия (свидетелей, экспертов, переводчиков и др.), а также органов исполнения судебных постановлений. Итогом совершения последовательной системы процессуальных действий, реализации процессуальных прав и исполнения процессуальных обязанностей перечисленных субъектов является рассмотрение и разрешение гражданских споров и иных отнесенных к компетенции судов дел, проверка законности и обоснованности вынесенных постановлений, а в соответствующих случаях их реализация.

Гражданский процесс представляет собой поступательное развитие дела, переход его из одной стадии (этапа) в другую. При этом в качестве стадии процесса принято понимать определенную логически завершенную его часть, состоящую из взаимосвязанной системы процессуальных действий, направленных на достижение конкретной процессуальной цели. Такой целью может быть разрешение дела по существу с вынесением судебного решения либо заключительного определения (например, о прекращении производства по делу по предусмотренным законом основаниям); проверка правильности постановленного судебного акта либо его реализация.

Стадиями или этапами гражданского судопроизводства являются:

1. Производство в суде первой инстанции (включающее в себя возбуждение дела, подготовку дела к судебному разбирательству и судебное разбирательство с вынесением решения либо заключительного определения).
2. Производство в суде второй (апелляционной) инстанции.
3. Кассационное производство.
4. Производство по пересмотру судебных постановлений в порядке надзора.
5. Производство по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.
6. Исполнительное производство.

С достижением конкретной процессуальной цели и вынесением соответствующего судебного акта процессуальные правоотношения между судом и лицами, участвующими в деле, на данном этапе гражданского процесса прекращаются. В дальнейшем в зависимости от процессуальной ситуации и волеизъявления заинтересованных лиц процесс может перейти в иную стадию, причем не всегда в последующую. Например, после вынесения судебного решения в зависимости от волеизъявления лиц, участвующих в деле, и некоторых иных обстоятельств процесс может перейти в апелляционное или же сразу в исполнительное производство. А после отмены решения в кассационном порядке дело может быть вновь направлено на новое рассмотрение в суд первой или апелляционной инстанции.

Несколько слов нужно сказать о такой стадии процесса как производство по пересмотру судебных постановлений в порядке надзора. По ныне действующему законодательству в порядке надзора могут быть пересмотрены лишь судебные постановления, прямо указанные в законе (ч. 2 ст. 391.1 ГПК). К сожалению, решения мировых, а также районных и соответствующим им судов там не указаны. Следовательно, данная стадия процесса может иметь место лишь в весьма ограниченном числе случаев, а законность подавляющего большинства судебных постановлений в порядке надзора проверена быть не может.

В процессуальной литературе порой проводится более дробное деление стадий гражданского процесса. В частности, дополнительно выделяются стадии возбуждения дела; подготовки

дела к судебному разбирательству и судебного разбирательства¹. Однако то, что некоторые авторы называют «ближайшей целью» выделяемых ими «дробных» стадий процесса, вряд ли может иметь самостоятельное значение. Например, подача и принятие заявления судьей, а также подготовка дела к судебному разбирательству имеют не самостоятельное, но лишь вспомогательное, промежуточное значение для достижения более значимой цели — рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу.

Выделение в качестве самостоятельных стадий процесса отдельных частей единой стадии производства в суде первой инстанции не соответствует и структуре ГПК. В нем имеется единый раздел II, носящий название «Производство в суде первой инстанции». Этот раздел определяет процессуальный порядок судебной деятельности, начиная от возбуждения гражданского дела, включая подготовку дела к судебному разбирательству и судебное разбирательство с вынесением судебного решения.

Специфика этой деятельности обусловлена сущностью суда как органа государства. В свою очередь, сущность суда как органа правосудия определяется местом, которое он занимает в системе других государственных органов, его организационными основами, разрешаемыми задачами, пределами компетенции и методами деятельности. В частности, под задачами принято понимать те цели, ради достижения которых создан соответствующий орган, в данном случае — суд².

Задачи гражданского судопроизводства сформулированы в ст. 2 ГПК. Прежде всего, они заключаются в правильном и своевременном разрешении конкретных гражданских дел. Тем самым осуществляются защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, ее субъектов, а также муниципальных образований и других лиц, являющихся субъектами гражданских, семейных, трудовых или иных правоотношений. Правильное разрешение гражданских дел способствует укреплению законности и правопорядка, пред-

¹ См., например: Гражданский процесс // под ред. М. К. Треушникова. М., 2014. С. 32. (Автор главы — М. К. Треушников).

² Некоторые исследователи в термины «цели» и «задачи» пытаются вкладывать различный смысл. Думается, такого рода попытки заведомо не могут иметь успеха, поскольку в русском языке эти слова являются синонимами. См.: Ожегов С. И. Словарь русского языка. М., 1981. С. 181, 776; Александрова З. Е. Словарь синонимов русского языка. М., 1999. С. 111, 481.

упреждению правонарушений, формирует уважительное отношение к закону и суду.

Для современного общества характерна специализация общественных функций и выполняющих их органов. Среди них особое место занимает судебная система. Правосудие относится к важнейшим областям человеческой деятельности.

Суды РФ являются основными юрисдикционными органами. Они специально созданы для разрешения правовых споров и иных отнесенных к судебной компетенции дел. Разрешая эти споры в соответствии с законом, суды не только охраняют имущественные и связанные с ними неимущественные права и интересы субъектов российского права, но одновременно обеспечивают защиту интересов государства и общества. Не менее важным является и то обстоятельство, что своевременное и правильное разрешение таких споров создает обстановку стабильности в области имущественных отношений, способствует упрочению правопорядка и предупреждению правонарушений.

Защита имущественных прав и законных интересов граждан и юридических лиц осуществляется судами не только в случае удовлетворения требований возбудившего дело истца. Не меньшее значение в этом отношении имеет и защита интересов ответчика, которая может выражаться в полном либо частичном отклонении судом необоснованных либо недостаточно обоснованных исковых требований.

При разрешении гражданско-правовых споров суды активно воздействуют на субъектов права в целях соблюдения ими действующего законодательства и надлежащего выполнения договорных обязательств. Укрепление законности в области имущественных отношений — цель и общий результат деятельности судов. Ее можно сравнить с работой строителей, возводящих из кирпичей и небольших блоков огромное здание. Через суды проходит множество отдельных дел и правильное разрешение каждого из них является одним из тех кирпичиков, которые в конечном итоге создают стройное здание правопорядка в стране¹.

Правосудие как особый процессуальный порядок рассмотрения судом правовых споров снабжено многочисленными и специфическими процессуальными гарантиями прав участвующих

¹ См.: Пучинский В. К. Понятие, предмет, источники советского гражданского процессуального права. М., 1966. С. 9.

в деле лиц. Одновременно они являются и гарантиями законного и обоснованного разрешения спора о праве или иного юридического вопроса. Подобный детализированный и демократичный порядок характерен только для функционирования суда, осуществляющего особый вид государственной деятельности.

Практика показывает, что материально-правовые отношения, из которых вытекают разрешаемые российскими судами споры, в последние годы становятся все более сложными и разнообразными. Рассматриваемые судами дела возникают из конституционных, административных, гражданских, жилищных, семейных, трудовых, земельных, экологических и иных правоотношений. В очень многих случаях такие дела затрагивают весьма серьезные жизненные интересы граждан и юридических лиц, а порой также муниципальных образований, субъектов РФ или даже Российского государства в целом. При разрешении этих дел нередко речь идет не только о защите традиционных правовых ценностей. Рассматривая гражданские дела, суд порой защищает политические и другие права и свободы, интеллектуальную собственность, честь, достоинство и деловую репутацию субъектов российского права, а также и иные гарантированные Конституцией РФ и действующим законодательством права и интересы.

Часть таких дел представляет определенную сложность с точки зрения установления фактических обстоятельств и их правильной юридической квалификации. По названной и некоторым иным причинам (чрезмерная загруженность судей, отсутствие достаточной квалификации у некоторых из них) такие дела порой не всегда и не сразу находят свое верное разрешение. В связи с этим ГПК предусматривает определенные способы проверки законности и обоснованности судебных постановлений (см.: гл. 21–24 настоящего учебника).

§ 6. Сущность, основные черты и значение гражданской процессуальной формы

Одним из неперенных признаков правосудия является осуществление его в строго регламентированной законом процессуальной форме. Гражданская процессуальная форма с присущим ей демократизмом характерна только для правосудия. Она призвана обеспечить максимум гарантий судебной защиты.

Под гражданской процессуальной формой понимается установленный законом процессуальный порядок осуществления правосудия по

гражданским делам. Она представляет собой совокупность правил, требований, условий, определяющих порядок и последовательность совершения процессуальных действий. Указанная совокупность образует правовой регламент судебной процессуальной деятельности по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Гражданская процессуальная форма включает в себя ряд компонентов.

1. Гражданская процессуальная форма реализуется под руководством либо под контролем суда как органа государства. За сравнительно редкими исключениями гражданская процессуальная форма носит нормативный характер, т. е. основана на обязательной и четкой правовой регламентации.

2. Гражданская процессуальная форма базируется на сочетании устного и письменного начал в судопроизводстве. Указанные начала находятся здесь в теснейшей взаимосвязи. Только в комплексном применении указанных компонентов процессуальной формы могут быть созданы оптимальные условия для установления действительных обстоятельств дела и разрешения его в точном соответствии с законом. Кроме того, письменная фиксация всего хода процесса дает возможность осуществления контроля за правильностью вынесенных судебных постановлений со стороны вышестоящих судов.

3. Гражданская процессуальная форма устанавливает строгую последовательность совершения процессуальных действий, регламентирует процессуальное положение суда, лиц, участвующих в деле, и лиц, содействующих осуществлению правосудия (свидетелей, экспертов, переводчиков и др.). Она же определяет порядок совершения процессуальных действий, формулирует реквизиты процессуальных документов, а также требования, предъявляемые к его содержанию.

4. Гражданская процессуальная форма исходит из возможности участия в процессе всех заинтересованных в исходе дела лиц, которые наделяются значительным объемом процессуальных полномочий. Совокупность этих полномочий позволяет им реально защищать в суде свои права и законные интересы.

5. Судебная защита субъективных прав осуществляется в суде на основе демократических принципов гражданского судопроизводства и прежде всего равенства всех перед законом и судом, процессуального равноправия сторон, диспозитивности и состязательности¹.

¹ Подробнее о перечисленных и других принципах гражданского процессуального права см. гл. 2 настоящего учебника.

6. Неотъемлемым признаком гражданской процессуальной формы является возможность обжалования состоявшегося по делу решения в установленном законом порядке.

В отдельных случаях практическое применение норм гражданского процессуального права выявляет наличие в них определенных пробелов. В идеальном варианте эти пробелы ликвидируются законодателем. В иных случаях пробелы преодолеваются судебной практикой на базе постановлений Пленума ВС РФ¹. Бывает и так, что пробелы в процессуальном регламенте преодолеваются на базе складывающейся судебной практики. По своей сущности такая практика является фактической процессуальной деятельностью. ГПК допускает такую деятельность на базе применения аналогии закона или аналогии права. Последняя осуществляется судом исходя из принципов осуществления правосудия в РФ².

§ 7. Предмет и система науки «Гражданский процесс». Система учебного курса

С гражданским процессуальным правом как отраслью российского права теснейшим образом связаны гражданское процессуальное право как наука и гражданское процессуальное

¹ Так, ст. 55 ГПК предусмотрен закрытый перечень средств доказывания, с помощью которых могут быть установлены обстоятельства гражданских дел. Это — объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов. В данном случае закон явно отстал от развития общественных отношений. В реальной жизни существует ряд иных источников, по которым субъекты права обмениваются информацией. В частности, в настоящее время одним из самых распространенных источников информации является сеть Интернет. Еще совсем недавно практика судов общей юрисдикции, в том числе ВС РФ, в данном отношении была противоречивой. В одних случаях информация, полученная из Интернета, использовалась для установления обстоятельств гражданских дел. В других же — она признавалась недопустимой. В настоящее время рядом постановлений Пленума ВС РФ использование такого рода информация судами в качестве доказательства по существу легализовано. (См., например: п. 2 и 7 постановления Пленума ВС РФ от 24.02. 2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»).

² Например, ст. 183 ГПК предусмотрен единственный способ исследования вещественных доказательств в виде их осмотра. Между тем судебной практике известны и некоторые иные способы исследования вещественных доказательств, в частности судебный эксперимент и опознание.

право как одна из весьма важных в подготовке юриста учебных дисциплин.

Предметом изучения науки гражданского процессуального права прежде всего является своя «собственная» отрасль права, то есть гражданское процессуальное право. При этом необходимо подчеркнуть, что она, как и иные отрасли права, изучается российскими правоведомы в разных состояниях. Прежде всего ученые анализируют и с использованием существующих в теории способов толкования (грамматического, систематического, логико-юридического, исторического и др.) стараются познать действительный смысл норм гражданского процессуального права. Вполне естественно, что эти нормы анализируются не только в их неподвижном статическом состоянии в виде ГПК и других источников данной отрасли права, но и в динамике в виде живой судебной практики. Одновременно изучается и критически анализируется юридическая литература по тому или иному процессуальному вопросу.

Особое значение имеет научный анализ судебной практики. Ведь действительное содержание норм права может быть познано лишь в процессе применения их на практике. В процессе такого анализа выясняются все нюансы содержания норм права. Одновременно выявляются недостатки правового регулирования — пробелы в праве, неудачные законодательные решения и т. п., и формулируются предложения по изменению и совершенствованию процессуального законодательства. И напротив, теория права, в том числе и теория гражданского процессуального права, не основанная на использовании и анализе большого массива судебной практики, способна превратиться в никому не нужную и безжизненную догму.

Гражданское процессуальное право и его основной источник — ГПК, хотя и являются главными, но не единственными объектами изучения науки гражданского процессуального права.

Ученые-процессуалисты разрабатывают проблемы, имеющие важное теоретическое и практическое значение, причем часть из них ГПК не регламентируется либо регламентируется недостаточно. Среди них — предмет гражданского процессуального права, учение о принципах гражданского судопроизводства, о гражданском процессуальном правоотношении и его субъектах, учение об иске, гражданско-процессуальные аспекты теории судебных доказательств и др.

Наука гражданского процессуального права в известной мере изучает соответствующие правовые нормы и воззрения ученых-процессуалистов в их историческом развитии¹. В плане сравнительного правоведения ученые-правоведы исследуют также сходные правовые институты, существующие в законодательстве зарубежных стран (ближнего и дальнего зарубежья) и практику его применения, порядок разрешения экономических споров арбитражными судами и законодательство, регулирующее некоторые альтернативные формы разрешения правовых споров.

На сегодняшний день в стране существует система специализированных арбитражных судов. Они призваны разрешать экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Субъектами таких споров, как правило, являются юридические лица, а также граждане, зарегистрированные в установленном законом порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели). Разрешение такого рода споров имеет определенные особенности, которые отражены в специализированном АПК.

В юридической литературе имели место споры по вопросу о месте правовых норм, регулирующих порядок судопроизводства в арбитражных судах, в системе российского права. Одни ученые полагали, что это — часть единой отрасли гражданского процессуального права. Другие же считали, что речь должна идти о самостоятельной отрасли арбитражного процессуального права.

Думается, что в настоящее время эти теоретические споры особого значения не имеют. Мы имеем в виду инициированные Президентом РФ изменения в Конституцию РФ и ряд федеральных конституционных законов, связанные с достаточно странной и по существу никак не аргументированной и не обсуждавшейся специалистами идеей объединения Верховного и Высшего Арбитражного судов. В юридическом сообществе эта идея встретила весьма негативную реакцию². Тем не менее в свете грядущих из-

¹ См., например: *Боннер А. Т., Фурсов Д. А.* История развития отечественной гражданской процессуальной мысли // История юридических наук в России / под ред. О. Е. Кутафина. М., 2009. С. 101–155.

² См., например: Интервью с доктором юридических наук, профессором, заслуженным деятелем науки РФ, заведующим кафедрой гражданского процесса юридического факультета МГУ им. М. В. Ломоносова М. К. Треушниковым // Законодательство. 2013. № 11. С. 5–8.

менений в системе судостроительства, а возможно и процессуального законодательства, говорить об арбитражном процессуальном праве как о самостоятельной отрасли российского права вряд ли имеет смысл. В данной связи более рациональным будет придерживаться достаточно распространенного в теории взгляда о том, что нормы, регулирующие порядок деятельности арбитражных судов, составляют часть единой отрасли гражданского процессуального права.

Следует подчеркнуть, что предмет науки гражданского процессуального права существенно шире предмета отрасли права. Исторически уже довольно давно сложилось так, что наука гражданского процессуального права изучает не только свою собственную «родную» отрасль права. Традиционно предметом изучения данной правовой науки являются и некоторые иные смежные правовые явления.

Речь идет о так называемых несудебных формах защиты и охраны субъективных прав и интересов граждан и организаций. Это — органы нотариата, а также третейские суды.

В систему органов нотариата входят государственные нотариусы (в настоящее время их осталось совсем немного), нотариусы, занимающиеся частной практикой, органы исполнительной власти в населенных пунктах, где нет нотариусов, а также консульские учреждения РФ за рубежом. Эти органы удостоверяют бесспорные права и факты. Их деятельность имеет важное правоохранительное и профилактическое значение в плане предупреждения гражданско-правовых споров.

В соответствии со ст. 11 ГК защита нарушенных или оспоренных гражданских прав в определенных ситуациях может осуществляться не только судом общей юрисдикции или арбитражным судом, но и третейским судом. Этим термином обозначается альтернативная форма разрешения правовых споров. Речь идет о том, что при заключении сделки стороны договариваются о следующем. Если в процессе исполнения сделки у сторон возникнут какие-либо правовые споры, то они будут разрешаться не государственным, а третейским судом. Данный альтернативный способ разрешения споров имеет ряд преимуществ и у субъектов экономических отношений является довольно популярным.

Нормы, регулирующие порядок деятельности органов нотариата и третейских судов, к гражданскому процессуальному праву не относятся. Однако они связаны с ним по некоторым важным

моментам. Нотариальные действия (правильность их совершения либо отказ в совершении), а также решения третейских судов могут быть оспорены в государственном суде. Кроме того, вопрос о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов решается государственным судом. Перечисленные выше категории дел рассматриваются соответственно судом общей юрисдикции или арбитражным судом по нормам ГПК или АПК.

Результаты своих научных изысканий правоведы излагают в монографиях, комментариях, учебниках, статьях, диссертациях и т. п. Полученные ими научные результаты помогают выявить пробелы и недостатки в гражданском процессуальном законодательстве и практике его применения. В ряде случаев законодатель и судебные органы прислушиваются к рекомендациям ученых и учитывают их в процессе совершенствования гражданского процессуального законодательства и практики его применения. И напротив, не продуманные, волюнтаристские решения в области права, в том числе гражданского процессуального права, могут привести к весьма печальным результатам.

Методом науки гражданского процессуального права как и методом других правовых наук прежде всего является **метод диалектики**. На основе этого метода нормы гражданского процессуального права изучаются в их становлении и развитии, во взаимосвязи с другими общественными явлениями и, прежде всего с судебной практикой и иными реалиями правовой действительности.

При изучении правовых явлений на основе диалектического метода устанавливаются их взаимосвязь, взаимообусловленность и взаимодействие, вскрываются противоречия между правом и житейской реальностью. Порой выявление этих противоречий позволяет находить в правовом регулировании необходимые компромиссы.

Диалектический метод предполагает объективность и **всесторонность** в исследовании фактов правовой действительности. Она должна изучаться в том виде, какой она на самом деле является, без элементов «лакировки» либо, напротив, «сгущения красок». Правовые явления должны исследоваться не в застывшем виде, а в качестве реально развивающегося процесса.

Использование диалектического метода познания при исследовании правовой реальности позволяют исследователю

обнаружить, а законодателю обеспечить единство содержания и формы правовых явлений, не допуская при этом формализма (доминирования формы над содержанием).

Само собой разумеется, что наука гражданского процессуального права использует и другие общенаучные методы исследования общественных явлений (системный метод, анализ, синтез, классификация, сравнение и аналогия), а также частно научные (сравнительно-правовой, исторический, нормативно-логический и др.) методы познания.

Контрольные вопросы

1. В чем заключаются предмет, метод и система гражданского процессуального права?
2. Дайте определение гражданского процессуального права.
3. Каковы основные источники гражданского процессуального права?
4. Охарактеризуйте действия гражданского процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.
5. Что представляет собой гражданский процесс, каковы его задачи и стадии?
6. В чем заключаются характерные черты гражданской процессуальной формы?
7. Что изучает наука гражданского процессуального права?
8. Каково значение этой науки?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 29 декабря 1999 г. № 218-ФЗ «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации».
2. Постановления Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия».
3. Постановления Пленума ВС РФ от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».

Глава 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие, система и значение принципов гражданского процессуального права.

§ 2. Организационно-функциональные принципы правосудия.

§ 3. Принципы, определяющие процессуальную деятельность.

§ 4. Взаимосвязь принципов гражданского процессуального права.

§ 1. Понятие, система и значение принципов гражданского процессуального права

Специфика той или иной отрасли права наиболее наглядно выражается в его принципах. Слово «принцип» латинского происхождения и в переводе означает «основа» или «первоначало». В теории права под принципами понимаются выраженные в праве исходные нормативно-руководящие начала, характеризующие его содержание, основы, закрепленные в нем закономерности общественной жизни.

Принципы — то, что пронизывает право, выявляет его содержание. В принципах концентрируются характерные черты как права вообще, так и его соответствующей отрасли. Принципы права четко выражены в конкретных правовых предписаниях. Они как бы растворены в праве, разлиты в нем, пронизывают собой практически все или почти все правовые нормы¹.

Большинство входящих в соответствующую отрасль права «рядовых» норм формируется под воздействием и в развитии того или иного принципа либо группы принципов отрасли. Зная отраслевые принципы, квалифицированный юрист может составить достаточно четкое представление и о большинстве «рядовых» норм конкретной отрасли права.

¹ См.: Алексеев С. С. Общая теория права. Т. I. М. 1981. С. 98—99, 261—262.

Таким образом, *принципы гражданского процессуального права* — основные положения данной отрасли права, отражающие ее специфику и содержание. Принципы гражданского процессуального права определяют то, каким должно быть судебное разбирательство гражданских дел, чтобы соответствовать идеалам законности, истины и справедливости. Они отражают специфику данной отрасли права, его главнейшие качественные особенности, являются концентрированным выражением предмета и метода регулирования гражданского процессуального права.

Принципы как основные нормативные положения определяют собой структуру и существенные черты гражданского процессуального права, его общие положения. Они обуславливают содержание процессуального права в целом, охватывают все его нормы и институты, указывают цель процесса и методы достижения этой цели. Принципы гражданского процессуального права предопределяют характер и содержание деятельности субъектов этой отрасли права, общее направление развития и дальнейшего совершенствования данной отрасли. Все дополнения и изменения, которые вносятся в гражданское процессуальное законодательство, должны формулироваться в первую очередь, исходя из принципов отрасли.

Огромно значение принципов в практической судебной правоприменительной деятельности. Прежде всего, все принципы гражданского процессуального права — важные демократические гарантии правосудия по гражданским делам. При рассмотрении и разрешении гражданских дел суд руководствуется не только конкретными гражданскими процессуальными нормами, но и принципами процессуального права. В свете принципов осуществляется толкование всех норм гражданского процессуального права. Это позволяет суду познавать действительный смысл соответствующих норм и правильно их применять, а в конечном итоге по результатам рассмотрения подавляющего большинства дел выносить законные, обоснованные и справедливые судебные решения.

Необходимо сказать, что ни одна самая совершенная кодификация, в том числе и действующий ГПК, не может быть полностью свободной от различного рода пробелов. В случае их выявления тот или иной процессуальный вопрос может быть разрешен судом путем применения аналогии процессуального закона или права (ч. 4 ст. 1 ГПК). Оба указанных приема преодоления пробелов

в праве могут быть успешно применены судом лишь на базе принципов гражданского процессуального права.

Принципы права состоят из следующих трех компонентов: 1) наличие определенных представлений в сфере правосознания, в том числе правосознания судей и иных юристов, и в правовой науке; 2) закрепление соответствующих положений в действующем законодательстве и 3) реализация принципов права в конкретной сфере общественных отношений (в данном случае — в деятельности судов по рассмотрению и разрешению гражданских дел).

Гражданское процессуальное законодательство закрепляет ряд принципов гражданского процессуального права, образующих в совокупности взаимосвязанную и взаимообусловленную систему. Соответственно система гражданского процессуального права включает в себя всю совокупность принципов данной отрасли права в их соотношении и взаимозависимости.

Система принципов гражданского процессуального права представляет собой определенное целостное образование. При этом каждый из принципов последовательно раскрывает содержание отрасли права в целом. Отдельные принципы разных отраслей права могут быть одноименными, а в отдельных случаях даже одинаково выраженными. Система же принципов отрасли не является произвольным их набором, арифметической суммой, а представляет собой единое целое, качественно новое образование, получившее свои свойства в результате органического объединения клеточек — звеньев. Количество и наименование принципов, составляющих систему, не может произвольно изменяться.

Классификация принципов гражданского процессуального права возможна по разным основаниям. Прежде всего, это — характер нормативного источника, в котором закреплена конкретный принцип. Руководствуясь данным критерием, можно выделить конституционные принципы гражданского процессуального права и принципы гражданского судопроизводства, закрепленные в ГПК.

Выделение конституционных принципов не означает признание иных, прямо не сформулированных в Конституции, основных положений гражданского процессуального права. Все без исключения принципы гражданского процессуального права в равной степени важны и обязательны для учета и применения

в нормотворческой и судебной правоприменительной деятельности.

В зависимости от того, в одной или нескольких отраслях законодательства действуют соответствующие принципы, их можно подразделить на *межотраслевые и специфические отраслевые*. Большинство принципов гражданского процессуального права следует отнести к межотраслевым, поскольку одновременно с определенными особенностями, определенными отраслевым законодательством, они действуют и в других отраслях права — судостроительстве и уголовно-процессуальном праве.

И наконец возможна классификация принципов процесса по объекту регулирования. В этом отношении принципы гражданского процессуального права разбиваются на две большие группы. *Это — принципы организационно-функциональные, т. е. являющиеся одновременно принципами организации правосудия (судостроительными) и функциональными, а также принципы, определяющие процессуальную деятельность суда и участников процесса (функциональные).*

К организационно-функциональным принципам правосудия относятся: осуществление правосудия только судами; независимость судей и подчинение их только федеральному закону; равенство граждан перед законом и судом; гласность судебного разбирательства; доступность языка общения суда с участниками процесса.

Принципами, определяющими процессуальную деятельность или функциональными, являются: законность; диспозитивность; состязательность; объективная истина; процессуальное равноправие сторон; устность, непосредственность и непрерывность судебного разбирательства.

Все принципы отрасли взаимосвязаны и взаимообусловлены. Полное представление об отрасли права и каждом из ее принципов можно получить, лишь изучив всю систему принципов отрасли в сопоставлении и взаимодействии.

§ 3. Организационно-функциональные принципы правосудия

1. *Принцип осуществления правосудия только судами* закреплен в ст. 118 Конституции РФ и ст. 5 ГПК. В процессе осуществления правосудия реализуется функция судебной власти. Как подчеркивается в ст. 1 Закона о статусе судей, судебная власть в РФ принад-

лежит только судам. Судебная власть самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной властей.

Правосудием же является рассмотрение и разрешение судами в установленном законом процессуальном порядке конкретных судебных дел с вынесением по ним законных, обоснованных и справедливых судебных постановлений.

Сущность принципа осуществления правосудия только судами заключается в следующем. Правосудие как особый процессуальный порядок рассмотрения судами гражданских и уголовных дел снабжено многочисленными и специфическими процессуальными гарантиями прав участвующих в деле лиц. Одновременно они являются гарантиями законного и обоснованного разрешения спора о праве или иного юридического вопроса. Подобный детализированный и демократичный порядок характерен только для функционирования суда, осуществляющего особый вид государственной деятельности. Из этого следуют два вывода практического характера: 1) другие государственные и общественные органы не должны нарушать судебную компетенцию и пытаться разрешать дела, отнесенные законом к исключительному ведению суда; 2) разрешение правовых вопросов иными органами в рамках их компетенции (например, административными органами, третейскими судами и т. п.) правосудием не является.

2. Принцип независимости судей и подчинения их только федеральному закону закреплен в Конституции РФ и в ст. 8 ГПК. Как подчеркивается в ст. 120 Конституции, судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону. Суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение на основании закона.

Причем под «федеральным законом» в данном случае следует понимать не любой федеральный закон, но лишь закон, не противоречащий Конституции РФ. Как совершенно правильно подчеркивается в юридической литературе, «судьи не вправе “слепо” следовать любому федеральному закону (равно как и иному нормативному акту), а обязаны каждый раз оценивать его на предмет соответствия Конституции РФ»¹.

¹ Демидов В. В., Жуйков В. М. Комментарий к законодательству о мировых судьях. М., 2001. С. 109.

Во исполнение названного принципа судьи должны рассматривать и разрешать гражданские дела в условиях, исключающих постороннее воздействие. Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается и должно влечь за собой установленную законом ответственность. Гарантии независимости судей устанавливаются Конституцией РФ и федеральными законами.

Оба положения, составляющие единый принцип независимости судей и подчинения их только федеральному закону, взаимосвязаны и взаимообусловлены. Независимость судей не может означать свободу судебного усмотрения, а основана исключительно на строжайшем соблюдении ими Конституции и федеральных законов. И, напротив, только подчинение, неуклонное следование судей точным указаниям материального и процессуального закона может означать их подлинную независимость от каких-либо органов, должностных лиц и иных влияний.

Принцип независимости судей и подчинения их только федеральному закону означает также недопустимость регламентации процессуальных вопросов законами и нормативными актами, обладающими меньшей юридической силой по сравнению с федеральным законом (например, нормативным актом, принятым министерством или ведомством РФ, законом субъекта РФ). Принятие такого рода нормативных актов является недопустимым и не может порождать правовых последствий.

В Законе о статусе судей и Законе о судебной системе детально сформулированы гарантии принципа независимости судей и подчинения их только Конституции и закону.

В частности, согласно ст. 1, 3 и 5 Закона о судебной системе судьи осуществляют судебную власть самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли, подчиняясь только Конституции РФ и закону.

При исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях судья должен избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнения в его объективности, справедливости и беспристрастности.

Судья не вправе принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. В соответствии со ст. 5 Закона

отбор кандидатов на должность судьи осуществляется на конкурсной основе. Любой гражданин РФ, имеющий высшее юридическое образование и достигший 25-летнего возраста, имеет право быть допущенным к сдаче квалификационного экзамена на должность судьи. В официальном разделе «Российской газеты» и в некоторых других изданиях публикуются объявления Высшей квалификационной коллегии судей РФ об открытии вакантных должностей от мирового судьи и судьи районного до заместителя Председателя Верховного Суда РФ.

Статья 9 Закона о статусе судей называется «Гарантии независимости судьи». Как подчеркивается в этой норме, независимость судьи обеспечивается:

- предусмотренной законом процедурой осуществления правосудия;
- запретом, под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;
- установленным порядком приостановления и прекращения полномочий судьи;
- правом судьи на отставку;
- неприкосновенностью судьи;
- системой органов судейского сообщества;
- предоставлением судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу.

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства.

В соответствии со ст. 10 Закона о статусе судей, ст. 8 ГПК всякое вмешательство в деятельность судьи по осуществлению правосудия преследуется по закону. 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 законодательством.

В то же время приведенное выше правило в свете п. 34 постановления Пленума ВС РФ № 35 от 13.12.2012 необходимо толковать ограничительно. В соответствии с разъяснением Пленума наряду со способами обеспечения доступа граждан к информации о деятельности судов, установленными в ст. 6 Закона об обеспечении доступа к информации, могут быть использованы и другие

способы, не противоречащие закону и не нарушающие принцип независимости судей. В частности, речь может идти о приеме граждан, интервью, проведении пресс-конференций, публичных выступлениях, распространении пресс-релизов.

Таким образом, судья действительно не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в его производстве дел. В то же время в подходящих к данному случаю формах, например в форме интервью представителям СМИ либо в публичном выступлении, в случае необходимости он не лишен возможности разъяснить общественности особенности рассмотренного им дела, а также причины вынесения решения определенного содержания.

В ст. 12 Закона о статусе судей и ст. 15 Закона о судебной системе закреплено правило о несменяемости судьи. Судья не подлежит переводу на другую должность или в другой суд без его согласия, и его полномочия могут быть прекращены или приостановлены только по решению соответствующей квалификационной коллегии.

Важные соображения по поводу проблемы неприкосновенности судей как одной из гарантий их независимости и подчинения только Конституции и закону были высказаны в одном из постановлений КС РФ. По мнению КС судейская неприкосновенность является определенным исключением из принципа равенства всех перед законом и судом (ч. 1 ст. 19 Конституции РФ) и по своему содержанию выходит за пределы личной неприкосновенности (ст. 22 Конституции РФ). «Это обусловлено тем, что 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.

Конституционное положение о неприкосновенности судьи, закрепляющее один из существенных элементов статуса судьи и важнейшую гарантию его профессиональной деятельности, направлено на обеспечение основ конституционного строя, связанных с разделением властей, самостоятельностью и независимостью судебной власти. Судейская неприкосновенность является не личной привилегией гражданина, занимающего должность судьи, а средством защиты публичных интересов, и прежде всего интересов правосудия.

Судья призван осуществлять свои полномочия независимо от чьих-либо пристрастий и посторонних влияний. В этих целях Конституция Российской Федерации закрепляет специальные требования, предъявляемые к кандидатам на должности судей и порядку их назначения, гарантирует несменяемость, независимость и неприкосновенность судей. Тем самым должна обеспечиваться самостоятельность судебной власти. Наличие такой регламентации на конституционном уровне отличает правовой статус судей от статуса граждан и тех должностных лиц, которые согласно Конституции Российской Федерации (ст. 91, 98) обладают неприкосновенностью»¹.

Законом предусмотрен ряд материальных льгот для судей, в том числе право на получение относительно высокой зарплаты, более продолжительного, чем у других категорий работников, отпуска, дополнительного отпуска после определенного периода работы с оплатой стоимости проезда к месту отдыха и др.

Статьей 21 Закона о статусе судей называются символы судебной власти. В частности, при осуществлении правосудия судьи облачаются в мантию установленного образца. Мантия является символом осуществляемой судьей важной государственной функции, его беспристрастности и независимости.

Вышеизложенные и иные положения Закона о статусе судей призваны подчеркнуть особое положение судей в обществе — их независимость от кого бы то ни было и подчинение только закону². Среди процессуальных гарантий принципа независимости судей и подчинения их только закону следует назвать ряд важных

¹ Постановление КС РФ от 07. 03.1996 № 6-П.

² В то же время необходимо констатировать, что эффективность контроля за законностью действий и решений судьи явно недостаточна, в связи с чем допускаемые порой судьями различного рода злоупотребления далеко не всегда своевременно выявляются. Изучение официальных материалов Высшей квалификационной коллегии судей РФ наглядно показывает наличие существенных противоречий в правовом и фактическом положении судей в современном российском обществе. С одной стороны, судья слишком независим, в связи с чем, скажем, судью-взяточника крайне трудно, а то и практически невозможно привлечь к уголовной ответственности. В самом худшем случае такой судья отделяется увольнением с занимаемой должности с порочащей формулировкой.

С другой стороны, судья абсолютно зависим от власти предрержащих в лице председателя данного суда, руководства вышестоящего суда, руководства региона или муниципального образования.

институтов и полномочий лиц, участвующих в деле. В их числе — гласность судебного разбирательства, право заявления отвода судье по основаниям, предусмотренным законом и др.

Подчеркивая наличие в действующем законодательстве многих важных гарантий принципа независимости судей, в то же время не стоит впадать в ненужный идеализм и вести речь о том, что в современных условиях жизни нашего общества этот принцип всегда и во всем удастся реально претворять в жизнь. Да, действительно, большинство российских судей обладает необходимыми волевыми и моральными качествами. Как правило, они не подвержены «влиянию улицы». Однако существует ряд органов и должностных лиц, специально созданных для того, чтобы оказывать влияние на судей в смысле соблюдения ими норм материального и процессуального права, сроков рассмотрения гражданских дел и др. К ним относятся председатель данного суда, вышестоящие суды, Судебный департамент при Верховном Суде РФ и его органы на местах, органы судейского сообщества. Это влияние, по общему правилу, оказывается в нужном направлении. Но иногда оно бывает и иным, что порой ведет к ошибкам, нарушениям закона, ущемлению прав граждан и иных субъектов российского права.

4. *Принцип равенства всех перед законом и судом.* На основании ст. 19 Конституции все равны перед законом и судом. А в соответствии с п. 1 и 2 ст. 1 ГК гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо

К этому нужно добавить колоссальную физическую и психологическую нагрузку, тяжелейшие условия труда, относительно небольшое денежное вознаграждение и... массу окружающих судью соблазнов. К сожалению, порой это порождает массовое и по существу безнаказанное нарушение закона со стороны некоторых судей.

Хуже того, далеко не редкими становятся факты фальсификации отдельными судьями решений по делам, которые не рассматривались, а порой даже и не возбуждались. Совершенно исключительной в данном отношении является история, когда трое московских судей, вступив в сговор с группой преступников, систематически фальсифицировали решения по гражданским жилищным делам. В результате этих действий у государства с помощью подставных «лжениственников» было «уведено» 78 выморочных квартир. (См.: *Андрюхин А., Беррес Л.* Жилища мертвых душ. Квартирная афера в трех актах // *Известия.* 2003. 8 мая).

в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В соответствии со ст. 6 ГПК правосудие по гражданским делам должно осуществляться на началах равенства перед законом и судом всех граждан независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным организациям и других обстоятельств, а также всех организаций независимо от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, подчиненности и других обстоятельств.

Необходимо подчеркнуть, что в условиях подлинно правового государства перед законом и судом должны быть равны все — президент и рабочий, министр и крестьянин, высокопоставленный чиновник и пенсионер, гигант индустрии и крошечное ООО. Однако для того, чтобы принцип равенства всех перед законом и судом в условиях российской действительности из красивой декларации превратился в реальность, требуется серьезное совершенствование действующего законодательства, коренное улучшение практики судебной правоприменительной деятельности, значительное повышение уровня правосознания должностных лиц и граждан и существенное изменение нравственной атмосферы в обществе. А пока этого не произошло, не остается ничего иного как демонстрировать действие этого принципа судопроизводства на примерах, заимствованных из практики судов так называемых «цивилизованных» стран¹.

¹ В качестве впечатляющего примера такого рода сошлемся на дело из «будней» английской юстиции. Перед английским судом предстала дочь царствующей Королевы Елизаветы II принцесса Анна. Ее Королевское Высочество не смогла удержать на поводке собаку, покусавшую двоих детей, а потому была предана суду по «Закону об опасных собаках». Принцесса лично явилась в суд, стоя отвечала на его вопросы, признала себя виновной и была осуждена к достаточно весомому штрафу. Кроме того, суд обязал ее пройти курс специального обучения для собаководов. Одновременно был

В то же время принцип равенства всех перед законом и судом не исключает возможности закрепления в законе, в том числе и процессуальном, некоторых дополнительных гарантий прав отдельных категорий граждан и юридических лиц, которые в этом нуждаются. В частности, льготы в отношении подсудности, несения судебных расходов и по некоторым другим вопросам установлены ГПК для определенных категорий граждан и организаций с учетом их семейного и материального положения, состояния здоровья, целей деятельности и т. п. (см. ст. 29, 89, 211, 445 и др. ГПК).

5. *Принцип гласности судебного разбирательства.* Часть 1 ст. 123 Конституции РФ и ч. 1 ст. 10 ГПК провозглашают, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дел в закрытых судебных заседаниях является относительно редким исключением и допускается лишь в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Гласность служит одним из необходимых составных компонентов демократической процессуальной формы судопроизводства, важной юридической гарантией осуществления принципа законности в правосудии и реального осуществления прав участников процесса. Принцип гласности означает, что при рассмотрении гражданского дела в судебном заседании могут присутствовать любые лица, в том числе и представители прессы. В свете принципа гласности судопроизводства возможны освещение материалов гражданских дел в печати, организация соответствующих передач по радио и телевидению. В то же время средства массовой информации не вправе предрешать в своих со-

рассмотрен и удовлетворен гражданский иск родителей потерпевших. И наконец, в пользу «короны» с принцессы были взысканы судебные расходы. (См.: *Дмитриева О.* Принцесса огорошена. В течение семи дней Ее Королевское Высочество должна уплатить штраф // РГ. 2002. 23 нояб.)

А в американском штате Мичиган в высшей степени законопослушный судья Раймонд Воут сам на себя наложил штраф за то, что во время рассмотрения дела его смартфон включил громкую функцию запроса голосового набора. Воут, недавно купивший смартфон и не до конца разобравшийся с его управлением, в течение некоторого времени не мог отключить звук, из-за чего в судебном заседании произошла заминка. Судья, всегда жестко поступающий с владельцами звонивших в зале суда телефонов, тут же сам на себя наложил штраф и немедленно оплатил его. Подобное проявление уважения к закону не может не вызывать восхищения. (См.: *Демократия по-американски: судья сам себя оштрафовал* // Аргументы.ру. 2013. 14 апр.).

общениях результаты судебного разбирательства по конкретному делу или иным образом воздействовать на суд до вступления решения в законную силу.

Как было подчеркнуто в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 13.12.2012 № 35, открытость и гласность судопроизводства, своевременное, квалифицированное, объективное информирование общества о деятельности судов общей юрисдикции способствуют повышению уровня правовой осведомленности о судостроительстве и судопроизводстве, являются гарантией справедливого судебного разбирательства, а также обеспечивают общественный контроль за функционированием судебной власти. Открытое судебное разбирательство является одним из средств поддержания доверия общества к суду.

На основании ч. 7 ст. 10 ГПК лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Причем на совершение указанных действий разрешения суда не требуется.

А в п. 6 постановления Пленума ВС Суда РФ № 35 подчеркивается, что до вынесения и оглашения определения суда о проведении разбирательства дела в закрытом судебном заседании судебные приставы, обеспечивающие общественный порядок в зале судебного заседания, не вправе удалять из зала судебного заседания лиц, не являющихся участниками процесса, представителей редакций средств массовой информации (журналистов) и препятствовать им в осуществлении фиксации хода судебного разбирательства в связи с проведением разбирательства дела в закрытом судебном заседании.

Что же касается кино- и фотосъемки, видеозаписи, прямой радио- и телетрансляции, то они допускаются в судебном заседании лишь с разрешения суда. Очевидно, что при этом должны учитываться и мнения лиц, участвующих в деле. Если же мнения участников процесса расходятся, то суд должен постараться ответить на вопрос, не помешает ли наиболее полное осуществление принципа гласности в виде кино- и фотосъемки, видеозаписи, а также прямой радио- и телетрансляции реализации задач гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК). При положительном ответе на данный вопрос в производстве вышеуказанных действий должно быть отказано.

Пленум ВС РФ справедливо считает недопустимым проведение открытых судебных заседаний в помещениях, исключающих возможность присутствия в них лиц, не являющихся участниками процесса, а также журналистов.

Гласность неразрывно связана с иными принципами судопроизводства и прежде всего с устностью судебного разбирательства. Значение гласности в судопроизводстве многообразно. Прежде всего, гласность — одна из серьезных гарантий принципа независимости судей и подчинения их только закону, важное процессуальное средство, создающее оптимальные условия для установления действительных обстоятельств гражданских дел. Она создает предпосылки для непредвзятого, полного и всестороннего исследования всех обстоятельств дела и способствует вынесению законного и справедливого судебного постановления. Принцип гласности — весьма серьезное средство социального контроля за надлежащим осуществлением правосудия. Гласное рассмотрение дел в условиях, когда в зале судебного заседания имеет возможность присутствовать любой гражданин, повышает авторитет, роль и ответственность суда. Гласность оказывает огромное воспитательное действие на всех участников процесса, а также граждан, присутствующих в зале судебного заседания, в духе соблюдения ими действующего законодательства и норм морали, предупреждения правонарушений. Открытое рассмотрение дел во всех судах обеспечивает реальную информированность людей о судебной деятельности, является одним из частных проявлений конституционного права каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Гласность судопроизводства способствует повышению его культуры, является хорошим профилактическим средством предупреждения каких-либо отступлений от установленных законом правил судопроизводства. И напротив, отступление от принципа гласности может повлечь за собой серьезные нарушения прав и свобод участников процесса и в конечном итоге привести к грубым судебным ошибкам.

В то же время в соответствии со ст. 6 ЕКПЧ и ст. 16 Международного пакта от 16 декабря 1966 г. о гражданских и политических правах пресса 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, или в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо, — при особых обстоятельствах, когда гласность нарушала бы интересы правосудия. Однако судебное решение объявляется публично.

Основные случаи, когда разбирательство гражданских дел осуществляется в закрытых судебных заседаниях, перечислены в ч. 2 ст. 10 ГПК. Законодатель установил два вида исключений из принципа гласности. Разбирательство гражданских дел в закрытых судебных заседаниях в обязательном порядке осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом.

Кроме того, разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается по определению суда при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному разбирательству дела либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

При рассмотрении дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

Дело в закрытом судебном заседании рассматривается и разрешается с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства.

В соответствии с ч. 8 ст. 10 ГПК решения суда объявляются публично, за исключением случаев, когда это затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних. В то же время, исходя из логического и систематического толкования норм гражданско-процессуального права, нужно сделать следующий вывод. Публичное провозглашение решения суда не должно сопровождаться разглашением сведений, ради сохранения тайны которых судебное заседание полностью или в части проходило закрытым. Такого рода сведения без крайней необходимости не должны включаться и в судебное постановление. Но если по обстоятельствам конкретного дела без использования сведений,

представляющих государственную или иную тайну, составить постановление суда невозможно, при его объявлении соответствующие сведения должны быть опущены.

Лица, присутствующие в закрытом судебном заседании либо при совершении процессуального действия, в ходе которого могут быть выявлены сведения, составляющие охраняемую законом тайну, предупреждаются судом об ответственности за их разглашение.

На основании ст. 182 ГПК в целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений переписка и телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены и исследованы судом в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эти переписка и телеграфные сообщения происходили. Без согласия этих лиц их переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. С соблюдением правил, предусмотренных ст. 182, воспроизводятся и исследуются в судебном заседании также аудио- или видеозаписи (ч. 1 ст. 185).

Толкуя положения ст. 182 ГПК в системе с ч. 2 ст. 10 Кодекса и ст. 23 Конституции РФ, закрепляющей право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, а также право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, необходимо прийти к следующему выводу. Проведение закрытого судебного заседания гражданского дела возможно также в целях предотвращения разглашения сведений, касающихся тайны телефонных переговоров и иных сообщений, например, полученных по электронной почте.

Что же касается «иной охраняемой законом тайны», то к ней, вне сомнения, необходимо отнести и служебную тайну, однако указанная, как, впрочем, и любая иная тайна, должна охраняться лишь в рамках, определенных действующим законодательством.

Положения ч. 2 ст. 10 ГПК необходимо применять также с учетом положений ГК и иного российского законодательства. Так, ст. 2 Закона РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне» (с изменениями и дополнениями) дает следующее определение государственной тайны. Под государственной тайной понимаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ. Перечень такого рода сведений утверждается Указами Президен-

та РФ. А в ст. 7 Закона РФ «О государственной тайне» называются сведения, которые не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию. В частности, к ним относятся сведения:

— о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

— о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

— о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

— о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

— о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Должностные лица, принявшие решение о засекречивании перечисленных сведений либо о включении их в эти цели в носители сведений, составляющих государственную тайну, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причиненного обществу, государству и гражданам материального и морального ущерба. Граждане вправе обжаловать такие решения в суд.

Статья 139 ГК определяет служебную и коммерческую тайну как информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам. К такого рода информации нет свободного доступа на законном основании и обладатель этой информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.

Перечень сведений конфиденциального характера утвержден Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 (с последующими изменениями). В соответствии с названным Перечнем к ним, в частности, относятся:

— служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК и федеральными законами (служебная тайна);

— сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ

и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т. д.);

— сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК и федеральными законами (коммерческая тайна);

— сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

А постановлением Правительства РФ от 05.12.1991 № 35 (с последующими изменениями) утвержден Перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну. В частности, коммерческую тайну предприятия и предпринимателя не могут составлять:

— учредительные документы (решение о создании предприятия или договор учредителей) и Устав;

— документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью (документы, подтверждающие факт внесения записей о юридических лицах в Единый государственный реестр юридических лиц, свидетельства о государственной регистрации индивидуальных предпринимателей, лицензии, патенты);

— сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей в государственную бюджетную систему РСФСР;

— документы о платежеспособности;

— сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест;

— документы об уплате налогов и обязательных платежах;

— сведения о загрязнении окружающей среды, нарушении антимонопольного законодательства, несоблюдении безопасных условий труда, реализации продукции, причиняющей вред здоровью населения, а также других нарушениях законодательства РСФСР и размерах причиненного при этом ущерба;

— сведения об участии должностных лиц предприятия в кооперативах, малых предприятиях, товариществах, акционерных обществах, объединениях и других организациях, занимающихся предпринимательской деятельностью.

6. *Принцип доступности языка общения суда с участниками процесса* является развитием и реализацией в сфере гражданского судопроизводства закрепленного в ст. 26 Конституции РФ права каждого на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества. Принципу доступности языка общения суда с участниками процесса специально посвящены ст. 10 Закона о судебной системе и ст. 9 ГПК.

В соответствии с ч. 1 ст. 9 ГПК гражданское судопроизводство ведется на русском языке — государственном языке РФ или на государственном языке республики, которая входит в состав РФ и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется на русском языке.

В республиках, являющихся субъектами РФ, норма, регулирующая язык судопроизводства, как правило, включена в Конституцию. Так, в соответствии со ст. 118 Конституции Республики Хакасия судопроизводство в данной республике ведется на русском или хакасском языках. Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается реализация их прав на родном языке через переводчика. По иному вопросу решен в Конституции Чеченской Республики. Государственными языками там провозглашены чеченский и русский языки, а вот официальным языком делопроизводства, а следовательно и судопроизводства — только русский. Если же обратиться к судебной практике, то необходимо констатировать, что во всех республиках, являющихся субъектами РФ, судопроизводство осуществляется на русском языке. Это произошло в силу ряда причин, одной из которых является отсутствие необходимой юридической терминологии на языках указанных республик.

На основании ч. 2 ст. 9 ГПК лицам, участвующим в деле и 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, а также пользоваться услугами переводчика.

При толковании данной нормы в системе с положениями ст. 45, 47 и 187 ГПК, а также ч. 2 ст. 1191 ГК и ч. 1 ст. 166 СК напрашивается вывод о том, что в некоторых отношениях ее нужно понимать ограничительно. Вряд ли предусмотренное ч. 2 ст. 9 ГПК право давать заключения, выступать, заявлять ходатайства

на родном языке или на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика может быть распространено на участвующих в деле прокурора или государственных органы (ст. 45, 47 ГПК). В то же время такого рода правом, вне сомнения, обладают эксперты и, в частности, иностранные граждане, дающие заключение о содержании норм иностранного права (ч. 2 ст. 1191 ГК, ч. 1 ст. 166 СК).

В ряде учебных руководств принцип, о котором идет речь в настоящем разделе учебника, именуется «принципом национально-го языка судопроизводства» или «принципом государственного языка». Однако думается, что термин «принцип доступности языка общения суда с участниками процесса» более точно отражает существо данного явления.

§ 4. Принципы, определяющие процессуальную деятельность

1. *Принцип законности* — межотраслевой принцип, пронизывающий все отрасли российского права. В то же время в каждой отрасли права, исходя из ее особенностей, он находит свое специфическое проявление.

В общем виде принцип законности сформулирован в ч. 2 ст. 15 Конституции, согласно которой органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы.

Применительно к гражданскому судопроизводству принцип законности означает, что гражданские дела должны рассматриваться и разрешаться в точном соответствии с нормами материального права и при условии строгого соблюдения норм процессуального права.

В ГПК нет какой-то одной нормы, закрепляющей данный принцип. Отдельные положения принципа законности и его гарантии закреплены в очень многих, практически во всех нормах гражданского процессуального права. Среди такого рода гарантий необходимо назвать принцип независимости судей и их подчинения только Конституции и федеральному закону (ст. 8 ГПК). Важные аспекты принципа законности сформулированы и в ряде других норм Кодекса (ст. 1, 11, 195, ч. 4 ст. 198, ст. 253, 258, 330, 387 и др. ГПК).

Гражданское и гражданское процессуальное законодательство постоянно совершенствуется, но и самая подробная кодификация

не в состоянии регламентировать все детали развития гражданских и гражданских процессуальных отношений. В связи с этим в соответствующих ситуациях ч. 4 ст. 1 и ч. 3 ст. 11 ГПК предусматривают возможность применения судом процессуальных и материальных норм, регулирующих сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии таких норм позволяют суду действовать исходя из принципов, общих начал и смысла процессуального и материального законодательства (аналогия права).

Из принципа законности следует, что при разрешении дела суд должен руководствоваться нормами материального права, регулирующими конкретное правоотношение (ч. 1 и 2 ст. 11 ГПК), а также соблюдать установленный законом порядок рассмотрения дела (ч. 1–3 ст. 1 ГПК).

В ч. 2 ст. 1, а также в ч. 4 ст. 11 ГПК воспроизведена норма, сформулированная в ч. 4 ст. 15 Конституции, в которой закреплено верховенство норм международного права по отношению к российскому законодательству. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законом, то суд при рассмотрении и разрешении гражданского дела применяет правила международного договора. А на основании ч. 5 ст. 11 ГПК суд в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ при разрешении гражданского дела применяет нормы иностранного права.

Важные аспекты принципа законности закреплены и в других нормах Кодекса. Так, ст. 195 ГПК в качестве одного из основных требований, предъявляемых к судебному решению, называет его законность. И, напротив, нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права служит основанием к отмене решения (ст. 330, 387, 391–9 ГПК).

В соответствии с ч. 2 и 3 ст. 13 ГПК вступившие в законную силу судебные постановления, а также законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и обращения судов являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ.

Неисполнение судебного постановления, а равно иное проявление неуважения к суду влечет за собой ответственность, предусмотренную федеральным законом.

Следует подчеркнуть, что принцип законности теснейшим образом связан с принципом независимости судей и подчинения их только федеральному закону. Указанные принципы взаимосвязаны и взаимообусловлены. В то же время принцип законности не поглощается принципом независимости судей и подчинения их только федеральному закону. Последний имеет более узкую сферу применения по сравнению с принципом законности. Действие же принципа законности распространяется не только на суд, но и на всех иных субъектов гражданского процессуального права.

Данный аспект действия принципа законности в гражданском судопроизводстве не может быть поглощен принципом независимости судей и подчинения их только федеральному закону. Следовательно, принцип законности должен быть признан самостоятельным принципом гражданского процессуального права.

Принцип законности в гражданском судопроизводстве можно было бы сформулировать следующим образом. *Законность как принцип гражданского процессуального права заключается в обязанности суда и всех участников процесса неукоснительно руководствоваться в своей деятельности нормами материального и процессуального права в целях достижения задач гражданского судопроизводства, сформулированных в ст. 2 ГПК.*

Одновременно в понятие данного принципа входит и обязанность всех субъектов российского права считаться с содержанием вступивших в законную силу судебных постановлений, а также подчиняться законным распоряжениям, требованиям, поручениям, вызовам и обращениям судов (ч. 2 и 3 ст. 13 ГПК).

Гарантиями принципа законности в процессе являются многие положения ГПК. Здесь следует назвать и принцип независимости судей и подчинения их только закону, и самые широкие процессуальные права лиц, участвующих в деле, и участие в процессе в случаях, предусмотренных законом, прокурора и органов государственного управления, органов местного самоуправления, и институты пересмотра судебных постановлений, вступивших и не вступивших в законную силу, и многое другое. Весь строй гражданского судопроизводства организован таким образом, что гражданские дела должны разрешаться правильно, в точном соответствии с законом. Встречающиеся же судебные ошибки должны устраняться и порой на самом деле устраняются в установленном законом порядке.

Разумеется, наличие в гражданском процессуальном праве принципа законности вовсе не означает, что этот принцип удастся претворить в жизнь абсолютно по любому делу. Исходя из жизненных реалий, этот принцип скорее нужно воспринимать не как сущее, а как должное. К сожалению, в судебной практике в силу совокупности ряда причин (не всегда должной квалификации судей, их перегруженности делами, слабой подготовки дел к судебному разбирательству и т. п.) не такими уж редкими являются факты грубого нарушения судами норм материального и процессуального права, а также волокиты при рассмотрении и разрешении судами гражданских дел. В отдельных случаях это приводит к применению органами судейского сообщества в отношении допустившего грубое нарушение судьи мер дисциплинарного воздействия вплоть до лишения его статуса судьи¹.

2. *Принцип диспозитивности — один из наиболее специфичных принципов гражданского судопроизводства. Данный принцип определяет механизм движения гражданского процесса. Он является отражением принципа диспозитивности в цивилистических отраслях права.* Так, в соответствии со ст. 9 ГК граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. А на основании п. 1 ст. 7 СК граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений (семейными правами), в том числе правом на защиту этих прав, если иное не установлено названным Кодексом.

Основным движущим началом гражданского судопроизводства служит инициатива участвующих в деле лиц. В соответствии с принципом диспозитивности гражданские дела, по общему правилу, возбуждаются, развиваются, изменяются, переходят из одной стадии процесса в другую и прекращаются под влиянием, главным образом, инициативы участвующих в деле лиц. Начало диспозитивности пронизывает все стадии гражданского процесса.

В Кодексе отсутствует какая-либо единая статья, в которой содержалось бы определение принципа диспозитивности. В то же время отдельные стороны проявления данного принципа нашли отражение в очень многих нормах ГПК (ст. 3, 4, 35, 39—42, 173, 320, 376, 391.1, 394, 428, 430, 439 и др. ГПК).

¹ См., например: Вестник Высшей квалификационной коллегии судей РФ. 2011. № 2. С. 44—48; 2011. № 3. С. 16—28; 2013. № 1. С. 41—45 и др.

В самом же общем виде данный принцип основан на положениях ст. 46 Конституции, которая гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод.

А на основании ст. 3 ГПК заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен.

Диапазон проявления принципа диспозитивности в гражданском судопроизводстве весьма широк. В соответствии с ним лица, участвующие в деле, и в первую очередь стороны реализуют свое право на обращение в суд за судебной защитой, определяют предмет и основание заявленных требований. В процессе рассмотрения дела они могут изменять свои требования (предмет, основание и размер иска). По соглашению сторон подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение гражданского дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом.

Истец вправе отказаться от иска, а ответчик — признать иск. Стороны могут окончить дело путем заключения мирового соглашения (ст. 173 ГПК).

Лица, участвующие в деле, несогласные с содержанием состоявшегося решения, путем подачи соответствующих жалоб и заявлений в порядке, предусмотренном законом, вправе возбуждать апелляционное, кассационное и надзорное производство, а также производство по пересмотру судебных постановлений, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 320, 376, 391.1, 394 ГПК). Под влиянием принципа диспозитивности развивается и производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

Иногда возникает необходимость в защите государственных или общественных интересов либо в защите прав граждан, которые в силу тех или иных исключительных причин сами не в состоянии этого сделать. В подобных ситуациях производство возбуждается по заявлениям прокурора, а в случаях, предусмотренных законом, также по заявлениям государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов. В сравнительно редких случаях это могут сделать и некоторые

организации либо граждане, когда они в силу прямого указания закона наделены полномочием обращения в суд за защитой прав и интересов других лиц (ст. 45—47 ГПК).

В рамках, определенных процессуальным законом, суд осуществляет контроль за тем, чтобы действия лиц, участвующих в деле, направленные на осуществление их процессуальных либо материальных прав, не противоречили закону и не нарушали чьих-либо прав и охраняемых законом интересов. В случаях, когда волеизъявления лиц, участвующих в деле, не соответствуют сформулированному выше условию, суд не принимает распорядительных действий участников процесса. В частности, суд не принимает признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения сторон, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. В этих случаях суд рассматривает спор по существу (ч. 2 ст. 39 ГПК).

Соответственно возможен отказ от апелляционной жалобы либо отказ от иска, признание иска ответчиком и заключение мирового соглашения сторон в апелляционном производстве. По названным выше основаниям суд вправе отклонить отказ от иска и не утвердить мировое соглашение сторон и рассмотреть апелляционную жалобу по существу (ст. 173, 326, 326.1 ГПК).

В условиях рыночной экономики значение принципа диспозитивности в гражданском судопроизводстве неизбежно возрастает, что в полной мере нашло отражение в действующем ГПК.

Таким образом, *под принципом диспозитивности следует понимать нормативно-руководящие положения гражданского судопроизводства, определяющие в качестве движущего начала процесса главным образом инициативу заинтересованных в исходе дела лиц.*

В юридической литературе распространено иное определение принципа диспозитивности. Ряд авторов понимает диспозитивность как право или возможность участвующих в деле лиц в известных пределах под контролем суда распоряжаться своими процессуальными и материальными правами, а также средствами их защиты¹.

¹ См., например: Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушниковой. М., 2010. С. 74; Гражданский процесс: учебник / под ред. В. В. Яркова. М., 2009. С. 47 и др.

Представляется, что такое определение принципа диспозитивности не лишено недостатков. Прежде всего, оно не дает возможности четко разграничить сферы действия принципов диспозитивности и состязательности. Ведь под формулировку «возможность участвующих в деле лиц свободно распоряжаться своими процессуальными и материальными правами, а также средствами их защиты» вполне укладываются полномочия, не только связанные с возникновением, изменением и прекращением процесса (принцип диспозитивности), но и с формированием и исследованием доказательственного материала, а равно вытекающие из состязательной формы процесса (принцип состязательности).

Включение в определение принципа диспозитивности формулы «возможность лиц, участвующих в деле, свободно распоряжаться своими правами» вызывает возражение и по другим соображениям. Ситуация, когда лицо не в состоянии реализовать свое право, возможна в виде исключения лишь в отношении недееспособных субъектов. В иных же случаях либо субъективное право есть и, следовательно, в пределах, предоставленных законом, есть и свобода реализации этого права, либо права нет, а потому отсутствует и какая-либо «свобода» его осуществления. Таким образом, критикуемая формулировка принципа диспозитивности до известной степени тавтологична.

3. *Принцип состязательности определяет доказательственную деятельность сторон, а также состязательную форму гражданского судопроизводства.* В соответствии с ч. 3 ст. 123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК правосудие в РФ осуществляется на основе состязательности. Принцип состязательности основан на противоположности материально-правовых интересов сторон. Данный принцип призван обеспечить полноту представления фактического и доказательственного материала, необходимого для полного и правильного рассмотрения и разрешения гражданских дел, а также детальное и всестороннее исследование обстоятельств гражданских дел.

Принцип состязательности включает в себя два весьма важных компонента. Прежде всего, он регулирует действия сторон и иных участвующих в деле лиц, а также суда по представлению, собиранию и исследованию доказательств. В отличие от уголовного в гражданском процессе не существует каких-либо органов или должностных лиц, которые бы до рассмотрения дела в суде

занимались собиранием и исследованием доказательств. Поэтому заинтересованные лица сами должны позаботиться о том, чтобы в случае возникновения спора о праве они располагали необходимыми доказательствами заключения сделки, исполнения обязательства и т. п.

ГПК исходит из необходимости гармоничного сочетания активности сторон и суда и их определенного рамками процессуального закона взаимодействия и сотрудничества в исследовании обстоятельств, имеющих значение для дела. При этом основную роль в доказывании играют стороны и другие лица, участвующие в деле. В соответствии со ст. 56 Кодекса каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. В то же время 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.

В соответствии со ст. 149 ГПК в период подготовки дела к судебному разбирательству стороны должны передавать друг другу копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска и возражений против него. Ответчик, кроме того, должен вручить истцу или его представителю возражения в письменной форме относительно иска, если таковые имеются.

На основании ст. 57 ГПК доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Суд может предложить им представить дополнительные доказательства. В случае, когда представление дополнительных доказательств для сторон и других лиц, участвующих в деле, затруднительно, суд по их ходатайству оказывает им содействие в собирании и исследовании доказательств (см. гл. 6, 14 и 15 ГПК).

Второй важной составной слагаемой принципа состязательности является состязательная форма гражданского процесса. Сущность ее заключается в том, что все гражданское судопроизводство от начала до конца протекает в форме процессуального противоборства участников спорного материального правоотношения, интересы которых, как правило, прямо противоположны. Исходя из этого, стороны процесса, а также другие лица, участвующие в деле, придерживаясь установленного в законе процессуального порядка и используя предоставленные им полномочия и возможности, пытаются в суде отстоять свою правовую позицию.

В соответствии с состязательной формой гражданского процесса не только представление и исследование доказательств, но и все гражданское судопроизводство в целом проходит в форме спора, состязания сторон и других участвующих в деле лиц. Порядок гражданского судопроизводства регламентирован таким образом, что разрешение судом любого процессуального или материально-правового вопроса возможно лишь на основе всестороннего обсуждения его всеми лицами, участвующими в деле.

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; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права (ст. 35 ГПК).

Прежде чем удовлетворить или отклонить ходатайство по какому-то вопросу кого-либо из лиц, участвующих в деле, суд обязан выслушать мнение всех иных участвующих в деле лиц по данному поводу. В свою очередь, эти лица имеют право заявлять суду другие ходатайства, участвуют в судебных прениях, обмениваются репликами и т. д. (ст. 190 ГПК).

Другими словами, *все гражданское судопроизводство от начала до конца проходит в форме спора, состязания сторон и других участвующих в деле лиц*. Использование состязательной формы гражданского процесса способствует всестороннему, полному и объективному выяснению действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон. Таким образом, принцип состязательности в гражданском процессе заключается в праве и обязанности участвующих в деле лиц и прежде всего сторон, при содействии суда представлять доказательства и участвовать в их исследовании, а также в особом строе процесса — его состязательной форме, в максимальной степени способствующей установлению действительных обстоятельств гражданских дел, всесторонней проверке доводов и соображений участников процесса.

4. *Принцип объективной истины*. Основное содержание принципа объективной истины в гражданском судопроизводстве сформулировано в ст. 12 и 56 ГПК. Первая из названных статей имеет наименование «Осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон», а вторая — «Обязанность доказывания». Как видно из названий этих статей, в них прежде всего сформулировано основное содержание принципа состязательности, а в ст. 12 ГПК — также и принципа процессуального равноправия сторон. Однако действительное содержание ст. 12 и 56 ГПК шире их названия. В указанных нормах сформулировано также основное содержание принципа объективной истины в гражданском судопроизводстве. Этот принцип заключается в следующем.

На основании ч. 2 ст. 12 ГПК суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, *создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел*.

В заявленном на основании ст. 57 ГПК ходатайстве об истребовании доказательства должно быть обозначено доказательство, а также указано, какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место нахождения доказательства. В качестве примеров таких ситуаций можно сослаться на нахождение доказательств у другой стороны, в иной местности или наличие угрозы исчезновения доказательства. В подобных случаях, имея в виду необходимость установления действительных обстоятельств гражданского дела, суд должен выдать стороне запрос для получения доказательства, запросить доказательство непосредственно, а в соответствующих случаях применить институты судебного поручения либо обеспечения доказательств (ст. 62–66 ГПК).

Специфика судебного познания обстоятельств гражданских дел заключается в том, что оно осуществляется специальным

государственным органом — судом. Субъектом познавательной деятельности в отдельных случаях (в суде апелляционной инстанции — ст. 327, 327.1 ГПК) здесь может быть не одно лицо, а коллегия, состоящая из трех судей. С одной стороны, это осложняет процесс познания, но с другой, — что более существенно, — дает дополнительные гарантии достоверности выводов суда.

Судебное познание может проводиться лишь в рамках соответствующего процесса, т. е. установленного законом порядка разбирательства судебных дел. Закон заранее определяет средства получения информации об интересующих суд фактах (объяснение сторон, показания свидетелей и др.), а также способы познания судом имеющих значение для дела фактов (допрос, осмотр и т. п.).

Установление действительных обстоятельств дела — задача гражданского судопроизводства, а в большинстве случаев — и объективный результат рассмотрения конкретных гражданских дел. На это направлен весь строй гражданского процесса. Стороны и другие лица, участвующие в деле, обладают комплексом процессуальных прав и обязанностей, реализация которых содействует установлению действительных обстоятельств дела.

Важная роль в установлении истины по делу принадлежит судье или суду. Суд должен разъяснять участвующим в деле лицам их права и обязанности. Он предупреждает о последствиях совершения или не совершения процессуальных действий (в том числе действий, способствующих установлению истины) и в случаях, предусмотренных ГПК, содействует участвующим в деле лицам в осуществлении их прав. В ст. 67 ГПК сформулированы достаточно подробные и полезные инструкции, определяющие, какими критериями суд должен руководствоваться при оценке доказательств. Применение их на практике способствует установлению действительных обстоятельств гражданских дел.

Многие нормы гражданского процессуального права прямо или косвенно направлены на установление действительных обстоятельств гражданских дел, способствуют претворению в жизнь принципа объективной истины. Особенно это касается порядка собирания, исследования и оценки судебных доказательств, подготовки дел к судебному разбирательству, процессуального порядка рассмотрения гражданских дел в суде первой и апелляционной инстанции.

Установление действительных обстоятельств гражданских дел — право и обязанность суда. Разумеется, в отдельных случа-

ях в силу определенных причин, например плохой подготовки дела к слушанию и поверхностного исследования обстоятельств гражданско-правового спора, суд может и не установить истины по делу. Однако здесь должен вступить в действие механизм процессуальных гарантий принципа объективной истины. Необоснованное судебное решение может быть отменено в апелляционном порядке полностью или в части и по делу принято новое решение, соответствующее действительным обстоятельствам дела (п. 2 ст. 328 ГПК).

Говоря о необходимости установления *истины* как принципе судопроизводства, мы исходим из положений диалектики о взаимосвязи и взаимозависимости явлений природы и общества, о возможности их объективного восприятия, исследования, оценки и познания.

Само собой разумеется, что устанавливаемая в суде *истина* не может характеризоваться в качестве абсолютной. Дело в том, что установление обстоятельств гражданских дел имеет специфические цели, методы достижения, а также пределы. Ведь соответствующие события имели место в прошлом. В момент рассмотрения дела суд непосредственно воспринимать их не в состоянии. Поэтому действительные обстоятельства дела могут быть познаны судом лишь опосредованно с помощью установленной процессуальным законом системы судебных доказательств.

Еще более существенно, что при рассмотрении и разрешении гражданских дел суд познает истину не в полном объеме, оставляя за рамками судебного разбирательства обстоятельства дела, которые не имеют юридического значения в рамках конкретного правоотношения и не входят в предмет доказывания по делу. Кроме того, стороны по своему волеизъявлению могут существенно ограничить пределы познания судом обстоятельств дела путем признания определенного факта или фактов. 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).

Диалектика соотношения понятий абсолютной и относительной истины в правосудии заключается в том, что выводы суда по вопросу, существует ли спорное правоотношение, нарушено ли ответчиком право истца и существуют ли искомые юридические факты, с которыми закон связывает соответствующее правовые

последствия, должны иметь абсолютное значение. Необходимости же в чрезмерно подробном выяснении иных обстоятельств дела, как правило, не имеется. Речь идет о следующем.

Прежде всего, суд не обязан устанавливать обстоятельства, не имеющие значения для дела. Например, по общему правилу, нет смысла устанавливать погоду, которая была в день заключения сделки или причинения вреда. Суду нет необходимости собирать доказательства, направленные на определение настроения, в котором находились стороны в момент заключения брака или подписания договора. Не будет суд направлять свои усилия и на уточнение предметов одежды, которые были надеты на сторонах, формы и размера стола, за которым был подписан договор, дословное содержание разговоров между истцом и ответчиком в момент заключения сделки и многие другие подобные обстоятельства, поскольку, как правило, они не существенны для дела.

Исходя из этого, вполне естественно, что установленная судом и отраженная в судебном решении картина заключения сделки, неисполнения обязательства, причинения вреда и т. п. всегда будет в чем-то неполной, несовершенной, бледной и схематичной по сравнению с фактически имевшими место событиями. В этом смысле, поскольку познавательный процесс в суде заканчивается выявлением существования спорных правоотношений, то знания об обстоятельствах дела в будущем, как правило, не будут углубляться и уточняться. Но при этом должно быть выполнено одно неперемное условие. Суд должен с достоверностью установить наличие или отсутствие юридических фактов, входящих в предмет доказывания по конкретному делу, и сделать правильный вывод о наличии или отсутствии субъективных прав и обязанностей лиц, участвующих в деле. Диалектическое единство понятий абсолютной и относительной истины можно проиллюстрировать практически на материалах любого гражданского дела.

Так, Макарова предъявила иск к организации — владельцу источника повышенной опасности о возмещении вреда, причиненного ее имуществу. Обстоятельства дела следующие. Возвращаясь из служебной командировки, истица следовала в рейсовом автобусе по маршруту «Москва — Аэропорт «Внуково». В пути с автобусом столкнулся грузовик, водитель которого находился в сильной стадии опьянения. В результате столкновения часть пассажиров получила телесные повреждения, а обе машины загорелись. После того, как из автобуса были извлечены последние пассажиры,

начали взрываться бензобаки. В огне погибли все вещи, деньги и документы истицы. Принципиальная необходимость удовлетворения заявленных Макаровой требований у суда сомнений не вызывала, но вот в каком размере их следовало удовлетворить? Ведь все ценности, в том числе деньги и вещи, стоимость которых отыскивала истица, погибли в результате происшествия.

Допрошенные судом свидетели показали, что в период нахождения в командировке, в том числе в день отъезда, они видели у Макаровой деньги и приобретенные ею в столице вещи. Однако точную сумму оставшихся денег и стоимость покупок назвать не смогли.

По запросу суда организация, в которой работала истица, представила копию расходных кассовых ордеров, из которых следовало, что перед командировкой в Москву она получила в кассе организации, в которой работала, определенную сумму денег. Из данного обстоятельства суд сделал правильный вывод о том, что деньги и покупки в указанных пределах в момент происшествия могли находиться у истицы. Одновременно было установлено, что в период командировки питание и жилье предоставлялись Макаровой бесплатно.

С учетом конкретной ситуации часть обстоятельств дела была установлена судом достоверно, а часть — на основе высокой степени вероятности. В частности, достоверно было установлено, что в момент следования в аэропорт «Внуково» Макарова, как и другие пассажиры автобуса, попала в ДТП. Суд также с достоверностью установил, что все находившиеся в этот момент при истице вещи, деньги и документы, в том числе билет на самолет были уничтожены.

Что касается размера денежных сумм и стоимости находившихся при Махарадзе вещей, то вывод об этом был сделан судом на основе вероятности. Однако степень этой вероятности была достаточно высокой и позволяла суду вынести решение о необходимости иск в основном удовлетворить.

Решение суда было основано на установленных в судебном заседании обстоятельствах дела. Однако, в сущности, любой из фактов, на которые сослался суд в своем решении, содержал в себе лишь зерно абсолютной истины, являлся одновременно сочетанием истины как абсолютной, так и относительной. В частности, в решении была указана дата происшествия, но суду не было необходимости устанавливать точное время столкновения

транспортных средств в часах, минутах, а тем более секундах. В решении было записано также, что водитель автомашины, принадлежавшей организации-ответчику, находился в сильной стадии опьянения без конкретизации количества алкоголя в крови, характера и количества употребленных водителем спиртных напитков и т. д. Обстоятельства происшествия были описаны в решении лишь в самых общих чертах, достаточных для разрешения стоявших перед судом задач. Вполне естественно, что значительное количество второстепенных деталей такого рода судом не выяснялось, поскольку в конкретной ситуации в этом не было необходимости. В частности, к ним относятся техническое состояние и окраска столкнувшихся автомобилей, особенности погодных условий, состояние дорожного покрытия, особенности внешности водителя организации-ответчика, совершившего наезд, его реакция на происшествие, психологическое состояние истицы в момент столкновения и многое другое.

При иных обстоятельствах часть перечисленных обстоятельств, например погодные условия в момент столкновения, техническое состояние автомобиля или внешность водителя автомашины, если бы он отрицал факт нахождения его за рулем, могли бы приобрести материально- либо процессуально-правовое (доказательственное) значение. Однако ни при каких условиях у суда нет необходимости, да и возможности устанавливать такую совокупность относительных истин, составляющих истину абсолютную, которая не может быть при необходимости уточнена, детализирована и т. п.

Если бы суд встал на точку зрения о необходимости во что бы то ни стало достоверного установления всех обстоятельств дела, то положение истицы могло бы оказаться затруднительным, а организация-владелец источника повышенной опасности, а затем и непосредственный причинитель вреда — водитель автомашины — без достаточных оснований могли оказаться освобожденными от материальной ответственности.

Установление имеющих юридическое значение действительных обстоятельств гражданского дела является конечной целью гражданского судопроизводства. Только исходя из цели процесса закон устанавливает такую достаточно сложную, трудоемкую и дорогостоящую процедуру как гражданское судопроизводство.

В то же время в соответствии с действующим гражданским процессуальным законодательством существенно изменились

методы установления истины в суде. Законодатель справедливо отказался от превалирующей роли суда в установлении истины по делу, когда гражданское судопроизводство по ряду моментов являлось состязательным лишь формально, а по существу во многом носило ярко выраженный следственный характер. В современном процессе состязательность судопроизводства в ее исконном и подлинном, а не политизированном (социалистическом) смысле слова должна стать основным инструментом установления истины в правосудии (ст. 12, 56–57 ГПК). Современные условия требуют от судей принципиально нового подхода к осуществлению правосудия по гражданским делам, глубоких знаний материального и процессуального права. Только при этих условиях суд сможет организовывать и проводить подлинно объективные, состязательные, равноправные для сторон процессы, используя для этого новые и достаточно эффективные средства, закрепленные в новейшем гражданском процессуальном законодательстве¹.

5. *Принцип процессуального равноправия сторон* провозглашен в ст. 123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК. Он заключается в предоставлении гражданским процессуальным законодательством сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов. В соответствии с ч. 3 ст. 38 ГПК стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности. В частности, стороны имеют равные права по представлению доказательств и участию в их исследовании (ч. 1 ст. 35, ст. 56–57 ГПК). Правовые возможности сторон в процессе полностью скоординированы и дополняют друг друга. Так, истец вправе изменить основание или предмет иска, изменить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично либо возражать против предъявленных к нему требований. В последнем случае он может активно использовать предоставленные ему законом средства защиты своих интересов, в том числе право на предъявление встречного иска. В любой стадии процесса своим согласованным, скоординированным волеизъявлением стороны могут окончить дело мировым соглашением.

¹ См.: Жуйков В. М. Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 18.

Стороны, как и другие лица, участвующие в деле, вправе совершать и иные процессуальные действия, предусмотренные законом. Например, в порядке, предусмотренном законом, они могут подавать апелляционные, частные, кассационные и надзорные жалобы на состоявшиеся по делу судебные постановления (ст. 35, 320, 376, ч. 1 ст. 391.1, 394 ГПК).

6. *Принцип устности судебного разбирательства* закреплен в ст. 157 ГПК. Закон устанавливает, что рассмотрение гражданских дел происходит устно. Устная форма восприятия фактического и доказательственного материала, а также совершения процессуальных действий в гражданском судопроизводстве главенствует. В устной форме в судебном заседании дают объяснения стороны и третьи лица, а свидетели — показания. При этом устная форма восприятия информации не может быть сведена, скажем, к оглашению стороной или свидетелями сведений, которые они подготовили к судебному заседанию в письменном виде.

В судебном заседании оглашаются письменные доказательства, заключения экспертов, которые в соответствии со ст. 86 ГПК должны быть даны в письменной форме. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперта могут быть заданы вопросы (ст. 187 ГПК).

Устная форма восприятия судом материалов дела проста, демократична и доступна. При устности создается больше условий для установления действительных обстоятельств гражданских дел, оказания воспитательного воздействия на граждан и решения иных задач гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК).

В устной форме совершается большинство процессуальных действий, в том числе практически почти все действия в судебном заседании. Закон содержит исчерпывающий перечень случаев, когда то или иное процессуальное действие в порядке исключения должно быть совершено в письменном виде (ст. 131, п. 2 ч. 2 ст. 149, ст. 331–322, 377–378, 391.2–391.3, 394 и др. ГПК). Принцип устности — одна из весьма важных гарантий гласности гражданского судопроизводства.

Устная форма совершения процессуальных действий обуславливает необходимость фиксации в письменном виде сведений о такого рода действиях и о полученных в ходе их результатах. Статья 230 ГПК требует, чтобы о каждом судебном заседании

суда первой инстанции, отдельном процессуальном действии, совершенном вне заседания, составлялся протокол¹.

Принцип непосредственности заключается в том, что судьи, разрешающие дело, должны лично воспринимать собранные по делу доказательства, и разрешение дела должно быть основано лишь на исследованных и проверенных в судебном заседании доказательствах. В соответствии со ст. 157 ГПК суд первой инстанции при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства: 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.

Непосредственное восприятие доказательств судом, разрешающим дело по существу, является важной гарантией установления его действительных обстоятельств, а также независимости судей и подчинения их только федеральному закону. Вместе с тем в некоторых случаях непосредственное восприятие доказательств судом, разрешающим дело по существу, невозможно либо нецелесообразно. В связи с этим ГПК устанавливает отдельные исключения из принципа непосредственности. В их числе — институты судебных поручений (ст. 62–63, п. 11 ст. 150 ГПК) и обеспечения доказательств (ст. 64–66 ГПК).

Еще одним исключением из принципа непосредственности является правило, предусмотренное ст. 170 ГПК. При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Вторичный же вызов свидетелей в новое судебное заседание допускается только в случае необходимости.

8. *Принцип непрерывности судебного разбирательства* заключается в том, что судебное заседание по каждому делу должно проходить непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. Однако было бы неточно определять данный принцип как необхо-

¹ Основываясь на том, что некоторые процессуальные действия могут совершаться лишь в письменной форме (подача искового заявления, кассационной жалобы и т. д. — ст. 134, 339 и др. ГПК), а иные могут совершаться как в устной, так и в письменной форме, М. К. Треушников полагает, что следует вести речь о «принципе сочетания устности и письменности». (См.: Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушникова. М., 2003. С. 81–82). Полагаем, что данная точка зрения имеет право на существование.

димось рассмотрения дела от начала до конца в одном судебном заседании, включая вынесение решения по делу.

Разумеется, такой порядок рассмотрения дела со всех точек зрения был бы предпочтительным. В то же время нельзя сбрасывать со счетов то обстоятельство, что в силу ряда объективных и субъективных причин многие гражданские дела откладываются слушанием, а порой и неоднократно. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела (ст. 157 ГПК).

Соблюдение принципа непрерывности судебного разбирательства — одно из неперемных условий установления судом действительных обстоятельств дела и вынесения законного и обоснованного судебного постановления. Только с соблюдением данного принципа полученная в судебном заседании информация сможет оптимальным образом сохраниться в сознании судей. Непрерывность судебного разбирательства позволяет суду правильно оценить исследованные доказательства и под непосредственным впечатлением воспринятого в судебном заседании вынести справедливое решение, соответствующее всем требованиям закона (ст. 67, 195, 197 ГПК). В противном случае какие-то обстоятельства дела могут быть забыты судьей либо спутаны им с обстоятельствами иных дел.

Определенным исключением из принципа непрерывности является правило, сформулированное в ст. 199 ГПК. В соответствии с указанной нормой решение суда принимается немедленно после разбирательства дела. В то же время составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями (в условиях единоличного разрешения дела — одним судьей) и приобщена к делу.

§ 5. Взаимосвязь принципов гражданского процессуального права

Все принципы гражданского процессуального права тесно взаимосвязаны. В совокупности они составляют систему принципов гражданского процесса.

Каждый из принципов определяет основные положения в регулировании отдельных сторон гражданской процессуальной деятельности. Вместе с тем полное представление о специфике гражданского процессуального регулирования может дать лишь совокупность принципов данной отрасли права в их взаимосвязи и взаимозависимости.

Отдельные принципы гражданского процесса развивают и дополняют положения других принципов. Например, из принципа осуществления правосудия только судами вытекают такие принципы, как независимость судей и подчинение их только федеральному закону, равенство граждан перед законом и судом и др. Принцип процессуального равноправия сторон вытекает из принципа равенства граждан перед законом и судом и логически развивает его и т. д.

Нарушение одних принципов процесса (например, состязательности или непосредственности) неизбежно влечет за собой нарушение и иных принципов (законности, объективной истины и др.), а в конечном итоге — вынесение незаконного и необоснованного судебного решения.

Типична и ситуация, когда одни принципы являются гарантиями других, способствуя реальному претворению их в жизнь. Например, в числе специфических гарантий принципа законности в гражданском судопроизводстве необходимо назвать принципы независимости судей и подчинения их только федеральному закону, равенства всех перед законом и судом, гласности, устности, непосредственности и непрерывности судопроизводства. В свою очередь, принципы гласности и устности судопроизводства являются весьма важными гарантиями принципа независимости судей и подчинения их только федеральному закону. Претворение в жизнь принципа объективной истины оказалось бы невозможным без реализации принципов состязательности, процессуального равноправия сторон, непосредственности и непрерывности судебного разбирательства, а также ряда других основных начал гражданского процессуального права.

Иногда реализация положений, вытекающих из какого-либо одного принципа гражданского процессуального права, тотчас же вызывает необходимость реализации процессуальных прав и обязанностей, вытекающих из взаимосвязанного с ним принципа процесса. Например, право на изменение истцом ос-

нования иска вытекает из принципа диспозитивности. Однако, осуществив данное волеизъявление, истец здесь же вынужден действовать в соответствии с указаниями ст. 56 ГПК, которая требует, чтобы каждая сторона доказала основания своих требований или возражений. При этом оказываются реализованными положения принципа состязательности. И подобное сопоставление принципов гражданского процессуального права можно было бы продолжить.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под принципами гражданского процессуального права?
2. По каким основаниям классифицируются принципы гражданского процессуального права?
3. Что представляет собой принцип законности?
4. Что следует понимать под принципом объективной истины?
5. Каково содержание принципа диспозитивности?
6. Каковы составные слагаемые принципа состязательности?
7. В чем заключается принцип процессуального равноправия сторон?
8. Какие еще процессуальные принципы вы знаете, и что они собой представляют?

Список нормативных актов, судебной практики и литературы

1. Постановление КС РФ от 07.03.1996 № 6-П «По делу о проверке конституционности пункта 3 статьи 16 Закона Российской Федерации “О статусе судей в Российской Федерации в связи с жалобами граждан Р. И. Мухаметшина и А. В. Барбаша”» // СПС КонсультантПлюс.
2. Постановление Пленума ВС РФ от 13.12.2012 № 35 «Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов».
3. *Боннер А. Т.* Принцип диспозитивности советского гражданского процессуального права. М.: ВЮЗИ, 1987.

4. *Боннер А. Т.* Проблемы установления истины в гражданском процессе. СПб., 2009. (Книга размещена также в СПС КонсультантПлюс.)
5. *Федина А. С.* Принцип законности в гражданском процессе. Тверь, 2002.
6. *Шишкин С. А.* Состязательность в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М.: Городец, 1997.

Раздел II

ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ, ИХ ОСОБЕННОСТИ И СУБЪЕКТЫ

Глава 3. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их особенности.

§ 2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений

§ 1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их особенности

1. Между судом, осуществляющим правосудие, и другими участниками процесса возникают общественные отношения, регламентированные гражданским процессуальным правом. Такие отношения называются гражданскими процессуальными правоотношениями. Как все иные правоотношения, они устанавливают права и обязанности их участников.

Специфичные черты гражданских процессуальных отношений проявляются в особой роли суда в правоотношениях. Именно суд определяет публично-правовой характер гражданского процесса. А в последовательно возникающих правах и обязанностях субъектов правоотношений раскрывается развивающийся характер и динамизм гражданского процесса.

Гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные нормами гражданского процессуального права отношения между судом и участниками процесса, возникающие при рассмотрении и разрешении гражданского дела.

Гражданские процессуальные правоотношения имеют следующие особенности:

1. *Обязательным субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд.* Суд — главный и непререкаемый участник процессуальных отношений. Ему принадлежит руководящая роль в процессуальных правоотношениях. Суд управляет процессом и разрешает спор по существу. Свои действия участники процесса адресуют суду.

Без участия суда гражданских процессуальных правоотношений *не существует.*

2. *Гражданские процессуальные правоотношения — это властные отношения.* Суд — орган государственной власти, осуществляющий правосудие. Властное положение суда определяет процессуальные правоотношения как отношения власти и подчинения, создает их структуру. Правоотношения участников процесса с судом по своей правовой природе являются публично-правовыми.

Суд руководит процессом. Все вопросы, возникающие в процессе, разрешаются судом с обязательной силой для остальных участников гражданских процессуальных правоотношений. Постановления, указания и распоряжения суда обязательны для всех (ст. 13 ГПК).

На суде лежит обязанность обеспечить возможность осуществления участниками процесса принадлежащих им процессуальных прав и обязанностей.

Как носитель власти суд может применять санкции: например, удалить нарушителя порядка из зала заседания; в случаях, предусмотренных законом, наложить штраф на виновное лицо.

При этом власть суда в процессуальных отношениях ограничена действием диспозитивности¹. Ограничение властных полномочий суда диспозитивными правами сторон характеризует специфичность властного начала в гражданских процессуальных отношениях. Так, суд не может по своему усмотрению заменить ненадлежащего ответчика; стороны в любом положении дела могут прекратить гражданский процесс, заключив мировое соглашение и т. д.

¹ Понимаемой как «общее начало развития гражданского процесса, самая характерная черта процесса как движения вперед, раскрывающая его сущность и в этом смысле пронизывающая весь процесс, в том числе состязательность и состязательную форму» (М. А. Гурвич).

3. *Многосубъектность гражданских процессуальных правоотношений.* Участниками процессуальных отношений являются как минимум суд, истец, ответчик. Это — основные участники процессуального правоотношения. Без суда как органа, разрешающего гражданское дело, невозможны процессуальные отношения. Спорящие лица — истец и ответчик — требуют от суда разрешить возникший спор. У них противоположный друг другу юридический интерес. Если нет спорящих сторон, то нет и спора о праве, следовательно, нет предмета судебной деятельности.

Иногда, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, в процессуальных правоотношениях могут участвовать и другие субъекты: третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора; прокурор; свидетели; эксперты; представители; специалисты и т. д. Однако их вступление в процесс обусловлено наличием трех основных участников гражданских процессуальных отношений.

4. *Структура гражданского процессуального отношения — это единое сложное, развивающееся правоотношение*, в котором каждый участник связан с судом последовательно возникающими процессуальными правами и обязанностями. Самостоятельного значения правоотношения суда с отдельным участником процесса не имеют; лишь в совокупности они составляют единое сложное правоотношение (М. А. Гурвич).

Существует иной взгляд на структуру гражданского процессуального правоотношения. В соответствии с ним процессуальные правоотношения — это не единое процессуальное отношение, а *система* множества взаимосвязанных процессуальных правоотношений, возникающих у суда с участниками процесса по поводу каждого отдельного права и обязанности и объединенных единой целью — рассмотрением гражданского дела¹.

Сложная структура единого процессуального правоотношения объясняется его многосубъектностью и одновременно — многостадийностью процесса.

¹ Эта точка зрения отражена, например, в учебниках МГУ и СПбГУ. См.: Гражданский процесс: учебник / под ред. В. А. Мусина, Н. А. Чечиной, Д. М. Чечота. М.: Гардарики, Проспект, 1996. С. 62–63; Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушниковой. М.: Изд. дом «Городец», 2010. С. 84.

Поскольку процессуальное правоотношение динамично, процессуальные права и обязанности суда и других участников процесса возникают постепенно, сменяя друг друга.

Так, с момента возбуждения гражданского дела у субъектов процессуальных правоотношений появляются права и обязанности, связанные с рассмотрением дела в суде первой инстанции: например, право ответчика предъявить встречный иск возникает после принятия судом искового заявления истца. А право апелляционного обжалования появляется у сторон после вынесения судом решения по делу. На каждой стадии гражданского процесса у субъектов процессуальных отношений возникают особые права и обязанности, необходимые им для участия в процессе в соответствующей инстанции.

Процессуальные права и обязанности участников правоотношений реализуются через их процессуальные действия. Совокупность и последовательность процессуальных действий вызывает постоянное развитие гражданских процессуальных отношений, обеспечивает движение процесса и его переход из стадии в стадию.

2. В соответствии с положениями общей теории права к предпосылкам возникновения любых правоотношений относят наличие нормы права; правоспособность субъектов права и наличие юридического факта. Это в полной мере относится и к гражданским процессуальным отношениям.

Предпосылками возникновения, изменения, прекращения процессуальных правоотношений являются: 1) наличие нормы права, регулирующей гражданские процессуальные отношения; 2) правоспособность, позволяющая лицу быть субъектом процессуальных отношений; 3) юридические факты, с которыми норма гражданского процессуального законодательства связывает возможность возникновения, изменения и прекращения процессуальных отношений.

Юридическими фактами в гражданском процессе являются действия субъектов процессуальных отношений и события.

Ключевое значение в возникновении, движении и прекращении гражданских процессуальных правоотношений занимают действия суда и других субъектов гражданского процесса.

Как указывалось ранее, процессуальные действия — это реализация процессуальных прав и обязанностей субъектов правоотношений. Например, вынесение определения, предъявление иска, заявление ходатайства и т. д. Процессуальные действия

совершаются в установленной законом форме и в последовательности, предусмотренной ГПК.

Одновременно, совершенные процессуальные действия имеют значение юридических фактов, порождающих права и обязанности других субъектов процессуальных правоотношений. Благодаря этому открывается возможность совершения следующего процессуального действия.

Так, представление письменного доказательства ответчиком является реализацией его права представлять доказательства и одновременно порождает обязанность суда рассмотреть вопрос о принятии доказательства и вынести соответствующее определение в свою очередь, определение суда о принятии доказательства порождает право истца ознакомиться с представленным доказательством и т. д.

События гораздо реже, чем процессуальные действия, выступают юридическими фактами, имеющими значение для гражданских процессуальных правоотношений. К ним относятся: смерть лица; истечение процессуального срока, с которым закон связывает наступление юридических последствий и т. д. Например, смерть стороны по спору является юридическим фактом, порождающим обязанность суда рассмотреть вопрос приостановления либо прекращения производства по делу и вынести соответствующее определение.

Иногда значение юридического факта приобретает бездействие участника процессуальных отношений. Так, неявка свидетеля в судебное заседание является юридическим фактом, вызывающим обязанность суда установить причины неявки, а при признании причин неуважительными — наложить на свидетеля штраф.

3. Содержанием процессуальных отношений являются процессуальные права и обязанности субъектов этих отношений, возникающие при рассмотрении и разрешении гражданского дела.

В отношении суда вместо понятия «право» чаще используется термин «*правомочия*», поскольку процессуальные возможности суда, являясь властными по своей сути, основаны на предусмотренной законом необходимости совершать действия, связанные с управлением процессом и разрешением гражданского дела по существу.

Процессуальные права и обязанности у каждого из участников процесса возникают *по отношению к суду*.

Каждое отдельное право и встречная обязанность создают правоотношение, называемое в литературе *элементарным*: например, право истца заявить ходатайство — обязанность суда рассмотреть ходатайство; правомочие суда предупредить эксперта об ответственности за нарушение его процессуальных обязанностей — обязанность эксперта соблюдать процессуальные обязанности.

Понятие «элементарное процессуальное правоотношение» включает еще одно значение. Отношения, возникающие между судом и любым участником процесса в течение рассмотрения гражданского дела в суде, то есть отношения «суд — истец», «суд — ответчик» и т. д., называют элементарными¹. Соответственно, суд вступает в самостоятельные процессуальные отношения с каждым участником процесса.

Но элементарные процессуальные правоотношения имеют смысл только в общей их связи. Цели гражданского процесса не могут быть достигнуты, если права и обязанности каждого участника процесса, правомочия суда, будут оторваны друг от друга.

Лишь соединившись, элементарные правоотношения создают единое сложное и взаимообусловленное правоотношение. Только в этом виде процессуальное отношение имеет целостное значение гражданского процессуального правоотношения по конкретному делу.

Такое правоотношение является сложным потому, что оно состоит из нескольких элементарных отношений, возникающих по поводу рассмотрения одного гражданского дела. В процессуальном отношении как минимум соединяются два элементарных правоотношения — «суд — истец», «суд — ответчик», каждое из которых, в свою очередь, состоит из множества отдельных последовательно сменяющихся прав и обязанностей этих субъектов.

Единым правоотношением является потому, что права и обязанности всех участников процесса объединены через суд. Все элементарные правоотношения возникают по поводу рассмотрения одного и того же гражданского дела. Между всеми субъектами процесса существует опосредованная судом процессуальная правовая связь. Конечной целью участия любого лица

¹ См.: Гурвич М. А. Гражданские процессуальные правоотношения и процессуальные действия. В кн.: Гурвич М. А. Избранные труды. Т. 2. Краснодар, 2006. С. 45–52.

в процессуальных отношениях является достижение судом задач правосудия по конкретному делу.

Так, истец вступает в процессуальные отношения с судом с целью защиты своего права; свидетель дает показания суду в целях постановления правосудного решения; переводчик привлекается судом в процесс для помощи лицу, не владеющему языком судопроизводства и т. д.

Поэтому по каждому гражданскому делу между судом и всеми другими участниками процесса возникает одно процессуальное отношение. **Гражданское процессуальное отношение** представляет собой *единое сложное правоотношение* между судом и другими участниками процесса, состоящее из множества взаимообусловленных элементарных правоотношений, последовательно сменяющих друг друга, объединенных целью правильного рассмотрения и разрешения дела. Гражданское процессуальное правоотношение существует в течение всего процесса и полностью охватывает процессуальную деятельность суда и других его участников.

§ 2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений

Многосубъектность — одна из ключевых особенностей гражданских процессуальных правоотношений. Однако состав участников процессуальных правоотношений по гражданским делам различен: он меняется в зависимости от конкретных обстоятельств дела и стадии процесса. Так, если участник гражданского процесса не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, в дело будет привлечен переводчик (ч. 2 ст. 9 ГПК). В деле о лишении родительских прав, помимо истца и ответчика, будут принимать участие прокурор и органы опеки и попечительства (ч. 2 ст. 70 СК).

В ходе процесса состав участников также может меняться. Например, в суд апелляционной инстанции вправе обратиться лицо, не привлеченное к участию в деле, вопрос о правах и обязанностях которого был разрешен судом первой инстанции (ч. 3 ст. 320 ГПК).

Всех субъектов гражданских процессуальных правоотношений подразделяют на три группы: 1) суд — субъект, разрешающий спор; 2) лица, участвующие в деле, — субъекты, имеющие юридический интерес к делу; 3) лица, содействующие осуществлению правосудия.

Суд — орган государственной власти, осуществляющий правосудие (ст. 10 и ст. 118 Конституции РФ).

Суд в гражданском процессе — носитель власти. Он действует от имени Российской Федерации. Только суду принадлежат *процессуальные полномочия по управлению процессом*, суд реализует их путем совершения процессуальных действий.

Полномочия суда несколько отличаются в зависимости от стадии процесса. Так, в суде первой инстанции центральной задачей суда является разрешение дела. Поэтому основные полномочия суда направлены на установление истины по делу и вынесение законного и обоснованного решения.

В апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях основной задачей суда является проверка постановлений, вынесенных нижестоящими судами. В проверочных инстанциях полномочия суда определяются границами пересмотра решения, осуществляемые судом соответствующего уровня.

В суде первой инстанции дело рассматривается в единоличном составе (и это общемировая тенденция современного гражданского процесса). Единственное исключение составляют дела о расформировании избирательных комиссий или комиссий референдума, которые рассматриваются в составе трех профессиональных судей (ч. 2 ст. 260.1 ГПК).

В суде апелляционной инстанции при обжаловании постановлений мировых судей дело рассматривается в единоличном составе, при обжаловании постановлений районных и городских судов, областных и равного им уровня судов субъектов РФ, Верховного Суда РФ дело рассматривается в коллегиальном составе (ч. 3–4 ст. 7 ГПК, ч. 2 ст. 14 ГПК).

Кассационная и надзорная инстанции рассматривают гражданские дела *коллективно* (ч. 4 ст. 7 ГПК, ч. 2 ст. 14 ГПК).

Закон не предусматривает участия присяжных заседателей в судах общей юрисдикции при рассмотрении гражданских дел.

Лица, участвующие в деле, — участники гражданского процесса, *имеющие юридический интерес к исходу дела*. Юридический интерес состоит в судебной защите своего права или, в случаях, предусмотренных законом, в защиту других лиц.

К лицам, участвующим в деле, относятся: а) истец и ответчик (стороны); б) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; в) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора; г) прокурор;

д) граждане и организации, возбуждающие гражданское дело в защиту интересов других лиц, неопределенного круга лиц; е) государственные органы, органы местного самоуправления, возбуждающие гражданское дело в защиту интересов других лиц, неопределенного круга лиц или дающие заключение по делу; а также ж) заявители и заинтересованные лица по делам, возникающим из публичных правоотношений и делам особого производства (ст. 34 ГПК).

На стадиях обжалования судебных постановлений в число лиц, участвующих в деле, могут включаться лица, не привлеченные к участию в деле, вопрос о правах и об обязанностях которых был разрешен судом первой инстанции (ст. 320, 376, 391.1 ГПК).

Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, самые широкие процессуальные гарантии охраны их прав и законных интересов в рамках гражданского судопроизводства. Эти гарантии закреплены на уровне Конституции РФ и федерального закона. В комплекс процессуальных гарантий входит система принципов гражданского процесса; процессуальная форма рассмотрения и разрешения дела; комплекс процессуальных прав, позволяющих заинтересованным лицам знать всю информацию о деле, участвовать в исследовании доказательств и отстаивать свою позицию в суде (ч. 1 ст. 35 ГПК); система пересмотра постановлений судов; а также конкретные нормы, например право быть извещенным о времени и месте проведения судебного заседания или совершения процессуального действия. При других порядках защиты права (административном, общественном) заинтересованным лицам не обеспечивается гарантий такого уровня и в таком объеме.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, — участники гражданского процесса, выполняющие определенные законом вспомогательные функции в связи с рассмотрением гражданского дела. В состав этой группы входят: переводчик, специалист, эксперт, свидетель, представитель. *У всех этих лиц нет юридического интереса в деле.*

Помимо правоотношений с участниками процесса, при рассмотрении гражданского дела у суда также могут возникать процессуальные правоотношения с лицами, не являющимися участниками процесса. Так, закон предусматривает обязанность граждан, присутствующих в суде, соблюдать порядок в зале судебного заседания. При нарушении порядка суд полномочен подвергнуть их штрафу (ст. 159 ГПК). Лица, располагающие до-

казательствами, истребуемыми судом, обязаны их представить в установленные судом сроки. При неисполнении этой обязанности суд полномочен наложить штраф (ст. 57 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Дайте определение гражданского процессуального правоотношения и назовите его особенности.
2. Раскройте структуру единого сложного процессуального правоотношения. Какие процессуальные правоотношения называются элементарными?
3. По каким признакам объединяют участников процессуальных правоотношений в группы? Какие субъекты входят в каждую из групп?

Список литературы

1. *Бюлов Оскар фон*. Учение о процессуальных возражениях и процессуальных предпосылках (пер. с нем) // Вестник гражданского процесса. 2012. № 1 и последующие.
2. *Гурвич М. А.* Гражданские процессуальные правоотношения и процессуальные действия // Труды: Труды ВЮЗИ. М., 1965. Вопросы гражданского процессуального, гражданского и трудового права. Т. 3. С. 62–117.
3. *Клейнман А. Ф.* Новейшие течения в советской науке гражданского процессуального права (очерки по истории). М.: Изд-во МГУ, 1967.
4. *Чечина Н. А.* Гражданские процессуальные отношения. Л.: Изд-во ЛГУ, 1962.

Глава 4. Лица, участвующие в деле

§ 1. Понятие и состав лиц, участвующих в деле.

§ 2. Стороны в гражданском процессе. Процессуальное соучастие. Замена ненадлежащего ответчика. Процессуальное правопреемство.

§ 3. Третьи лица.

§ 4. Участие прокурора в гражданском процессе.

§ 5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан в защиту прав интересов других лиц.

§ 1. Понятие и состав лиц, участвующих в деле

Основную группу участников гражданского процесса составляют лица, участвующие в деле.

Согласно ст. 34 ГПК к ним относятся стороны; третьи лица; прокурор; государственные органы, органы местного самоуправления, организации или другие лица, обращающиеся в суд за защитой чужих интересов или вступающие в процесс с целью дачи заключения по делу (ст. 46, 47 ГПК РФ); заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Выделение данной группы лиц обусловлено наличием у них ряда специфических признаков. В науке гражданского процессуального права выделяют следующие *признаки лиц, участвующих в деле*:

- 1) у них имеется *юридический интерес* к исходу дела;
- 2) они совершают все процессуальные действия *от своего имени*;
- 3) им принадлежит право на осуществление процессуальных действий, *влияющих на развитие гражданского процесса*;
- 4) на лиц, участвующих в деле, *распространяется законная сила судебного решения*.

По указанным признакам лица, участвующие в деле, отличаются от иных участников процесса. Так, например, свидетель не имеет юридической заинтересованности к исходу дела. Он участвует в гражданском процессе для оказания содействия суду в установлении обстоятельств дела, а не для защиты своего права. То же самое относится к экспертам, специалистам, переводчикам, представителям¹. Хотя наличие юридической заинтересованности является общим признаком для всех лиц, участвующих в деле, характер юридической заинтересованности у них различен. Прежде всего среди лиц, участвующих в деле, надлежит выделить тех из них, которые имеют личную, *материально-правовую заинтересованность*. К ним относятся стороны, третьи лица, а также заявители и заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений. Например, истец заинтересован в защите какого-либо своего права; ответчик заинтересован в том, чтобы установить отсутствие перед истцом какой-либо обязанности. Также они имеют и *процессуально-правовую заинтересованность* к исходу дела, заключающуюся в ожидании для себя благоприятного решения.

Иной характер заинтересованности у прокурора (ст. 45 ГПК) и у государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, которым предоставлено право участвовать в гражданском процессе для защиты чужих интересов (ст. 46, 47 ГПК РФ). Указанные субъекты материально-правовой заинтересованностью не обладают. Решение суда, вынесенное по делу, не затрагивает их права. Например, государственные органы, органы местного самоуправления участвуют в процессе с целью реализации возложенной на них законом компетенции. Поэтому у них есть *служебная заинтересованность*. Вступив в процесс и участвуя в нем для защиты чужих интересов, они об-

¹ ГПК РФ не относит представителя к лицам, участвующим в деле (ст. 34). Однако в науке гражданского процессуального права вопрос о том, следует ли представителя включать в состав лиц, участвующих в деле, или нет, является дискуссионным. В литературе высказываются различные точки зрения. Например, см.: Курс советского гражданского процессуального права / под ред. А. А. Мельникова. М. 1981. Т. 1 (автор гл. 21 — А. А. Мельников); Гражданский процесс: учебник / под ред. В. В. Яркова. М.: Инфо-Тропик Медиа, 2012 (автор гл. 8 — В. В. Ярков); *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс: общая часть. М.: Юрист, 2004; Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. С. Ф. Афанасьева. М.: Юрайт, 2013 (автор гл. 5 — В. Н. Ивакин).

ладают и *процессуально-правовой заинтересованностью, которая заключается в ожидании решения суда, соответствующего целям их участия в гражданском процессе.*

Все лица, участвующие в деле, могут совершать действия, направленные на развитие гражданского процесса. Указанные действия составляют содержание принципа диспозитивности. И хотя объем процессуальных прав у отдельных лиц, участвующих в деле, неодинаков, все они в той или иной степени своими действиями могут влиять на ход процесса. Например, все лица, участвующие в деле, могут обжаловать судебное решение, вынесенное по этому делу. Тем самым процесс перейдет из стадии производства в суде первой инстанции в проверочную стадию.

Состав лиц, участвующих в разных гражданских делах, неодинаков и зависит от характера дела. Всегда существует лишь основное процессуальное отношение между судом и сторонами (заявителями и заинтересованными лицами по делам особого производства и производства по делам, возникающим из публичных правоотношений).

Статус лица, участвующего в деле, гражданин или организация приобретают с момента вступления в гражданский процесс.

Закон предусматривает общие для всех лиц, участвующих в деле, права и обязанности. Согласно ч. 1 ст. 35 ГПК 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, специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств, давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им действующим процессуальным законодательством.

Предоставление такого широкого перечня процессуальных прав лицам, участвующим в деле, объясняется их заинтересованностью в исходе дела. Процессуальные права предоставляются им для защиты своих интересов или интересов других лиц.

Закон предусматривает и некоторые обязанности в отношении лиц, участвующих в деле. Прежде всего они должны добросовест-

но пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами (ч. 1 ст. 35 ГПК). В случаях, предусмотренных законом, в отношении лиц, участвующих в деле и допустивших злоупотребления, наступают неблагоприятные последствия.

Так, со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер вознаграждения определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств (ст. 99 ГПК).

В соответствии со ст. 118 ГПК лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебное извещение посылается по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата. Оно считается доставленным, даже если адресат по этому адресу больше не проживает или не находится.

Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки в судебное заседание и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167 ГПК). Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие лица, участвующего в деле, если оно было извещено о времени и месте судебного заседания, не явилось и не представило сведения о причинах неявки или суд признал эту причину неуважительной (ч. 3 ст. 167 ГПК).

Закрепленные в ст. 35 ГПК процессуальные права и обязанности являются общими для всех лиц, участвующих в деле. В то же время в зависимости от характера заинтересованности и отношения к предмету спора закон наделяет их дополнительными процессуальными правами и обязанностями.

§ 2. Стороны в гражданском процессе.

Процессуальное соучастие. Замена ненадлежащего ответчика. Процессуальное правопреемство

Понятие сторон в гражданском процессе. Основными участниками в гражданском процессе являются стороны — истец и ответчик (ст. 38 ГПК). Указанные субъекты, имеющие противоположные интересы, находятся в состоянии правового конфликта, который не удалось устранить без обращения в суд. Возникший между сторонами спор является предметом рассмотрения в суде.

Сторонами в гражданском процессе являются участники процесса, правовой спор которых суд должен рассмотреть и разрешить.

Истец — это лицо, обращающееся в суд с иском для защиты своего права или интереса. Однако по закону допускается предъявление иска в суд не только лицом, считающим, что его право нарушено, но и другими лицами. Например, в защиту права заинтересованного лица с иском в суд может обратиться прокурор (ст. 45 ГПК) или государственные органы, органы местного самоуправления, граждане и организации на основании ст. 46 ГПК. Если дело возбуждено по иску прокурора или субъектов, указанных в ст. 46 ГПК, то истцом является то лицо, в защиту права которого предъявлен иск (ч. 2 ст. 38 ГПК).

Таким образом, **истец** — это лицо, в защиту субъективного права или охраняемого законом интереса которого возбуждено гражданское дело.

Ответчик — лицо, привлекаемое судом к ответу по требованию истца, который считает, что оно нарушило его право.

В силу принципа диспозитивности ответчик определяется по утверждению истца.

На момент возбуждения гражданского дела судом существует лишь предположение о том, что истцу принадлежит спорное право, а на ответчике лежит соответствующая обязанность, или что между сторонами существует спорное материальное правоотношение. Окончательный ответ на вопрос о существовании спорного права (обязанности) или спорного правоотношения в целом суд может дать в судебном решении, рассмотрев дело по существу. Поэтому на момент возбуждения гражданского дела истец и ответчик — это *предполагаемые* субъекты спорных прав и обязанностей. Истец — это лицо, которое предположительно является обладателем спорного права, а ответчик — это лицо, которое по заявлению истца предположительно является нарушителем его права.

Как правило, истец и ответчик являются субъектами спорного материального правоотношения, подлежащего судебному рассмотрению. Например, покупатель предъявляет иск к продавцу о расторжении договора купли-продажи в связи с тем, что проданный товар является некачественным. В этом случае покупатель займет процессуальное положение истца, продавец — ответчика,

а суд будет рассматривать возникшее между ними спорное правоотношение купли-продажи.

Возможны ситуации, при которых истец и ответчик не состоят между собой в материальном правоотношении, однако между ними возник правовой спор. Например, одно лицо оспаривает завещание, составленное в пользу других лиц. В этом случае лицо, оспаривающее завещание, займет процессуальное положение истца, а все наследники по указанному завещанию займут процессуальное положение ответчиков. При этом лицо, оспаривающее завещание, не состоит с ними в каких-либо материальных правоотношениях.

Процессуальные права и обязанности сторон. Стороны обладают всеми правами лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК). Однако наряду с общими правами им принадлежат права, которые есть только у них.

Так, истец вправе изменить иск или отказаться от иска (ч. 1 ст. 39 ГПК). Отказ от иска — это важное право истца, означающее, что он отказался от дальнейшего продолжения процесса. В этом случае суд прекращает производство по делу.

Ответчик вправе признать иск (ч. 1 ст. 39 ГПК). *Признание иска* — это распорядительное действие ответчика, заключающееся в согласии с предъявленным к нему требованием. При признании иска ответчиком по делу и принятии его судом выносится решение об удовлетворении иска.

Стороны могут окончить дело мировым соглашением (ч. 1 ст. 39 ГПК). *Мировое соглашение* — это соглашение, направленное на ликвидацию спора на определенных сторонами условиях.

Названные права сторон связаны с принципом диспозитивности в гражданском процессе. Вместе с тем суд не принимает отказ истца от иска, признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения сторон, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК).

Стороны пользуются равными процессуальными правами (ч. 3 ст. 38 ГПК). Однако это не означает, что их права полностью совпадают. Истец и ответчик — это разные субъекты, имеющие противоположные интересы, поэтому их права одинаковыми быть не могут. Речь идет о равенстве возможностей сторон по отстаиванию своих интересов в процессе. Так, обеим сторонам предоставлена возможность представлять доказательства по делу,

заявлять различные ходатайства, прибегать к помощи представителя, обжаловать судебные постановления и др. Обеим сторонам должна быть обеспечена возможность участия в судебном заседании или при совершении какого-либо процессуального действия, проводимого вне судебного заседания. Поэтому суд не может приступить к рассмотрению дела, известив о нем одну сторону и не известив вторую.

Стороны несут обязанности, возложенные на всех лиц, участвующих в деле, а также некоторые обязанности, возложенные именно на них.

Прежде всего, стороны — это активные субъекты доказывания. Согласно ст. 56 ГПК каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Следовательно, в силу принципа состязательности стороны должны представлять доказательства с целью подтверждения фактов, в установлении которых они заинтересованы. Безусловно, данная обязанность должна исполняться сторонами не под страхом привлечения к ответственности за ее неисполнение, а под влиянием заинтересованности в исходе дела. Поэтому закон не предусматривает каких-либо санкций в отношении сторон за то, что они не представили доказательства. Неблагоприятным последствием непредставления доказательств будет решение против той стороны, которая не доказала факты, на которые она ссылалась.

Стороны несут бремя судебных расходов. Так, обращаясь в суд, истец должен приложить к исковому заявлению доказательство уплаты государственной пошлины (ст. 132 ГПК РФ). В случае увеличения размера исковых требований истец обязан предоставить доказательства уплаты государственной пошлины пропорционально увеличенному размеру (ч. 2 ст. 92 ГПК).

При удовлетворении ходатайства о вызове свидетеля, эксперта и специалиста, денежные средства, подлежащие выплате указанным лицам, предварительно вносятся стороной, заявившей это ходатайство, на счет соответствующего суда. Если указанная просьба заявлена обеими сторонами, требуемые суммы вносятся сторонами в равных частях (ч. 1 ст. 96 ГПК).

Если стороны злоупотребляют своими правами, закон предусматривает в отношении них неблагоприятные последствия. Например, для любой из сторон явка в судебное заседание является правом, а не обязанностью. Указанное право также реализуется

истцом и ответчиком под влиянием заинтересованности к исходу дела. Между тем иногда сторона, стремясь затянуть процесс рассмотрения дела, не является в суд. В этом случае, если суд признает причины ее неявки неуважительными, он может рассмотреть дело в ее отсутствие (ч. 3 ст. 167 ГПК), а также взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК).

Стороны должны добросовестно исполнять свои обязанности.

Гражданская процессуальная правоспособность. Для того чтобы быть истцом или ответчиком в гражданском процессе, необходимо обладать гражданской процессуальной правоспособностью.

Согласно ст. 36 ГПК гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству РФ правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов.

Гражданская процессуальная правоспособность тесно связана с правоспособностью в материальном праве. Данная связь проявляется в следующем. Каждый субъект права, вступающий в материально-правовые отношения (гражданские, семейные, трудовые и проч.), в случае нарушения его права должен обладать способностью защищать указанное право в суде, то есть быть стороной в деле.

Это означает, что *гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве.*

Таким образом, гражданская процессуальная правоспособность — это способность быть стороной в гражданском процессе¹.

¹ В гражданском процессе наряду со сторонами в деле могут участвовать третьи лица. Они обладают личной заинтересованностью в исходе дела и пользуются правами сторон (ст. 42, 43 ГПК). Следовательно, к ним также применимо понятие гражданской процессуальной правоспособности. Кроме того в делах особого производства и в делах, возникающих из публичных правоотношений, участвуют заявители и заинтересованные лица, которые участвуют для защиты своего права или охраняемого законом интереса, поэтому они также обладают гражданской процессуальной правоспособностью.

В науке гражданского процессуального права ведется дискуссия по вопросу о том, только ли к лицам, участвующим в деле, обладающим личной заинтересованностью, применимо понятие гражданской процессуальной правоспособности. В литературе высказываются различные точки зрения. Например, см.: *Чечот Д. М. Избранные труды по гражданскому процессу.* (Участники гражданского процесса). СПб., 2005; Курс советского

Если гражданская правоспособность возникает у гражданина с момента его рождения и прекращается со смертью (ч. 2 ст. 17 ГК РФ), то и способность быть истцом или ответчиком по спору, вытекающему из гражданских правоотношений, возникает у него с момента рождения и сохраняется до его смерти. Гражданская процессуальная правоспособность гражданина не зависит от его возраста и психического развития.

Гражданская правоспособность юридических лиц возникает с момента государственной регистрации (включения в Единый государственный реестр юридических лиц) и прекращается с момента их исключения из Единого государственного реестра юридических лиц (ч. 3 ст. 49 ГК РФ). Следовательно, по спорам, вытекающим из гражданских правоотношений, юридические лица могут быть истцами или ответчиками по делу до тех пор, пока в реестре о них имеется соответствующая запись.

Гражданское право не признает в качестве субъектов гражданских правоотношений филиалы и представительства. В соответствии с ч. 3 ст. 55 ГК они не являются юридическими лицами. Они являются частью юридического лица. Значит по спору, вытекающему из гражданских правоотношений, филиал или представительство не может быть истцом или ответчиком по делу.

В некоторых случаях материальное законодательство наделяет правами и обязанностями организации или коллективные образования, не являющиеся юридическими лицами. Например, общественные объединения могут создаваться как путем регистрации в форме юридического лица, так и без этого (ст. 18 Закона об общественных объединениях). По спору, связанному с реализацией этими общественными объединениями своих задач, оно может выступать в качестве стороны в процессе. Такой подход полностью согласуется со ст. 36 ГПК, согласно которой гражданская процессуальная правоспособность признается не только за юридическими лицами, но и за иными организациями.

По своему содержанию гражданская процессуальная правоспособность не тождественна материальной правоспособности. Если материальная правоспособность — это возможность иметь субъективные гражданские, трудовые, семейные и другие права

гражданского процессуального права / под ред. А. А. Мельникова. М., 1981, Т. 1 (автор гл. 14 — А. А. Мельников); Гражданский процесс: учебник / под ред. В. В. Яркова. М.: Инфотропик Медиа, 2012 (гл. 3 — автор В. В. Ярков).

и обязанности, то есть способность быть субъектом материальных правоотношений, то гражданская процессуальная правоспособность — это способность быть субъектом процессуальных правоотношений, защищаящим свои права и интересы.

Гражданская процессуальная дееспособность. Для того чтобы быть стороной в гражданском процессе, достаточно наличия только правоспособности. Но для того чтобы *лично* участвовать в гражданском процессе, лично совершать процессуальные действия, необходимо обладать гражданской процессуальной дееспособностью. Например, малолетний ребенок, унаследовавший по завещанию какое-то имущество, по иску лица, оспаривающего это завещание, займет процессуальное положение ответчика, ведь гражданской процессуальной правоспособностью он обладает. Лица, признанные судом недееспособными в силу психического расстройства, также обладают гражданской процессуальной правоспособностью. Поэтому они могут быть стороной в процессе. Однако такие лица *не могут лично* совершать какие-либо процессуальные действия.

Гражданская процессуальная дееспособность — это способность *лично своими действиями* осуществлять свои процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, а также поручать ведение дела в суде представителю.

Так же как и гражданская процессуальная правоспособность, гражданская процессуальная дееспособность тесно связана с дееспособностью в материальном праве.

Объем гражданской процессуальной дееспособности для разных возрастных категорий физических лиц различен. Чем старше лицо, тем возможностей в процессе больше. Кроме того, закон учитывает психическое состояние лица.

1) *В полном объеме* способность своими действиями осуществлять процессуальные права, исполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю (гражданская процессуальная дееспособность) принадлежит гражданам, достигшим возраста 18 лет.

Несовершеннолетние могут лично осуществлять свои процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности в суде также со времени вступления в брак или объявления их *полностью дееспособными* (эмансипации) (ч. 1, 2 ст. 37 ГПК).

Это связано с тем, что гражданская дееспособность, то есть способность гражданина своими действиями приобретать и осу-

ществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их, возникает в полном объеме по достижении им 18-летнего возраста (ст. 21 ГК РФ), или с момента вступления в брак (ч. 2 ст. 21 ГК РФ), или в случае эмансипации (ст. 27 ГК). Процессуальный закон исходит из того, что поскольку гражданин с 18-летнего возраста (либо с момента вступления в брак или эмансипации) может лично реализовывать свои гражданские права и исполнять гражданские обязанности, постольку и в процессе с этого момента он может участвовать лично и совершать все процессуальные действия или поручать ведение дела добровольному представителю.

2) *Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет* и лица, *признанные ограниченно дееспособными*, обладают *частичной гражданской процессуальной дееспособностью*. Их права и интересы в суде защищаются их законными представителями. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних или граждан, признанных ограниченно дееспособными (ч. 3 ст. 37 ГПК).

В гражданском праве эти лица являются частично дееспособными, либо их дееспособность ограничена. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки, за некоторыми исключениями, с письменного согласия своих законных представителей (ст. 26 ГК РФ). Лица, признанные судом ограниченно дееспособными, могут совершать сделки (за исключением мелких бытовых сделок), получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими с согласия попечителя (ч. 1 ст. 30 ГК РФ).

В процессе такие лица вправе самостоятельно совершать процессуальные действия, за исключением так называемых распорядительных действий. Такие действия, как отказ от иска, признание иска, мировое соглашение, изменение иска, они могут совершать лишь с предварительного согласия законного представителя.

3) *Несовершеннолетние от 14 до 18 лет* в некоторых случаях, *прямо предусмотренных федеральным законом*, вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (ч. 4 ст. 37 ГПК РФ).

Так, например, согласно ст. 63 ТК с согласия одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с лицом, получающим общее обра-

зование и достигшим возраста 14 лет, для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы.

Таким образом, достигнув возраста 14 лет, физическое лицо может вступать в трудовые отношения. Следовательно, участвуя в рассмотрении спора, вытекающего из данного трудового правоотношения, оно может лично реализовывать все права.

Вместе с тем в виду того, что участие в судебном процессе требует определенных знаний, навыков и психологической зрелости, закон предоставляет суду право при необходимости привлекать законных представителей несовершеннолетних для оказания им помощи в процессе.

4) *У несовершеннолетних, не достигших 14 лет, а также граждан, признанных недееспособными, полностью отсутствует гражданская процессуальная дееспособность*. Их права защищают в процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Однако у суда есть право привлекать лиц, признанных недееспособными, к участию в деле (ч. 5 ст. 37 ГПК).

Отсутствие возможности лично совершать процессуальные действия связано с тем, что деятельность по участию в процессе является достаточно трудной. Для этого требуется определенный уровень психического и интеллектуального развития. Поэтому процессуальное законодательство не позволяет лицам моложе 14 лет участвовать в процессе самостоятельно. Для лиц, признанных недееспособными, такая деятельность невозможна в силу психического расстройства¹.

Соответственно, и нормы материального права малолетним лицам и лицам, признанным недееспособным, не предоставляют

¹ Определенным исключением из правила о том, что граждане, признанные недееспособными в силу психического расстройства по решению суда, не вправе лично совершать какие-либо действия в гражданском процессе, является представление им права обжалования этого решения. Согласно выраженной в постановлении от 27.02.2009 № 4-П позиции КС РФ лицу, в отношении которого принято судебное решение о признании его недееспособным, должна быть обеспечена возможность его обжалования во всех предусмотренных законом инстанциях. Отсутствие такой возможности является нарушением права на судебную защиту.

права самостоятельно вступать в правоотношения. Так, согласно ст. 29 ГК РФ от имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун. В отношении лиц, не достигших 14 лет (малолетних), установлено, что за них сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК РФ). И хотя гражданское законодательство разрешает малолетним лицам в возрасте от 6 до 14 лет совершать некоторые сделки самостоятельно, например мелкие бытовые сделки (ч. 2 ст. 28 ГК), однако в гражданском процессе от имени несовершеннолетних, не достигших 14 лет, все действия будут совершать их законные представители.

Юридические лица обладают гражданской процессуальной дееспособностью с момента их государственной регистрации и сохраняют ее до момента исключения из Единого государственного реестра юридических лиц. Таким образом, гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность у них возникают одновременно.

Процессуальное соучастие. Согласно ст. 40 ГПК иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. В этом случае возникает процессуальное соучастие¹. Независимо от того, сколько лиц участвует в деле в качестве соистцов или ответчиков, в процессе всегда остается только две стороны.

Процессуальное соучастие — это участие в одном процессе нескольких истцов или нескольких ответчиков.

Основания для соучастия предусмотрены ч. 2 ст. 40 ГПК. Процессуальное соучастие допускается, если:

1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков;

¹ В процессуальной литературе предъявление иска несколькими истцами принято называть активным соучастием, а предъявление иска к нескольким ответчикам — пассивным соучастием. Иск может быть предъявлен одновременно несколькими истцами к нескольким ответчикам. В этом случае соучастие именуется смешанным.

Соучастие представляет собой субъективное соединение исков, то есть предъявление иска (исков) несколькими субъектами (или к нескольким субъектам). Его необходимо отличать от соединения в одном исковом заявлении нескольких исков, когда одно лицо предъявляет несколько исков (например, иск о взыскании суммы долга и иск о взыскании неустойки за нарушение срока его возврата) к одному и тому же ответчику. В этом случае возникает так называемое объективное соединение исков.

2) права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание;

3) предметом спора являются однородные права и обязанности.

Так, например, если к супругам, обладающим на праве общей собственности автомобилем, будет предъявлен иск о его истребовании, то они станут в процессе соответчиками, а основанием возникновения соучастия будет их право общей собственности на данную вещь.

Если несколькими лицами был причинен вред, то по предъявленному к ним иску о его возмещении все они займут процессуальное положение соответчиков. В этом случае соучастие возникнет в силу одного основания — факта совместного причинения вреда несколькими лицами.

Примером, когда предметом спора являются однородные права, может быть соучастие нескольких истцов, предъявивших иски к одному и тому же ответчику о выплате заработной платы. В данном случае какая-либо связь между соединенными исками отсутствует, имеется лишь однородность правоотношений, рассматриваемых судом. Рассмотрением этих требований совместно достигается цель экономии времени, уменьшения судебных издержек, вынесения непротиворечивых решений.

Соучастие бывает обязательным (необходимым) и факультативным. *Обязательное (необходимое) соучастие* возникает в том случае, когда рассмотрение дела без привлечения к участию в нем всех соответчиков невозможно, потому что суд решает вопрос о праве (или обязанности), затрагивающий каждого из них. В том случае, если суд вынесет решение, затрагивающее кого-либо из заинтересованных лиц без привлечения их к участию в деле, возникнет ситуация, при которой это лицо было лишено возможности участия в процессе для защиты своего права или интереса. Такое грубое нарушение является основанием для отмены судебного решения (п. 4 ч. 4 ст. 330 ГПК РФ).

Например, трем гражданам принадлежит на праве собственности дом, состоящий из нескольких комнат, в равных долях. В случае предъявления одним из них иска о выделе своей доли (ст. 252 ГК РФ), например в виде одной из комнат, двое других должны быть привлечены к участию в деле в качестве соответчиков. Это связано с тем, что в случае удовлетворения такого иска общее имущество, находящееся в собственности остальных

сособственников, уменьшится в объеме на одну треть. У них остается лишь право общей собственности на оставшуюся часть дома. Таким образом, решение суда затронет право каждого из сособственников.

Пленум ВС РФ в отдельных своих постановлениях прямо указывает на случаи возникновения обязательного соучастия. Так, если в каком-либо средстве массовой информации были распространены сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, то в случае предъявления пострадавшим лицом иска о защите этих нематериальных благ соответчиками являются автор и редакция соответствующего средства массовой информации¹. Автор является ответчиком в связи с тем, что он создал соответствующий результат интеллектуальной деятельности (например, написал статью, подготовил видеорепортаж и проч.), а редакция средства массовой информации — в связи с распространением этих сведений (опубликование этой статьи в газете, выпуск соответствующего репортажа в эфир и проч.).

Следует иметь в виду, что закон предусматривает право суда привлечь по собственной инициативе в процесс только соответчиков, если невозможно рассмотреть дело без их участия в связи с характером спорного правоотношения. В этом случае подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 3 ст. 40 ГПК). Суд не вправе привлекать по своей инициативе в процесс лиц в качестве соистцов без их согласия. Это связано с действием принципа диспозитивности в гражданском процессе. Заинтересованное лицо само решает, предъявлять иск или нет. Суд может лишь уведомить потенциальных соистцов о производстве по делу и указать на возможность предъявления ими иска.

При *факультативном соучастии* требования одного или нескольких истцов к одному или нескольким ответчикам могут быть рассмотрены отдельно друг от друга. Основанием такого вида соучастия, как правило, является однородность рассматриваемых судом требований (иски работников о взыскании заработной платы, иски нескольких пострадавших к причинителю вреда о его возмещении и проч.). Однородность выражается в схожести предмета иска и юридических фактов, на которых основано требование. Например, нецелесообразно рассматривать требования пятерых лиц вместе, адресованных одному и тому же ответчику,

¹ Пункт 5 постановления Пленума ВС РФ от 24.02.2005 № 3.

о восстановлении на работе, но уволенных по разным основаниям. В этом случае едва ли будет достигнута цель процессуальной экономии времени, так как суду придется выяснять по каждому требованию разные юридические факты, что лишь осложнит процесс.

Напротив, факультативное соучастие возникает в случае, если несколько работников, уволенных по одинаковым основаниям, например за прогул, совместно предъявят иски к работодателю о восстановлении их на работе. В этом случае иск каждого работника вытекает из трудового правоотношения, которое всегда возникает между конкретным работником и работодателем. В данном материальном правоотношении отсутствует множественность субъектов. Верным признаком того, что предъявление таких требований работниками представляет собой факультативное соучастие, является практическая возможность рассмотрения судом каждого из исков работников по отдельности. При этом права остальных лиц, требующих восстановления на работе, судебным решением по отдельному иску затронуты не будут.

Каждый из истцов или ответчиков является самостоятельным субъектом по отношению к остальным соучастникам. Их самостоятельность выражается, например, в том, что каждый из соучастников вправе самостоятельно совершать любые процессуальные действия, не согласовывая их с другими соучастниками. Если один из соистцов отказался от иска, то остальные соистцы вправе настаивать на рассмотрении своего требования по существу. Если один из соответчиков признал иск, остальные могут этого не делать.

Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников (ч. 3 ст. 40 ГПК). Полномочия соучастника должны быть надлежащим образом оформлены путем выдачи доверенности в общем порядке или путем устного заявления, занесенного в протокол судебного заседания, или письменного заявления доверителя в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК РФ).

Ненадлежащая сторона. Замена ненадлежащего ответчика. Ранее уже отмечалось, что на момент возбуждения гражданского дела суд исходит лишь из предположения о том, что истец и ответчик являются субъектами спорного материального права или обязанности. Окончательно вопрос о том, принадлежит ли истцу спорное право и лежит ли на ответчике обязанность, решается судом в судебном решении после рассмотрения дела по существу.

Однако иногда судья, принявший иск, еще до рассмотрения дела обнаруживает, что истец или ответчик не могут быть даже предполагаемыми субъектами спорного права или обязанности. В таких случаях они являются ненадлежащими.

Ненадлежащая сторона — это сторона, в отношении которой исключается предположение о том, что она может являться носителем спорного субъективного права или обязанности.

ГПК РФ предусматривает институт замены ненадлежащего ответчика. Согласно ч. 1 ст. 41 ГПК суд при подготовке дела или во время его разбирательства в суде первой инстанции может допустить по ходатайству или с согласия истца замену ненадлежащего ответчика надлежащим.

Так, если иск о возмещении вреда пострадавшим лицом будет предъявлен непосредственно к работнику, то он будет ненадлежащим ответчиком. В соответствии со ст. 1068 ГК РФ юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. То есть в силу данной нормы права в отношении работника исключается предположение о том, что на нем лежит обязанность отвечать за вред, причиненный им при исполнении служебных обязанностей.

В силу принципа диспозитивности замена ненадлежащего ответчика невозможна без согласия истца. В случае, если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд рассматривает дело по предъявленному иску (ч. 2 ст. 41 ГПК), то есть с участием ненадлежащего ответчика. В этом случае в иске будет отказано. Если истец согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, то происходит замена, то есть ненадлежащий ответчик выбывает из процесса, а надлежащий ответчик привлекается в процесс.

Замена ненадлежащего ответчика оформляется определением суда. Действующий ГПК предусматривает замену только ненадлежащего ответчика. Возможность замены ненадлежащего истца законом не предусмотрена. В том случае, если иск предъявлен ненадлежащим истцом, дело рассматривается судом по существу, однако в удовлетворении требования должно быть отказано, так как оно предъявлено лицом, которое не является обладателем спорного права.

После замены ненадлежащего ответчика подготовка и рассмотрение дела производится с самого начала. Все действия,

совершенные в процессе до этого ненадлежащим ответчиком, для надлежащего ответчика никакого юридического значения не имеют.

Замена ненадлежащего ответчика допускается в суде первой инстанции.

Процессуальное правопреемство. В случае, если одна из сторон спорного или установленного материального правоотношения выбывает из процесса (например, в связи со смертью гражданина, реорганизацией юридического лица, уступкой требования, переводом долга и в других случаях), суд допускает замену этой стороны ее правопреемником (ч. 1 ст. 44 ГПК).

Процессуальное правопреемство представляет собой замену стороны или третьего лица (правопредшественника) другим лицом (правопреемником) в связи с выбытием их из процесса при наступлении определенных обстоятельств. Например, в связи со смертью истца его спорное материальное право переходит к наследнику и последний в порядке правопреемства вступает в процесс в качестве истца; или в случае предъявления иска к юридическому лицу, которое в процессе рассмотрения дела было реорганизовано, в порядке правопреемства вместо вышедшего юридического лица на его место заступает юридическое лицо-правопреемник. Иными словами, процессуальное правопреемство основано на правопреемстве в материальном праве. Оно обусловлено переходом в ходе процесса материальных прав или обязанностей от одного субъекта к другому.

В гражданском праве различают универсальное и сингулярное правопреемство. При универсальном правопреемстве к правопреемнику переходят все материальные права и обязанности. Это происходит при наследовании, реорганизации юридического лица. Сингулярное правопреемство — это переход отдельного права или обязанности, например в результате уступки требования кредитором другому лицу или перевода должником своего долга на другое лицо. В гражданском процессе такого деления правопреемства на виды нет. Это связано с тем, что даже если к правопреемнику переходит какое-то одно спорное материальное право или обязанность, то процессуальные права и обязанности правопреемник всегда получает в том объеме, в каком они были у правопредшественника. Например, в ходе рассмотрения дела в суде был переведен долг с одного лица, являющегося ответчиком по иску о его взыскании, на другое лицо. В этом случае суд до-

пускает замену ответчика — правопродшественника — его правопреемником. Последний получает в полном объеме все права и обязанности ответчика. При этом невозможна ситуация, при которой правопреемник ответчика получил бы право представлять доказательства, а другие права, например право признать иск, не получил.

Правопреемство в гражданском процессе возможно не всегда. Процессуальное правопреемство невозможно в тех случаях, когда оно не допускается в материальном правоотношении. Это связано с личным характером правоотношения (ст. 383 ГК РФ) или в силу прямого запрета в законе. Так, невозможно правопреемство в делах по искам о расторжении брака, об установлении отцовства и в иных случаях, когда это определяется особенностями материальных правоотношений.

Вступление в процесс правопреемника происходит по определению суда. На определение суда о замене или об отказе в замене выбывшего лица может быть подана частная жалоба.

Допуская правопреемство, суду надлежит проверить, действительно ли лицо, вступающее или привлекаемое в процесс, является правопреемником (например, исследовать свидетельство о праве на наследство, выписку из Единого государственного реестра юридических лиц о юридическом лице-правопреемнике и т. д.).

Процессуальное правопреемство необходимо отличать от замены ненадлежащего ответчика. Эти отличия заключаются в следующем. Во-первых, между правопродшественником и правопреемником существует материально-правовая связь, заключающаяся в переходе материальных прав (обязанностей) от одного лица к другому. Между ненадлежащим и надлежащим ответчиками такая материально-правовая связь отсутствует. Поэтому при процессуальном правопреемстве процесс по делу продолжается, а в случае замены ненадлежащего ответчика начинается заново.

Во-вторых, для правопреемника все действия, совершенные правопродшественником в процессе до его вступления, являются обязательными. Так, если правопродшественник-истец отказался от иска, для его правопреемника этот отказ является обязательным. В отличие от этого надлежащий ответчик не связан действиями, совершенными ненадлежащим ответчиком до его замены.

В-третьих, замена ненадлежащего ответчика возможна только в суде первой инстанции, в то время как процессуальное право-

преемство возможно в любой стадии процесса вплоть до фактического исполнения судебного постановления.

§ 3. Третьи лица

Наряду со сторонами в гражданском процессе могут участвовать третьи лица.

В зависимости от характера заинтересованности закон выделяет два вида третьих лиц: третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 42 ГПК), и третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 43 ГПК)¹.

Третьи лица относятся к лицам, участвующим в деле. Они имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела. Также общим признаком этих лиц является вступление их в уже начавшийся процесс. Третьи лица обоюбого вида могут вступить в процесс на стадии производства в суде первой инстанции до вынесения судебного постановления, а фактически — до момента удаления суда в совещательную комнату. Однако характер заинтересованности, порядок вступления в процесс, объем процессуальных прав у этих лиц неодинаковый.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, — это лица, вступающие в уже начатый процесс для защиты своего субъективного права на предмет спора. Они вступают в процесс потому, что считают, что спорное право принадлежит им, а не истцу или ответчику. Третье лицо данного вида — это такой же истец, с той лишь разницей, что оно вступает в уже начавшийся процесс и его интерес противоречит интересу первоначального истца.

Например, гражданин обратился с иском в суд к администрации сельского поселения о признании за ним права собственности на загородный дом. В обоснование своего требования он указал, что этот дом был построен им на принадлежащем ему земельном участке. После возбуждения дела в процесс вступила его бывшая супруга, предъявившая иск о признании за ней права собственности на этот же дом, ссылаясь на то, что он был построен на деньги, полученные ею по наследству от матери. В этом случае супруга

¹ Для краткости эти лица будут называться «третьи лица, заявляющие и не заявляющие самостоятельные требования».

займет процессуальное положение третьего лица, заявляющего самостоятельное требование.

Свое требование супруга предъявляет к ответчику. В то же время ее иск направлен и против первоначального истца. В случае его удовлетворения суд одновременно установит, что у первоначального истца и у ответчика право собственности на этот дом не возникло. Таким образом, это спор между тремя претендентами на один и тот же предмет.

Требования третьего лица могут быть заявлены не только на весь предмет спора, но и на его часть.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, имеют точно такие же права и несут такие же обязанности, как и истец. Они вступают в процесс путем предъявления иска. Соответственно, третье лицо данного вида может от него отказаться или изменить иск, заключить мировое соглашение с первоначальным истцом и ответчиком.

Вступление в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельное требование, необходимо отличать от случаев соучастия на стороне истца. Интересы истца и третьего лица несовместимы и противоречат друг другу, в то время как интересы соистцов совместимы и не исключают друг друга. Оба иска (первоначального истца и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования) удовлетворены быть не могут.

В то же время вступление в процесс третьего лица не означает, что одно из требований (истца или третьего лица) должно быть обязательно удовлетворено. Возможно, что и истцу, и третьему лицу будет отказано в удовлетворении иска, например ввиду отсутствия и у того и у другого доказательств, подтверждающих их требования.

В ГПК не указано, к одной или к обеим сторонам предъявляется иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования. Как правило, в случае предъявления иска третьим лицом только к первоначальному ответчику фактически затрагивается интерес и первоначального истца.

В силу принципа диспозитивности третье лицо, заявляющее самостоятельное требование, не может быть привлечено в процесс самим судом. Для вступления в процесс оно должно предъявить иск. Если лицо не предъявит самостоятельного требования в данном процессе для совместного рассмотрения с иском первоначального истца, это не лишает его возможности

в дальнейшем самостоятельно предъявить отдельный иск. Вместе с тем вступление в процесс третьего лица способствует более своевременной защите его субъективного права.

В отношении лиц, заявляющих самостоятельные требования, 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).

При вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, рассмотрение дела производится с самого начала.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований (третьи лица с побочным участием), — это лица, участвующие в процессе на стороне истца или ответчика в связи с тем, что решение по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к той стороне, на которой они участвуют.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу (ч. 1 ст. 43 ГПК).

Основанием для участия третьего лица является его заинтересованность в исходе дела между истцом и ответчиком. Как правило, у него имеется правовая связь с одной из сторон. Решение по спору между истцом и ответчиком непосредственно не изменяет права и обязанности третьего лица данного вида, не влечет для него непосредственных правовых последствий, но оно может повлечь их в будущем по отношению к одной из сторон.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, может выступать как на стороне истца, так и на стороне ответчика. Хотя чаще оно выступает на стороне ответчика.

Так, например, по иску лица о возмещении вреда, причиненного работником, отвечает юридическое лицо, работником которого является причинитель вреда (ст. 1068 ГК РФ). В этом случае в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельного требования на стороне юридического лица-ответчика, следует привлечь данного работника. Если будет установлено, что вред был причинен работником, работодатель вправе потом предъявить к нему регрессный иск с целью компенсации убытков, которые он понес в связи с удовлетворением иска о возмещении вреда. Участвуя на стороне ответчика и помогая ему в защите по

предъявленному требованию, работник тем самым стремится обезопасить себя от неблагоприятных последствий.

В соответствии со ст. 18 Закона о защите прав потребителей потребитель, которому продан товар ненадлежащего качества, вправе предъявить к продавцу иск о его замене. В этом случае в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельного требования на стороне продавца-ответчика, может быть привлечен изготовитель товара. Если иск будет удовлетворен, то продавец вправе предъявить к изготовителю регрессный иск с целью компенсации убытков, которые он понес в связи с удовлетворением иска о замене товара ненадлежащего качества.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельное требование, может участвовать и на стороне истца. Например, одно лицо (первоначальный кредитор) уступило требование другому лицу (новому кредитору) на основании возмездной сделки. В случае отказа должника исполнить это требование новый кредитор вправе предъявить к нему иск об обязанности его исполнить требование. В качестве третьего лица на стороне истца следует привлечь в процесс первоначального кредитора. Если в удовлетворении иска к должнику будет отказано в связи с недействительностью уступки требования, новый кредитор вправе в дальнейшем предъявить иск к первоначальному кредитору о взыскании всего уплаченного в связи с уступкой требования (ст. 390 ГК РФ).

Таким образом, третьи лица без самостоятельных требований участвуют в гражданском процессе с целью предотвращения неблагоприятных для себя последствий решения суда. Такое участие призвано помогать тому лицу, на стороне которого участвует третье лицо. В процессе по спору между истцом и ответчиком интересы третьего лица и стороны, на которой оно участвует, не противоречат друг другу. Однако если впоследствии к третьему лицу будет предъявлен регрессный иск, то в новом процессе их интересы станут противоположными, они станут соответственно истцом и ответчиком.

Важное процессуальное последствие участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, заключается в том, что в новом процессе (процессе по регрессному иску) они уже не могут оспаривать факты, установленные вступившим в законную силу судебным решением по первоначальному требованию.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут вступить в процесс по собственной инициативе, по инициа-

тиве суда или по инициативе любого лица, участвующего в деле. О привлечении в процесс третьего лица данного вида выносится определение. Определение суда как о допуске в процесс третьего лица без самостоятельных требований, так и об отказе в этом не может быть обжаловано.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, кроме права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, а также на отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, на предъявление встречного иска, требование принудительного исполнения судебного решения (ч. 1 ст. 43 ГПК). То есть, не являясь стороной в споре, третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования, не имеют права совершать эти распорядительные действия.

При вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, рассмотрение дела производится с самого начала (ч. 2 ст. 43 ГПК).

§ 4. Участие прокурора в гражданском процессе

1. Цели участия прокурора в гражданском процессе. Наряду с лицами, участвующими в гражданском процессе для защиты своих прав или охраняемых законом интересов, в нем могут участвовать субъекты, которые защищают чужие права. К таким субъектам в первую очередь относится прокурор.

Согласно ст. 129 Конституции РФ прокуратура РФ составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ. Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры определяются Законом о прокуратуре. Согласно данному закону на систему органов прокуратуры возложена обязанность по осуществлению от имени РФ надзора за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории РФ. 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 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 иск в интересах пострадавших (ч. 4

ст. 27 Закона о прокуратуре). С обязательным участием прокурора рассматриваются дела, связанные с защитой прав и интересов несовершеннолетних (ст. 70, 73 СК РФ), дела об усыновлении (удочерении) ребенка (ст. 273 ГПК); об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным (ч. 1 ст. 284 ГПК) и др.

Таким образом, участие прокурора в гражданском процессе обусловлено необходимостью выполнения функций, возложенных на него Конституцией РФ и Законом о прокуратуре. Участвуя в гражданском процессе, прокурор защищает не собственный интерес, а интерес государства или общества в целом или права и законные интересы отдельных граждан, неопределенного круга лиц. Его заинтересованность носит *служебный характер*. В этом заключается его главное отличие от сторон и третьих лиц. Он выступает от своего имени, но в защиту чужих интересов. Вступив в процесс и участвуя в нем для защиты интересов других лиц, прокурор обладает также и *процессуально-правовой заинтересованностью, которая заключается в ожидании решения суда, соответствующего целям его участия в процессе*.

Участвуя в гражданском процессе, прокурор не осуществляет надзор за судами. Это связано с закреплением в ст. 120 Конституции РФ принципа независимости судей и подчинения их только закону. Участвуя в гражданском процессе, прокурор, как и любое лицо, участвующее в деле, не принимает никаких решений по делу. Все распоряжения суда для прокурора являются обязательными.

Прокурору предоставлены права, общие для всех лиц, участвующих в деле, предусмотренные ст. 35 ГПК.

2. Формы участия прокурора. Согласно ст. 45 ГПК прокурор может участвовать в гражданском процессе путем:

- 1) предъявления иска в защиту прав отдельных граждан, неопределенного круга лиц, публично-правовых образований;
- 2) вступления в начавшийся процесс с целью дачи заключения по делу.

Предъявление иска в защиту прав отдельных граждан, неопределенного круга лиц, публично-правовых образований. ГПК предусматривает право прокурора обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов: 1) отдельного гражданина, 2) неопределенного круга лиц, 3) интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований.

Обращение с заявлением в защиту прав конкретного гражданина возможно только в том случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК). Так, например, прокуроры предъявляют различные иски в защиту прав и интересов инвалидов, пенсионеров, малообеспеченных лиц, несовершеннолетних детей и т. д. Закон исходит из того, что заинтересованное лицо по общему правилу и в соответствии с принципом диспозитивности должно самостоятельно позаботиться о защите своего права и при необходимости обратиться в суд для его защиты. И лишь в том случае, если оно не может самостоятельно этого сделать по уважительным причинам, в его интересах с иском обращается прокурор.

Вместе с тем по делам, связанным с защитой наиболее важных прав и интересов граждан (например, социальных, трудовых, интересов семьи, материнства, отцовства и некоторых других), прокурор не должен устанавливать наличие каких-либо уважительных причин, по которым лицо само не может обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК).

Обращаясь в суд с иском, прокурор должен руководствоваться общими правилами об обращении в суд по подведомственности и подсудности, а также о форме и содержании искового заявления (ст. 131–132 ГПК).

Однако закон предъявляет дополнительные требования к заявлению прокурора. Так, в исковом заявлении, предъявляемом в защиту публично-правовых образований или неопределенного круга лиц, он должен указать, в чем заключается их интерес и какое право нарушено. Также в заявлении прокурора должна содержаться ссылка на нормативный правовой акт, который, по мнению прокурора, не был соблюден. В случае обращения прокурора в защиту интересов конкретного гражданина в заявлении должно содержаться обоснование, почему гражданин не может самостоятельно предъявить этот иск, либо должно содержаться указание на обращение гражданина к прокурору (ч. 3 ст. 131 ГПК). Документ об оплате государственной пошлины прокурор прикладывать не должен, так как он не несет судебных расходов (ч. 2 ст. 45 ГПК РФ). Также прокурор не должен прикладывать к исковому заявлению доверенность, так как он обращается в суд не в качестве представителя, а в качестве субъекта, предъявляющего иск в силу возложенной на него законом компетенции.

Также прокурору следует выяснить, не был ли ранее точно такой же иск рассмотрен каким-либо судом общей юрисдикции или третейским судом, о чем имеется вынесенное решение. Прокурору надлежит выяснить, не было ли по такому же иску ранее утверждено судом мировое соглашение, а также не был ли самим заинтересованным лицом ранее предъявлен такой же иск, от которого оно впоследствии отказалось.

В случае обращения прокурора с иском в суд, он не занимает положение истца в процессе. Истцом по делу является то лицо, в чьих интересах предъявлен иск, поскольку речь идет о защите именно его права. Оно извещается судом о возникшем процессе (ч. 2 ст. 38 ГПК РФ).

Прокурор, предъявивший иск, в процессе его рассмотрения наделен всеми правами истца. Однако в связи с тем, что прокурор не является субъектом спорного материального правоотношения, он не может распоряжаться такими правами, которыми может распоряжаться только лицо, имеющее личную заинтересованность. В литературе принято считать, что прокурор в этом случае занимает положение так называемого истца в процессуальном смысле. Так, прокурор не может заключить мировое соглашение (ч. 2 ст. 45 ГПК). К нему не может быть предъявлен встречный иск. Прокурор вправе отказаться от иска. Однако поскольку предмет защиты является право другого лица, закон предусматривает необходимость выяснения его мнения о дальнейшей судьбе процесса по данному делу. В случае отказа прокурора от иска, истец вправе требовать рассмотрения дела по существу. Если прокурор отказался от предъявленного им иска, суд может прекратить производство по делу только в случае, если истец также от него откажется. И, напротив, отказ истца от иска в случае принятия его судом влечет за собой прекращение производства по делу независимо от занятой прокурором позиции.

Прокурор, предъявивший иск, должен доказать обстоятельства, на которые он ссылается в обоснование предъявленного им иска (ст. 56 ГПК). Поэтому перед обращением в суд ему следует подготовить необходимый доказательственный материал.

В ходе судебного заседания прокурор, предъявивший иск, дает объяснения первым (ч. 1 ст. 174 ГПК). Судья и лица, участвующие в деле, вправе задавать ему вопросы. Прокурор, обратившийся в суд за защитой прав других лиц, выступает в судебных прениях первым (ст. 190 ГПК).

Вступление прокурора в процесс с целью дачи заключения по делу. Второй формой участия прокурора является вступление его в уже начавшийся по инициативе других лиц процесс с целью дачи заключения по делу. Прокурор вправе вступить в процесс с целью дачи заключения не в любое дело, а только *в случаях, прямо предусмотренных ГПК и другими федеральными законами.* Ряд дел, которые рассматриваются с обязательным участием прокурора, прямо указан в ч. 3 ст. 45 ГПК. К нему относятся дела о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью. Остальные случаи предусмотрены либо в других статьях ГПК, либо в других федеральных законах. С обязательным участием прокурора рассматриваются дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим (ст. 278 ГПК), дела о признании гражданина ограниченно дееспособным и недееспособным (ст. 284 ГПК), дела о лишении родительских прав (ст. 70 СК РФ), о восстановлении в родительских правах (ст. 72 СК РФ) и др.

Вступая в процесс, прокурор должен ознакомиться со всеми материалами дела, активно участвовать в исследовании доказательств в ходе рассмотрения дела по существу с тем, чтобы составить полное и правильное представление о существе дела. При этом он дает заключение по делу как в целом, так и по отдельным вопросам, возникающим по ходу процесса.

Закон не предусматривает каких-либо требований к форме и содержанию заключения, даваемого прокурором. Однако в нем должен содержаться анализ обстоятельств и доказательств, которые исследовались в суде, оценка прокурором всех представленных доказательств, правовая оценка спора, общий вывод о том, как следует разрешить дело. Заключение прокурора не является обязательным для суда. Заключение прокурора дается после исследования всех доказательств по делу до судебных прений (ст. 189 ГПК).

Неявка прокурора, участвующего для дачи заключения, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела (ч. 3 ст. 45 ГПК).

В проверочных инстанциях участие прокурора заключается в том, что он вправе вносить представления о пересмотре судебных постановлений в апелляционном, кассационном, надзорном порядке, а также по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

§ 5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан в защиту прав и интересов других лиц

1. Цели участия государственных органов, органов местного самоуправления, граждан и организаций в защиту интересов других лиц. С целью защиты интересов других лиц, помимо прокурора, в гражданском процессе могут участвовать государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане. Правовое регулирование участия в процессе данных субъектов содержится в ст. 46, 47 ГПК.

Законодательство наделяет различные государственные органы и органы местного самоуправления определенной компетенцией. Так, например, на органы опеки и попечительства возлагается обязанность по защите прав и интересов детей в случаях смерти их родителей, лишения их родительских прав, ограничения в родительских правах, признания родителей недееспособными и т. д. (ст. 121 СК РФ). Закон о защите прав потребителей возлагает на органы Роспотребнадзора осуществление государственного надзора в области защиты прав потребителей. С целью реализации возложенных на них задач законодательство предоставляет им право участия в гражданском процессе. Поэтому, участвуя в гражданском процессе с целью защиты интересов других лиц, они выполняют возложенные на них законом функции. Тем самым они оказывают содействие в защите прав и интересов субъектам, которые в этом нуждаются (несовершеннолетним, недееспособным, инвалидам и проч.).

Как и прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации, граждане, действующие в порядке ст. 46, 47 ГПК, относятся к той группе лиц, участвующих в деле, которые не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе дела. Государственные органы и органы местного самоуправления обладают лишь *служебной заинтересованностью*, связанной с реализацией их компетенции. Граждане и организации вступают в процесс в защиту интересов других лиц в силу прямого указания в законе. Вступив в процесс, все они обладают и *процессуально-правовой заинтересованностью*, которая заключается в ожидании решения суда, соответствующего целям их участия в процессе. Как и всякое лицо, участвующее в деле, они участвуют

в процессе от своего имени. Однако они действуют не в защиту своих, а в защиту чужих интересов.

Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, граждан и организаций в гражданском процессе.

Государственные органы и органы местного самоуправления могут участвовать путем:

- 1) обращения в суд с заявлением в защиту чужих интересов (ст. 46 ГПК РФ);
- 2) вступления в процесс, начавшийся по инициативе других лиц, с целью дачи заключения по делу (ст. 47 ГПК РФ).

В отличие от государственных органов и органов местного самоуправления граждане и организации могут участвовать в гражданском процессе *только путем обращения в суд в защиту прав и интересов других лиц* (ст. 46 ГПК РФ). Закон не предусматривает для них такой формы участия, как дача заключения по делу.

Предъявление иска в защиту интересов других лиц. Государственные органы и органы местного самоуправления, организации и граждане вправе предъявить иск в защиту чужих интересов (ст. 46 ГПК РФ). Участие данных субъектов путем предъявления иска в порядке ст. 46 ГПК необходимо отличать от их участия в гражданском процессе в защиту своих интересов. Имеются в виду случаи, когда эти органы, организации, граждане сами являются субъектами спорного материального права или обязанности. В этом случае они занимают процессуальное положение истца или ответчика по делу. В данном параграфе речь пойдет об участии данных субъектов в защиту чужих интересов.

Согласно ч. 1 ст. 46 ГПК государственные органы и органы местного самоуправления, организации и граждане вправе обратиться в суд с заявлением в защиту интересов других лиц при условии, если им *такое право предоставлено федеральным законом*.

Например, органам опеки и попечительства предоставлено право обратиться в суд с заявлением о лишении родительских прав (ч. 1 ст. 70 СК РФ). В соответствии со ст. 45 Закона о защите прав потребителей общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) вправе обращаться в суды с заявлениями в защиту прав и законных интересов отдельных потребителей (группы потребителей, неопределенного круга потребителей).

Обращение в суд государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц возможно в том

случае, если *имеется просьба лица*, в защиту прав и интересов которого возбуждается гражданское дело (ч. 1 ст. 46 ГПК). То есть без инициативы заинтересованного лица они не могут обратиться в суд. Однако соблюдение этого условия требуется не всегда. Не требуется наличие просьбы, если заявление предъявляется в защиту интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина. Например, необходимость в обращении в суд может возникнуть, если нарушаются права малолетнего или недееспособного гражданина, а законный представитель бездействует по каким-либо причинам и не обращается в суд в защиту его интересов. В этом случае орган или организация, узнав о нарушении прав недееспособного или несовершеннолетнего, самостоятельно обращается с заявлением в суд, однако при условии, что такое право им предоставлено федеральным законом.

Согласно ч. 1 ст. 46 ГПК перечисленным субъектам предоставлено право предъявления исков в защиту неопределенного круга лиц. В этом случае также не требуется просьба конкретного лица, входящего в эту группу. Для предъявления иска необходимо только одно условие — чтобы данное право соответствующего органа или организации было предусмотрено законом.

Например, такое право предоставлено органам Роспотребнадзора, органам местного самоуправления и общественным объединениям потребителей (ст. 46 Закона о защите прав потребителей).

Также согласно ст. 6 Закона об охране окружающей среды с иском в суд об ограничении, о приостановлении или запрещении хозяйственной и иной деятельности, осуществляемой с нарушением законодательства в области охраны окружающей среды вправе обратиться органы государственной власти субъектов РФ в сфере отношений, связанных с охраной окружающей среды.

Обращаясь в суд с иском, субъекты, действующие в порядке ст. 46 ГПК, должны соблюсти общие правилами подачи искового заявления в суд по подведомственности и подсудности, а также о форме и содержании искового заявления (ст. 131–132 ГПК). Им надлежит выяснить, не был ли ранее точно такой же иск рассмотрен каким-либо судом общей юрисдикции или третейским судом, о чем имеется вынесенное решение. Также они не могут обратиться в суд в том случае, если выяснится, что ранее судом по такому же иску было утверждено мировое соглашение или ранее точно такой же иск был предъявлен самим заинтересованным ли-

цом, которое впоследствии от него отказалось¹. Они освобождены от обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 46 ГПК РФ).

Правовое положение субъектов, указанных в ст. 46 ГПК, в значительной степени схоже с правовым положением прокурора, предъявившего иск в защиту чужих лиц. Органы, организации и граждане, подавшие заявление в защиту чужих интересов, пользуются всеми процессуальными правами и несут все обязанности истца. Однако они не занимают положение стороны в процессе. Они являются так называемыми истцами в процессуальном смысле. Истцом по делу является то лицо, в чьих интересах предъявлен иск, поскольку речь идет о защите именно его права (ч. 2 ст. 38 ГПК РФ). Субъекты, предъявившие иск в защиту чужих интересов, не вправе заключить мировое соглашение (ч. 2 ст. 46 ГПК РФ). К ним не может быть предъявлен встречный иск. Отказ данных субъектов от иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу.

Так же как и истец, субъекты, предъявившие иск в порядке ст. 46 ГПК, должны доказать обстоятельства, на которые они ссылаются в обоснование предъявленного им иска (ст. 56 ГПК). Поэтому перед обращением в суд им следует подготовить необходимый доказательственный материал.

В ходе судебного заседания субъекты, предъявившие иск, дают объяснения первыми (ч. 1 ст. 174 ГПК). Судья и лица, участвующие в деле, вправе задавать им вопросы.

Субъекты, обратившиеся в суд за защитой прав других лиц, выступают в судебных прениях первыми (ст. 190 ГПК).

Вступление в процесс с целью дачи заключения. Государственные органы и органы местного самоуправления дают заключение по делу в двух случаях:

1) если дача заключения *прямо предусмотрена федеральным законом*.

Например, в силу ст. 78 СК РФ во всех спорах, связанных с воспитанием детей, должны участвовать органы опеки и попечительства. Ряд дел особого производства также должен рассматриваться с их обязательным участием — о признании гражданина

¹ Следует иметь в виду, что если иск в интересах другого лица предъявлен одним из субъектов, перечисленных в ст. 46 ГПК, тождество сторон определяется не по субъекту, предъявившему иск, а по тому лицу, в чьих интересах этот иск предъявлен, так как именно он является истцом по делу.

ограниченно дееспособным или недееспособным (ст. 284 ГПК), об усыновлении (ст. 273 ГПК), об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288 ГПК) и др.;

2) необходимость дачи заключения законом не предусмотрена, однако суд *по собственной инициативе признал необходимым привлечь соответствующий орган для дачи заключения по делу.*

И в том и в другом случае государственные органы и органы местного самоуправления вступают в процесс до момента вынесения решения суда, а фактически — до удаления суда в совещательную комнату. Однако наиболее рационально заранее, еще до судебного разбирательства, решить вопрос об их привлечении, с тем чтобы в дальнейшем не откладывать по этой причине рассмотрение дела.

Государственные органы и органы местного самоуправления, принимающие участие в процессе с целью дачи заключения по делу, наделены всеми правами и обязанностями лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК). Они активно участвуют в процессе исследования судом доказательств по делу с тем, чтобы составить полное представление о существе рассматриваемого дела. Заключение органа должно содержать анализ доказательств, правовую оценку и общий вывод о том, как следует разрешить дело. Оно оглашается в судебном заседании его полномочным представителем после исследования доказательств по делу (ст. 189 ГПК). Стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе задавать ему вопросы. Заключение государственного органа и органа местного самоуправления оценивается судом и не является для него обязательным.

Из изложенного очевидно, что правовое регулирование участия государственных органов и органов местного самоуправления, граждан и организаций в защиту интересов других лиц во многом схоже с участием прокурора в гражданском процессе. Однако имеются и различия. Так, ст. 45 ГПК предоставляет прокурору право предъявить *любой иск* в защиту интересов другого лица. Возможности государственных органов и органов местного самоуправления, граждан и организаций по предъявлению иска более ограничены, так как они определяются *только случаями, прямо предусмотренными законом*. Так, например орган опеки и попечительства может предъявить иск о лишении родительских прав (ст. 70 СК РФ). Однако орган опеки и попечительства не имеет права предъявить иск в защиту экологических прав

других лиц, так как никаким законом ему такое право не предоставлено. Защита экологических прав не входит в компетенцию этого органа. В то же время прокурор в силу осуществляемого прокуратурой общего надзора за законностью может предъявить любой из указанных исков.

Касательно второй формы участия, то, напротив, у государственных органов и органов местного самоуправления возможностей по участию в ней больше, чем у прокурора. Государственные органы и органы местного самоуправления дают свое заключение по делу, если, во-первых, это предусмотрено законом, и во-вторых, если это не предусмотрено законом, но суд счел необходимым привлечь их к участию в деле. Возможности же участия прокурора в форме дачи заключения ограничиваются исключительно случаями, прямо предусмотренными в законе.

Участие данных субъектов в проверочных стадиях заключается в том, что им предоставлено право подавать жалобы о пересмотре судебных постановлений в апелляционном, кассационном, надзорном порядке, а также по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Контрольные вопросы

1. Назовите всех лиц, участвующих в деле, и перечислите их признаки.
2. Дайте определение сторон в гражданском процессе и назовите их дополнительные права.
3. Что такое гражданская процессуальная правоспособность и гражданская процессуальная дееспособность? Чем необходимо обладать (гражданской процессуальной правоспособностью или дееспособностью), чтобы быть стороной в гражданском процессе?
4. Что такое соучастие? Какие виды соучастия вам известны? Охарактеризуйте каждый вид.
5. Дайте определение ненадлежащей стороны и раскройте порядок замены ненадлежащего ответчика.
6. Что такое процессуальное правопреемство и чем оно отличается от замены ненадлежащего ответчика?
7. Дайте определение третьих лиц и назовите их виды. Каковы основания и порядок их вступления в процесс? Каков объем процессуальных прав и обязанностей третьего лица каждого вида?
8. Назовите формы участия прокурора в гражданском процессе в суде первой инстанции, охарактеризуйте каждую из форм.

9. Назовите формы участия субъектов, действующих в защиту чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК, охарактеризуйте каждую из форм.

10. Назовите различия между участием прокурора в гражданском процессе и участием государственных (муниципальных) органов, граждан и организаций, действующих в порядке ст. 46, 47 ГПК.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях». СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6961.

2. Постановление КС РФ от 27.02.2009 № 4-П «По делу о проверке конституционности ряда положений статей 37, 52, 135, 222, 284, 286 и 379.1 Гражданского процессуального кодекса РФ и части 4 статьи 28 Закона РФ «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».

3. Постановление Пленума ВС РФ от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

4. *Сергун А. К.* Процессуальная правоспособность и правосубъектность (в литературе и в ГПК) // Труды ВЮЗИ. Вопросы науки советского гражданского процессуального права. М., 1975. Т. 38.

5. *Чечот Д. М.* Участники гражданского процесса. М.: Госюриздат, 1960.

6. *Шакарян М. С.* Соучастие по советскому гражданскому процессуальному праву // Труды ВЮЗИ. Вопросы науки советского гражданского процессуального права. М., 1975. Т. 38.

7. *Шакарян М. С.* Субъекты советского гражданского процессуального права. М.: ВЮЗИ, 1970.

Глава 5. Представительство в суде

§ 1. Понятие представительства в суде.

§ 2. Судебные представители. Лица, которые не могут быть представителями в суде.

§ 3. Основания и виды представительства.

§ 4. Полномочия представителя в суде (объем и оформление).

§ 1. Понятие представительства в суде

Существование института гражданского процессуального представительства обусловлено рядом причин, в частности невозможностью ведения дел в суде лицами, не имеющими процессуальной дееспособности (малолетними, недееспособными) или ограниченными в ней, невозможностью личного участия в судебном разбирательстве стороны или другого участника дела вследствие их болезни, занятости, отсутствия в месте рассмотрения дела, необходимостью использования специальных познаний в области права. В указанных случаях для оказания помощи сторонам и другим заинтересованным в деле лицам в гражданском процессе выступают судебные представители. Судебный представитель участвует в рассмотрении дела в качестве лица, совершающего процессуальные действия в пределах предоставленных ему полномочий за другое лицо.

Общие положения о представительстве в суде содержатся в ст. 48 ГПК. Закон наделяет правом вести свои дела в суде лично или через представителей, прежде всего, граждан. При этом допускается одновременное участие в производстве по делу гражданина и его представителя.

Кроме того, право участвовать через своих представителей в гражданском процессе имеют организации. Следует обратить внимание на то, что применительно к ним законодатель ограничивает участие в процессе их органов и их представителей (ч. 2 ст. 48 ГПК). В отличие от судебного представителя орган,

наделенный исполнительными полномочиями (у юридического лица, как правило, генеральный директор или директор), выступает как часть организации, в лице которой действует непосредственно сама организация, реализуя свои процессуальные права и обязанности. Полномочия такого единоличного органа подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение соответствующего должностного лица, а в необходимых случаях — учредительными документами.

Если на момент рассмотрения дела в нем участвует организация, находящаяся на стадии ликвидации, то от ее имени в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

В процессуальной литературе существуют разные мнения по поводу понятия представительства. Так, одни ученые понимают под представительством *правоотношение*, в силу которого одно лицо (представитель) вправе совершать процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (доверителя) с наступлением правовых последствий для последнего. Другие же полагают, что именно указанная *деятельность*, осуществляемая в рамках данного правоотношения, и есть представительство.

Более точным представляется определение рассматриваемого понятия как *деятельности*. Несомненно, что именно деятельность имеется в виду, когда говорят об «осуществлении представительства», «цели представительства», «субъекте представительства», «представительстве в суде», «отказе от представительства».

Традиционно в науке гражданского процессуального права под целью судебного представительства понимается оказание помощи не только лицам, участвующим в деле, но также и суду в осуществлении правосудия по гражданским делам. Формированию данного взгляда в немалой степени способствовало то обстоятельство, что согласно ст. 1 Закона СССР об адвокатуре адвокатура в СССР должна была содействовать осуществлению правосудия, соблюдению и укреплению социалистической законности¹. Однако действующий Закон об адвокатуре не предусматривает в качестве цели адвокатской деятельности оказание содействия правосудию, что в большей мере соответствует природе адвокатуры, созданной для выполнения публично-правовой

¹ См.: *Шерстюк В. М.* Судебное представительство по гражданским делам. М., 1984. С. 9–10.

функции оказания юридической помощи нуждающимся в ней лицам, а не суду.

В еще меньшей степени содействие осуществлению правосудия можно рассматривать как цель деятельности иных, кроме адвокатов, категорий лиц, выступающих в качестве представителей сторон (родственников, частнопрактикующих юристов и др.).

Вместе с тем нельзя отрицать того, что нередко процессуальная деятельность представителей объективно содействует постановлению судом законного и обоснованного решения по делу, однако такое содействие является не целью, а лишь желательным результатом данной деятельности.

§ 2. Судебные представители. Лица, которые не могут быть представителями в суде

Судебным представителем является лицо, допущенное судом к участию в рассмотрении дела для совершения процессуальных действий в пределах предоставленных ему полномочий за другое лицо.

ГПК не содержит примерного перечня лиц, которые могут выступать в качестве представителей в суде. Единственным обязательным для лица, занимающего процессуальное положение представителя, признаком является наличие у него дееспособности. Исходя из этого, не могут выполнять функции представителей те лица, которые сами нуждаются в представительстве, т. е. недееспособные, не обладающие полной дееспособностью и ограниченно дееспособные лица.

Законодатель конкретно определил лишь категории субъектов, которые не могут быть представителями в суде. Таковыми признаны судьи, следователи и прокуроры, за исключением случаев, когда они участвуют в процессе как представители соответствующих органов или законные представители (ст. 51 ГПК).

Между тем ничем, кроме наличия дееспособности и отсутствия вышеуказанных исключений, не ограниченное по кругу выполняющих данную процессуальную функцию лиц участие в гражданском судопроизводстве представителей серьезно тормозит развитие как судебного представительства, осуществляемого в высокоразвитых странах профессиональными представителями — адвокатами, так и правосудия по гражданским делам.

Согласно ст. 34 ГПК судебные представители не относятся к числу лиц, участвующих в деле. Однако вопрос о положении,

которое должны занимать представители в гражданском процессе, давно вызывает споры в процессуальной науке.

В основе существующих расхождений относительно процессуального положения судебных представителей лежит прежде всего, различное решение проблемы наличия у этой категории участников гражданского процесса юридической заинтересованности в исходе дела. Вместе с тем у судебных представителей отсутствуют как материально-правовая, так и процессуальная заинтересованность в исходе дела, являющиеся отличительным признаком лиц, участвующих в деле. Процессуальный интерес данных участников судопроизводства по гражданским делам заключается непосредственно не в получении благоприятного для представляемого (а не для представителя) решения суда, а в предоставлении им судом возможности беспрепятственного использования имеющихся у них полномочий для обеспечения защиты прав и законных лиц, от имени которых они выступают в суде.

Необходимо отметить и то, что признание в законодательном порядке судебных представителей лицами, участвующими в деле, может способствовать неправомерному приравниванию представителей по их правовому положению в процессе к сторонам и третьим лицам (допуск к участию в процессе без надлежаще оформленных полномочий, принятие судом действий распорядительного характера (отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения и др.) при отсутствии специальной оговорки в доверенности о наличии у представителя соответствующих полномочий).

В связи с изложенным требуется критический подход к высказанным некоторыми авторами отрицательным оценкам не включения судебных представителей в состав участвующих в деле лиц в новом российском ГПК¹.

В силу односторонней направленности действий судебного представителя на защиту прав, свобод и законных интересов представляемого лица, неверно также включать его и в группу лиц, содействующих осуществлению правосудия, наряду со свидетелями, экспертами, переводчиками, которые выполняют совершенно иные процессуальные функции.

¹ См.: Осокина Г. Л. Гражданский процесс. Общая часть: учебное пособие. М., 2003. С. 264–265.

С учетом весьма специфического положения, которое занимают в процессе представители, существенно отличаясь как от лиц, которые реализуют в процессе свои личные, государственные или общественные интересы, так и от лиц, оказывающих в той или иной определенной законом форме помощь суду при рассмотрении гражданских дел, наиболее точным было бы выделение судебных представителей в *самостоятельную группу участников процесса*. Именно так, применительно к арбитражному процессу, в настоящее время определяет место представителей среди его участников АПК (ст. 54)¹.

§ 3. Основания и виды представительства

Установление обстоятельств, с которыми закон связывает возможность осуществления представительства, требуется в каждом случае для решения вопроса о допуске лица к участию в гражданском процессе в качестве представителя. В зависимости от оснований представительства также осуществляется деление последнего на виды, что позволяет выявить особенности отдельных видов представительства.

В соответствии с данным критерием судебное представительство делится на три вида: 1) в силу закона; 2) по назначению; 3) добровольное (договорное).

Представителями в силу закона является прежде всего группа представителей, традиционно именуемая законными представителями. *Основанием законного представительства* является наличие между представителями и представляемыми лицами правоотношений, по которым на одних лиц возлагается обязанность защиты в суде прав и законных интересов других лиц в силу невозможности самостоятельного осуществления последними своих процессуальных прав и обязанностей. В качестве представляемых лиц в таких случаях выступают несовершеннолет-

¹ В литературе имеется точка зрения, согласно которой исключение составляют лишь лица, осуществляющие представительство в силу закона. Поскольку забота об охране прав представляемых ими лиц является их прямой обязанностью, наличие которой составляет неотъемлемый элемент их правового статуса, такие представители юридически заинтересованы в деле (родители, усыновители, опекуны, попечители, консулы и т. п.). Соответственно, названную категорию представителей в суде правильнее было бы отнести к лицам, участвующим в деле.

ние, а также недееспособные или ограниченно дееспособные граждане.

К законным представителям относятся прежде всего родители (ст. 64 СК), усыновители (ст. 137 СК), опекуны и попечители (ст. 15 Закона об опеке и попечительстве).

Однако действующим законодательством круг субъектов, которые могут выступать в качестве законных представителей, расширен. В настоящее время законное представительство может осуществляться также органами опеки и попечительства (п. 2 ст. 123 СК, п. 8 ч. 1 ст. 8 Закона об опеке и попечительстве), организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (п. 2 ст. 155.2), администрацией психиатрического стационара либо психоневрологического учреждения для социального обеспечения или специального обучения (ч. 2 ст. 7 Закона о психиатрической помощи).

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 (ч. 2 ст. 52 ГПК).

Вместе с тем иногда представительство осуществляется в соответствии с прямым указанием закона без специального оформления полномочий в отношении *дееспособных* лиц — как физических, так и юридических. Данное представительство также относится к представительству в силу закона.

Так, от имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии (абз. 3 ч. 2 ст. 48 ГПК). В силу непосредственно возложенной на них законом обязанности в качестве представителей выступают консул — в отношении граждан своей страны (в соответствии с консульскими конвенциями, заключенными между Россией и другими странами); капитан морского судна — в отношении грузовладельца и судовладельца (ст. 71 КТМ); издатель — в отношении автора, опубликовавшего произведение анонимно или под псевдонимом (п. 2 ст. 1265 ГК). Функцию судебного представителя также в необходимых случаях выполняет лицо, осуществляющее доверительное управление наследственным имуществом (ст. 1173 ГК).

Представительство по назначению в настоящее время предусмотрено ст. 50 ГПК. При отсутствии представителя у ответчика,

место жительства которого неизвестно, а также в других установленных федеральным законом случаях (см. ч. 2 ст. 304 ГПК, ч. 2 ст. 48 Закона о психиатрической помощи) судом назначается адвокат в качестве представителя.

Добровольное (договорное) представительство возникает чаще всего на основании либо гражданско-правового договора поручения (адвокаты; другие лица, допущенные судом к представительству по данному делу), либо трудового договора (юрисконсульты и другие работники предприятий, организаций и учреждений, в трудовые (служебные) обязанности которых входит ведение дел в судах). Возможным является включение условия о представительстве в суде интересов другой стороны в агентский договор, договор о совместной деятельности, транспортной экспедиции.

§ 4. Полномочия представителя в суде (объем и оформление)

Полномочия, которыми наделяется представитель, являются правовыми возможностями совершения юридически значимых действий не от собственного имени, а от имени другого лица, для которого, соответственно, и наступают правовые последствия данных действий.

Согласно ст. 54 ГПК представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия, однако полномочия добровольного представителя на совершение распорядительных действий должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым лицом. Соответственно, в процессуальной теории полномочия представителя принято делить на общие и специальные.

Общими называют такие полномочия, которые в силу закона имеют все представители. К их числу относятся, в частности, полномочия знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду и др.

Специальными называют полномочия, наличие которых у представителя в соответствии с законом должно быть специально оговорено в доверенности, выданной ему доверителем. Таковы полномочия на совершение действий, непосредственно

влияющих на движение процесса в целом: подписание искового заявления, подачу его в суд, 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.

Исключения составляют *законные представители*, которые совершают от имени представляемых ими лиц *все* процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Предварительное разрешение органа опеки и попечительства требуется во всех случаях, если действия опекуна или попечителя могут повлечь за собой уменьшение стоимости имущества подопечного, в том числе при: 1) отказе от иска, поданного в интересах подопечного; 2) заключении в судебном разбирательстве мирового соглашения от имени подопечного; 3) заключении мирового соглашения с должником по исполнительному производству, в котором подопечный является взыскателем (п. 1 ст. 21 Закона об опеке и попечительстве).

Специальные требования предъявляются нормами права к *оформлению полномочий* добровольного представителя. По общему правилу, полномочия такого представителя должны быть выражены в *доверенности*, выданной и оформленной в соответствии с законом. Основные требования, предъявляемые к доверенности, закреплены в ст. 185–186 ГК. Это касается, в частности, срока действия доверенности, который не должен превышать *трех лет*. Если данный срок в доверенности не указан, она признается действующей в течение *одного года* со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, *ничтожна*.

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее (ст. 188 ГК).

Доверенности, выдаваемые *гражданами*, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей

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 воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы. Таким образом, нотариальное удостоверение является далеко не единственным способом удостоверения судебной доверенности, выдаваемой гражданином.

Доверенность от имени *организации* выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Права *адвоката* на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется *ордером*, выданным соответствующим адвокатским образованием (адвокатским кабинетом, коллегией адвокатов, адвокатским бюро, юридической консультацией). Таким образом, как для допуска к участию в процессе с целью ведения дела своего доверителя, так и для совершения от имени последнего отдельных процессуальных действий, не носящих распорядительного характера, доверенность адвокатом представляться не должна.

Закон предусматривает возможность наделения представителя полномочиями посредством волеизъявления доверителя при его явке в суд, т. е. без их специального оформления. Так, согласно ч. 6 ст. 53 ГПК полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Не требуется особого оформления полномочий *законных представителей*. Для вступления в процесс законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия (ч. 4 ст. 53 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Что понимается под представительством в гражданском процессе? В чем заключается отличие представительства от других видов юридической деятельности?

2. Как может быть определена цель судебного представительства?
3. Кто может согласно закону выступать в качестве представителей в суде?
4. Каким лицам запрещено осуществление представительства в гражданском процессе?
5. Являются ли лицами, участвующими в деле, представители сторон и третьих лиц по ГПК? Какие точки зрения по вопросу об определении их процессуального положения высказаны?
6. По каким основаниям и на какие виды делится гражданское процессуальное представительство?
7. Кто может выступать в качестве представителей в силу закона?
8. В каких случаях, предусмотренных законом, представителя должен назначить суд?
9. На какие виды делятся полномочия судебных представителей? Какое практическое значение имеет такое деление?
10. Какими документами могут быть оформлены или подтверждены полномочия судебных представителей?

**Список нормативных актов,
судебной практики, литературы**

1. Постановление КС РФ от 16.07.2004 № 15-П «По делу о проверке конституционности части 5 статьи 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами Государственного Собрания — Курултая Республики Башкортостан, Губернатора Ярославской области, Арбитражного суда Красноярского края, жалобами ряда организаций и граждан» // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3282.
2. *Ивакин В. Н.* Полномочия адвоката-представителя в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М.: Федеральная палата адвокатов Российской Федерации, 2008. 104 (Библиотека адвоката).
3. *Ивакин В. Н.* Участие адвоката по гражданским делам в суде общей юрисдикции и арбитражном суде: вопросы теории // Lex Russica (Научные труды МГЮА). 2006. № 2. С. 340–373.
4. *Ильинская И. М., Лесницкая Л. Ф.* Судебное представительство в гражданском процессе. М.: Юрид. лит., 1964.

5. *Халатов С. А.* Представительство в гражданском и арбитражном процессе. М.: Норма, 2002. (Современный гражданский и арбитражный процесс).
6. *Шерстюк В. М.* Судебное представительство по гражданским делам. М.: Изд-во Моск. ун-та, 1984.

Раздел III

ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

Глава 6. Подведомственность гражданских дел

§ 1. Понятие и виды подведомственности.

§ 2. Подведомственность гражданских дел судам.

§ 1. Понятие и виды подведомственности

Гражданские дела могут разрешаться различными органами. Институт подведомственности призван дать ответ на вопрос о том, какой именно орган должен разрешить то или иное дело. Под **подведомственностью** можно понимать определяемую законом относимость требующих властного разрешения дел к ведению органов, полномочных их рассматривать и разрешать¹.

Законодательством определены многочисленные органы, правомочные осуществлять защиту прав и интересов. Например, в ст. 11 ГК сказано, что защита гражданских прав возможна в судебном порядке, третейских судах, а в случаях, предусмотренных в законе, в административном порядке. А из ст. 382 ТК следует, что индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами. Различные формы защиты права определены и в других законодательных актах (ЖК, СК, ЗК и т. д.).

¹ За основу взято понятие подведомственности, предложенное Ю. К. Осиповым. См: *Осипов Ю. К.* Подведомственность юридических дел: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Свердловск, 1974. С. 8.

Обобщая, можно сказать, что разнообразные гражданские дела могут разрешаться: судебными органами (судами общей юрисдикции, арбитражными судами, КС РФ, конституционными (уставными) судами субъектов РФ; общественными органами (например, третейскими судами, КТС и др.); административными органами.

Наличие различных форм защиты прав и интересов обуславливает существование нескольких *видов подведомственности*, с помощью которых определяются возможные варианты защиты.

В гражданском процессе принято выделять исключительную, альтернативную, договорную и условную (императивную) подведомственность. В соответствии с правилами **об исключительной подведомственности** определяются случаи, когда один единственный орган может рассматривать то или иное дело. Как правило, в решении вопроса о такой подведомственности законодатель исходит из специфики дела, его особой сложности или значения. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 391 ТК только суды вправе рассматривать трудовые споры о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения и т. д. Исключительно арбитражным судам подведомственны дела о несостоятельности (банкротстве) (ст. 33 АПК).

Альтернативная подведомственность означает, что для заинтересованного лица возможен выбор между судебным и несудебным органом. Например, действия (бездействия, решения) органов государственной власти, государственных и муниципальных служащих могут быть обжалованы как в суд, так и вышестоящему должностному лицу или орган. Зачастую обращение в такие органы для заинтересованного лица является более привлекательным, например в связи с оперативностью решения вопроса. Однако обращение лица в несудебный орган не лишает его права на обращение в суд, при этом решение суда в таком случае является приоритетным. Напротив, обращение в суд исключает возможность обращения во внесудебный орган.

При **договорной подведомственности** участники правоотношения по взаимному согласию определяют тот орган, который будет рассматривать их правовой спор. В настоящее время примером такой подведомственности является закрепленная в законе возможность обращения в третейские суды для разрешения споров, возникающих из гражданских правоотношений.

Под условной (императивной) подведомственностью чаще всего понимают то, что условием для обращения в суд является необходимость соблюдения заинтересованным лицом определенного досудебного порядка урегулирования спора. Так, например, в соответствии с ч. 2 ст. 138 НК практически все акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействия их должностных лиц могут быть обжалованы в судебном порядке только после их обжалования в вышестоящий налоговый орган.

В ст. 797 ГК определено, что до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом.

Необходимо учитывать то, что и сами стороны договорного отношения могут предусмотреть в договоре претензионный (досудебный) порядок урегулирования спора.

§ 2. Подведомственность гражданских дел судам

Среди всех других органов только государственные суды осуществляют правосудие. Именно они, по общему правилу, дают окончательный ответ на правовой вопрос. Однако доступность судебной защиты не исключает того, что в законе могут быть предусмотрены случаи, когда определенные дела изъяты из подведомственности судам. Например, в соответствии со ст. 19 СК только в органах ЗАГС производится расторжение брака по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг: признан судом безвестно отсутствующим; признан судом недееспособным; осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Разграничение подведомственности между различными судебными органами основано на правиле, согласно которому суды общей юрисдикции рассматривают любые гражданские дела, *если в силу специального указания закона они не отнесены к подведомственности других судов* (арбитражных судов, КС РФ и т. д.).

Общий перечень подведомственных судам общей юрисдикции гражданских дел закреплен в ст. 22 ГПК. К таким делам, в частности, относятся:

— исковые дела 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;

— дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК), в которых происходит разрешение правовых вопросов, возникающих в связи с осуществлением органами государственной власти, органами местного самоуправления и должностными лицами своих властных полномочий;

— дела особого производства (ст. 262 ГПК).

Кроме того, в судах общей юрисдикции также рассматривают дела:

— о выдаче судебного приказа;

— об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

— о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Арбитражные суды — это суды, осуществляющие правосудие в сфере предпринимательской деятельности. Подведомственность гражданских дел этим судам зависит от наличия определенных в ст. 27 АПК критериев, как правило, применяемых в совокупности. Такими критериями являются:

1) предметный критерий. Арбитражные суды рассматривают дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) субъектный критерий. Субъектами подведомственных арбитражному суду дел, по общему правилу, могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Общий круг подведомственных арбитражным судам дел определен в ст. 28–33 АПК.

Однако в отношении некоторых дел, подведомственных АС критерий «субъектный состав» не действует. Это исключение из общего правила. Так, в ст. 33 АПК определены дела **специальной подведомственности**. К ним относятся, например, дела о несостоятельности (банкротстве); по корпоративным спорам и т. д. Общим у всех этих дел является то, что они подлежат рассмотрению исключительно в арбитражных судах *вне зависимости от того, являются ли участниками правоотношений, из которых*

возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

Если при связи нескольких требований, одни из которых подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, разделение требований невозможно, *дело подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.* Но если при обращении в суд общей юрисдикции обнаружится, что разделение требований возможно, суд выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду (ч. 4 ст. 22, п. 1 ст. 134.ГПК).

КС РФ — это орган, осуществляющий конституционный контроль. Разграничение подведомственности между этим судом и судами общей юрисдикции возникает по двум категориям дел: 1) об оспаривании нормативных правовых актов; 2) по спорам о компетенции.

1) В ст. 125 Конституции РФ и Законе о Конституционном Суде РФ исчерпывающим образом определены те виды нормативных правовых актов, дела о соответствии которых Конституции РФ разрешает КС РФ. Речь идет, например, о федеральных законах, нормативных актах Президента РФ, СФ, ГД, Правительства РФ; конституциях республик; уставах, а также законах и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению органов государственной власти РФ и органов государственной власти субъектов РФ, и т. д.

Следовательно, по общему правилу дела о соответствии Конституции РФ не указанных в ст. 125 Конституции РФ нормативных правовых актов, а также дела о соответствии одних нормативных правовых актов иным актам ниже уровня Конституции РФ, *подведомственны судам общей юрисдикции* или арбитражным судам в зависимости от разграничения подведомственности между ними.

2) КС РФ в соответствии с ч. 3 ст. 125 Конституции РФ разрешает споры о компетенции:

- между федеральными органами государственной власти;
- между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ;
- между высшими государственными органами субъектов РФ.

Споры о компетенции между органами могут касаться вопросов превышения компетенции или невыполнения компетенции тем или иным органом, выполнения органом полномочий другого органа и т. д.¹ Следовательно, эти дела судам общей юрисдикции не подведомственны.

Необходимо учитывать, что если речь идет о спорах о компетенции между не перечисленными в ч. 3 ст. 125 Конституции органами власти, то они подведомственны судам общей юрисдикции, а если в субъекте РФ создан конституционный (уставный) суд — такому суду, но только при условии, если его полномочия по рассмотрению таких споров закреплены в конституции (уставе) или специальном законе субъекта РФ.

Контрольные вопросы

1. Определите понятие и значение подведомственности.
2. Назовите виды подведомственности.
3. Какие дела отнесены к подведомственности судов общей юрисдикции?
4. Как разграничивается подведомственность дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами?
5. Как разграничивается подведомственность дел между судами общей юрисдикции и КС РФ?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. *Осинов Ю. К.* Подведомственность юридических дел. Свердловск, 1973.
2. *Чудиновских К. А.* Подведомственность в системе гражданского и арбитражного процессуального права. СПб., 2004.
3. *Жилин Г. А.* Правосудие по гражданским делам: актуальные вопросы. М., 2010.

¹ Конституция Российской Федерации. Комментарий / под общ. ред. Б. Н. Топорнина, Ю. М. Батурина, Р. Г. Орехова. М., 1994. С. 530.

Глава 7. Подсудность гражданских дел

§ 1. Понятие и виды подсудности.

§ 2. Родовая подсудность гражданских дел.

§ 3. Территориальная подсудность.

§ 4. Передача дела из одного суда в другой.

§ 1. Понятие и виды подсудности

1. Обращение за судебной защитой прав и интересов возможно лишь в соответствующий **по подсудности** суд, т. е. в суд, компетентный в силу закона рассмотреть и разрешить то или иное гражданское дело. При определении подсудности имеется *в виду компетенция судебных органов как судов первой инстанции.*

Гражданские дела рассматриваются судами соответственно в одном из видов гражданского судопроизводства: гражданском или арбитражном процессе, по установленным правилам судопроизводства ГПК или АПК, включая подсудность.

Подсудность выступает как *средство разграничения* полномочий между судами: ВС РФ и судами общей юрисдикции (арбитражными судами) относительно дел, рассматриваемых по ГПК (АПК) в качестве суда первой инстанции.

ВС РФ, образованный в соответствии с Законом РФ о поправке к Конституции РФ¹, является высшим судебным органом по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам, образованным в соответствии с федеральным конституционным законом, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью этих

¹ Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 5 февраля 2014 г. № 2-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации и прокуратуре Российской Федерации» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. 06.02.2014.

судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики (ст. 126 Конституции РФ).

Подсудность устанавливает объем (пределы) компетенции того или иного суда относительно круга гражданских дел, которые он правомочен рассмотреть в качестве суда первой инстанции.

Каждый из судов первой инстанции вправе разрешать лишь те гражданские дела, которые законом отнесены к его компетенции, т. е. **подсудны** ему.

В современной судебной системе РФ компетенцией в области разрешения отнесенных к их ведению гражданских дел посредством гражданского судопроизводства наделены федеральные суды: ВС РФ и составляющие две системы — судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также мировые судьи субъектов РФ. В системе судов общей юрисдикции действуют также военные суды. В системе арбитражных судов — Суд по интеллектуальным правам как специализированный арбитражный суд (ст. 26.1 Закона о судебной системе).

Суды общей юрисдикции составляют федеральные суды двухуровневой (двухзвенной) структуры и суды субъектов РФ — мировые судьи (ст. 1 Закона о судах общей юрисдикции).

В системе **общегражданских** федеральных судов действуют: 1) районные суды (первый уровень); 2) верховные суды республик, краевые, областные, суды городов федерального значения, суд Еврейской автономной области, суды автономных округов (далее — суды субъектов РФ)¹. К федеральным судам общей юрисдикции относятся также **военные суды** (ст. 4, 22 Закона о судебной системе) и специализированные суды².

Подсудность гражданских дел, отнесенных к ведению ВС РФ и судов общей юрисдикции, регулируется правилами подсудности, установленными Законом о ВС РФ и ГПК (ст. 23–33) и иными федеральными законами, которые разграничивают их компетен-

¹ Словосочетание «суды субъектов РФ» применительно к обозначенным судам употребляется исключительно в контексте данной главы и легально не используется в законодательстве.

² Статья 26 Закона о судебной системе предусматривает возможность учреждения таких судов по рассмотрению гражданских и административных дел, подсудных судам общей юрисдикции путем внесения изменений и дополнений в данный Закон. В настоящее время такие суды в системе судов общей юрисдикции не учреждены.

цию. Общим для этих судов РФ является их право рассматривать гражданские дела в качестве *суда первой инстанции*.

Подсудность следует отличать от подведомственности дел суду, правила которой позволяют отграничить компетенцию ВС РФ от КС РФ, судов общей юрисдикции от арбитражных судов, конституционных (уставных) судов.

2. Разграничение компетенции между судами по рассмотрению и разрешению гражданских дел по первой инстанции осуществляется с учетом рода (характера) дела: с одной стороны, по уровню судов, с другой — в соответствии с территориальной юрисдикцией однородных судов¹ (одного и того же уровня).

При таком предназначении процессуальных правил в процессуальной науке традиционно различают два вида подсудности: **родовую и территориальную**.

Нормы о подсудности, служащие разграничению правомочий судов различного уровня по рассмотрению гражданских дел: ВС РФ и судов общей юрисдикции (арбитражных судов), составляют **родовую** подсудность, иначе именуемую **предметной**.

Нормы о подсудности, территориально разграничивающие юрисдикцию одного и то же уровня судов и позволяющие определить пространственный предел гражданской юрисдикции суда определенного уровня, составляют **территориальную** подсудность, которую иногда обозначают как местную или пространственную.

Соответственно эти правила призваны последовательно определить компетентный суд: ВС РФ или суд общей юрисдикции (арбитражный суд): «в двух измерениях», во-первых, по вертикали, во-вторых, по горизонтали.

3. Современное представление о подсудности связано с действующей Конституцией РФ, впервые установившей принципиальные положения по рассматриваемому институту, закрепив право каждого на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (ч. 1 ст. 47). В соответствии с Конституцией РФ подсудность должна определяться законом, что неоднократно подчеркивал в своих решениях КС РФ. Правовая позиция КС РФ по данному вопросу заключается в том, что в таком **законе** должны быть закреплены **критерии**, которые в нормативной форме (в виде общего правила) предопределяли

¹ Данный термин употребляется в доктрине для обозначения судов, наделенных равной компетенцией.

бы, **в каком суде** подлежит рассмотрению то или иное дело, что позволяло бы суду (судье), сторонам и другим участникам процесса избежать неопределенности в этом вопросе¹.

Определение подсудности дела не на основании закона, произвольное ее изменение является нарушением ст. 47 (ч. 1) Конституции РФ.

Реализация конституционного права связана не только с содержанием, но и с формой законодательного закрепления института подсудности. Так, в соответствии с требованиями ст. 128 Конституции РФ установление полномочий федеральных судов должно составлять предмет федерального конституционного закона.

Наличие данных конституционных норм подчеркивает особую значимость института подсудности, предопределенную действием общего конституционного положения об обеспеченности судебной защитой охраняемых законом прав и интересов.

Закрепление института подсудности в Общей части ГПК и АПК дополнительно подтверждает его основополагающую роль в гражданском судопроизводстве.

Появление в судебной системе РФ специализированного суда, а именно Суда по интеллектуальным правам в системе арбитражных судов, сказалось на действии института подсудности. Им оказались охвачены специальные нормы, определяющие этот суд в качестве суда первой инстанции в выделяемой законодателем сфере специальной гражданской юрисдикции (ч. 4 ст. 34 АПК). Аналогичный подход сохранился и в отношении действующих в системе судов общей юрисдикции — военных судов (см. § 2 настоящей главы). Такие нормы призваны в рамках гражданского судопроизводства определить компетентный суд среди судов общей юрисдикции или арбитражных судов в силу «третьего измерения» — *вида суда*. Наличие подобного рода специальных норм, связанных с разграничением подсудности по виду суда, дает основание рассматривать их в качестве составляющих специальную подсудность как самостоятельный вид подсудности наряду с родовой и территориальной.

4. Поэтому при современной отечественной судебной организации определение компетентного суда по конкретному гражданскому делу сопряжено, с одной стороны, с действием

¹ В частности, см. постановление КС РФ от 16.03.1998 № 9-П.

правил судебной подведомственности, с другой — подсудности. После разграничения судебной подведомственности конкретный суд по гражданскому делу определяется согласно установленным законом правилам родовой, специальной и территориальной подсудности.

Итак, определить подсудность того или иного гражданского дела, значит установить **компетентный, надлежащий** суд по данному делу.

5. Определение надлежащего суда, которому подсудно конкретное гражданское дело, необходимо как лицу, обращающемуся в суд, так и судье при принятии заявления.

Судья при решении вопроса о возбуждении производства по гражданскому делу должен проверить соблюдение заинтересованным лицом, обращающимся в суд, правил подсудности, нарушение которых влечет возвращение искового заявления (п. 2 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Дело, принятое судом к производству с нарушением правил подсудности, выявленным в процессе рассмотрения, подлежит передаче в тот суд, которому оно подсудно (п. 3 ч. 2 ст. 33 ГПК).

§ 2. Родовая подсудность гражданских дел

1. Родовая подсудность позволяет определить, суд какого уровня судебной системы должен принять гражданское дело к производству по первой инстанции.

Характерной приметой последнего десятилетия является значительное обновление норм, регулирующих родовую подсудность гражданских дел судам общей юрисдикции за счет новых федеральных конституционных и иных федеральных законов РФ, содержащих нормы о подсудности.

Определяется она по роду самого дела и зависит от его материально-правовой характеристики (каков характер дела, кто стороны). Иногда она может зависеть и от цены иска.

1. Основным звеном в системе судов общей юрисдикции являются **районные суды**, которые имеют самую **объемную** юрисдикцию.

Родовая подсудность гражданских дел районным судам определяется правилом, закрепленным в ст. 24 ГПК. В соответствии с ним районные суды рассматривают в первой инстанции гражданские дела, отнесенные к ведению судов общей юрисдикции (подведомственные им), за исключением дел, отнесенных законом

к подсудности мирового судьи (ст. 23), военных судов (ст. 25), областных и приравненных к ним судов (ст. 26), ВС РФ (ст. 27).

Таким образом, закон не содержит перечня гражданских дел, подсудных районным судам. Они рассматривают **все гражданские дела**, кроме тех, которые отнесены законом к ВС РФ и судам общей юрисдикции **иного уровня** (рода). Поэтому **районные суды** имеют самую **объемную** юрисдикцию.

Другие суды общей юрисдикции уполномочены рассматривать исключительно те категории дел, которые прямо **отнесены законом к их подсудности**.

2. Низовым звеном судов общей юрисдикции являются суды субъектов РФ — мировые судьи.

К родовой подсудности мировых судей в области гражданской юрисдикции отнесены гражданские дела, перечень которых обозначен ст. 23 ГПК (ч. 1) с учетом ст. 3 Закона о мировых судьях.

Мировой судья рассматривает:

- дела о выдаче судебного приказа (гл. 11 ГПК);
- дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;
- иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;
- дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;
- дела об определении порядка пользования имуществом.

Дела, подсудные мировому судье, в зависимости от материально-правового характера и порядка их разрешения подлежат рассмотрению в порядке *приказного* либо *искового* производства.

Таким образом, *в общем виде* к подсудности мирового судьи согласно ч. 1 ст. 23 ГПК *наряду с делами приказного производства* (см. гл. 17 учебника) с учетом *ограничений и исключений* отнесены *два вида исковых дел*:

- дела, возникающие из семейно-правовых отношений;
- дела, возникающие по спорам из гражданских правоотношений имущественного характера.

Подсудность *имущественных споров* (п. 3, 5 ст. 23) мировому судье определяется ценой заявленного иска согласно п. 6 ч. 2 ст. 131 ГПК, указываемой истцом в исковом заявлении и определяемой в соответствии со ст. 91 ГПК. Цена иска не может превышать 50 тыс. руб. — как допустимого предельного размера исковых требований.

3. Существенно отлична **родовая подсудность Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа.**

К родовой подсудности этих судов ст. 26 ГПК отнесены дела:

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

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

В последние годы перечень подсудных дел судам данного уровня расширен за счет *новых категорий гражданских дел*:

— 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, районным судам (п. 6 ч. 1 ст. 26 ГПК);

— об оспаривании решений экзаменационных комиссий субъектов РФ по приему квалификационного экзамена на должность судьи по основаниям нарушения процедуры проведения квалификационного экзамена, решений об отказе в допуске к сдаче квалификационного экзамена на должность судьи, а также об оспаривании действий (бездействия) данных комиссий, в результате которых кандидат на должность судьи не был допущен к сдаче квалификационного экзамена (п. 7 ст. 26 ГПК);

— об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости¹.

Суд субъекта РФ наряду с указанными делами также рассматривает по первой инстанции заявления граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, иностранных граждан или лиц без гражданства об установлении усыновления или удочерения ребенка, являющегося гражданином РФ (ст. 269 ГПК).

Исключительно к подсудности Московского городского суда отнесено рассмотрение гражданских дел, которые связаны с защитой исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, и по которым были приняты предварительные обеспечительные меры в соответствии со ст. 144.1 ГПК (ч. 3 ст. 26 ГПК).

К подсудности судов субъектов РФ федеральными законами РФ могут быть отнесены и другие дела, не указанные в ГПК.

¹ ФЗ от 4 июня 2014 г. № 143-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с изменением подведомственности некоторых категорий дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции и арбитражными судами» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. 04.06.2014.

В соответствии со ст. 413 ТК РФ они рассматривают дела о признании забастовки незаконной.

Так, суды субъектов РФ рассматривают в качестве суда первой инстанции также следующие дела:

— об обеспечении конституционных прав граждан избирать и быть избранными в органы местного самоуправления (ФЗ от 26 ноября 1996 г. № 138-ФЗ «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления», ст. 3)¹. В силу установлений названного закона дата выборов депутатов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления и порядок их проведения устанавливаются судом;

— об оспаривании решений квалификационных коллегий судей субъектов РФ о привлечении судей к дисциплинарной ответственности в виде предупреждения, об отказе в рекомендации на должность судьи (Закон об органах судейского сообщества, ст. 26).

4. **ВС РФ** по первой инстанции рассматривает исключительно те категории дел, которые прямо **отнесены законом к его подсудности**, связанные со значимостью предмета защиты (оспаривания).

Согласно ч. 5 ст. 19 Закона о судебной системе полномочия, порядок образования и деятельности ВС РФ устанавливаются ныне Законом о ВС РФ².

Закон о ВС РФ не только сохранил, но и расширил предмет ведения ВС РФ в качестве суда первой инстанции. Подобное расширение произошло, во-первых, за счет дел, ранее отнесенных к подсудности упраздненного ВАС РФ и ныне переданных в юрисдикцию ВС РФ. Во-вторых, вновь образованный ВС РФ наделен полномочиями относительно дел, прежде подсудных прекращающему действие с 2010 г. особому судебному органу — Дисциплинарному судебному присутствию. В-третьих, законодательно установлена родовая подсудность высшему суду дел об оспаривании нормативных правовых актов, принятых субъектами нормотворчества с особым статусом. Среди них в том числе внебюджетные государственные фонды, государственные

¹ СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5497; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6961.

² ФКЗ от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации».

корпорации. Возможность оспаривания в ВС РФ не ограничена теперь только нормативными актами субъектов (Президент РФ, Правительство РФ и иные федеральные органы государственной власти), что предусмотрено п. 2 ч. 1 ст. 27 ГПК.

Прежде всего круг дел, рассматриваемых Высшим Судом в качестве суда первой инстанции, определяется ч. 4 ст. 2 Закона о ВС РФ. Он по сути совпадает с перечнем категорий дел, перечисленных в ст. 27 ГПК и подсудных ВС РФ до его реформирования. Однако законодателем в Законе о ВС РФ такие дела поименованы как «административные дела». ГПК в отличие от Закона о ВС РФ сохраняет их традиционное наименование как «гражданские дела»¹.

К родовой подсудности Верховного Суда РФ в соответствии с ч. 4 ст. 2 Закона о ВС РФ отнесены следующие подлежащие рассмотрению по первой инстанции категории дел, отдельные из которых содержательно по сравнению со ст. 27 ГПК обновлены:

1) об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, Генеральной прокуратуры РФ, Следственного комитета РФ, Судебного департамента при ВС РФ, Центрального банка РФ, ЦИК РФ, государственных внебюджетных фондов, в том числе

¹ Введение в законе нового термина «административные дела» можно объяснить поспешным и не лишенным спорности стремлением законодателя увязать определение судебной компетенции в отношении определенных категорий гражданских дел с административным судопроизводством как иным видом судебной юрисдикции, согласно разработанному и обсуждаемому проекту Кодекса об административном судопроизводстве, и тем самым обосновать разграничение гражданского и административного судопроизводства, сфер действия процессуальных норм как действующих процессуальных кодексов ГПК (АПК) РФ, так и нового, в ситуации, когда предлагаемая модель административного судопроизводства не носит сущностного отличного характера от гражданского судопроизводства, а выступает лишь подменой последнего в части прежнего специального регулирования судопроизводства по отдельным категориям дел производства из публичных правоотношений. Дальнейшее углубление процессуального регулирования — фактор положительный. Однако, когда такое на примере разрабатываемого Кодекса выступает явной неадекватной заменой в части прежнего гражданского процессуального регулирования и лишено неотъемлемого арсенала процессуальных средств — общих правил искового производства, предлагаемый подход видится искусственным. См.: Проект № 246960-6 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации // СПС Консультант Плюс.

Пенсионного фонда РФ, Фонда социального страхования РФ, Федерального фонда обязательного медицинского страхования, а также государственных корпораций;

2) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации Федерального Собрания РФ, Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в РФ;

3) об оспаривании решений Высшей квалификационной коллегии судей РФ и решений квалификационных коллегий судей субъектов РФ о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о приостановлении или прекращении их отставки, а также других решений квалификационных коллегий судей, обжалование которых в ВС РФ предусмотрено федеральным законом;

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

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

6) о прекращении деятельности средств массовой информации, продукция которых предназначена для распространения на территориях двух и более субъектов РФ;

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

8) об отмене регистрации кандидата на должность Президента РФ, об отмене регистрации федерального списка кандидатов, об отмене регистрации кандидата, включенного в зарегистриро-

ванный федеральный список кандидатов, а также об исключении региональной группы кандидатов из федерального списка кандидатов при проведении выборов депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ;

9) о прекращении деятельности инициативной группы по проведению референдума РФ, инициативной агитационной группы;

10) о расформировании ЦИК РФ;

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

12) 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 общей юрисдикции, за исключением районных судов и гарнизонных военных судов.

К подсудности ВС РФ отнесены и экономические споры между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между высшими органами государственной власти субъектов РФ (ч. 5 ст. 2 Закона о ВС РФ).

Дела по первой инстанции рассматриваются соответствующими коллегиями ВС РФ.

5. Действующий ГПК наряду с определением подсудности дел общегражданским судам впервые включает статью, закрепляющую **подсудность гражданских дел военным судам и иным специализированным судам**. Новая ст. 25 определяет лишь в общей форме пределы компетенции специализированных судов в области гражданской юрисдикции и предусматривает ее установление федеральными конституционными законами.

Компетенцию военных судов как судов первой инстанции в области гражданской юрисдикции более конкретно устанавливает Закон о военных судах (ст. 7, 9, 14, 22). Специфика компетенции этих судов в области гражданской юрисдикции отражена и в их названии.

В структуру военных судов входят окружные (флотские) и гарнизонные суды, которые приравниваются соответственно к областному и районному судам, т. е. к общегражданским фе-

деральным судам второго и первого уровней (Закон о военных судах, ст. 1, 8).

Подсудность дел гарнизонным военным судам определяется в соответствии со ст. 22 данного Закона. Они рассматривают гражданские дела по первой инстанции в пределах установленной указанным Законом компетенции военных судов (ст. 7), за исключением тех, которые отнесены к подсудности Судебной коллегии по делам военнослужащих ВС РФ (ст. 9) и окружного (флотского) военного суда (ст. 14).

Категории гражданских дел, рассматриваемые Судебной коллегией по делам военнослужащих ВС РФ, функции суда первой инстанции в области гражданской юрисдикции определены ст. 9 Закона о военных судах. Данной статьей к подсудности Судебной коллегии по делам военнослужащих отнесены дела об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, нормативных актов Правительства РФ, Министерства обороны РФ, иных федеральных органов исполнительной власти, в которых ФЗ предусмотрена военная служба, касающихся прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих, граждан, проходящих сборы.

Окружные (флотские) военные суды в пределах установленной указанным Законом компетенции военных судов (ст. 7)¹ рассматривают по первой инстанции гражданские дела, связанные с государственной тайной (ст. 14).

При определении пределов установленной названным Законом компетенции военных судов необходимо исходить из того, что подсудные им гражданские дела отличаются определенной характеристикой, отвечающей двум критериям.

В первую очередь, подсудность таких дел определяется участием в деле определенных категорий граждан-военнослужащих, граждан, уволенных с военной службы, граждан, проходящих или прошедших военные сборы.

Помимо этого, гражданские дела, подсудные военным судам, отличает особый объект рассмотрения (обжалования), а именно: нормативные акты, а также действия (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими

¹ См. подробнее гл. 11 Комментария к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. 2-е изд., перераб. и доп. / С. А. Алехина, А. Т. Боннер, В. В. Блажеев и др.; отв. ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007.

решения, которые связаны с правами, свободами и охраняемыми законом интересами указанных граждан в связи с прохождением военной службы, военных сборов.

Иные категории гражданских дел, не подпадающие под вышеуказанные критерии, рассматриваются общегражданскими судами согласно правилам подсудности. Вместе с тем есть и исключение. Военные суды, дислоцирующиеся за пределами территории РФ, вправе рассматривать все гражданские дела, относящиеся к ведению федеральных судов общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором РФ.

При этом граждане, уволенные с военной службы, и граждане, прошедшие военные сборы, вправе обжаловать указанные действия (бездействие), решения по своему усмотрению в военный или иной федеральный общегражданский суд.

6. При определении родовой подсудности следует учитывать, что ВС РФ и суды общей юрисдикции вправе принимать к своему производству и другие гражданские дела, если их разрешение отнесено федеральным законодательством к их подсудности.

Установленная законом *родовая* подсудность судов носит **императивный характер**. Поэтому исключается возможность ее изменения как по соглашению сторон, так и судом. Новый ГПК не допускает изменение родовой подсудности дел путем изъятия ВС РФ дела из любого суда РФ, а судами субъектов РФ — из соответствующих нижестоящих судов и принятия его к своему производству в качестве суда первой инстанции.

Несоблюдение правил родовой подсудности согласно ч. 1 ст. 47 Конституции РФ должно расцениваться как существенное процессуальное нарушение и влечь отмену решения независимо от того, привело или могло привести такое процессуальное нарушение к неправильному разрешению дела. На нарушения правил родовой подсудности с вытекающими отсюда последствиями лица, участвующие в деле, могут указать в любом положении дела и в любой судебной инстанции.

§ 3. Территориальная подсудность

1. **Территориальная подсудность** определяет, в какой конкретный суд из однородных судов одного и того же уровня (звена) системы судов с учетом его территориальной юрисдикции следует обратиться за разрешением определенного гражданского дела.

Если по правилам родовой подсудности определено, что конкретное гражданское дело подсудно районному суду, а в Москве их 35, например, то возникает необходимость установить конкретно, какому же из них оно подсудно.

ГПК различает следующие виды территориальной подсудности: 1) общую; 2) альтернативную; 3) договорную; 4) исключительную; 5) по связи дел.

Общая территориальная подсудность определяется местом нахождения ответчика. По сути ГПК содержит правило, известное еще древнеримскому праву, в соответствии с которым «истец следует за судом ответчика».

Общая территориальная подсудность определяется ст. 28 ГПК, действующей в отношении всех исков, за исключением тех, для которых установлены иные правила. Согласно ст. 28 ГПК **иск к гражданину** предъявляется в суде, в пределах территориальной юрисдикции которого ответчик имеет место жительства.

Местом жительства гражданина признается место, где он постоянно или преимущественно проживает. При предъявлении же иска к несовершеннолетнему, не достигшему четырнадцати лет, или гражданам, находящимся под опекой, подсудность определяется по месту жительства их законных представителей (ст. 20 ГК).

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» термин «место жительства» употребляется в таком же смысле, но в более широком выражении. Закон отграничивает его от понятия «место пребывания», связывая место жительства с жилым помещением, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайму), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных российским законодательством (ст. 2).

Поэтому от места жительства ответчика следует отличать место его временного пребывания, по которому согласно ст. 28 ГПК не может определяться подсудность дела. Исходя из общего правила территориальной подсудности, иски к лицам, находящимся в следственных изоляторах или отбывающим наказание, предъявляются в суд по последнему месту их жительства.

На практике иск к гражданину предъявляется в суде по месту регистрационного учета гражданина как по месту его жительства. Место жительства ответчика указывается истцом в исковом за-

явлении. В каждом конкретном случае истец должен сам установить место жительства ответчика. Фактическое проживание гражданина не по месту регистрации не исключает возможности предъявления иска по установленному истцом месту жительства.

Если местожительство ответчика, несмотря на принятые меры, не установлено, иск может быть предъявлен по месту нахождения имущества или по последнему известному месту жительства ответчика (ч. 1 ст. 29 ГПК). При этом истцу необходимо представить доказательства, свидетельствующие о принятии мер к установлению фактического места жительства ответчика.

Неизвестность места жительства может носить временный характер. За ответчиком сохраняется право требования передачи дела по своему месту жительства (п. 1 ч. 2 ст. 33 ГПК).

Аналогичное правило подсудности установлено для предъявления исков к ответчику, не имеющему место жительства в РФ. К данному ответчику иски могут быть предъявлены по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства в РФ.

Территориальная подсудность исков, предъявляемых к **организации**, определяется местом ее нахождения.

ГК «место нахождения» юридического лица определяется местом его государственной регистрации; государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54).

2. Подсудность по выбору истца (альтернативная подсудность) характеризуется предоставлением истцу возможности по своему усмотрению обратиться за разрешением дела в один из нескольких судов, **указанных в законе**. Истец вправе предъявить иск либо согласно общему правилу в суд по месту нахождения ответчика (ст. 28), либо в другой суд или суды, указанные в законе. Альтернативная подсудность не заменяет общей территориальной подсудности, а существует наряду с ней.

Категории дел, по которым предусмотрен выбор суда, определены законом.

Статья 29 ГПК устанавливает альтернативную подсудность наряду с вышеуказанными исками, предъявляемыми к ответчику при неизвестности места его жительства или не имеющему места

жительства в РФ, и по другим категориям исков, которые могут быть предъявлены помимо места нахождения ответчика также, например:

- вытекающих из деятельности филиала или представительства юридического лица — по месту нахождения филиала или представительства;

- о взыскании алиментов и об установлении отцовства — по месту жительства истца;

- о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца — по месту жительства истца или по месту причинения вреда;

- о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, а также о взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасение на море — по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

- вытекающие из договоров, в которых указано место исполнения — по месту исполнения договора;

- о расторжении брака в случае, когда при истце находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным, — по месту жительства истца;

- о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанным с возмещением ущерба, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу либо незаконным наложением административно-взыскания в виде ареста — по месту жительства истца;

- о защите прав потребителей — по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора¹.

¹ При этом следует иметь в виду, что установленная альтернативная подсудность применима лишь в отношении исковых требований, вытекающих из отношений, регулируемых Законом о защите прав потребителей (см.: п. 1, 2 постановления Пленума ВС РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»). Предъявление иска должно быть связано с защитой прав потребителя, гражданина, использующего, приобретающего, заказывающего либо имеющего намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних, бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением

Категории дел, по которым установлена альтернативная подсудность дел искового производства, не исчерпываются перечнем ст. 29 ГПК.

Альтернативная подсудность по ГПК установлена и для дел, возникающих из публичных правоотношений (ст. 251, 254).

Своеобразная альтернативная подсудность установлена при предъявлении иска к нескольким ответчикам: истец вправе по своему выбору обратиться в суд по месту жительства или нахождения одного из ответчиков, т. е. в данном случае по существу действует правило общей территориальной подсудности (ст. 28). Но поскольку по делу привлекаются несколько ответчиков, связанных требованием истца, то раздельное рассмотрение дела нецелесообразно или невозможно, например, при соучастии на стороне ответчика.

Установление такого рода правил допускается законодателем для создания процессуальных удобств в отношении отдельных категорий граждан, которые в силу определенных обстоятельств (нетрудоспособность, возраст, болезнь и т. д.) нуждаются в условиях, облегчающих защиту их прав и интересов.

При этом, обратившись в суд с использованием права выбора, истец не вправе требовать передачи дела в другой суд из числа указанных в ст. 29 ГПК. Недопустимо также одновременное обращение в два суда.

3. Исключительная подсудность — особая, установленная в порядке исключения из общего правила, подсудность, допускающая рассмотрение определенных категорий дел в судах, точно указанных в законе. Правила исключительной подсудности могут быть сведены к следующему:

- во-первых, право предъявления иска может быть реализовано только **в строго определенном по территории суде, указанном в законе**. Исключительная подсудность, носит обязательный характер, не допускает соглашения о месте рассмотрения дела;

- во-вторых, эта подсудность, **исключает** возможность **выбора суда** и рассмотрения определенного дела **в ином суде**, точно и безоговорочно устанавливая, в каком суде должно быть разрешено дело.

предпринимательской деятельности. На иные же случаи, когда предъявление иска не связано с защитой прав потребителя, установленная указанным Законом альтернативная подсудность не применима.

Поэтому при конкуренции правил территориальной подсудности, например при объективном соединении исков (ст. 151 ГПК), один из которых подпадает под действие исключительной подсудности, должны применяться правила этой подсудности.

Правила исключительной подсудности действуют лишь в отношении определенных категорий дел. Перечень дел искового производства, подпадающих под действие этих правил, исчерпывающе определен в ст. 30 ГПК.

Местом нахождения имущества определяется подсудность исков:

- 1) о правах на недвижимое имущество, обозначенное в части первой названной статьи;
- 2) об установлении порядка пользования земельным участком;
- 3) об освобождении имущества от ареста;
- 4) кредиторов наследодателя, предъявляемых до принятия наследства наследниками, если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами¹.

Согласно ч. 3 ст. 30 изложенные правила установлены также и для исков, предъявляемых к перевозчикам, вытекающих из договоров перевозки, возникающих в связи с осуществлением перевозок пассажиров, багажа, груза. По месту нахождения перевозчика, к которому была предъявлена претензия, подлежит предъявлению иск к перевозчику, связанный с исполнением договора перевозки. Однако не во всех случаях в силу закона гражданин обязан предъявить претензию к перевозчику в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением им своих обязанностей по договору перевозки. Поэтому правило исключительной подсудности применяется лишь тогда, когда до предъявления иска была предъявлена претензия. В противном случае такие иски предъявляются по общему правилу.

Необходимость установления исключительной подсудности связана с обеспечением благоприятных условий для оперативно и объективно рассмотрения дел, связанных с имуществом (в частности, жилого дома, дачи, садового домика и участка),

¹ В иных случаях подсудность иска кредитора наследодателя, предъявляемого до принятия наследства наследниками, в силу ст. 1115 ГК определяется последним местом жительства наследодателя.

по месту нахождения имущества, нахождения материальных объектов спора. Это обусловлено удобством как рассмотрения подобных дел (по месту нахождения большинства доказательств, совершения главных проверочных действий), так и исполнения вынесенных решений.

Принимая во внимание подобные причины, побудившие законодателя установить исключительную подсудность, Пленум ВС РФ ориентирует суды на принятие и рассмотрение исков о выделе доли и об определении порядка пользования домом как вытекающие из права собственности на строение, по месту нахождения строения, то есть применительно к ст. 30 ГПК¹.

ГПК предусматривает исключительную подсудность и в отношении дел особого производства (ст. 266, 281, 287, 302, 307, 314).

4. **Договорная подсудность.** Установленную законом территориальную подсудность стороны вправе изменить соглашением между собой (ст. 32 ГПК). Такая подсудность по конкретному делу именуется **договорной (добровольной)**. Соглашение о подсудности иначе называется пророгацией или пророгационным договором. Такое изменение подсудности возможно *в допустимых законом пределах* и только до принятия дела судом к своему производству. Во-первых, договорная подсудность допустима для любых категорий дел, кроме дел, для которых установлена исключительная подсудность (см. ст. 30). Во-вторых, соглашением нельзя изменить или отменить родовую подсудность. Следует учитывать и иные отдельные законодательные предписания, которые, например, установлены в интересах потребителей в сфере финансовых услуг. Так, стороны договора потребительского кредита (займа) в отношении споров по искам к заемщику вправе соглашением определить лишь суд в пределах субъекта РФ по месту нахождения заемщика, указанному в договоре или по месту получения им оферты (предложения заключить договор)².

Соглашения сторон об изменении родовой или исключительной подсудности, а равно вопреки специальным установлениям являются недействительными.

¹ См.: п. 12 постановления Пленума ВС РФ от 10.06.1980 № 4 «О некоторых вопросах, возникающих в практике рассмотрения судами споров о выделе доли собственнику и определении порядка пользования домом, принадлежащим гражданам на праве общей собственности».

² См.: ч. 3 ст. 13 ФЗ от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» // СЗ РФ. 2013. № 51. Ст. 6673.

По смыслу ст. 32 ГПК стороны вправе изменить общую и альтернативную подсудность (см. ст. 28 и 29).

ГПК не устанавливает определенной формы для соглашения сторон относительно подсудности. Договорная подсудность может быть определена сторонами при заключении конкретного гражданско-правового договора в отношении тех споров, которые могут возникнуть из данного договора. Допустимо установление такой подсудности самостоятельным соглашением сторон в отношении как возникших споров, так и могущих возникнуть в будущем из заключенного договора. Предметом соглашения может быть одно или несколько дел.

Соглашение об изменении подсудности дела, заключенное по правилам ст. 32, обязательно для суда.

После предъявления иска с соблюдением правил подсудности, установленных ст. 28, 29, ч. 1 ст. 31 ГПК, и принятия судом искового заявления к производству (ст. 133 ГПК) заключение сторонами соглашения об изменении подсудности не допускается.

Соглашение о подсудности обязательно для сторон. Поэтому, если истец предъявит требование в каком-либо другом суде вопреки условиям договора, ответчик вправе заявить возражения о неподсудности. Напротив, ответчик лишен такого права, если даже дело по общему правилам территориальной подсудности подлежит ведению другого суда.

6. Подсудность по связи дел. В качестве особого вида территориальной подсудности ГПК выделяет подсудность по связи дел (ст. 31). **Подсудностью нескольких связанных между собой дел** называется подсудность, по правилам которой иск подлежит предъявлению в суде, где рассматривается связанное с ним дело.

Основанием для применения правил данного вида подсудности является наличие такой связи дел, которая позволяет объединить их для совместного рассмотрения. Возникновение такой связи допускают установления ст. 40, 138, 151 ГПК, ч. 10 ст. 31 УПК РФ.

Потребность совместного рассмотрения дел в одном производстве диктуется интересами наиболее полного рассмотрения споров во всем комплексе сложившихся правовых связей, потребностью исключения возможности вынесения противоречивых решений по одним и тем же вопросам при раздельном рассмотрении дел, оперативной защиты прав и интересов.

Подсудность по связи дел возникает: 1) при предъявлении требований к нескольким ответчикам, имеющим разное местожительство; 2) при предъявлении встречного иска; 3) при предъявлении гражданского иска в уголовном процессе.

Встречный иск, независимо от подсудности, может быть предъявлен по месту рассмотрения первоначального иска. Из этого правила о подсудности имеется исключение. Если встречный иск подпадает под действие исключительной подсудности, правила подсудности по связи дел не действуют. Например, при возникновении спора по поводу пользования земельным участком между членами ДСК, проживающими в разных местах, иск должен быть предъявлен по месту нахождения земельного участка.

Гражданский иск о возмещении вреда, причиненного преступлением, как правило, рассматривается в уголовном процессе (ч. 10 ст. 31 УПК РФ). Если же гражданский иск не был заявлен в уголовном деле или же такой иск в уголовном процессе был оставлен без рассмотрения, или же за гражданским истцом было признано право на удовлетворение иска без указания размера сумм, подлежащих взысканию, подсудность таких исков определяется правилами о подсудности, установленными ГПК.

Правило подсудности по связи дел применяется также в отношении исков третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора (ст. 42 ГПК).

§ 4. Передача дела из одного суда в другой

Закон обязывает суд общей юрисдикции, принявший дело к своему производству с нарушением правил подсудности, передать его по подсудности на рассмотрение другого суда.

Дело, принятое судом к производству с соблюдением правил подсудности, подлежит рассмотрению по существу во всех случаях, если даже во время производства по делу изменилась подсудность, т. е. дело стало подсудным другому суду (ч. 1 ст. 33 ГПК). Это правило действует, если после возбуждения производства по делу ответчик изменил местожительство или отпали иные основания подсудности, сообразно которым истец предъявлял иск.

Однако процессуальный закон устанавливает **исключения** из данного правила, предусматривая передачу судом дела, **принятого к своему производству с соблюдением правил подсудности, на рассмотрение другого суда**. Такая передача возможна **только в случаях, установленных законом**.

Вопросы передачи дела из одного суда в другой регулируются ст. 21, ч. 3 ст. 23 и ст. 33 ГПК.

В зависимости от того, какой суд решает вопрос о передаче гражданского дела, она может осуществляться:

- 1) мировым судьей — в районный суд;
- 2) судом, принявшим дело к производству, в другой суд того же уровня;
- 3) вышестоящим судом из нижестоящего суда в другой суд того же уровня.

1. Основания передачи **мировым судьей дела в районный суд** определены в ч. 3 ст. 23 ГПК. Они возникают в случае допускаемого законом объединения мировым судьей в одном производстве (деле) нескольких заявленных и связанных между собой требований, когда одни из них подсудны мировому судье, а другие — районному суду, т. е. когда реально возникает коллизия родовой подсудности между мировым судьей и районным судом. Во-первых, при объединении судьей нескольких связанных между собой требований — объективном соединении исков (ст. 151 ГПК); во-вторых, при предъявлении встречного иска (ст. 137, 138 ГПК), а также при изменении истцом предмета иска.

В этих случаях закон закрепляет приоритет районного суда перед мировым судьей по разрешению всех требований, внесенных на рассмотрение и принятых к производству мировым судьей, если хотя бы одно из них подсудно районному суду.

2. Случаи передачи дела **судом, принявшим его к производству с соблюдением правил подсудности, на рассмотрение другого суда того же уровня**, предусмотрены п. 1 и 2 ч. 2 ст. 33 ГПК. Передача осуществляется, если ответчик, место жительства или место нахождения которого не было известно в момент предъявления иска, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения (п. 1 ч. 2 ст. 33 ГПК).

Закон предусматривает передачу дела из суда, которому оно подсудно, в другой суд того же уровня в случае, если обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств (п. 2 ч. 2 ст. 33 ГПК). Заявление сторонами ходатайства (ходатайств) о передаче дела с их участием на рассмотрение иного суда может быть расценено как достижение между сторонами соглашения об изменении подсудности. Это правило в определенной степени сродни договорной подсудности, поскольку допускает при определенных обстоятельствах на

основании согласованного волеизъявления сторон изменение территориальной подсудности. Закон не ограничивает возможность передачи дела в другой суд по указанному основанию какими-либо определенными случаями. Однако суд в любом случае должен установить предусмотренное законом основание для изменения подсудности дела и передачи его на рассмотрение иного указанного сторонами суда. Необходимость передачи дела суду может возникнуть в случаях, когда значимые для дела обстоятельства быстрее и удобнее могут быть выяснены в суде, в районе территориальной юрисдикции которого, например, проживает большинство свидетелей или возникает необходимость в осмотре и исследовании вещественных доказательств по месту их нахождения и т. д. Данное правило не распространяется на принятые судом к производству дела, которые подпадают под действие правил исключительной подсудности.

3. Процессуальный закон наделяет **вышестоящий суд** полномочием **по передаче конкретного дела из одного нижестоящего суда в другой суд того же уровня (звена)**, когда рассмотрение дела в суде, к подсудности которого оно отнесено законом, становится невозможным (п. 4 ч. 2 ст. 33 ГПК).

Необходимость передачи дела закон связывает как с **конкретными** основаниями — невозможность замены судьи в данном суде после отвода одного или нескольких судей, так и **формально неопределенными** — невозможность рассмотрения дела по другим причинам.

При невозможности рассмотрения дела по первому основанию закон в зависимости от того, какому судье и в каком суде заявлен отвод, предусматривает правила определения вышестоящим судом другого компетентного суда, которому должно быть передано дело (ст. 23).

Применительно ко второй группе оснований данный вопрос ГПК не урегулирован. Более того, регламентация второй группы оснований не является совершенной, поскольку законодатель не предусматривает точных (конкретных) обстоятельств невозможности рассмотрения дела в том суде, к подсудности которого оно отнесено законом, а лишь указывает на наличие иных причин, не связанных с заявлением отводов судьям. В каждом случае вопрос подлежит рассмотрению судом исходя из конкретных обстоятельств.

Не дает закон ответов на вопросы относительно того, по чьей инициативе дело может быть передано в другой суд, на каком этапе рассмотрения дела и в каком порядке разрешается данный вопрос. Не определяются и правила определения компетентного суда при наличии условий указанной второй группы оснований. Тем самым закон, предоставляя полномочие вышестоящему суду по передаче дела в другой суд, не устанавливает в полной мере порядок его реализации.

В отношении редакции ст. 33 ГПК сохраняет свою актуальность постановление КС РФ от 16.03.1998 № 9-П, вынесенное относительно ст. 123 действовавшего ГПК 1964 г., признанной несоответствующей Конституции РФ, ее статьям 46 и 47 (ч. 1) в той мере, в какой она допускала передачу дела из одного суда, которому оно подсудно, в другой суд без принятия соответствующего процессуального судебного акта и при отсутствии указанных в самом процессуальном законе точных оснований (обстоятельств), в силу которых дело не могло быть рассмотрено в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом¹.

Бесспорно то, что невозможность рассмотрения конкретного гражданского дела судом, которому оно в силу закона подсудно, не должно означать отказ в правосудии и исключать право на правосудие по конкретному делу в ином компетентном суде.

Поэтому конституционное истолкование п. 4 ч. 2 ст. 33 ГПК в свете обозначенной правовой позиции КС РФ во всяком случае должно обеспечиваться вышестоящим судом путем оценки им обстоятельств объективного (исключительного) характера, при наличии которых изменение подсудности дела и передача его на рассмотрение иного компетентного суда действительно необходимо. Необходимость передачи может быть обусловлена как прямо поименованным в законе обстоятельством, так и другими обстоятельствами, прямо не предусмотренными законом, но встречающимися в судебной практике, например, когда иск предъявлен к самому судье либо самим судьей этого же суда или если суд, к подсудности которого отнесено дело, по тем или иным причинам не функционирует.

Представляется допустимой возможность передачи дела вышестоящим судом как до его рассмотрения в нижестоящем суде, так и после отложения разбирательства дела, а также в случае

¹ СЗ РФ. 1998. № 12. Ст. 1459.

отмены вынесенного по делу решения или определения и направлении на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Вопрос о передаче дела в другой суд может быть поставлен перед вышестоящим судом как сторонами и их представителями, так и судом, принявшим дело к производству. Инициатором передачи дела в другой суд может быть и вышестоящий суд, рассматривающий дело в порядке кассации или надзора при направлении на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Решая вопрос о передаче дела, вышестоящий суд должен учитывать уровень и территориальную расположенность суда, в который дело может быть передано. Передача дела должна осуществляться вышестоящим судом в рамках территориальных границ его юрисдикции. Вышестоящий суд передает дело для рассмотрения в другой ближайший суд того же уровня (звена)¹.

4. Передача дела в соответствующий суд по рассмотренным основаниям должна быть оформлена определением. Представляется правильным, чтобы стороны были своевременно извещены о времени и месте вынесения определения для выяснения их мнения по этому вопросу.

Гарантией законности передачи дела в другой суд является возможность обжалования определения суда о передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд (ч. 3 ст. 33).

Передача дела производится незамедлительно после вступления определения о передаче дела в законную силу. Данное определение обязательно для суда, указанного в определении. Это означает, что суд, на рассмотрение которого дело направлено, не вправе опровергнуть вывод суда о подсудности и отказать в рассмотрении дела.

ГПК не допускает разногласий (пререканий) между судами общей юрисдикции по поводу подсудности, иными словами, споров о подсудности. Суд, в который передано дело, во всех случаях обязан рассмотреть его.

Контрольные вопросы

1. Какие положения Конституции РФ имеют принципиальное значение для института подсудности?

¹ См. п. 8 постановления Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия».

2. Определите значение норм о подсудности.
3. В чем различие между судебной подведомственностью и подсудностью дела? Что значит определить подсудность гражданского дела?
4. Назначение родовой подсудности?
5. Назначение правил территориальной подсудности?
6. Как определяется родовая подсудность гражданских дел районным судам?

**Список нормативных актов,
судебной практики, литературы**

1. Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» // ВСНД и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1227; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6952.
2. Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 5 февраля 2014 г. № 2-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации и прокуратуре Российской Федерации» // <http://www.pravo.gov.ru>. 06.02.2014.
3. ФКЗ от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации» // <http://www.pravo.gov.ru>. 06.02.2014.
4. Постановление КС РФ от 16.03.1998 № 9-П «По делу о проверке конституционности статьи 44 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР и статьи 123 Гражданского процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами ряда граждан» // СЗ РФ. 1998. № 12. Ст. 1459.
5. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть / 2-е изд., перераб. Гл. 14. М.: Норма, 2008.

Глава 8. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

- § 1. Понятие и виды процессуальных сроков.*
§ 2. Исчисление и приостановление процессуальных сроков.
§ 3. Последствия пропуска процессуальных сроков. Пролонгация и восстановление процессуальных сроков.

§ 1. Понятие и виды процессуальных сроков

Одной из задач гражданского судопроизводства является *своевременное* рассмотрение и разрешение гражданских дел (ст. 2 ГПК), для выполнения которой установлены процессуальные сроки.

Процессуальные сроки устанавливаются для совершения процессуальных действий судом и всеми участниками процесса (гл. 9 ГПК: ст. 107–112). В отдельных случаях они могут быть установлены для лиц, не участвующих в деле (ст. 57 ГПК).

Основные виды процессуальных сроков:

- *сроки, установленные для суда (служебные сроки);*
- *сроки, установленные для лиц, участвующих в деле.*

Сроки, установленные для суда имеют чисто инструкционное значение¹. В процессуальной литературе они были удачно названы «*служебными сроками*»².

Основными служебными сроками являются сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел: два месяца федеральными судами по первой инстанции и месяц мировым судьей (ч. 1 ст. 154 ГПК). Нормы ГПК о служебных сроках носят императивный характер; пропуск срока без уважительной причины представляет собой нарушение служебной обязанности³ и дает право подать заявление об ускорении процесса и даже требовать присуждения

¹ См.: *Васьковский Е. В.* Учебник гражданского процесса. Краснодар, 2003. С. 242.

² *Абрамов С. Н.* Гражданский процесс: учебник. М., 1948. С. 248.

³ См.: *Васьковский Е. В.* Указ. соч. С. 242.

компенсации за нарушение разумных сроков судопроизводства (ст. 6.1 ГПК, гл. 22.1 ГПК)¹.

Сроки, установленные для лиц, участвующих в деле, могут устанавливаться как для реализации принадлежащих им прав, так и для выполнения ими процессуальных обязанностей.

Эти сроки по смыслу ч. 1 ст. 107 ГПК можно разделить на *два вида*:

- а) установленные законом (нормативные) — месячный срок для подачи апелляционных жалоб (представлений) — ст. 321 ГПК;
- б) назначенные судом (судебные) — срок для исправления недостатков искового заявления — ст. 136 ГПК.

Суд может назначить процессуальный срок лишь в случаях, когда он не предусмотрен федеральным законом.

В ГПК закреплено правило об установлении судом сроков с учетом **принципа разумности** (ч. 1 ст. 107 ГПК).

Принцип разумности следует понимать как требование об установлении срока с учетом трудоемкости совершения процессуальных действий, их сложности, условий, возможности и реальности их выполнения.

Суд должен назначить срок в зависимости от конкретных обстоятельств дела и определять время, достаточное для совершения процессуальных действий, в том числе при необходимости их совершения в другом районе, городе (например, истребования доказательств) с учетом сроков доставки почтовых отправок и т. п., однако при этом нельзя создавать условия для затяжки процесса.

§ 2. Исчисление и приостановление процессуальных сроков

Правила исчисления процессуальных сроков содержатся в ст. 107 ГПК.

Процессуальные сроки определяются:

- 1) точной календарной датой;
- 2) событием, которое должно неизбежно наступить.

В этих случаях процессуальное действие должно быть совершено в указанный период;

- 3) периодом времени (днями, месяцами, годами).

¹ См.: ФЗ РФ от 30.04.2010 № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок».

Для правильного *исчисления* процессуального срока необходимо определить **начало его течения**. Течение процессуальных сроков начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало (ч. 3 ст. 107 ГПК).

Окончание процессуального срока определяется правилами ст. 108 ГПК.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Так, если суд вынес решение в окончательной форме 15 января, то месячный срок на апелляционное обжалование начинает течь с 16 января и истекает 15 февраля.

Однако, если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Так, по решению суда, вынесенному 31 января, срок на подачу апелляционной жалобы истечет 28 (или 29) февраля.

Процессуальный срок течет непрерывно, т. е. в него включаются и рабочие, и нерабочие дни. Если нерабочий день приходится на последний день срока, то днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день (ч. 2 ст. 108 ГПК). Так, если суд вынес решение 1 декабря, то месячный срок на апелляционное обжалование начинает течь со 2 декабря и формально истекает 1 января, а фактически после окончания новогодних и рождественских праздников.

Процессуальное действие может быть совершено до 24.00 последнего дня срока. Причем в последний день срока возможно выполнение этого действия путем сдачи жалоб, документов или денежных сумм до 24.00 в отделение почтовой связи, что приравнивается к совершению процессуального действия в суде (ч. 3 ст. 108 ГПК): срок не считается пропущенным, независимо от того, когда документ фактически поступит в суд. Для подтверждения сдачи соответствующих бумаг на почту или телеграф к делу должны быть приложены почтовые квитанции, конверты, что имеет доказательственное значение.

Но если процессуальное действие необходимо совершить в суде (у судьи или в канцелярии суда) либо в другой организации, оно должно быть выполнено до конца рабочего дня, установленного для данной местности (ч. 4 ст. 108 ГПК).

Приостановление процессуальных сроков. Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу (ст. 110 ГПК).

Процессуальные сроки приостанавливаются на все время приостановления производства по делу (ст. 217 ГПК). Со дня возобновления производства (ст. 219 ГПК) течение процессуальных сроков продолжается, т. е. в них включаются время, истекшее до приостановления, но исключается срок, в течение которого производство по делу было приостановлено.

По возобновлении производства по делу необходимые процессуальные действия должны быть совершены в оставшееся время.

§ 3. Последствия пропуска процессуальных сроков.

Продление и восстановление процессуальных сроков.

Общее *последствие пропуска процессуальных сроков* установлено в ст. 109 ГПК: истечение процессуальных сроков погашает право на совершение соответствующих процессуальных действий лицами, участвующими в деле, т. е. они лишаются права на их совершение. Так, по истечении срока обжалования теряется право на подачу жалобы или представления.

Это правило не распространяется на случаи, когда заявлено и удовлетворено ходатайство о восстановлении или продлении срока, а также если сроки существуют для исполнения обязанностей. Обязанное лицо должно совершить необходимое действие и по его истечении. Кроме того, для нарушителя могут наступить и неблагоприятные последствия (наложение штрафа за непредставление доказательств в установленный срок — ч. 3 ст. 57 ГПК).

Подобные последствия не установлены при пропуске служебных сроков. ГПК не предусматривает никаких последствий за несоблюдение служебных сроков. Однако факты волокиты, грубого или систематического нарушения судами процессуальных сроков, приводящих к ущемлению прав и законных интересов граждан при рассмотрении дел, могут являться основанием для привлечения судей к дисциплинарной ответственности, в том числе и в виде досрочного прекращения их полномочий¹.

¹ См.: постановление Пленума ВС РФ от 27.12.2007 № 52 «О сроках рассмотрения судами РФ уголовных, гражданских дел и дел об административных правонарушениях».

ГПК предусматривает возможность *продления или восстановления* процессуальных сроков.

Продление процессуальных сроков — установление нового срока для совершения процессуального действия (ст. 111 ГПК).

Продлить можно только сроки, назначенные судом. Срок может быть продлен как до, так и после его истечения.

С просьбой о продлении срока обычно обращаются лица, которым суд назначил срок совершения процессуального действия. О продлении срока или отказе в этом выносится мотивированное определение суда.

Правила *восстановления процессуальных сроков* установлены в ст. 112 ГПК. Восстановлены могут быть только истекшие процессуальные сроки, установленные законом, при наличии уважительных причин их пропуска и необходимости совершить просроченное процессуальное действие.

Для восстановления срока подачи кассационной и надзорной жалобы (представления) необходимо, чтобы уважительные причины его пропуска наступили в период не позднее одного года со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного постановления.

Вопрос о том, является ли причина пропуска срока уважительной, решается судом в зависимости от конкретных обстоятельств, на которые ссылается заявитель.

Как отметил Пленум ВС РФ, к уважительным причинам пропуска срока могут быть, в частности, отнесены обстоятельства, связанные с личностью лица; получение лицом, не присутствовавшим в судебном заседании, копии решения суда по истечении срока обжалования; неразъяснение судом первой инстанции порядка и срока обжалования решения суда; несоблюдение судом срока составления мотивированного решения или срока высылки копии решения, если такие нарушения привели к невозможности подготовки и подачи мотивированных жалоб (представлений) в установленный для этого срок и др.¹

Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором следовало совершить соответствующее процессуальное действие, или такая просьба может быть указана в со-

¹ См. п. 8 постановления Пленума ВС РФ от 19.06.2012 № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции».

ответствующей жалобе (заявлении). Заявления о восстановлении срока подачи кассационных и надзорных жалоб подаются в суд, рассмотревший дело по первой инстанции (ч. 5 ст. 112 ГПК). Заявление рассматривается в судебном заседании единолично судьей с извещением участвующих в деле лиц о времени и месте заседания. Неявка этих лиц не препятствует разрешению вопроса судом.

Одновременно с заявлением о восстановлении срока, например на подачу замечаний на протокол судебного заседания, необходимо совершить процессуальное действие (подать замечания на протокол судебного заседания), так как восстанавливая пропущенный срок, суд не назначает какого-либо нового срока, а предоставляет возможность совершить действие, т. е. принимает эти замечания.

Явившиеся в судебное заседание лица могут дать объяснения по существу заявления: сначала выступает лицо, подавшее заявление о восстановлении срока, а затем — другие лица, участвующие в деле. Лицо, обратившееся в суд с просьбой о восстановлении пропущенного срока, должно доказать, что было лишено возможности выполнить своевременно соответствующее действие.

В результате рассмотрения заявления судья выносит в совещательной комнате определение о восстановлении пропущенного срока либо об отказе в этом.

На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана частная жалоба (представление).

Контрольные вопросы

1. Что такое процессуальные сроки?
2. Назовите виды процессуальных сроков.
3. Что означает установление процессуального срока судом с учетом принципа разумности?
4. Каковы правила исчисления процессуальных сроков?
5. Что означает приостановление процессуальных сроков и как это влияет на их исчисление?
6. Каковы последствия пропуска процессуальных сроков?
7. Назовите основания и порядок продления и восстановления процессуальных сроков.

Список нормативных актов, судебной практики и дополнительной литературы

1. Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 23.12.2010 № 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».
2. Обзор законодательства и судебной практики ВС РФ за второй квартал 2004 г.
3. *Исаева Е. В.* Процессуальные сроки в гражданском и арбитражном процессе. М., 2006.
4. Процессуальные сроки. Систематизированный перечень / авт.-сост. Ю. Ф. Петрунин; под ред. Р. В. Даниловой и С. А. Муратовой. М., 2003.
5. *Поляков И. Н.* Разумные сроки судопроизводства: понятие и значение // Российская юстиция. 2011. № 4.

Глава 9. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

§ 1. Понятие и виды судебных расходов в гражданском процессе.

§ 2. Государственная пошлина.

§ 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела.

§ 4. Освобождение от судебных расходов.

§ 5. Распределение судебных расходов.

§ 6. Судебные штрафы.

§ 1. Понятие и виды судебных расходов в гражданском процессе

Судебные расходы в гражданском процессе регламентируются положениями гл. 7 ГПК, ст. 50, 61.1 БК, а также гл. 25.3 НК.

Судебные расходы — это денежные суммы, взыскиваемые с участвующих в деле лиц в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела в суде. В их состав согласно ч. 1 ст. 88 ГПК входят *государственная пошлина и издержки, связанные с рассмотрением дела*.

Назначение судебных расходов состоит прежде всего в частичном возмещении государству затрат на правосудие и в компенсации лицам, участвующим в деле, расходов по ведению дела в суде. Кроме того, расходы позволяют предупредить необоснованные обращения в суды, побуждают заинтересованных лиц добросовестно пользоваться процессуальными правами и надлежащим образом исполнять процессуальные обязанности. При этом устанавливаемый законом размер государственной пошлины не должен создавать препятствия на пути реализации заинтересованными лицами права на обращение в суд.

§ 2. Государственная пошлина

С учетом легального определения, содержащегося в п. 1 ст. 333.16 НК, **государственную пошлину** в гражданском процессе можно определить как сбор, взыскиваемый государством с уча-

ствующих в законе лиц, в отношении которых судами совершаются юридически значимые действия.

Оплате государственной пошлиной подлежат различного рода процессуальные действия, например подача заявлений, направленных на возбуждение производства в суде первой инстанции или производства по пересмотру судебных постановлений, заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов и др. Государственной пошлиной также оплачиваются повторная выдача копий документов из дела и выдача дубликата исполнительного листа.

Некоторые процессуальные действия, например подача заявления о пересмотре заочного решения вынесшим его судом, различного рода ходатайства, государственной пошлиной не оплачиваются.

Согласно ч. 2 ст. 88 ГПК размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральными законами о налогах и сборах.

Ставки государственной пошлины по делам, рассматриваемым судами общей юрисдикции, определяются ст. 333.19 НК. Анализ указанной статьи позволяет выделить *три вида государственной пошлины*:

1) *фиксированную*, размер которой определяется в твердой денежной сумме. Например, при подаче заявления по делам особого производства размер государственной пошлины составляет 200 рублей (подп. 8 п. 1 ст. 333.19 НК);

2) *пропорциональную*, исчисляемую в процентах либо от цены иска, либо от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений имущественного или неимущественного характера. Так, при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска до 20 000 рублей размер государственной пошлины составляет 4 процента цены иска, но не менее 400 рублей (абз. 2 подп. 1 п. 1 ст. 333.19 НК). А при подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера (подп. 2 п. 1 ст. 333.19 НК);

3) *смешанную*, представляющую собой сочетание элементов фиксированной и пропорциональной пошлины. Например, при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска от 20 001 рубля до 100 000 рублей

размер государственной пошлины будет составлять 800 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 20 000 рублей (абз. 3 подп. 1 п. 1 ст. 333.19 НК).

В некоторых случаях определение размера государственной пошлины зависит от совокупности указанных в законе обстоятельств. Так, при подаче исковых заявлений о разделе имущества, находящегося в общей собственности, а также при подаче иска о выделе доли из указанного имущества, о признании права на долю в имуществе размер пошлины зависит от того, имеется ли решение суда о признании права собственности истца (истцов) на указанное имущество (подп. 3 п. 1 ст. 333.20 НК). Такой же порядок действует и при подаче исковых заявлений об истребовании наследниками принадлежащей им доли имущества (подп. 11 п. 1 ст. 333.20 НК).

Важное значение при определении размера государственной пошлины по имущественным требованиям, подлежащим оценке, имеет *цена иска* (ст. 91 ГПК). Она представляет собой стоимостное выражение материального объекта иска.

Если речь идет о разовых взысканиях, то цена иска определяется:

- по искам о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой денежной суммы;
- по искам об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;
- 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;
- по искам о праве собственности на объект недвижимого имущества, принадлежащего организации, — не ниже балансовой оценки объекта.

В отношении требований о взыскании периодических платежей законом устанавливается *условная сумма* — совокупность платежей за определенный период. Так, согласно п. 3—8 ч. 1 ст. 91 ГПК цена иска определяется:

- по искам о взыскании алиментов, исходя из совокупности платежей за год;
- по искам о срочных платежах и выдачах, исходя из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за три года;

- по искам о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах, исходя из совокупности платежей и выдач за три года;
- 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;
- по искам о прекращении платежей и выдач, исходя из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;
- 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.

Цена иска определяется истцом, который должен указать ее в исковом заявлении. При несоблюдении данного требования исковое заявление подлежит оставлению без движения (ст. 136 ГПК).

Если в исковом заявлении соединено несколько самостоятельных требований, то его цена определяется исходя из каждого требования в отдельности. В случае, если истец занизил цену иска или испытывает сложности с ее точным определением, судья вправе определить цену иска при принятии искового заявления.

Государственная пошлина должна быть уплачена заинтересованным лицом до подачи соответствующего заявления или жалобы. Исключениями являются случаи предоставления отсрочки или рассрочки уплаты пошлины. Если лицо обратилось в суд за выдачей копий (дубликатов) документов, государственная пошлина уплачивается до выдачи копии (дубликата). Правопреемник уплачивает государственную пошлину, если она не была уплачена правопреемником.

Когда с заявлением (жалобой) или за выдачей документа одновременно обращаются несколько лиц, не имеющих права на льготы, государственная пошлина уплачивается ими в равных долях. Если среди них одно или несколько лиц в соответствии с законом освобождено (освобождены) от уплаты государственной пошлины, ее размер уменьшается пропорционально количеству лиц, освобожденных от уплаты.

При подаче исковых заявлений, содержащих требования как имущественного, так и неимущественного характера, государственная пошлина должна быть уплачена одновременно по каждому требованию. Например, при подаче искового заявления о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества

супругов государственная пошлина уплачивается как в размерах, установленных как для исковых заявлений о расторжении брака, так и для исковых заявлений имущественного характера (подп. 12 п. 1 ст. 333.20 НК).

Если судья выделяет одно исковое требование или несколько из соединенных исковых требований в отдельное производство, уплаченная истцом государственная пошлина не пересчитывается и не возвращается. По делам, выделенным в отдельное производство, государственная пошлина повторно не уплачивается.

Доплата государственной пошлины производится в следующих случаях:

а) при затруднительности определения цены иска в момент его предъявления. В подобной ситуации размер пошлины предварительно устанавливается судьей с последующей доплатой недостающей суммы на основании цены иска, определенной судом при разрешении дела;

б) при увеличении истцом размера исковых требований во время производства по делу. В этом случае недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска;

в) при выходе судом в предусмотренных федеральным законом случаях за пределы заявленных истцом требований в сторону их увеличения.

Доплата государственной пошлины производится в 10-дневный срок со дня вступления в законную силу решения суда (подп. 10 п. 1 ст. 333.20 НК). В случае увеличения истцом размера исковых требований рассмотрение дела продолжается после предоставления им доказательств уплаты государственной пошлины или разрешения судом вопроса об отсрочке, о рассрочке уплаты пошлины или об уменьшении ее размера (ч. 2 ст. 92 ГПК)¹. Если доплата государственной пошлины не произведена, суд рассматривает дело в пределах заявленного размера требований.

Зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины осуществляется по заявлению плательщика в счет суммы пошлины, подлежащей уплате за совершение ана-

¹ На коллизионный характер положений НК и ГПК в части установления срока доплаты государственной пошлины обращает внимание Г. Л. Осокина. Подробнее об этом: *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М.: Норма, 2010. С. 334–337.

логичного действия. Например, согласно подп. 13 п. 1 ст. 333.20 НК при отказе в принятии к рассмотрению искового заявления или заявления о вынесении судебного приказа уплаченная государственная пошлина при предъявлении иска или заявления о вынесении судебного приказа засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины.

Заявление о зачете может быть подано в суд в течение трех лет со дня принятия соответствующего решения суда о возврате государственной пошлины из бюджета или со дня уплаты этой суммы в бюджет (п. 6 ст. 333.40 НК). К заявлению прилагаются: решения, определения и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного возврата пошлины, а также платежные поручения или квитанции с подлинной отметкой банка, подтверждающие уплату государственной пошлины.

Зачет излишне уплаченных (взысканных) сумм государственной пошлины производится в порядке, установленном гл. 12 НК.

Законом допускается возможность *отсрочки* или *рассрочки* уплаты государственной пошлины, а также *уменьшения ее размера* (ст. 90 ГПК, п. 2 ст. 333.20, ст. 333.41 НК).

Отсрочка уплаты государственной пошлины — это установление судом (судьей) более позднего, чем предусмотрено законом, срока уплаты государственной пошлины.

Рассрочка уплаты государственной пошлины — установление судом (судьей) периода, в течение которого государственная пошлина вносится обязанным лицом частичными платежами в сроки, установленные судебным определением (решением).

Уменьшение размера государственной пошлины — это установление судом (судьей) размера пошлины менее предусмотренного законом или первоначально определенного судом (судьей).

Основанием для совершения указанных действий является имущественное положение плательщика, подтвержденное предоставленными суду документами (например, справками о размере доходов, составе семьи и др.).

Ходатайство о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины либо об уменьшении ее размера может быть заявлено как при обращении в суд, так и после вынесения решения, если на сторону была возложена обязанность по возмещению пошлины. Соответствующий вопрос разрешается судебным определением, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 104 ГПК), или в резолютивной части решения суда.

В соответствии со ст. 333.41 НК отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины предоставляется в пределах срока, установленного п. 1 ст. 64 НК. На сумму пошлины, в отношении которой предоставлена отсрочка или рассрочка, проценты не начисляются в течение всего срока, на который предоставлена отсрочка или рассрочка.

§ 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся расходы, которые несут участвующие в деле лица для выплаты их экспертам, специалистам, свидетелям, переводчикам, а также для возмещения иных затрат по совершению отдельных процессуальных действий.

В отличие от государственной пошлины размер издержек определяется исходя из тех затрат, которые фактически понесли участвующие в рассмотрении конкретного дела лица.

К судебным издержкам согласно ст. 94 ГПК отнесены:

- 1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- 2) расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором РФ;
- 3) расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- 4) расходы на оплату услуг представителей;
- 5) расходы на производство осмотра на месте;
- 6) компенсация за фактическую потерю времени в соответствии со ст. 99 ГПК;
- 7) связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- 8) другие признанные судом необходимыми расходы.

Таким образом, перечень судебных издержек не является исчерпывающим.

Суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, переводчикам и специалистам, вызываемым в суд, определяются на основании положений ст. 95 ГПК¹.

¹ В этой части следует руководствоваться также постановлением Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов

Эти суммы включают в себя:

- расходы на проезд и наем жилого помещения;
- дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные);
- денежную компенсацию для работающих граждан, вызываемых в качестве свидетелей. Она определяется исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и его среднего заработка, подтвержденного справкой с места работы. Для неработающих граждан такая компенсация выплачивается, исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;
- вознаграждение за выполненную экспертами, переводчиками, специалистами 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, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам, или другие связанные с рассмотрением дела расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на счет соответствующего суда стороной, заявившей просьбу о совершении необходимого ей процессуального действия. В случае, если указанная просьба заявлена обеими сторонами, требуемые суммы вносятся ими в равных частях.

В соответствии со ст. 97 ГПК денежные суммы, причитающиеся свидетелям, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей независимо от сроков фактического поступления от сторон судебных расходов на соответствующие счета. Оплата услуг переводчиков и возмещение понесенных ими расходов в связи с явкой в суд производятся по выполнении ими своих обязанностей за счет средств соответствующего бюджета.

Выплата *расходов на оплату услуг переводчиков, понесенных иностранными гражданами и лицами без гражданства*, будет зависеть от положений соответствующих международных договоров РФ.

в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета министров РСФСР и Правительства Российской Федерации».

Порядок определения и выплаты *расходов на проезд и проживание сторон и третьих лиц*, понесенных ими в связи с явкой в суд, аналогичен рассмотренному выше порядку, установленному для свидетелей.

Расходы на оплату услуг представителей присуждаются судом по письменному ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, с другой стороны.

В случае 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).

Расходы по оплате помощи представителя должны быть подтверждены доказательствами (например, договором поручения, банковскими документами) и подлежат возмещению, если не являются чрезмерными. При решении этого вопроса суд должен руководствоваться обусловленной конкретными обстоятельствами разумностью расходов. К числу обстоятельств, которые суд может учесть, относятся: стоимость экономных транспортных услуг, которыми воспользовался представитель; сложившаяся в регионе стоимость оплаты услуг адвокатов; продолжительность рассмотрения и сложность дела и др. При этом КС РФ в определении от 20.10. 2005 № 355-О указал, что, 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.

Расходы на производство осмотра на месте письменных и вещественных доказательств включают в себя стоимость проезда к месту нахождения соответствующего доказательства и обратно к зданию суда, а также затраты на проведение самого осмотра (например, расходы по проведению фото- или видеосъемки).

Компенсация за фактическую потерю времени взыскивается судом со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, в пользу другой стороны (ст. 99 ГПК). В материалах гражданского дела должны присутствовать доказательства вины лица, с которого взыскива-

ется компенсация (систематическая неявка, непредставление доказательств и др.). При определении размера компенсации суд должен установить фактическую потерю времени, руководствоваться требованием разумности и учитывать обстоятельства конкретного дела (его сложность, имущественное положение сторон и др.).

Связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами, возмещаются исходя из фактических затрат на пересылку соответствующей корреспонденции.

Другие признанные судом необходимыми расходы могут включать в себя, например, затраты по хранению вещественных доказательств (ч. 3 ст. 74 ГПК).

§ 4. Освобождение от судебных расходов

Следует различать освобождение от уплаты государственной пошлины и освобождение от несения судебных издержек.

Освобождение от уплаты государственной пошлины возможно либо в силу прямого указания закона, либо по усмотрению суда.

В силу прямого указания закона (подп. 11, 12 п. 1 ст. 333.35 НК) независимо от категории дела и процессуального положения от уплаты государственной пошлины освобождаются: Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации и полные кавалеры ордена Славы, участники и инвалиды Великой Отечественной войны.

Некоторые лица освобождаются законом от уплаты государственной пошлины в зависимости от процессуального положения и категории дела (п. 1 ст. 333.36 НК). К их числу относятся, например: истцы — по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий; истцы — по искам о взыскании алиментов и др.

И наконец, третью группу лиц, освобождаемых в силу закона от уплаты государственной пошлины, составляют те, для которых данная льгота действует в случае, если цена иска не превышает установленного в законе предела (п. 2 и 3 ст. 333.36 НК).

Освобождение от уплаты государственной пошлины возможно и по усмотрению суда на основании ходатайства гражд-

данина в зависимости от его имущественного положения (п. 2 ст. 333.20 НК)¹.

Освобождение от несения судебных издержек возможно как в случаях, предусмотренных законом (например, процессуальных истцов — ч. 1 ст. 102 ГПК), так и по усмотрению суда с учетом имущественного положения гражданина (ч. 3 ст. 96 ГПК).

Следует учитывать, что если суд освободил гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты судебных издержек или уменьшил их размер, расходы возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

§ 5. Распределение судебных расходов

Ответ на вопрос о том, кто должен нести судебные расходы по делу, суд дает при вынесении решения. В его резолютивной части должно быть указано на распределение судебных расходов (ч. 5 ст. 198 ГПК). Если в судебном решении данный вопрос не разрешен, в порядке, предусмотренном ст. 201 ГПК, может быть вынесено дополнительное решение.

Правила распределения и возмещения судебных расходов, установленные ГПК, заключаются в следующем.

Стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы. Исключениями являются случаи, когда вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда. Понесенные сторонами расходы в этих случаях возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

При отказе в иске издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в доход бюджета, за счет средств которого они были возмещены.

В случае если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику — пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано. При этом издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от

¹ По этому вопросу см. также: определение КС РФ от 13.06.2006 № 272-О.

уплаты судебных расходов, пропорционально удовлетворенной части исковых требований в доход соответствующего бюджета. Если иск удовлетворен частично, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в доход соответствующего бюджета с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

Когда от уплаты судебных расходов освобождены обе стороны, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

Эти правила применяются также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях. Если вышестоящий суд, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов. Однако когда суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица (ч. 3 ст. 98 ГПК).

При отказе истца от иска по общему правилу ответчик не возмещает ему судебные расходы. Истец должен возместить ответчику понесенные им издержки. Если отказ от иска произошел вследствие добровольного удовлетворения исковых требований ответчиком, все понесенные истцом по делу судебные расходы, в том числе расходы на оплату услуг представителя, по просьбе истца взыскиваются с ответчика. Об этом истец должен заявить соответствующее ходатайство.

При заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителей. Если такой порядок в мировом соглашении не определен, суд решает этот вопрос руководствуясь положениями о порядке определения и выплаты денежных сумм свидетелям, экспертам, переводчикам и специалистам, а также нормами о взыскании компенсации за потерю времени и возмещении расходов на оплату услуг представителя.

При отказе в иске так называемому *процессуальному истцу* (ст. 45, 46 ГПК) ответчику возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им издержки, связанные с рас-

смотрением дела, полностью или пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой истцу отказано. Лицо, в интересах которого было возбуждено дело, ответчику ничего не возмещает.

Судебные расходы, понесенные истцом по делу об освобождении имущества от ареста, в случае удовлетворения иска возмещаются за счет средств соответствующего бюджета (ч. 2 ст. 102 ГПК).

Если в деле участвует третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, данный факт должен быть принят судом во внимание при решении вопроса о распределении судебных расходов.

На определения суда, вынесенные по вопросам о распределении судебных расходов, могут быть поданы частные жалобы (ст. 104 ГПК).

§ 6. Судебные штрафы

Судебные штрафы — это денежные взыскания, налагаемые судом (судьей) на граждан, должностных лиц и организации за допущенные ими нарушения норм гражданского процессуального законодательства.

Штрафы взыскиваются в доход государства и выполняют дисциплинирующую роль, предупреждают возможные в будущем нарушения процессуальных норм, содействуют реализации задач судопроизводства.

Судебные штрафы налагаются в случаях и в размерах, предусмотренных ГПК (ч. 1 ст. 105). Поэтому основания для применения судом штрафа должны быть непосредственно предусмотрены Кодексом (например, ч. 3 ст. 57, ч. 1 ст. 85, ч. 2 ст. 140 и др. ГПК). Иные случаи нарушения процессуальных норм не должны влечь за собой наложение штрафа. При этом ГПК дифференцирует размеры штрафов в зависимости не только от допущенного нарушения, но и от субъекта, его совершившего (гражданин или должностное лицо).

Штрафу могут быть подвергнуты свидетели, эксперты, переводчики, граждане, присутствующие в судебном заседании, а также лица, не являющиеся участниками процесса (ч. 3 ст. 57, ч. 3 ст. 159, ч. 4 ст. 162, ч. 2 ст. 168, ч. 2 ст. 226, ч. 4 ст. 246 ГПК). Участвующие в деле лица, как правило, не могут быть оштрафованы. Однако в ряде случаев такая возможность допускается (ч. 2 ст. 140, ч. 3 ст. 159, ч. 4 ст. 246 ГПК).

О наложении штрафа судом (судьей) выносится определение, копия которого направляется оштрафованному лицу.

Уплата штрафа не освобождает обязанное лицо от обязанности совершить соответствующее процессуальное действие (предоставить истребуемое судом доказательство, явиться в суд и др.). Штраф может налагаться неоднократно, если нарушение носит систематический характер.

Определение о наложении штрафа исполняется по правилам, предусмотренным Законом об исполнительном производстве. Судебные штрафы, наложенные судом на не участвующих в рассмотрении дела должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления, организаций за нарушение предусмотренных федеральным законом обязанностей, взыскиваются из их личных средств.

Закон не допускает апелляции обжалования определения о наложении штрафа, однако предусматривает порядок его *сложения или уменьшения* (ст. 106 ГПК).

Сложение штрафа означает освобождение оштрафованного лица от обязанности его уплаты, а *уменьшение* — снижение размера денежной суммы, взыскиваемой с этого лица.

Лицо, на которое наложен штраф, в течение десяти дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа может обратиться в суд, наложивший штраф, с заявлением о сложении или об уменьшении штрафа. Пропущенный по уважительным причинам срок может быть восстановлен по общим правилам (ст. 112 ГПК). К заявлению должны быть приложены доказательства, подтверждающие основания для сложения или уменьшения штрафа. Данное заявление государственной пошлиной не оплачивается.

Заявление оштрафованного лица рассматривается в судебном заседании в течение десяти дней со дня поступления в суд. Лицо, на которое наложен штраф, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение либо об удовлетворении просьбы заявителя, либо об отказе в сложении или уменьшении штрафа.

На определение суда об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его размер может быть подана частная жалоба (ч. 2 ст. 106 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Понятие и состав судебных расходов в гражданском процессе.
2. Понятие и виды государственной пошлины в гражданском процессе.
3. Доплата государственной пошлины.
4. Зачет государственной пошлины.
5. Основания и порядок предоставления отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины либо уменьшения ее размера.
6. Состав судебных издержек.
7. Основания освобождения от судебных расходов.
8. Распределение судебных расходов.
9. Основания для наложения судебных штрафов.
10. Сложение или уменьшение судебного штрафа.

**Список нормативных актов,
судебной практики, литературы**

1. Определение КС РФ от 20.09.2005 № 355-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Мангутовой Галии Шамильевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 100 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации // Документ официально опубликован не был. Источник — СПС Гарант.

2. Определение КС РФ от 13.06. 2006 № 272-О «По жалобам граждан Евдокимова Дениса Викторовича, Мирошникова Максима Эдуардовича и Резанова Артема Сергеевича на нарушение их конституционных прав положениями статьи 333.36 Налогового кодекса Российской Федерации и статьи 89 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2006. № 45. Ст. 4738.

3. Постановление Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240 «О порядке и размере возмещения 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 Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета министров РСФСР и Правительства

Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 50 (ч. 6). Ст. 7058; 2013. № 20. Ст. 2504.

4. *Бутнев В. В.* Гражданская процессуальная ответственность. Ярославль, 1999.

5. *Хамизова Е. М.* Институт судебных расходов в российском гражданском судопроизводстве / под ред. О. В. Исаенковой. Саратов, 2005.

Раздел IV ИСК. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Глава 10. Иск

§ 1. Понятие иска и его элементы.

§ 2. Виды исков.

§ 3. Право на иск и право на предъявление иска.

§ 4. Защита интересов ответчика.

§ 5. Право сторон на изменения в исковом споре.

§ 6. Обеспечение иска.

§ 1. Понятие иска и его элементы

Иск служит процессуальным средством возбуждения деятельности суда по разрешению в порядке искового производства спора о праве между сторонами материально-правового отношения.

Иском в гражданском процессе называется обращенное к суду первой инстанции требование юридически заинтересованного лица (истца) о защите спорного субъективного права или законного интереса¹.

Иск состоит из трех составных частей (элементов)²: содержания, предмета и основания.

Содержание иска — то действие суда, совершения которого просит истец, обращаясь в суд за защитой нарушенного или оспа-

¹ Вопрос о понятии иска в науке является дискуссионным. Анализ существующих воззрений см., например: *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс: Общая часть. М., 2010. С. 492–498.

² В науке вопрос о понятии и составе элементов иска спорен. См., например: *Осокина Г. Л.* Указ. соч. С. 499–507; *Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушниковой.* М., 2014 (автор главы — С. А. Иванова). С. 328–331; *Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В. В. Ярков.* М., 2009 (автор главы — В. В. Ярков). С. 267–273.

риваемого субъективного права. Содержание иска определяется истцом, исходя из способов защиты, предусмотренных законом (ст. 12 ГК).

В соответствии с этим истец может просить суд:

— о присуждении ответчика к исполнению определенного действия (например, возмещения убытков, уплаты конкретной денежной суммы, передачи определенного имущества) или к воздержанию от какого-то действия (например, от действий, вызывающих шум, загрязняющих соседний участок);

— о признании существования или, напротив, отсутствия какого-либо правоотношения, субъективного права или обязанности (например, права собственности на конкретную вещь);

— об изменении или прекращении правоотношений истца с ответчиком, т. е. о преобразовании правоотношения (например, о расторжении брака, о разделе совместно нажитого имущества).

Под *предметом иска* следует понимать указанное истцом субъективное право, обязанность ответчика либо правоотношение в целом, о которых суд должен вынести свое решение одним из указанных выше способов.

Так, предметом иска о восстановлении на работе является право на выполнение определенной работы в данной организации и обязанность ответчика эту работу предоставить. Предметом иска о присуждении с ответчика суммы денег является материальное субъективное право (право требования) истца на уплату ответчиком этой суммы и соответственно обязанность ответчика эти деньги уплатить.

Предметом иска может быть, например, определенное правоотношение в целом, например право собственности истца на какую-нибудь вещь, правоотношение по жилищному найму определенного помещения, авторские права на конкретное произведение науки, литературы или искусства и т. д.

Истец в одних случаях может быть заинтересован в подтверждении судом существования определенного правоотношения, в других — его отсутствия, например, если он утверждает, что совершенная с ответчиком сделка недействительна. Таким образом, предметом иска может быть утверждаемое истцом, т. е. предположительно существующее или отрицаемое им правоотношение.

Предмет иска следует отличать от объекта спорного гражданского правоотношения, так называемого *материального объекта иска*, который входит в предмет иска в качестве составной части.

Так, если предмет иска о присуждении с ответчика определенной суммы денег в качестве покупной цены составляет право истца на уплату ответчиком этой суммы, то сама по себе денежная сумма является не предметом иска, а его материальным объектом (так же как истребуемая вещь, используемое имущество и т. п.). Когда речь идет об увеличении или уменьшении исковых требований (ч. 1 ст. 39 ГПК), то имеется в виду изменение не предмета иска в целом, а только его размеров, количественной стороны материального объекта иска.

Основание иска составляют указанные истцом обстоятельства, с которыми он как с юридическими фактами связывает свое материально-правовое требование или правоотношение в целом, составляющее предмет иска.

Именно в этом значении термин «основание иска» применяется законом (ч. 1 ст. 39, ч. 3 ст. 209, ст. 134, 220, 222 ГПК). Так, основанием иска могут служить сделки, в частности договоры, факты нарушения права, факты, служащие основанием наследования, факты причинения вреда, наступление срока, условия и т. д.

Основание иска состоит обычно не из одного факта, а из некоторой их совокупности, соответствующей гипотезе нормы материального права и именуемой «фактическим составом». Так, в фактический состав основания иска о досрочном расторжении договора по требованию арендодателя согласно ст. 619 ГК входит договор аренды и один из фактов, указанных в п. 1—4 указанной статьи.

В литературе наряду с фактическим основанием выделяют правовое основание¹, относя к последнему, в частности, материальный закон, предусматривающий условия возникновения, изменения или прекращения нарушенного права или интереса, который может быть указан в исковом заявлении. В соответствии с ч. 3 ст. 131 ГПК для прокурора такое указание является обязательным.

Между элементами иска существует тесная связь. Факты основания иска указывают на юридическую природу спорного материального правоотношения. В свою очередь, предмет иска

¹ См., например: *Осокина Г. Л.* Указ. соч. С. 501—505; Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушникова (автор главы — С. А. Иванова). С. 330—331. Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В. В. Ярков (автор главы — В. В. Ярков) С. 272.

обуславливает содержание иска: то, что подлежит защите, определяет форму (способ) защиты. Например, требование о взыскании денежной суммы или о передаче вещи может быть защищено присуждением; существование или отсутствие определенного правоотношения защищается судебным признанием; изменение или прекращение правоотношения требует преобразовательного решения суда.

Элементы иска имеют важное значение в гражданском процессе. Основание иска обязан доказать истец (ч. 1 ст. 56, п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК). Ответчик должен быть осведомлен о нем, для того чтобы своевременно представить суду материалы (указание фактов и представление доказательств), необходимые для того, чтобы опровергнуть или обессилить основание иска. Содержание иска указывает на способ защиты, за которой истец обращается в суд. По содержанию иски делятся на виды.

Основание и предмет иска, кроме того, составляют те признаки, по которым каждый отдельный иск отличается от любого другого иска. По этим элементам может быть установлено также, что иск, несмотря на продолжение дела, после изменения истцом предмета или основания (ч. 1 ст. 39 ГПК) остался тем же самым (*внутреннее тождество*). В этом состоит индивидуализирующее значение основания и предмета иска. Внутреннее тождество обеспечивает сохранение возникшего процесса в неизменном виде.

Внутреннее тождество устанавливается в тех случаях, когда при изменении истцом предмета или основания иска в процессе рассмотрения дела обеспечивается единый интерес. Например, внутреннее тождество сохраняется, если по иску о расторжении договора аренды истец (арендодатель) заменяет одно из указанных в ст. 620 ГК обстоятельств другими. Изменение предмета иска возможно, когда при не оговоренных продавцом недостатках товара по договору купли-продажи покупатель при рассмотрении в суде спора вместо соразмерного уменьшения покупной цены может потребовать безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок (п. 1 ст. 475 ГК).

Индивидуализация иска необходима и в тех случаях, когда суд встречается с вопросом о том, не был ли предъявляемый иск уже принят другим судом к рассмотрению, или не был ли он ранее разрешен судом (ч. 2 ст. 209 ГПК). Для разрешения этого практически весьма важного вопроса необходимо установить, имеется

ли тождество иска, разрешенного (или рассматриваемого) судом, и иска вновь предъявляемого (*внешнее тождество*).

Внешнее тождество проявляется при индивидуализации двух исков, связанных с повторным обращением в суд. Если при этом сохраняются тот же предмет и то же основание по спору между теми же лицами, — такой иск не может быть принят к повторному рассмотрению. Таким образом, исключается возникновение тождественного процесса по уже рассмотренному или рассматриваемому судом спору.

Тождественными в этом смысле являются иски, в которых совпадают стороны, предмет и основание. При этом факты, обосновывающие иск, индивидуализируют рассматриваемое судом правоотношение лишь при условии их совершения до момента удаления суда в совещательную комнату. Факты, совершившиеся после этого момента, создают новое основание, на которое действие решения суда не распространяется (ч. 3 ст. 209 ГПК).

Учитывая сущность элементов иска, можно дать следующее более полное его определение. **Иском в гражданском процессе называется требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или законного интереса установленным законом способом на основании указанных истцом фактов.**

§ 2. Виды исков

1. *Существуют две основные системы классификации исков*¹, т. е. подразделения их на виды:

- процессуально-правовая, в основании которой лежит процессуально-правовой признак;
- материально-правовая, основанная на материально-правовом признаке.

Процессуально-правовая классификация исков основана на содержании иска, т. е. способе требуемой истцом судебной защиты. Эта классификация позволяет понять, какой ответ должен дать суд, удовлетворяя тот или иной иск в зависимости от его вида.

Процессуально-правовая классификация исков, охватывая все возможные по закону способы судебной защиты, носит исчер-

¹ Об иных классификациях исков см., например: *Осокина Г. Л.* Указ. соч. С. 527–540.

пывающий характер и потому имеет основное значение в теории гражданского процессуального права.

Иски по этой классификации делятся на три вида:

- иски о присуждении;
- иски о признании;
- иски об изменении или прекращении правоотношений (преобразовательные иски).

2. *Иском о присуждении* истец требует от суда обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от совершения определенного действия. Примерами иска о присуждении могут служить иски: собственника об истребовании его вещи из чужого незаконного владения, о выселении ответчика из жилого помещения, о взыскании алиментов, о взыскании долга по договору займа и др.

Обращение в суд за защитой права в виде присуждения обычно вызывается тем, что должник оспаривает право истца, не исполняя своих обязанностей.

Вследствие спора право лишается определенности. Его нельзя принудительно осуществить до тех пор, пока не будет установлено, существует ли в действительности оспоренное право, и каково его содержание. Этот вопрос решается судом. Принудительное исполнение обязанности должником является конечной целью иска о присуждении. Поэтому *иски о присуждении* называются также *исполнительными исками*.

Таким образом, **иском о присуждении, или исполнительным иском, называется иск, направленный на принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика.**

Иски о присуждении служат принудительному осуществлению материально-правовых обязанностей, которые не исполняются добровольно или исполняются ненадлежащим образом. В свою очередь, это допускается тогда, когда наступила возможность принудительного осуществления субъективных прав истца в отношении ответчика, т. е. возникло право на иск в материальном смысле (об этом см. § 3 настоящей главы).

Следовательно, *предметом иска о присуждении* является право истца требовать от ответчика определенного поведения и соответствующая ему обязанность ответчика.

Основанием иска о присуждении являются, во-первых, факты, с которыми связано возникновение самого права (например, деятельность художника по написанию картины, сочинение ли-

тературного произведения его автором и т. д.); во-вторых, факты, с которыми связано возникновение права на иск: наступление срока, отлагательного условия, нарушение права. В некоторых случаях указанные факты обеих категорий возникают одновременно с правом на иск и их различить невозможно, например при причинении вреда имуществу другого лица, неосновательном приобретении имущества.

Содержание иска о присуждении выражается в требовании истца к суду о принуждении ответчика к совершению определенных действий или к воздержанию от их совершения. Оно выражается в просительном пункте такого заявления: взыскать заработную плату, восстановить на работе, выселить и т. п.

3. Целью защиты права может быть устранение неопределенности прав и обязанностей, возникшей вследствие оспаривания их существования или содержания, для предотвращения правонарушения в дальнейшем. Такая потребность может возникнуть и до того, как спорное право было нарушено.

Подобное положение создается, например, если оспариваются действительность заключенной сделки и ее правовые последствия, если оспаривается чье-либо право собственности на имущество или право пользования им, без одновременного требования совершить какое-либо действие или предоставить какое-либо имущество, иначе говоря, — без присуждения чего-либо с ответчика.

В подобных случаях спором о праве, отрицанием его существования или оспариванием его содержания создается неопределенность во взаимоотношениях сторон, которая, в свою очередь, создает угрозу неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности в будущем.

В гражданском обороте важна определенность в правоотношениях: каждый должен знать свои права и обязанности и соотносить с ними свое поведение. Если определенность правоотношения поколеблена, то возникает правовой интерес в ее восстановлении. Это может быть достигнуто судебным признанием того, что спорное правоотношение в том или ином содержании или объеме в действительности существует или не существует (отсутствует). Данной цели служат иски о признании.

Иском о признании является иск, направленный на подтверждение судом существования или отсутствия определенного правоотношения. Поскольку решением суда по этим искам констатируется,

т. е. устанавливается, существование или отсутствие спорного правоотношения, данные иски называют также *установительными исками*.

Предметом иска о признании может быть правоотношение как с его активной стороны (субъективного права), так и со стороны пассивной (обязанности). Например, возможен иск о признании за истцом как нанимателем права пользования жилой площадью, о признании права авторства истца на литературное произведение, иск о признании обязанности истца вносить арендную плату в определенном размере.

Иск о признании, направленный на подтверждение существования правоотношения, называется *положительным (позитивным)* иском о признании (например, иск о признании права собственности на строение). Если же иск о признании направлен на подтверждение отсутствия правоотношения (вследствие, например, оспаривания отцовства), он называется *отрицательным (негативным)* иском о признании.

Предметом иска о признании в большинстве случаев является правоотношение между истцом и ответчиком. Но по закону допускаются (и встречаются на практике) иски, предметом которых является правоотношение между другими лицами, которые в таких случаях оказываются соответчиками в процессе. Таков, например, иск прокурора о признании сделки, заключенной между двумя лицами, недействительной; иск о недействительности фиктивного брака, предъявленный к обоим супругам.

Особенности основания иска о признании различны в исках положительном и отрицательном.

Основанием положительного иска о признании являются факты, с которыми истец связывает возникновение спорного правоотношения. Так, основанием иска об установлении отцовства служит факт происхождения ребенка от ответчика (ст. 49 СК).

Основание отрицательного иска о признании образуют факты, вследствие которых спорное правоотношение, по утверждению истца, не могло возникнуть (например, отсутствие нотариально оформленного договора в случаях, когда такое оформление, согласно закону или по соглашению сторон, необходимо для действительности сделки; отсутствие свободной воли — заблуждение, обман, угроза, насилие и т. п. при заключении сделки). Указание на такие недостатки сделки означает, что фактический состав, необходимый для возникновения правоотношений (или хотя

бы часть его), отсутствует. Следовательно, правоотношение, составляющее предмет спора, в действительности не существует.

В отличие от основания иска о присуждении в основание иска о признании не входят факты, вызывающие возможность принудительного осуществления права, так как в иске о признании истец ограничивается просьбой о подтверждении существования или отсутствия правоотношения, не требуя принудительного осуществления своего гражданского субъективного права.

Содержанием иска о признании является требование к суду вынести решение о признании наличия или отсутствия правоотношения, указанного истцом (признать сделку недействительной, признать право на жилую площадь и т. п.).

Общей чертой для исков о присуждении и о признании является то, что оба они направлены на судебное подтверждение прав и обязанностей в том виде и содержании, в каком они сложились и существовали до процесса и независимо от него.

В обоих случаях решение не вносит изменений в существующее правоотношение, которое после судебного решения остается таким же, каким оно было до процесса. Поэтому в теории гражданского процессуального права эти два вида исков называют «декларативными».

4. Преобразовательным называется иск, направленный на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения. Преобразовательный иск направлен на вынесение судебного решения, которым должно быть внесено нечто новое в существующее между сторонами правовое отношение. Поэтому преобразовательный иск называют *конститутивным*, или *иском о преобразовательном (конститутивном) решении*.

Закон предоставляет суду право выносить такое решение, установив, что одним из способов защиты субъективных гражданских прав является прекращение или изменение правоотношения (ст. 12 ГК).

В некоторых случаях закон предоставляет сторонам право прекратить правоотношение путем одностороннего волеизъявления. Так, договор поручения может быть прекращен вследствие отмены его доверителем или отказа поверенного (п. 1 и 2 ст. 977 ГК). Указанные действия являются односторонними волеизъявлениями, не нуждающимися в чем-либо, в том числе судебном, подтверждении.

Чаще всего право прекратить правоотношение посредством одностороннего волеизъявления (расторгнуть правоотношение) связывается законом с нарушением договора. Но так как прекращение правоотношения и даже его изменение во многих случаях способны нанести другой стороне существенный ущерб, то закон подчиняет осуществление правомочия на такое действие (так называемого преобразовательного правомочия) судебному контролю в форме преобразовательного решения, без вынесения которого одностороннее волеизъявление признается недостаточным. Особенно это важно в случаях, когда для такого волеизъявления требуется известное, указанное в законе основание. Например, право на досрочное расторжение договора аренды возникает у арендодателя в случаях, указанных в ст. 619 ГК, а аналогичное право арендатора — в случаях, перечисленных в ст. 620 ГК.

Но и тогда, когда для использования преобразовательного правомочия не нужно специального основания и, следовательно, оно может быть осуществлено по свободному усмотрению управомоченного лица, закон требует для его реализации в некоторых случаях обращения суд. Так, право на выдел своей доли из общего имущества в случае недостижения соглашения о способе выдела с другими участниками общей собственности может быть осуществлено путем одностороннего волеизъявления, однако только посредством иска (ст. 252 и п. 3 ст. 254 ГК).

В некоторых случаях прекращение правоотношения возможно только по решению суда. Например, в ситуациях, предусмотренных ст. 21–23 СК, брак расторгается в судебном порядке. Одностороннее волеизъявление о прекращении брачного правоотношения в предусмотренных законом случаях (при наличии несовершеннолетних детей и др.) может быть осуществлено только через суд, даже при отсутствии возражений со стороны другого супруга.

Иногда с прекращением правоотношений связывается возникновение новых правоотношений: например, с разделом общей собственности возникают отдельные права каждого супруга на части разделенного имущества.

Одним из видов конститутивных решений является решение о дополнительном урегулировании таких правоотношений, которые нормой права полностью не урегулированы (регламентирующее решение). Примером таких решений (и исков) могут служить решения (иски) об установлении условий сервитута

(п. 3 ст. 274 ГК); по спорам о лишении родительских прав и отобрании ребенка (ст. 69 и 77 СК); спорам о выделе доли из общего имущества (п. 3 ст. 254 ГК) и др. Являясь актами индивидуального регулирования, такие регламентирующие решения представляют собой разновидность решений об изменении правоотношений, поскольку всякое восполнение содержания правоотношения составляет в широком смысле слова его изменение.

Важнейшая черта всех преобразовательных (конститутивных) решений и исков заключается в том, что суд может выносить такие решения только в случаях, указанных законом, если имеются налицо те факты, с которыми закон связывает возникновение права на изменение или прекращение правоотношения.

Предметом преобразовательного иска служит право истца односторонним волеизъявлением прекратить или изменить правоотношение (так называемое преобразовательное правомочие), а также само правоотношение, подвергающееся преобразованию.

Основание преобразовательного иска составляют факты двоякого значения:

- факты, с которыми связано возникновение правоотношения, подлежащего изменению или прекращению;
- факты, с которыми связана возможность осуществления преобразовательного правомочия на изменение или прекращение правоотношения.

Например, в иске о расторжении договора купли-продажи ввиду недостатков купленной вещи к фактам первой группы относится заключение договора купли-продажи, к фактам второй группы — наличие недостатков в проданном товаре.

Среди преобразовательных исков имеются такие, в которых основание иска не содержит фактов двоякого значения ввиду того, что право требовать преобразования в этих случаях имеется у истца всегда, как постоянное правомочие, в составе правоотношения. Например, право на выдел имущества из общей собственности принадлежит участнику права общей собственности всегда (п. 2 ст. 252 ГК).

Содержанием преобразовательного иска является требование к суду вынести решение о прекращении или изменении правоотношения (о расторжении брака, разделе общего имущества).

Своим содержанием и предметом преобразовательные иски отличаются от исков о присуждении и о признании. Преобразовательным решением суд не присуждает ответчика

к совершению какого-либо действия или к воздержанию от действия, так как преобразовательному правомочию (например, правомочию на прекращение правоотношения) не противостоит обязанность противной стороны совершить какое-либо действие или воздержаться от действия, которая могла бы быть судом принудительно исполнена. В отличие от решений о признании преобразовательное решение не ограничивается одним подтверждением права истца на преобразование правоотношений, а состоит в осуществлении этого права, вследствие чего правоотношение, на которое данное право направлено, изменяется или прекращается.

Некоторые авторы (А. Ф. Клейнман, А. А. Добровольский, К. С. Юдельсон) отрицали существование преобразовательных исков и решений. Возражения против преобразовательных исков сводились к тому, что суд сам не изменяет и не прекращает правоотношения, а только защищает права и законные интересы. Поэтому все иски являются исками о присуждении либо исками о признании¹.

С таким утверждением нельзя согласиться. Во-первых, оно не соответствует закону, предусматривающему изменение или прекращение правоотношения как один из способов защиты субъективных прав (ст. 12 ГК). Кроме того, как показано выше, законодательство устанавливает и конкретные случаи защиты прав таким способом.

Рассматривая преобразовательный иск и вынося по нему преобразовательное решение, суд не создает новых прав, а защищает право истца на изменение или прекращение существующего правоотношения, которое по закону не может быть осуществлено без решения суда. При этом возможны два случая:

- 1) правоотношение может быть изменено или прекращено только судом (расторжение брака, лишение родительских прав и др.);
- 2) необходимость обращения в суд вызвана отсутствием согласия одной из сторон на изменение или прекращение правоотношения.

¹ См.: Юдельсон К. С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 210—212; Добровольский А. А. Исковая форма защиты права. М., 1965 (гл. 7); Курс советского гражданского процессуального права. М., 1981. Т. 1. С. 443—444, 447—454 (автор раздела — А. А. Добровольский); Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушниковой (автор главы — С. А. Иванова). С. 334—335.

ношения (расторжение договора купли-продажи, раздел общей собственности и др.)¹.

5. В практике иски различных видов нередко соединяются в одном производстве.

Так, иски о признании и преобразовательные часто присоединяются к искам о присуждении. Например, иск о признании сделки недействительной обычно соединяется с иском о присуждении возврата исполненного по договору (ст. 171, 172, 179 ГК). Преобразовательный иск о разделе общего имущества или выделе из него в натуре определенной части сопровождается иском о присуждении к передаче этой части имущества.

Возможность соединения исков различных видов в одном исковом заявлении и процессе повышает значение таких исков. Разрешая дело по данному исковому заявлению, суд должен дать отчетливый и самостоятельный ответ на каждый иск в составе общего для них судебного решения.

6. Большое практическое значение имеет *классификация исков по материально-правовому признаку*.

В судебной практике принято выделение дел по отдельным категориям материально-правовых отношений: алиментных, трудовых, жилищных, возникающих из договоров перевозки, по причинению вреда и др. Такое выделение указанных дел ввиду ряда особенностей их рассмотрения в процессе (например, особый порядок предъявления некоторых исков по трудовым спорам, соблюдение претензионного порядка по искам к перевозчикам) представляет известное удобство в руководстве судебной практикой.

Материально-правовая классификация исков положена в основу судебной статистики, показывающей динамику различных категорий гражданских дел. Данные этой статистики могут быть использованы для совершенствования судебной деятельности.

Материально-правовая классификация применяется также для научных исследований материально-правовых и процессуальных особенностей гражданских дел.

7. В последние годы классификация исков дополняется в юридической литературе в зависимости *от характера защита-*

¹ См.: Советский гражданский процесс. М., 1967 // М. А. Гурвич. Избранные труды. Т. 2. Краснодар, 2006. С. 445–446; Гурвич М. А. Учение об иске // М. А. Гурвич. Избранные труды. Т. 1. Краснодар, 2006. С. 291–315.

*емых интересов*¹. В частности, выделяются иски о защите неопределенного круга лиц, групповые иски, косвенные (производные) иски². Некоторыми авторами данная классификация дополняется исками личными, исками в защиту публичных и государственных интересов². Наличие новых законодательных положений (например, гл. 28.1, 28.2 АПК) требует дополнительного научного обоснования с учетом предусмотренных законом способов судебной защиты права и оснований классификации исков.

§ 3. Право на иск и право на предъявление иска

1. Термины «право на иск» и «иск» употребляются в различных смыслах³.

Иск как средство возбуждения судебной защиты является процессуальным действием. В таком значении говорят об «иске в процессуальном смысле».

Но термином «иск» обозначаются также другие понятия и институты. В связи с этим иск в процессуальном смысле следует отличать от других одноименных с ним, но отличных от него понятий.

В гражданском праве термины «иск», «право на иск» означают субъективное право на принудительное осуществление обязанности должника совершить какое-нибудь действие или воздержаться от него (*право на иск в «материальном смысле»*).

Иск (право на иск) в материальном смысле, или притязание, выступает как заявленное истцом суду и подлежащее судебному рассмотрению право требования истца к ответчику, созревшее

¹ См.: Решетникова И. В., Хинкин П. В., Янков В. В. Защита прав инвесторов / под ред. В. В. Яркова. М., 1998. С. 54–83; Осокина Г. Л. Иск (теория и практика). М., 2000. С. 89–106; Она же. Гражданский процесс: Общая часть. М., 2010. С. 538–540; Аболонин Г. О. Групповые иски. М., 2001; и др.

² См.: Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В. В. Янков (автор главы — В. В. Янков). С. 277–287.

³ В литературе существует точка зрения о едином понятии иска с двумя сторонами: материально-правовой и процессуально-правовой, и соответственно о понятии права на иск как неразрывном единстве двух правомочий: права на предъявление иска и права на удовлетворение иска (см.: Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушниковой (автор главы — С. А. Иванова). С. 326–328, 335. Но поскольку у заинтересованного лица может быть право на предъявление иска и одновременно отсутствовать право, его удовлетворение, трудно согласиться с утверждением, что существует единое право на иск и единое понятие иска.

в смысле возможности его принудительного осуществления (наступил срок, отлагательное условие, нарушено абсолютное право). Такое право требования истца вместе с соответствующей ему обязанностью ответчика служит предметом иска о присуждении. Установив наличие у истца данного права, суд удовлетворяет его иск, после чего возможно принудительное осуществление этого требования. Если же право на иск в материальном смысле отсутствует, например в случае истечения срока исковой давности по неуважительной причине (при ссылке на нее ответчика), суд обязан вынести решение об отказе в иске.

2. Право на предъявление иска — одна из форм права на обращение в суд за судебной защитой, провозглашенного и гарантированного Конституцией РФ.

Правом на предъявление иска называется право возбудить и поддерживать судебное рассмотрение определенного конкретного материально-правового спора в суде первой инстанции с целью его разрешения. Это — право на правосудие по конкретному материально-правовому спору.

Судебная защита в гражданском процессе обеспечивается наличием по существу неограниченным правом на предъявление иска (ст. 3 ГПК). Право на предъявление иска предполагает наличие лишь некоторых минимальных и легко устанавливаемых в каждом случае условий — так называемых предпосылок права на предъявление иска¹.

3. *Предпосылки права на предъявление иска* — обстоятельства, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение субъективного права определенного лица на предъявление иска по конкретному делу.

Если такие предпосылки наличествуют, то у данного лица имеется право на судебное рассмотрение его материально-правового требования. Если какая-либо из предпосылок отсутствует,

¹ См.: Гурвич М. А. Право на иск // М. А. Гурвич. Избранные труды. Т. 1. С. 63–97. В литературе некоторыми авторами подвергается сомнению обусловленность права на предъявление иска определенной системой предпосылок. Ими различается взаимодействие юридических фактов при возбуждении дела в суде. См., например: Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В. В. Ярков. С. 287–290 (автор главы — В. В. Ярков). Критику указанной позиции см., например: Осокина Г. Л. Гражданский процесс. Общая часть. С. 563–564.

то нет и самого этого права. Обращение в суд в таком случае не может вызвать судебного рассмотрения указанного истцом спора.

Следует различать предпосылки права на предъявление иска: а) общие и специальные — в зависимости от круга дел, по которым они применяются, и б) положительные и отрицательные — от того, зависит ли право на предъявление иска от наличия или отсутствия обстоятельств, предусмотренных законодательством.

Общие предпосылки права на предъявление любого иска:

1) процессуальная правоспособность истца и ответчика (ст. 36 ГПК), т. е. способность быть стороной в гражданском деле (см. § 2 гл. 4 настоящего учебника);

2) подведомственность дела судам общей юрисдикции (ст. 22 ГПК). Заявление должно подлежать рассмотрению и разрешению в порядке гражданского процесса. Если оно подлежит рассмотрению и разрешению в ином судебном порядке (например, в арбитражных судах), — дело неподведомственно судам общей юрисдикции (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК);

3) отсутствие вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (п. 2 ч. 1 ст. 134 ГПК) или определения суда о прекращении дела в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

4) отсутствие ставшего обязательным для сторон и принятого по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решения третейского суда, за исключением случаев, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (п. 3 ч. 1 ст. 134 ГПК).

Первые две предпосылки носят положительный характер, вторые две — отрицательный.

Специальные предпосылки права на предъявление иска могут быть установлены законом для некоторых категорий дел.

Например, наличие определенного фактического состава может обуславливать существование права на предъявление иска о расторжении брака. Так, согласно ст. 17 СК муж не вправе возбуждать дело о расторжении брака без согласия на то жены во время беременности и в течение года после рождения ребенка.

4. *Последствия отсутствия права на иск и права на предъявление иска неодинаковы*. Отсутствие права на иск в материальном смысле означает отсутствие самого права требовать определен-

ного поведения от должника (субъективного права). Установить наличие или отсутствие права на иск можно только в результате рассмотрения дела по существу¹. Последствием отсутствия этого права является решение суда об отказе в иске.

Право на предъявление иска не зависит от наличия или отсутствия права на иск в материальном смысле. Для предъявления иска достаточно предположения о наличии права на иск. Право на предъявление иска имеется и при отсутствии права на иск в материальном смысле, например при истечении срока исковой давности (ст. 199 ГК). Наличие или отсутствие необходимых предпосылок права на предъявление иска проверяется судьей при принятии искового заявления. Если отсутствие хотя бы одной из них обнаруживается при подаче искового заявления, то судья отказывает в его принятии (ст. 134 ГПК). Если же отсутствие предпосылки устанавливается после возбуждения дела или его рассмотрения судом, то производство по делу прекращается в любой стадии процесса как возбужденное неправомерно (ст. 220 ГПК).

§ 4. Защита интересов ответчика

1. Принцип процессуального равноправия сторон в гражданском процессе обеспечивает равные возможности для защиты их интересов при разрешении материально-правового спора в суде. Ответчик наделен всей полнотой прав на защиту против предъявленного иска. Средствами осуществления этих прав являются *возражения против иска и встречный иск*.

Возражения — *объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска и служащие защите его интересов*.

Возражения могут касаться: а) правомерности возникновения процесса или его продолжения, т. е. могут быть направлены против самого рассмотрения судом данного дела; б) заявленных истцом требований по существу. Исходя из этого, возражения можно разделить на *процессуальные и материально-правовые*.

Объяснения ответчика, направленные против рассмотрения судом дела, мотивированные неправомерностью возникновения

¹ Исключением является случай, когда судья в предварительном судебном заседании вправе вынести судебное решение в связи с установлением факта пропуска по неуважительной причине срока исковой давности (ч. 6 ст. 152 ГПК).

гражданского процесса или его продолжения, называются *процессуальными возражениями*.

Процессуальные возражения могут состоять в указании суду на отсутствие у истца права на предъявление иска (например, ввиду неподведомственности дела судам общей юрисдикции или отсутствия иной предпосылки права на предъявление иска) и требовании прекратить производство по делу. Процессуальным возражением ответчик может обратить внимание суда на нарушение истцом порядка предъявления иска (например, неподсудность дела данному суду) либо иные процессуальные обстоятельства и требовать у суда принятия установленных в таких случаях мер: отложения заседания, приостановления производства по делу, оставления заявления без рассмотрения, передачи дела в другой суд по надлежущей подсудности и др.

Другой вид возражений ответчика, направленных на защиту его прав и законных интересов, составляют объяснения, относящиеся к существу предъявленных к нему исковых требований. Они могут представлять собой отрицание фактов и правовых доводов, указанных истцом, а также быть основанными на юридических фактах. Такие возражения называются *материально-правовыми*.

Если истец не представляет доказательств фактов основания иска, то ответчик вправе указать на это, ограничиваясь отрицанием соответствующих фактов. Как правило, отрицание обосновывается известными соображениями (доводами), приводимыми ответчиком, анализом и опровержением доказательств, представленных истцом. Если, например, истец в иске о расторжении договора купли-продажи дома ссылается на обнаруженные им в этом доме недостатки (неисправность водопровода, отопления), то ответчик, возражая против иска, может доказывать, что представленные истцом акты, якобы свидетельствующие о недостатках дома, составлены неправильно.

Отрицание фактов основания иска может подтвердиться приведенными ответчиком доказательственными фактами, несовместимыми с фактами основания иска. Например, факт отцовства ответчика, утверждаемый истцом, может опровергаться фактом происхождения ребенка от другого лица.

Объяснения ответчика могут относиться и к правовому обоснованию истцом своих требований, касаться ссылок истца на

законы и другие нормативные правовые акты, их смысл, значение и применение в данном случае.

От отрицания фактов и правовых доводов следует отличать те объяснения, которые сами основываются на юридических фактах, приводимых ответчиком (ст. 56 ГПК). Такие объяснения называются *возражениями в собственном смысле*.

Возражения в собственном смысле — объяснения ответчика, направленные на опровержение исковых требований и основанные на указанных им юридических фактах.

Возражения в собственном смысле могут иметь двоякое содержание и значение:

— они могут опровергать факты основания иска. Так, против иска о возмещении вреда, причиненного имуществу, ответчик может возражать, указывая на то, что он бы уполномочен на причинение вреда, либо что вред в действительности возник вследствие вины самого истца;

— ответчик может, не отрицая фактов основания иска, с которыми истец связывает иски, привести иные факты, опровергающие факты основания иска. Например, возражая против действительности договора, сослаться на недееспособность одной из сторон, если сделка заключалась без участия законного представителя. Либо ответчик, возражая против иска о взыскании с него денежного долга, может сослаться на уплату им долга или на истечение срока исковой давности.

2. Иногда ответчик имеет самостоятельное право требования к истцу, которое по содержанию может быть противопоставлено заявленному иску. Это право требования ответчик может реализовать для защиты своих интересов путем предъявления *встречного иска*.

Встречный иск — самостоятельное иски, заявленное ответчиком в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным в целях защиты своих интересов.

Встречный иск дает возможность путем совместного его рассмотрения с первоначальным более полно учесть правовые отношения сторон.

Противопоставление встречного искового требования первоначальному предполагает известную связь между ними, от которой зависит возможность их совместного рассмотрения (ст. 138 ГПК). При отсутствии такой связи рассмотрение в одном процессе встречного иска с первоначальным только осложняло бы

работу суда, затрудняя своевременное и правильное разрешение каждого из них.

Встречный иск — одна из форм обращения в суд за судебной защитой. Он предъявляется по общим правилам (ст. 137 ГПК). Однако в изъятие из общих правил о подсудности встречное требование предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 2 ст. 31 ГПК).

Ответчик вправе заявить встречное иски, до вынесения судом решения, т. е. как в период подготовки дела к судебному разбирательству, так и в любой части судебного заседания, вплоть до удаления суда в совещательную комнату. Предъявление встречного иска возможно и при новом рассмотрении дела после отмены решения в кассационном или надзорном порядке.

Встречное иски, должно отвечать требованиям ст. 131 и 132 ГПК и быть оплачено государственной пошлиной. На него полностью распространяются основания отказа в принятии заявления или его возвращения, предусмотренные ст. 134, 135 ГПК. При наличии оснований, предусмотренных ст. 136 ГПК, встречное заявление может быть оставлено без движения.

Наряду с общими правилами закон устанавливает специальные условия, при которых возможно принятие к рассмотрению встречного иска одновременно с первоначальным (ст. 138 ГПК). Эти условия основаны на взаимосвязи встречного требования с первоначальным и являются обязательными для принятия, рассмотрения и разрешения встречного иска. Отсутствие такой связи исключает одновременное совместное рассмотрение встречного и первоначального требований в одном процессе (ст. 138 ГПК). По аналогии с ч. 4 ст. 132 АПК, установив отсутствие этой связи при принятии встречного искового заявления, судья должен его возвратить. Если данное обстоятельство выяснится после принятия встречного иска, необходимо выделение производства по встречному иску в порядке разъединения требований (ч. 2 ст. 151 ГПК).

Связь встречного иска с первоначальным может обуславливаться различными причинами и, соответственно, иметь разное содержание:

1) иск может быть принят судьей к производству как встречный, если встречное требование направлено к зачету первоначального требования (абз. 2 ст. 138 ГПК). Ответчик предъявляет однородное требование, которое может быть зачтено в погашение

предъявленного к нему истцом. Таков, например, случай предъявления ответчиком к истцу встречного иска о возмещении причиненного истцом вреда имуществу против первоначального иска о взыскании данных ответчику займы и в срок не возвращенных денег.

Сущность связи между первоначальным и встречным требованием состоит в возможности прекращения требования истца путем зачета требования ответчика. Встречный иск, предъявляемый с целью зачета, не исключает удовлетворения первоначального иска. Ответчик в таких случаях вообще не оспаривает предъявленное ему требование, но просит зачесть встречное. Допуская зачет требований, суд должен руководствоваться ст. 410, 411 ГК.

Зачет может быть совершен в процессе также в форме возражения. Такое заявление отличается от встречного иска не только по содержанию, но и по последствиям: если суд по каким-либо причинам в основном иске откажет (например, ввиду ненаступления срока или условия требования истца), то заявление ответчика о зачете, не оформленное как встречный иск, останется без рассмотрения, а составляющее его встречное требование — неудовлетворенным. Между тем встречный иск должен быть судом рассмотрен и разрешен независимо от того, как будет разрешен основной иск;

2) встречный иск может быть принят, если его удовлетворение исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска (абз. 3 ст. 138 ГПК).

Исключает удовлетворение первоначального иска такой встречный иск, который опровергает или подрывает основание первоначального. Например, иску о взыскании ущерба, причиненного неисполнением договора, противопоставляется иск о признании недействительным этого договора; иск о взыскании алиментов — иском об оспаривании отцовства. В других случаях предъявление встречного иска связано с опровержением оснований первоначального иска и направлено на подтверждение определенных прав ответчика. Так, по иску об утрате права на жилую площадь может быть предъявлен встречный иск о вселении в спорную квартиру. Иногда соотношение первоначального и встречного исков вызывается их несовместимостью. Удовлетворен может быть либо один, либо другой иск. Например, ответчик,

к которому предъявлен иск об уплате алиментов на содержание ребенка, требует передачи ему ребенка на воспитание;

3) закон допускает и иные случаи взаимной связи между встречным и первоначальными исками, если их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров как условия для предъявления встречного иска (абз. 4 ст. 138 ГПК).

Взаимная связь в качестве условия при принятии встречного иска имеет место тогда, когда требования ответчика и истца возникают из одного и того же правоотношения, и когда в обоснование того и другого требования приводятся общие факты. Примером таких исков могут служить иски о разделе имущества против иска о расторжении брака и т. д.

Следует иметь в виду, что закон предусматривает в этом случае не только взаимную связь первоначального и встречного исков, но и обеспечиваемую совместным рассмотрением возможность провести правильное и своевременное рассмотрение и разрешение спора.

Необходимость связи между встречным и первоначальными требованиями не устраняет самостоятельного характера встречного иска.

Практически это проявляется в следующем:

а) хотя удовлетворение встречного иска обычно влечет за собой отказ в первоначальном иске, не исключена возможность отказа в основном иске по причинам, не имеющим отношения ко встречному иску, в котором суд также отказывает за его незаконностью или необоснованностью. Например, может быть отказано в иске о выселении ответчика ввиду невозможности совместного с ним проживания с одновременным отказом во встречном иске ответчика о признании за ним доли в праве общей собственности на спорное строение;

б) ввиду самостоятельного характера встречного иска суд обязан разрешить его и в том случае, если по первоначальному иску решение не выносится (например, вследствие отказа истца от иска). Но и в тех случаях, когда оба иска рассматриваются судом, по каждому из них — первоначальному и встречному — должен быть дан в общем решении по делу отдельный ответ с относящейся к нему мотивировкой в отношении того, что именно присуждается первоначальному и встречному истцу и в какой части.

§ 5. Право сторон на изменения в исковом споре

1. В ходе рассмотрения дела истец вправе изменить свой иск, стороны могут прекратить спор, отказываясь от своих прав или заключая в суде мировое соглашение. Такие изменения в исковом споре имеют существенное значение в процессе и допускаются при определенных условиях, установленных процессуальным законом.

Изменение иска может быть осуществлено истцом путем изменения основания или предмета иска, увеличения либо уменьшения размера исковых требований в процессе рассмотрения спора судом. Это вызывается, как правило, ошибками, неосведомленностью истца при предъявлении иска. Суд обязан исследовать иск в измененном виде.

Как было отмечено в § 1 настоящей главы индивидуализация всякого иска как средства защиты субъективного права или законного интереса определяется его основанием и предметом. Как правило, с изменением любого из этих элементов иск изменяется: он утрачивает свое тождество. Однако закон не рассматривает как утрату иском тождества такое его изменение, при котором сохраняется тот же интерес истца. В этом проявляется задача правосудия — защитить в конечном счете этот интерес в соответствии с принципами законности и объективной истины.

Одно из средств осуществления этой задачи — право изменения иска. Согласно ч. 1 ст. 39 ГПК *истец вправе изменить основание или предмет иска*. Эта альтернатива преследует цель не допустить замены одного иска другим, не имеющим с ним ничего общего, т. е. защищающим совершенно иной интерес.

Изменение основания иска может состоять как в замене первоначально указанных обстоятельств для обоснования заявленных требований новыми, так и во внесении дополнительных или исключений некоторых из указанных истцом фактов.

С изменением одного лишь основания иска при сохранении того же предмета (спорного права требования, соответствующей ему обязанности или правоотношения в целом) охраняемый посредством данного иска интерес всегда сохраняет тождество. Например, требование арендодателя о досрочном расторжении договора аренды может основываться на одном из четырех определенных ст. 619 ГК обстоятельств. Указав в качестве основания

иска на любое из этих обстоятельств, истец вправе заменить его любым другим.

Той же цели служит и ограничение возможности изменить предмет иска с непременным условием сохранения того же основания.

Изменение предмета иска выражается в замене указанного истцом предмета другим, основанием для которого служат первоначально приведенные истцом обстоятельства.

Как правило, каждое правоотношение охраняет определенный интерес, который может удовлетворяться различными способами, различными требованиями, вытекающими из этого правоотношения. Так, интерес покупателя в применении санкции при нарушении договора продавцом может удовлетворяться одним из указанных в законе (п. 1 ст. 503 ГК) альтернативных требований, например заменой недоброкачественного товара товаром надлежащего качества либо соразмерным уменьшением покупной цены. Все эти требования возникают из одного и того же основания и могут заменяться одно другим по выбору истца. Здесь изменяется предмет иска при сохранении его основания.

Отсюда может быть выведено общее правило: в случаях существования у истца альтернативных требований любое из них может быть заменено другим в порядке ст. 39 ГПК. Вместе с тем теоретически мыслимы и на практике встречаются случаи, когда различные правоотношения защищают по существу один и тот же интерес. Например, требование возврата ответчиком определенной вещи может быть иногда обосновано как правоотношением, возникающим из договора аренды, так и требованием из права собственности (ст. 301 ГК).

Учитывая, что основу института изменения иска составляет идея защиты определенного интереса и его неизменности, следует прийти к выводу о возможности расширительного толкования ст. 39 ГПК. Это значит, что изменение правоотношения в целом, в том числе и его основания, допустимо, если охраняемый данным иском интерес не изменяется.

Верным признаком сохранения при изменении (любом) иска того же интереса служит невозможность одновременного предъявления изменяемого и измененного исков. Здесь всегда один из них исключает другой, так как преследуя тот же интерес, оба они не могут быть удовлетворены. Например, в случае продажи вещи ненадлежащего качества нельзя одновременно требовать и замены

этой вещи вещью надлежащего качества, и расторжения договора или уменьшения покупной цены (ст. 503 ГК).

Недопустимо заменить иск об уплате покупной цены за проданный велосипед иском об уплате (хотя бы такой же суммы) за аренду дома. Этими исками защищаются различные интересы, осуществление которых невозможно одновременно.

При рассмотрении дела суд в необходимых случаях должен разъяснить истцу его право на изменение предмета или основания иска. Соответствующее заявление истца в письменной форме приобщается к материалам дела. Устное заявление, сделанное в ходе судебного заседания, должно быть отражено в протоколе и удостоверено подписью истца.

2. *Истцу предоставлено право увеличить или уменьшить размер исковых требований* (ч. 1 ст. 39 ГПК). Изменение размера исковых требований приводит объем материального объекта иска в соответствие с действительностью, служа охране того же заявленного в иске интереса. Оно не влечет за собой изменения тождества иска и потому допускается законом без ограничений.

Согласно ч. 3 ст. 39 ГПК при изменении основания или предмета иска, увеличение размера исковых требований течение срока рассмотрения дела, предусмотренного законом, начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия, что обусловлено принципом непрерывности.

3. Лицо, обладающее определенным субъективным гражданским правом, может от него отказаться, если это не противоречит назначению этого права и соответствует закону и интересам данного лица (ст. 910 ГК).

Отказ от права может быть совершен в процессе (ст. 39, ч. 1 ст. 173 ГПК). Тогда он связывается с отказом от судебной защиты этого права и направлен на окончание процесса.

Формой отказа стороны в процессе от принадлежащих ей прав судебной защиты являются:

- а) на стороне истца — отказ от иска;
- б) на стороне ответчика — признание иска.

Отказ от иска — *высказанное на суде безоговорочное отречение истца от судебной защиты своего искового требования, направленное на прекращение возбужденного процесса*. Истец может отказаться также и от части иска, если его требование делимо.

Отказ от иска — одностороннее распорядительное действие истца, вызываемое различными мотивами. Заявление об отказе

от иска может последовать в результате прекращения действий ответчика, связанных с нарушением права истца, а также в связи с устранением обстоятельств, вызвавших обращение в суд. Истец может отказаться от иска, свободно распорядившись принадлежащим ему материальным правом в пользу ответчика.

Отказ от иска является прежде всего процессуальной формой отказа от материально-правового требования истца к ответчику.

Отказаться от иска можно и тогда, когда истец приходит к убеждению, что его иск необоснован (например, в результате ознакомления с представленными ответчиком доказательствами или объяснениями), а также когда предъявленный иск погашен исполнением после возбуждения дела. В подобных случаях отказ от иска, не являясь распоряжением материальным правом, сохраняет значение процессуального действия, направленного на прекращение спора.

Отказ истца от иска, будучи принятым судом, влечет за собой окончание дела без судебного решения путем вынесения определения о прекращении производства по делу (абз. 4 ст. 220 ГПК). До принятия отказа истца от иска суд должен выяснить, не противоречит ли отказ от иска закону, не нарушает ли он прав и законных интересов других (в том числе и истца) лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК), а также разъяснить истцу последствия отказа. Несоблюдение этих условий в судебной практике рассматривается как нарушение закона и является основанием отмены определения суда о прекращении производства по делу.

Однако отказ от заявления, предъявленного прокурором, соответствующими органами и другими лицами (ч. 2 ст. 45 и ч. 2 ст. 46 ГПК), не лишает лицо, в интересах которого предъявлено заявление, права требовать рассмотрения дела по существу. Такой отказ является формой распоряжения только процессуальным правом.

Признание иска — *высказанное на суде безоговорочное согласие ответчика удовлетворить исковое требование, направленное на окончание процесса путем вынесения благоприятного для истца судебного решения*.

Признание иска является односторонним распорядительным действием ответчика. Оно может быть не только уступкой права, но и основываться на убеждении ответчика в обоснованности искового требования.

Признание иска должно быть свободным волеизъявлением, выраженным ответчиком и направленным на окончание процесса в пользу истца. Правомерность признания должна быть проверена судом. Суд не принимает этого действия, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других (в том числе ответчика) лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК).

Принимая признание иска, суд ссылается на него как на основание выносимого им решения об удовлетворении иска (ч. 4 ст. 173, абз. 2 ч. 4 ст. 196 ГПК).

4. Возникший между сторонами спор может быть устранен (урегулирован) добровольно их мировым соглашением и без обращения в суд. По содержанию такое соглашение может быть различным. Оно часто выражается во временных уступках сторон при сохранении правоотношения, может состоять в согласованном уточнении и разъяснении условий правоотношения, по-разному истолкованных сторонами и потому породивших разногласия в реализации правоотношения.

Мировое соглашение, заключенное без обращения в суд, является внесудебным. Внесудебное мировое соглашение, если одна из сторон уклоняется от его исполнения, а другая обращается в суд, будет одним из обстоятельств дела.

Вне суда может быть достигнуто соглашение и по спору, по которому возбуждено гражданское дело в суде. Такое соглашение приобретает юридическое значение только после утверждения его судом.

Согласно ч. 1 ст. 39 ГПК стороны могут окончить дело мировым соглашением. В таком случае к составу внесудебного мирового соглашения добавляются следующие существенные элементы:

а) оно должно быть направлено на окончание гражданского дела (ч. 1 ст. 39 ГПК);

б) оно должно быть зафиксировано судом посредством внешения его условий в протокол судебного заседания (ч. 1 ст. 173 ГПК). Мировое соглашение, выраженное в протоколе, должно быть подписано сторонами, его заключившими. Следует отметить, что право окончить спор мировым соглашением помимо сторон принадлежит также третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования;

в) оно требует утверждения судом. Суд перед утверждением мирового соглашения обязан с участием сторон тщательно проверить, законно ли оно (например, недопустимо мировое

соглашение по делам об установлении отцовства), не нарушает ли чьих-либо (в том числе сторон) прав или законных интересов (ч. 2 ст. 39, ч. 3 ст. 173 ГПК). Утверждение мирового соглашения оформляется заключительным определением суда, которым прекращается производство по делу (абз. 5 ст. 220 ГПК).

Удостоверение и утверждение судом мирового соглашения являются необходимыми условиями для придания ему правового значения. Без них такое соглашение не может рассматриваться как совершенное и действительное.

Таким образом, **судебное мировое соглашение** — это *двусторонний акт, заключенный сторонами при рассмотрении дела и утвержденный судом, по которому возникший между сторонами спор прекращается на определенных ими условиях.*

Судебное мировое соглашение должно отвечать определенным требованиям:

а) целью судебного мирового соглашения является окончательная ликвидация спора между сторонами, с чем связаны требования ясности содержания мирового соглашения, полной определенности и безусловности установленных соглашением прав и обязанностей сторон;

б) по вступлении в законную силу определения суда о прекращении производства по делу на основании утвержденного им мирового соглашения исключается возможность повторного обращения к суду с тем же иском (ст. 221 ГПК).

Мировое соглашение сторон — одна из форм свободного урегулирования спора самими сторонами без применения государственного принуждения. Поэтому суд должен проявлять инициативу в примирении сторон. Возможность разрешения спора мировым соглашением должна выясняться судьей в процессе подготовки дела к судебному разбирательству, в судебном заседании в суде первой и апелляционной инстанций (п. 5 ч. 1 ст. 150, ст. 172, 326.1 ГПК).

Если мировое соглашение не будет исполнено добровольно, оно исполняется принудительно.

§ 6. Обеспечение иска

1. Предъявляя иск, истец преследует цель через суд добиться осуществления своего требования к ответчику. Встречаются случаи, когда исполнить вынесенное в пользу истца решение фактически затруднительно, а иногда невозможно. В частности,

такое положение может наступить вследствие недобросовестных действий должника, например, отчуждения им спорного имущества, обесценения в результате пользования или ненадлежащего обращения с вещью, ее сокрытия. Подобную угрозу можно предотвратить запрещением ответчику отчуждать спорную вещь, иногда — также пользоваться ею в течение времени, пока по делу не будет вынесено решение или даже пока решение не будет исполнено. Такие меры составляют обеспечение иска (гл. 13 ГПК).

Обеспечение иска — процессуальное действие судьи или суда по принятому к рассмотрению и разрешению делу, вызванное необходимостью применения предусмотренных законом мер, когда их принятие может привести к невозможности исполнения вынесенного в последующем решения, вступившего в законную силу.

Иск обеспечивается судьей или судом по заявлению лиц, участвующих в деле¹, во всяком положении дела (ст. 139 ГПК). Статья 140 ГПК в зависимости от характера требования устанавливает перечень мер по обеспечению иска. При этом, помимо общих, конкретных оснований для применения той или иной меры в законе не установлено, однако указано, что эти меры должны быть соразмерны заявленному истцом требованию.

2. В качестве мер по обеспечению иска могут быть применены:

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия, например, запретить переустройство в квартире;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия в отношении предмета спора, в том числе передавать имущество или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- 4) возложение на ответчика и других лиц обязанности совершить определенные действия, касающиеся предмета спора о нарушении исключительных прав;
- 5) приостановление реализации арестованного имущества (по искам об освобождении имущества от ареста, исключении из описи);
- 6) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

¹ При этом следует учесть, что по заявлению прокурора суд не вправе без согласия истца принимать меры по обеспечению иска. См.: постановление КС РФ от 14.02.2002 № 4-П.

При этом нарушение запрещений, указанных в пунктах 2 и 3, влечет наложение на виновных лиц штрафа в размере до одной тысячи рублей и, кроме того, дает истцу право требовать возмещения убытков.

В необходимых случаях судья или суд вправе принять и иные меры по обеспечению иска, отвечающие целям, указанным в ст. 139 ГПК. Например, по искам об ограничении или лишении родительских прав (ст. 72, 73 СК) при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка — отобрание его у одного или обоих родителей и передача на воспитание другому лицу (родителю, опекуну, попечителю).

По сложившимся обстоятельствам, связанным с имущественным положением ответчика, возможно применение одновременно нескольких мер по обеспечению иска. Иск может быть обеспечен в целом или в части.

3. Согласно ст. 141 ГПК заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. О принятии мер обеспечения судья или суд выносит определение, подлежащее немедленному исполнению, на основании которого выдается исполнительный лист истцу. Копия определения направляется ответчику.

В соответствии с ч. 4 ст. 140 ГПК судья или суд о принятых мерах обязан незамедлительно сообщить в соответствующие государственные органы, органы местного самоуправления в тех случаях, когда имущество или права на него подлежат регистрации, их ограничения, переход и прекращение связаны с компетенцией этих органов.

Статьей 143 ГПК установлен порядок замены одних мер по обеспечению иска другими. Вопрос разрешается в судебном заседании в порядке, установленном для принятия мер по обеспечению иска. Замена допускается, если она не противоречит сущности обеспечения иска и не нарушает прав и законных интересов сторон. По денежному взысканию ответчик взамен допущенных мер обеспечения может внести на счет суда истребуемую истцом сумму.

Как правило, меры обеспечения иска применяются при принятии иска, когда ответчик еще не знает о предъявленном к нему иске. Этим в ряде случаев достигается большая эффективность обеспечения иска. Однако принятые по обеспечению иска меры не должны причинять неоправданные для ответчика убытки. По-

этому судья должен разъяснить истцу последствия причинения ответчику убытков.

Законом предусмотрено применение предварительных обеспечительных мер защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет. Порядок применения подобных мер установлен ст. 144¹ ГПК.

Законом установлены гарантии интересов участвующих в деле лиц при применении мер по обеспечению иска. Особое значение эти гарантии имеют для ответчика:

1) на любое определение по вопросу обеспечения иска может быть принесена частная жалоба (ст. 145 ГПК). Срок для подачи жалобы в тех (практически наиболее частых) случаях, когда определение об обеспечении иска вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, исчисляется со дня, когда последнему стало известно это определение.

Вместе с тем подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает его исполнения. Однако жалоба на определение об отмене обеспечения иска или о замене одного вида обеспечения другим приостанавливает его исполнение (ч. 3 ст. 145 ГПК);

2) обеспечение иска может быть отменено тем же судом или судьей по собственной инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле (ст. 144 ГПК). Вопрос разрешается в судебном заседании с извещением о времени и месте его проведения участвующих в деле лиц. При этом их неявка не препятствует рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска. В случае вынесения судом решения об отказе в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления решения суда в законную силу. Но судья или суд может одновременно с принятием решения вынести определение об отмене мер по обеспечению иска. Отмена может быть произведена и после вынесения решения в отдельном заседании суда. Меры по обеспечению иска в случае его удовлетворения сохраняются до исполнения судебного решения.

В случаях, когда меры по обеспечению иска связаны с регистрацией имущества или права на него, ограничения (обременения), переход и прекращение в соответствующих государственных органах, органах местного самоуправления, судья или суд незамедлительно должен направить сообщение

об отмене мер по обеспечению иска в соответствующий орган (ч. 4 ст. 144 ГПК);

3) допуская обеспечение иска, суд или судья может потребовать от истца обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе предъявить иск о возмещении убытков, причиненных ему принятыми по просьбе истца мерами по обеспечению иска (ст. 146 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Понятие и состав элементов иска.
2. Значение элементов иска. Внутреннее и внешнее тождество исков.
3. Виды исков.
4. Право на иск и право на предъявление иска.
5. Предпосылки права на предъявление иска и последствия их отсутствия.
6. Возражения ответчика против иска и их виды.
7. Встречный иск как средство защиты интересов ответчика.
8. Изменение иска.
9. Отказ от иска и признание иска.
10. Мировое соглашение в гражданском процессе.
11. Обеспечение иска: меры, процессуальный порядок.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. Постановление КС РФ от 14.02.2002 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 140 Гражданского процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданки Л. Б. Фишер».
2. Постановление Пленума ВС РФ от 24.06.2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству».
3. Постановление Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции».
4. *Гукасян Р. Е.* Проблема интереса в советском гражданском процессуальном праве. Саратов, 1970.
5. *Гурвич М. А.* Избранные труды. Т. 1, 2. Краснодар, 2006.

6. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / отв. ред. Г. А. Жилин. М., 2013.

7. Курс советского гражданского процессуального права. Т. 1. М., 1981.

8. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс: Общая часть. М., 2010.

9. *Осокина Г. Л.* Иск (теория и практика). М., 2000.

Глава 11. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

§ 1. Понятие судебных доказательств и судебного доказывания.

§ 2. Предмет доказывания.

§ 3. Обязанность доказывания и представления доказательств.

§ 4. Относимость и допустимость доказательств.

§ 5. Классификация судебных доказательств.

§ 6. Оценка доказательств.

§ 7. Объяснения сторон и третьих лиц. Утверждения и признания.

§ 8. Свидетельские показания.

§ 9. Письменные доказательства. Электронные документы.

§ 10. Вещественные доказательства.

§ 11. Аудио- и видеозаписи. Электронные доказательства.

§ 12. Заключение экспертов.

§ 13. Обеспечение доказательств.

§ 1. Понятие судебных доказательств и судебного доказывания

1. При рассмотрении и разрешении конкретных гражданских дел суд осуществляет правоприменительную деятельность, заключающуюся в применении норм материального права к спорному материальному правоотношению. Согласно ст. 2 ГПК основной задачей гражданского судопроизводства является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов субъектов материальных правоотношений путем разрешения спора о праве. При этом судебная защита должна быть предоставлена действительно управомоченному лицу и против действительно обязанного лица. Для достижения этой цели суд должен получить знания о том, обладает ли истец спорным субъективным материальным правом и лежит ли на ответчике

соответствующая обязанность. Приобретение судом подобного знания о правоотношениях сторон, в свою очередь, невозможно без определения судом характера спорного материального правоотношения, а также самого факта существования этого правоотношения. Основаниями же возникновения, изменения и прекращения правоотношений, как известно, являются юридические факты — события или действия, имевшие место в реальной действительности.

Таким образом, для того, чтобы разрешить гражданское дело по существу суд должен установить юридические факты, которые, как правило, имели место в прошлом и с которыми нормы материального права связывают возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей сторон материального правоотношения, возникновение, изменение или прекращение самого материального правоотношения.

Например, при рассмотрении дела о взыскании задолженности по договору займа суд должен установить сам факт заключения договора займа, то есть факт передачи истцом ответчику денежных средств, поскольку договор займа является реальной сделкой и считается заключенным с момента передачи денег, а также факт наступления срока возврата взятых в займы денежных средств.

Поскольку юридические факты, подлежащие установлению судом при рассмотрении конкретного гражданского дела, как правило, имели место в прошлом, то суд сам непосредственно не может их воспринимать. Исключение составляют лишь крайне редкие случаи совершения сторонами юридических значимых действий непосредственно в судебном заседании, например возврат долга ответчиком истцу непосредственно в зале суда¹. Более того, суд не может использовать в своей деятельности и те знания о фактах, имеющих значение для дела, которые он получил вне процесса, например из средств массовой информации, Интернета или личного общения.

По закону суд может получать свое знание о фактах только из доказательств. В силу положений ч. 2 ст. 195 ГПК суд основывает решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании. Таким образом, установление фактов,

¹ Курьяев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 9.

имеющих значение для дела, осуществление судом их познания, как правило, происходит при помощи *судебных доказательств*.

Согласно абз. 1 ч. 1 ст. 55 ГПК *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. Следовательно, в силу прямого указания закона доказательствами являются *сведения о фактах*¹, *информация* о событиях или действиях, имевших место в прошлом и являющихся основаниями возникновения, изменения или прекращения спорного материального правоотношения.

Согласно абз. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Как видно из текста абз. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК закон доказательствами уже называет не только *сведения, информацию*, но и сами процессуальные *средства доказывания* в целом, например: вещественные доказательства, письменные доказательства. Такой же подход используется и в иных нормах ГПК. Так, например, в ст. 57, 58, 59, 60 ГПК и т. д. под судебными доказательствами понимаются не только сами сведения, информация, содержащиеся в определенных средствах доказывания, а процессуальные средства доказывания в целом.

Таким образом, можно сказать, что **судебные доказательства** — это предусмотренные и регламентированные законом процессуальные средства доказывания, содержащие в себе сведения, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела. **Можно также сказать, что судебные доказательства** — это сведения о фактах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, содержащиеся в предусмотренных

¹ По ГПК 1964 г., действовавшему до 31 января 2003 года, под доказательствами в силу ч. 1 ст. 49 понимались «фактические данные», поэтому в процессуальной литературе того времени, как правило, используется термин «фактические данные», а не «сведения» о фактах.

и регламентированных законом процессуальных средствах доказывания.

Деятельность суда и лиц, участвующих в деле, по установлению фактических обстоятельств рассматриваемых гражданских дел с помощью доказательств называется *судебным доказыванием*. При этом процессуальный закон регламентирует порядок допуска доказательств в процесс и их исследования.

Закрепленный в абз. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК перечень судебных доказательств (средств доказывания), к которым закон относит объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

В процессуальной литературе употребляется также термин *источник доказательств*. *Источником доказательств* являются непосредственные носители информации, сведений о фактах. Так, источниками объяснений сторон и третьих лиц, свидетельских показаний, заключений экспертов являются люди — непосредственно стороны (истец и ответчик), третьи лица, свидетели, эксперты. Источниками же письменных и вещественных доказательств, а также аудио- и видеозаписей выступают конкретные предметы материального мира — документы, вещи, различные носители аудио- и видеозаписей.

2. В науке выделяют понятие доказательственных фактов. **Доказательственный факт** — это факт, который сам по себе не является искомым юридическим фактом, с которым связано возникновение или изменение спорного правоотношения, но его наличие подтверждает или опровергает такие искомые факты.

Наиболее распространенный пример доказательственного факта — это алиби ответчика по делу о возмещении вреда, когда ответчик доказывает, что в момент причинения вреда он был в другом месте, тем самым опровергая юридический факт совершения им противоправных действий. Сам же факт нахождения ответчика в другом месте подлежит доказыванию с помощью судебных доказательств — в обоснование своего утверждения ответчик должен представлять счет из гостиницы, билеты или иные проездные документы, командировочное удостоверение, с отметкой принимающей стороны.

Вторым примером доказательственного факта можно рассмотреть факт признания должником наличия перед кредитором

задолженности по оплате за поставленный товар (оказанные услуги, выполненные работы), которая была сделана до момента обращения кредитора в суд с иском. Само по себе подобное признание задолженности не является тем фактом, с которым закон связывает наличие обязанности должника оплатить поставленный товар (выполненные работы, оказанные услуги), но при этом подтверждает факт поставки товара (выполнения работ, оказания услуг). Доказывается же факт признания должником наличия задолженности актом сверки взаиморасчетов, ответом на претензию кредитора либо иными доказательствами.

Таким образом, особенность доказательственных фактов заключается в том, что они, с одной стороны, подлежат доказыванию при помощи доказательств, а с другой стороны, сами служат установлению искомых юридических фактов, т. е. являются доказательствами этих фактов, занимая «промежуточное положение» между судебными доказательствами и искомыми юридическими фактами, подлежащими установлению по делу (см. § 2 настоящей главы).

3. **Судебное доказывание** — это деятельность суда и иных участников процесса, направленная на установление обстоятельств дела с помощью судебных доказательств. Судебное доказывание осуществляется в предусмотренной законом процессуальной форме, представляет собой процессуальную деятельность и включает действия по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств¹.

Представление доказательств является действием сторон и иных лиц, участвующих в деле (ст. 35, 57 ГПК), когда они передают в распоряжение суда доказательства, подтверждающие те фактические обстоятельства, на которые они ссылаются. Конкретный способ представления доказательств зависит от вида и характера

¹ В науке гражданского процессуального права существуют различные точки зрения по вопросу состава элементов (этапов) процесса судебного доказывания. Так, М. К. Треушников выделяет утверждения о фактах, указание на доказательства, представление доказательств, раскрытие доказательств, истребование доказательств, их исследование и оценку (см.: *Треушников М. К.* Судебные доказательства. С., 2005. С. 41–53). С. В. Курылев не включал оценку доказательств в состав доказывания, считая ее не процессуальной, а исключительно мыслительной деятельностью суда (см.: *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 29–37).

самого доказательства. Так, свои объяснения в отношении обстоятельств дела стороны и третьи лица дают лично и устно в судебном заседании, а также могут представить суду в письменной форме (ст. 35, 68 ГПК). Сторона, желающая представить свидетельские показания, заявляет суду ходатайство о вызове и допросе в качестве свидетеля конкретного лица (ст. 69 ГПК). Письменные, вещественные доказательства, а также аудио- и видеозаписи непосредственно передаются суду путем их приложения к исковому заявлению, представлению в судебном заседании. Либо сторона, которая не может самостоятельно представить доказательства, заявляет ходатайство об их истребовании в том случае, если данные доказательства находятся у других лиц как участвующих в деле, так и не привлеченных к участию в процессе.

Собирание доказательств — это процессуальная деятельность суда. Суд принимает письменные, вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, представленные лицами, участвующими в деле. По ходатайству сторон вызывает свидетелей, назначает экспертизу, а также оказывает сторонам содействие в получении и представлении в суд доказательств в порядке ст. 57 ГПК путем направления соответствующих запросов тем лицам, у которых истребуемые письменные, вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи находятся. В порядке собирания доказательств суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства, если имеющихся недостаточно для установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Суд также может назначить проведение экспертизы по собственной инициативе.

В соответствии с ч. 2 ст. 249 ГПК при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может истребовать любые доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела.

Кроме того, собирание доказательств осуществляется судом путем направления *судебных поручений*. Согласно ч. 1 ст. 62 ГПК суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. Так, если кто-либо из лиц, участвующих в деле, или свидетелей проживает не в той местности, где рассматривается дело, и явка такого лица в судебное заседание затруднительна или невозможна (например, по причине болезни, специфики работы), то это лицо в порядке судебного поручения может быть

допрошено судом по месту своего жительства. Сходным образом необходимо поступать и в случаях осмотра вещественных или письменных доказательств, аудио- и видеозаписей, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, рассматривающий гражданское дело (например, из-за значительных размеров или особой ценности соответствующих доказательств).

О судебном поручении судом выносится определение, в котором кратко излагается содержание рассматриваемого дела и указываются сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения; обстоятельства, подлежащие выяснению; доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Определение о судебном поручении обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть им выполнено в течение месяца со дня его получения.

Выполнение судебного поручения производится судом, которому оно дано, по общим правилам *исследования* доказательств в судебном заседании. Все лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте такого заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело (ст. 63 ГПК). В случае 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.

Исследование доказательств представляет собой процессуальную деятельность и суда, и лиц, участвующих в деле. Исследование доказательств осуществляется в судебном заседании с соблюдением принципов устности, гласности, непрерывности и непосредственности. Способы исследования доказательств зависят от вида доказательств. Стороны, третьи лица дают свои объяснения устно, свидетели также допрашиваются устно. Письменные доказательства, заключение эксперта, протоколы судебных заседаний, в рамках которых выполнялось судебное поручение или происходило обеспечение доказательств, оглашаются. Вещественные доказательства осматриваются. Аудио- и видеозаписи воспроизводятся в судебном заседании.

В ходе исследования доказательств в установленном процессуальном порядке суд и лица, участвующие в деле, вправе задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экс-

пертам, осматривать письменные и вещественные доказательства, носители аудио- и видеозаписей. Стороны также могут обращать внимание суда на те или иные особенности конкретных исследуемых доказательств, требовать отражения в протоколе судебного заседания соответствующих сведений.

Лицо, участвующее в деле, также может подать *заявление о подложности доказательства*, представленного другим лицом (ст. 186 ГПК)¹. Данное заявление должно быть мотивировано и подтверждаться доказательствами. Например, наличием противоречий в оригиналах представленных сторонами экземплярах договоров, наличием подчисток, исправлений. Если лицо, представившее данное доказательство, возражает против его подложности, то суд должен проверить достоверность такого доказательства. Для этой цели суд может назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства.

Оценка доказательств — это заключительный этап процесса доказывания. Это как мыслительная, так и процессуальная деятельность, осуществляемая *исключительно судом*. Суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении имеющихся в деле доказательств в их совокупности (см. § 6 настоящей главы).

4. В тех случаях, когда письменные или вещественные доказательства по тем или иным причинам не могут быть доставлены в суд, суд может произвести *осмотр* и исследование письменных или вещественных доказательств по месту их хранения или месту их нахождения (ст. 58, 184 ГПК).

Осмотр на месте — это процессуальное действие. Оно производится судом с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, однако их неявка не препятствует осмотру и исследованию. В случае необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели. По результатам осмотра и исследования доказательств по месту их нахождения составляется протокол, в котором фиксируется весь ход осмотра и все выявленное в ходе исследования. Также в протоколе осмотра должны быть отражены все замечания, высказанные сторонами, принимавшими участие в осмо-

¹ В арбитражном процессуальном законодательстве аналогичный институт называется заявлением о фальсификации доказательства (ст. 161 АПК).

тре. Сделанные или проверенные в ходе осмотра планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, фотографии, чертежи, схемы, видеозаписи, фотоснимки, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме, подписанные лицами, их составившими, прилагаются к протоколу осмотра.

§ 2. Предмет доказывания

1. Для разрешения по существу конкретного гражданского дела суд должен установить юридические факты, являющиеся основаниями возникновения или изменения спорного материального правоотношения, т. е. факты, от установления которых и зависит разрешение дела. Они-то и составляют *предмет доказывания*.

Предмет доказывания — это совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу. Еще эти факты называют *искомыми фактами*.

Все факты, входящие в предмет доказывания, должны быть исследованы и доказаны в судебном заседании, в отношении каждого из фактов предмета доказывания должны быть представлены доказательства.

Обязанность определения предмета доказывания возложена на суд. Согласно ч. 2 ст. 56 ГПК 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. Эта обязанность суда позволяет говорить о сохранении в современном российском гражданском процессе принципа объективной истины. Состязательное начало гражданского процесса возлагает на стороны так называемое *бремя утверждения*, в силу которого стороны должны указать суду те обстоятельства, на которых они основывают свои требования или возражения (ч. 1 ст. 56, п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК). Однако стороны не обязаны обладать юридическими знаниями и могут ошибаться в определении обстоятельств, которые имеют юридическое значение. Они могут указать несущественные обстоятельства, которые не влекут юридических последствий. И наоборот, не указать фактов, которые в силу закона важны и должны быть исследованы. Таким образом, обязанность суда определять предмет доказывания восполняет возможные пробелы в определении искомых фактов сторонами. Правильное же определение предмета доказывания по каждому гражданскому делу

способствует установлению существовавших в действительности юридических фактов. И наоборот, неправильное определение круга юридически значимых фактов приводит к вынесению судом необоснованного решения и в силу п. 1 ч. 1 ст. 330 ГПК является основанием к его отмене.

2. Изначально суд определяет предмет доказывания исходя из *фактов основания иска*, то есть фактов, указанных истцом в исковом заявлении в качестве обстоятельств, с которыми истец связывает свои требования, наличие у него субъективного материального права, а также *фактов основания возражений* против иска, указанных ответчиком.

Далее, исходя из фактов основания иска и возражений против иска, суд определяет характер спорного материального правоотношения и норму материального права, которая регулирует это спорное правоотношение.

Затем, руководствуясь гипотезой подлежащей применению нормы материального права, суд уточняет и окончательно определяет состав юридических фактов, входящих в предмет доказывания. После этого суд ставит на обсуждение сторон факты, имеющие значение для дела, но на которые стороны не ссылались.

Например, в силу норм ст. 49 СК в случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. Следовательно, в предмет доказывания включаются только факт рождения ребенка и факт его биологического происхождения от конкретного лица. Факты же совместного проживания родителей, ведения общего хозяйства в предмет доказывания не входят, однако могут рассматриваться в качестве доказательственных фактов.

Определение судом круга юридических фактов осуществляется не одновременно в какой-то определенный момент, а происходит в течение всего производства в суде первой инстанции, хотя правильнее было бы определять предмет доказывания на этапе подготовки дела к судебному заседанию. Однако уже в судебном заседании возможны различные изменения в рассматриваемом споре. Так, истец может изменить предмет или основание иска, частично отказаться от иска либо заявить дополнительные тре-

бования. Ответчик может частично признать иск или предъявить встречный иск. Во всех указанных случаях состав фактов предмета доказывания претерпевает изменения. Факты, обосновывающие встречный иск, включаются в предмет доказывания по рассматриваемому делу. Таким же образом изменяется предмет доказывания и в случае иных усложнений процесса. При вступлении в процесс третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, в предмет доказывания включаются факты, которыми такие третьи лица обосновывают свои требования, а также факты возражений сторон против требований третьего лица. Изменения предмет доказывания претерпевает и в случае замены ненадлежащего ответчика, вступления в процесс соистцов, привлечения к участию в деле соответчиков либо осуществления процессуального правопреемства.

3. По общему правилу все искомые юридические факты, от установления которых зависит разрешение дела по существу, входят в предмет доказывания и подлежат доказыванию сторонами и установлению судом на основании судебных доказательств. Однако процессуальное законодательство закрепляет две категории фактов, которые доказыванию не подлежат, в предмет доказывания по делу не входят, а могут быть установлены судом и положены в основу судебного решения без доказательств. К ним относятся *общеизвестные факты* и *преюдициально установленные факты* (ст. 61 ГПК).

В силу нормы ч. 1 ст. 61 ГПК обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании. **Общеизвестными являются факты, известные широкому кругу лиц, и в первую очередь, суду.** Право признания искомого факта общеизвестным и не подлежащим доказыванию принадлежит суду.

Степень распространенности сведений о факте может быть различной. Факт может быть всемирно известным, известным в пределах континента, государства, субъекта федерации или даже определенной местности, населенного пункта. Как правило, общеизвестными признаются факты-события, например различные стихийные бедствия (засуха, наводнение, падение метеорита и т. д.). Так, в частности, факт наводнения в течение 6–7 июля 2012 г. в г. Крымске Краснодарского края является общеизвестным как на территории Краснодарского края, так и в пределах всей РФ. Тогда как произошедшее одновременно наводнение в станице Нижнебаканская Крымского района Краснодарского

края вышедшей из берегов рекой Баканка может быть признано общеизвестным, скорее всего, только на территории Краснодарского края.

Поскольку общеизвестными юридические факты могут являться только на определенной территории, то они известны и не нуждаются в доказывании для жителей этой территории, в том числе и судей, рассматривающих гражданские дела и проживающих на соответствующей территории. Однако вышестоящим судам (судам субъекта РФ, ВС РФ) подобные факты могут быть неизвестны. В связи с этим, признавая тот или иной юридический факт общеизвестным, суд первой инстанции в судебном решении должен указать, что данный факт является общеизвестным в соответствующей местности, признан судом общеизвестным и установлен судом в силу распространенности сведений о нем без доказательств.

Что касается всем известных фактов, то они могут быть положены в основу решения без каких-либо оговорок или же просто может быть указано, что факт общеизвестен.

Второй категорией имеющих значение для рассмотрения дела по существу юридических фактов, которые не подлежат доказыванию и не входят в предмет доказывания, являются *преюдициально установленные (предрешенные) факты*¹. **Преюдициально установленными фактами** являются имеющие значение для разрешения данного дела по существу факты, которые были установлены вступившим в законную силу решением суда либо приговором суда по уголовному делу.

Рассматриваемые судами споры возникают из материальных правоотношений, которые могут иметь достаточно сложный многосубъектный характер, быть связанными с иными материальными правоотношениями. Например, согласно норме ч. 1 ст. 461 ГК при изъятии товара у покупателя другими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи, продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, поэтому при рассмотрении виндикационного иска об истребовании имущества у покупателя (ответчика), продавец данной вещи может быть привлечен к участию в процессе в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, на стороне ответчика. При этом

¹ От лат. praejudicium — предварительное решение.

требование покупателя к продавцу о возврате покупной цены в случае удовлетворения виндикационного иска будет рассматриваться отдельно в самостоятельном процессе по иску покупателя к продавцу. Однако уже при рассмотрении виндикационного иска будут установлены такие имеющие значения для рассмотрения последующего требования о возврате покупной цены обстоятельства, как факт приобретения данной вещи другим лицом (ее первоначальным собственником) в определенное время и при определенных обстоятельствах, факт выбытия вещи из владения другого лица (ее собственника помимо его воли) до заключения договора купли-продажи между продавцом и покупателем, сам факт заключения между ними данного договора и т. д.

Факты, которые имеют значение для дела, но уже были установлены вступившим в законную силу решением суда по другому делу, не подлежат повторному доказыванию и не могут быть оспорены сторонами в другом процессе при условии соблюдения установленных законом правил преюдициальности, закрепленных в ст. 61 ГПК.

Согласно ч. 2 ст. 61 ГПК обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда, они не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица. В данной норме закреплены правила преюдициальности фактов, установленных вступившими в законную силу постановлениями судов общей юрисдикции (решениями суда, постановлениями суда апелляционной, кассационной, надзорной инстанций). Согласно ч. 2 ст. 209 ГПК 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 и правоотношения. Главным условием является совпадение персонального состава лиц, участвующих в деле, а точнее, правило преюдициальности применяется в том случае, когда в новом гражданском деле принимают участие лица, которые в предыдущем процессе также занимали процессуальное положение лиц, участвующих в деле, однако их конкретное процессуальное положение в новом и предшествующем процессах может отличаться. Наиболее распространено применение рассматриваемого правила преюдициальности при рассмотрении судами регрессных исков.

Второе правило преюдициальности закреплено применительно к судебным актам арбитражных судов. Согласно ч. 3 ст. 61 ГПК при рассмотрении гражданского дела обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом. Указанное правило распространяется и на факты, установленные вступившими в законную силу постановлениями арбитражных судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Третье правило преюдициальности касается фактов, установленных вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу. Согласно норме ч. 4 ст. 61 ГПК вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом. Таким образом, например для суда, рассматривающего иск потерпевшего о возмещении вреда, причиненного преступлением, преюдициально установленными и подлежащими доказыванию являются только два факта — сам факт совершения противоправных действий в отношении потерпевшего и факт совершения этих действий именно осужденным. Никакие другие факты, установленные приговором суда, преюдициального значения не имеют. При рассмотрении гражданского дела потерпевшему (истцу) придется доказывать, а суду — устанавливать и факт причинения ему ущерба в определенном размере, и факт наличия причинно-следственной связи между противоправными действиями осужденного (ответчика) и причиненным ему вредом. В п. 8 постановления Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении» специально оговаривается, что в решении суда об удовлетворении иска, помимо ссылки на приговор по уголовному делу, следует также приводить имеющиеся в гражданском деле доказательства, обосновывающие размер присужденной суммы. Кроме этого, в данном пункте указанного постановления также отмечается, что суд, принимая решение по иску, вытекающему из уголовного дела, не вправе входить в обсуждение вины ответчика, а может разрешать вопрос лишь о размере возмещения, хотя преюдициальность факта вины ответчика (осужденного) в ч. 4 ст. 61 ГПК прямо не предусмотрена.

4. При рассмотрении конкретного гражданского дела доказательственная деятельность суда и лиц, участвующих в деле, не ограничивается только установлением фактов, являющихся основаниями возникновения, изменения и прекращения спорного материального правоотношения и входящих в предмет доказывания. Стороны вынуждены доказывать, а суд — исследовать и устанавливать и иные юридические факты. Согласно ч. 1 ст. 55 ГПК доказательствами подтверждаются не только обстоятельства, обосновывающие требования и возражения сторон, но и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Такие факты можно объединить в две группы. Во-первых, это *доказательственные факты*, которые в предмет доказывания по конкретному делу не включаются, поскольку применимые нормы материального права не связывают с их наличием или отсутствием какие-либо материально-правовые последствия (см. § 1 настоящей главы).

Во-вторых, в ходе рассмотрения гражданского дела возникает множество различных вопросов процессуального характера. Так, суд должен определить возможность рассмотрения дела в отсутствие одной из сторон, для чего должен установить факт надлежащего извещения и отсутствия уважительных причин неявки этой стороны (ст. 167 ГПК). В случае заявления одной из сторон ходатайств о приостановлении производства по делу, отложении судебного заседания, о прекращении производства, оставлении заявления без рассмотрения, назначении экспертизы и т. д., сторона должна представить доказательства, а суд должен установить наличие тех фактов, с которыми нормы процессуального закона связывают возможность и необходимость совершения тех или иных процессуальных действий. Так, заявляя ходатайство о приостановлении или прекращении производства по делу ввиду смерти истца (абз. 2 ст. 215, абз. 7 ст. 220 ГПК), ответчик должен представить свидетельство о смерти или соответствующую справку о регистрации факта смерти, выданную органами ЗАГС.

Устанавливаются такие факты судом также при помощи судебных доказательств. Следовательно, в гражданском процессе подлежат доказыванию также факты, являющиеся основанием возникновения, развития, окончания процессуального правоотношения, основаниями совершения конкретных процессуальных действий. Такие факты называют *процессуальными фактами*.

Таким образом, *объем фактов*, подлежащих доказыванию, не совпадает с предметом доказывания. Весь объем фактов, подлежащих доказыванию по конкретному гражданскому делу, называют *пределами доказывания*¹. В пределы доказывания включаются собственно *факты* материально-правового характера, *входящие в предмет доказывания*, а также *доказательственные факты* и *процессуальные факты*.

§ 3. Обязанность доказывания и представления доказательств

Одним из основополагающих принципов гражданского процесса является принцип состязательности, в силу которого на стороны возложено не только бремя утверждения фактов, обосновывающих их требования и возражения, но и обязанность их доказывания. Согласно ч. 1 ст. 56 ГПК *каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений*. Таким образом, с одной стороны, стороны вправе представлять доказательства (ст. 35 ГПК), а, с другой стороны, они должны представлять доказательства в подтверждение тех юридических фактов, на которые они ссылаются. Общее правило распределения обязанностей доказывания «закрепляет главный момент состязательного начала: “каждому заинтересованному лицу надлежит доказывать факты, которые обосновывают его юридическую позицию”»².

Во-первых, стороны лучше, чем кто-либо другой, знают, какие факты лежат в основе существующих между ними правоотношений, какие документы или иные доказательства, подтверждающие эти факты, имеются. Во-вторых, именно стороны более всего заинтересованы в вынесении судебного решения в свою пользу, поэтому они будут предпринимать все необходимые усилия, чтобы представить суду как можно больше доказательств. В-третьих, в силу закрепленной законом обязанности доказывания стороны будут стремиться раскрыть суду все имеющие значение для дела обстоятельства, изыскать и представить суду как можно больше доказательств, подтверждающих эти обстоятельства, чтобы

¹ Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 2005. С. 18.

² Пучинский В. К. Комментарий к АПК РФ. М., 1997. С. 116.

предотвратить наступление негативных для себя последствий — вынесение судом решения в пользу другой стороны¹.

В силу действующего *общего правила* распределения обязанностей доказывания доказательственная деятельность сторон в процессе строится следующим образом. Истец указывает в исковом заявлении юридические факты основания иска, в подтверждение которых он обязан представить доказательства. В противном случае суд не сможет установить этих фактов и удовлетворить заявленные иски требования. Подобным образом и ответчик, если он возражает против предъявленного иска и в подтверждение своих возражений ссылается на определенные обстоятельства, должен представить суду доказательства, их подтверждающие. Например, при рассмотрении иска о взыскании задолженности по договору займа истец должен доказать факт заключения договора займа (передачи денег) и факт наступления срока платежа. Если ответчик указывает, что он взятые займы денежные средства вернул, то он должен доказать факт возврата денег. Если же ответчик отрицает сам факт получения им денежных средств, утверждая, что расписка подложна, то он должен доказать факт подложности расписки и т. д. В том же случае, когда ответчик просто отрицает заявленные иски требования, но не ссылается ни на какие новые факты, то и обязанности доказывать у него не возникает, что, естественно, не лишает ответчика права представлять доказательства и не препятствует ему представлять доказательства в опровержение фактов, на которые ссылается истец.

Однако суд не является абсолютно пассивным субъектом доказывания в современном гражданском процессе. Во-первых, суд определяет предмет доказывания по делу и ставит на обсуждение сторон те факты, которые имеют значение для разрешения дела по существу, но на которые стороны не ссылались (ч. 2 ст. 56 ГПК). Одновременно суд определяет, какие факты, какой из сторон подлежат доказыванию. Таким образом, в силу распределения обязанностей доказывания сторона должна доказать не только те факты, которые она указала в обоснование своих требований

¹ Необходимость доказывания стороной фактов, на которые она указывает, в литературе еще называют *бременем доказывания*. См.: Гражданский процесс / под. ред. С. Н. Абрамова. М., 1948. С. 197; Гурвич М. А. Лекции по советскому гражданскому процессу. М., 1950. С. 106; Курылев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 97—115.

или возражений, но и те факты, которые включены в предмет доказывания судом.

Во-вторых, когда представленных доказательств недостаточно для установления всех фактов предмета доказывания, суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства (ч. 1 ст. 57 ГПК). В-третьих, суд оказывает сторонам содействие в представлении доказательств путем их истребования, если представление необходимых доказательств для них затруднительно (ч. 1 ст. 57 ГПК), а также путем собирания доказательств в порядке судебного поручения (ст. 62–63 ГПК) и путем обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК). В-четвертых, суд по собственной инициативе в необходимых случаях может назначить проведение экспертизы (ст. 79 ГПК). Таким образом, активность суда в сфере формирования фактического и доказательственного материала процесса носит дополнительный, вспомогательный характер, помогает сторонам реализовать предоставленное им право представлять доказательства (ст. 35 ГПК), но ни в коем случае не заменяет деятельность сторон по представлению доказательств и не снимает со сторон возложенной на них обязанности доказать те факты, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений.

2. Из общего правила распределения обязанностей по доказыванию законодательство предусматривает исключения, которые перераспределяют бремя доказывания между сторонами. Подобные исключения могут быть предусмотрены только законом. Специальные правила доказывания закреплены как в процессуальном законодательстве, так и в положениях законодательных актов, регулирующих материальные правоотношения, и обусловлены спецификой этих правоотношений.

Наиболее распространенные исключения из общих правил доказывания представляют собой *доказательственные презумпции*¹.

Доказательственная презумпция — это предположение о существовании определенного факта, прямо предусмотренное законом, если доказаны другие связанные с ним факты.

Наиболее распространенными доказательственными презумпциями являются презумпция вины лица, нарушившего обязательство (п. 2 ст. 401 ГК), презумпция вины причинителя

¹ От лат. *praesumptio* — предположение.

вреда (п. 2 ст. 1064 ГК), презумпция добропорядочности гражданина (п. 1 ст. 152 ГК) и т. д.

В силу действия презумпции вины причинителя вреда лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Общим условием гражданско-правовой ответственности является наличие вины. Однако в деле о возмещении вреда истец не должен доказывать вину ответчика. Истец должен доказать только факт совершения ответчиком противоправных действий, факт причинения истцу ущерба в определенном размере и факт наличия причинно-следственной связи между противоправными действиями ответчика и причиненным истцу ущербом. Когда истец докажет эти три факта, вина ответчика считается установленной, пока ответчик не докажет обратного — своей невиновности, например причинения вреда в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости.

Схожим образом по делу о защите чести и достоинства истец должен доказать факт распространения о нем определенных сведений и факт распространения этих сведений именно ответчиком. Поскольку законом установлена презумпция добропорядочности гражданина, то считается установленным, что распространенные сведения не соответствуют действительности, пока ответчик не представит доказательства обратного.

Таким образом, значение доказательственных презумпций заключается именно в перераспределении обязанностей доказывания. Доказательственная презумпция, снимая с утверждающего о существовании определенного факта лица обязанность его доказывания, возлагает на другую сторону *обязанность опровержения* данного факта. Пока сторона презюмируемый факт не опровергнет, он считается установленным. С другой стороны, действие доказательственной презумпции начинается только с того момента, когда истец представил достаточные доказательства для установления иных фактов предмета доказывания, обязанность доказывания которых на него возложена законом.

Все существующие в российском законодательстве презумпции являются *опровержимыми*. Это означает, что они могут быть опровергнуты той стороной, против которой они установлены. Кроме того, наличие доказательственной презумпции не освобождает суд от обязанности использования всех предусмотренных

законом способов для установления действительных обстоятельств рассматриваемых гражданских дел.

3. Определенное влияние на распределение обязанностей доказывания между сторонами оказывает признание стороной факта, на который ссылается другая сторона в обоснование своей позиции. Согласно ч. 2 ст. 68 ГПК признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, *освобождает* последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признанные факты называют *бесспорными фактами*. В случае принятия признания факта судом, такой факт считается доказанным. Одного лишь признания достаточно для установления судом такого факта. Признание факта стороной, принятое судом, освобождает другую сторону от обязанности доказывания данного факта, но не лишает права представлять доказательства в подтверждение признанного факта.

4. Достаточно специфическое правило доказывания содержится в ч. 3 ст. 79 ГПК, согласно которому при уклонении стороны от участия в экспертизе, 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. Иными словами, суд вправе признать установленным или опровергнутым факт, для выяснения которого назначалась экспертиза, если сторона уклоняется от участия в ее проведении по неуважительным причинам и без участия этой стороны проведение экспертизы невозможно. Например, по делу об установлении отцовства сторона не является в соответствующее медицинское учреждение для проведения анализа крови. В данном случае судом устанавливается имеющий значение для дела юридический факт, причем без доказательств, представленных стороной, на которой лежит обязанность доказывания данного факта. Однако установление данного факта при помощи иных доказательств, как правило, невозможно.

5. Еще одно особое правило доказывания установлено ч. 1 ст. 68 ГПК. 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. Поскольку стороны прямо за-

интересованы в исходе процесса в свою пользу, это побуждает их представлять все имеющиеся доказательства. Однако в определенных случаях представление доказательств по тем или иным причинам для стороны может быть невыгодно. Например, в случае истребования доказательства, имеющегося у одной стороны, но подтверждающего обстоятельства, на которые ссылается другая сторона.

§ 4. Относимость и допустимость доказательств

1. В ходе судебного доказывания при определении объема и качества представленного сторонами доказательственного материала суд руководствуется правилами *относимости* и *допустимости* доказательств¹.

2. Правило относимости доказательств в общем виде закреплено в норме ст. 59 ГПК, согласно которой *суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела*. Имеющими значение для дела являются те доказательства, которые подтверждают или опровергают факты, входящие в *пределы доказывания* по делу, т. е. искомые юридические факты предмета доказывания, доказательственные факты и факты процессуального характера, установление которых необходимо для совершения тех или иных процессуальных действий. Достаточно часто такие факты в целом называют *относимыми фактами*, подразумевая необходимость их установления по конкретному делу.

Правило относимости доказательств призвано обеспечить такой порядок формирования доказательственного материала процесса, такое его качественное состояние, когда суд в судебном заседании исследует только те доказательства, которые действительно имеют значение для рассматриваемого гражданского дела. С его помощью из процесса устраняются все лишние, не имеющие значения материалы, которые усложняют, загромождают процесс.

При определении относимости к делу каждого конкретного доказательства необходимо, во-первых, выяснить, имеют ли значение для дела факты, для установления которых привлекаются

¹ В процессуальной литературе высказывается точка зрения, что относимость и допустимость доказательств являются не только правилами доказывания, но и свойствами судебных доказательств. См., например: *Фаткуллин Ф. Н.* Общие проблемы процессуального доказывания. Изд. Казанского ун-та, 1973. С. 118; *Треушников М. К.* Судебные доказательства. 2004. С. 111.

данные доказательства, и во-вторых, способны ли доказательства по своему содержанию эти факты подтвердить или опровергнуть¹.

Именно в целях реализации правила относимости доказательств в процессуальном законе закреплены нормы, в силу которых в ходатайствах об истребовании доказательства, о вызове для допроса свидетеля сторона должна указать, какие именно обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством (ч. 2 ст. 57, ч. 2 ст. 69 ГПК).

3. Вторым правилом, которым должен руководствоваться суд при формировании доказательственного материала процесса, является правило *допустимости доказательств*.

Под общим понятием допустимости доказательств как бы объединены два достаточно самостоятельных, но тем не менее взаимосвязанных и направленных на достижение одной цели, правила. В науке процессуального права их называют допустимостью в широком и узком смысле², или общими и частными правилами допустимости доказательств³. Во-первых, в силу правила допустимости доказательств *суд для установления имеющих значение для дела обстоятельств может использовать только предусмотренные законом доказательства* — объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов (абз. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК). Никакие иные доказательства суд не имеет права допускать в процесс и исследовать в судебном заседании. Также эти *доказательства должны быть представлены сторонами и собраны судом в порядке, предусмотренном и регламентированном процессуальным законом*. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ч. 2 ст. 55 ГПК).

Во-вторых, *правила допустимости содержат некоторые ограничения в использовании определенных доказательств для установления определенных фактов*. Данное положение вытекает

¹ Никитин С. В. Теоретические основы установления достоверности письменных доказательств в гражданском судопроизводстве. Дис. ... канд. юрид. наук. 1983. С. 47–48.

² Резниченко И. М. Оценка доказательств в советском гражданском процессе. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1968. С. 81–82.

³ Боннер А. Т. Проблемы установления истины в гражданском процессе. СПб.: Юридическая книга, 2009. С. 298.

из нормы ст. 60 ГПК, согласно которой обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами. Таким образом, ограничение в использовании тех или иных видов доказательств может быть установлено только законом.

Одним из самых распространенных ограничений является запрет на использование свидетельских показаний в случае несоблюдения простой письменной формы сделки, установленной п. 1 ст. 162 ГК. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Из приведенной нормы закона вытекает, что свидетельские показания недопустимы ни в качестве доказательства самого факта заключения сделки, ни в подтверждение каких-либо ее условий.

Классическим примером применения правила допустимости может являться отсутствие расписки заемщика или иных письменных документов, подтверждающих факт передачи денег, по делу о взыскании задолженности по договору займа. Использование свидетельских показаний лиц, которые присутствовали в момент передачи денег, недопустимо. Однако возможно использование других доказательств, в частности видеозаписи момента передачи денег.

Современная судебная практика идет по пути применения положений ст. 162 ГК и ст. 60 ГПК к ситуациям, когда отсутствуют письменные документы, подтверждающие факт передачи денежных средств в качестве исполнения по сделкам, как заключенным в простой письменной форме, так и нотариально удостоверенным. Например, факт передачи денег по договору купли-продажи квартиры должен быть подтвержден письменными доказательствами (расписка, банковские документы) вне зависимости от того, оговорены форма и порядок расчетов в самом договоре или нет¹.

¹ См., например: постановление Президиума ВС РФ № 245пв-01пр от 27.03.2002 // БВС РФ. 2002. № 8; определение ВС РФ № 78-В10-31 от 07.12.2010 // БВС РФ. 2011. № 9; определение ВС РФ № 43-В11-1 от 12.04.2011 // СПС КонсультантПлюс.

Процессуальное значение правила допустимости заключается в том, что оно позволяет обеспечить использование в гражданском процессе наиболее надежных, достоверных доказательств.

4. Возникает вопрос о применении правил допустимости доказательств, в частности запрета использования свидетельских показаний, в случае несоблюдения нотариальной формы сделки или требования государственной регистрации сделки. Признается, что в силу правила допустимости доказательств показания свидетелей при наличии спора между сторонами не могут быть допущены для подтверждения сделки, от нотариального оформления которой уклонилась одна из сторон. Факт состоявшегося между сторонами соглашения может быть установлен лишь письменными доказательствами¹. Также утверждается, что в случае несоблюдения нотариальной формы сделки «ссылаться в подтверждение самой сделки и ее условий на свидетельские показания нельзя»². Также существует мнение о необходимости подтверждения сделок, подлежащих государственной регистрации, только соответствующим документом, прошедшим эту обязательную процедуру.

Данная позиция представляется дискуссионной. Во-первых, законодательство прямо не закрепляет ограничения на использование доказательств при несоблюдении нотариальной формы сделки или процедуры государственной регистрации сделки. Во-вторых, в случае несоблюдения нотариальной формы сделки или требования о регистрации сделки законом предусмотрено иное последствие — ее недействительность (п. 1 ст. 165 ГК). При этом применительно к отсутствию государственной регистрации данное последствие наступает только в случаях, прямо предусмотренных законом. В-третьих, п. 2, 3 ст. 165 ГК предусматривают судебный порядок признания действительной сделки, подлежащей нотариальному удостоверению или государственной регистрации по требованию одной из сторон в случае уклонения другой стороны от соответствующего оформления. Очевидно, что при рассмотрении судом подобных требований или исков о признании права собственности на имущество при несоблюдении формы сделки (как и заявлений об установлении факта владения

¹ Калпин А. Г. Допустимость доказательств в гражданском процессе. СЮ. 1965. № 16. С. 14.

² Треушников М. К. Судебные доказательства. М.: Городец, 2004. С. 131.

имуществом на праве собственности в порядке особого производства) соответствующий нотариально удостоверенный или зарегистрированный документ отсутствует. В-четвертых, возможны случаи, когда стороны соблюли установленную законом форму сделки, однако сами документы утрачены, при этом возможность их восстановления отсутствует (архивы уничтожены, в делах нотариальной конторы экземпляра договора не сохранилось). Однако в реестре государственной регистрации сделок, реестре нотариальных действий запись о совершении сделки имеется. Современная судебная практика идет по пути, что в целом при рассмотрении подобных дел возможно использовать любые предусмотренные законом доказательства. Однако факты наличия определенного соглашения сторон, уплаты денежных средств устанавливаются судом на основании письменных документов¹.

§ 5. Классификация судебных доказательств

1. Проведение классификации доказательств возможно по различным основаниям. Наиболее общепризнанными являются классификации доказательств на *первоначальные (первоисточники)* и *производные, прямые и косвенные*. Также доказательства подразделяются на *личные, вещественные и смешанные*.

Помимо научной ценности, классификация доказательств имеет и большое практическое значение, поскольку позволяет определить наиболее эффективные приемы и способы *исследования и оценки* доказательств судом с учетом свойств каждого вида доказательств, особенностей формирования, характера связи с фактом, который они подтверждают или опровергают.

2. Исходя из процесса формирования, доказательства подразделяются на первоначальные и производные. *Первоначальными являются доказательства-первоисточники, производными — доказательства, которые воспроизводят содержание другого доказательства*².

Первоначальное доказательство сформировалось непосредственно под влиянием юридического факта — события или

¹ См., например, определение Мосгорсуда по делу от 12.09.2011 № 33-26777, определение Мосгорсуда по делу от 10.07.2012 № 11-13309, апелляционное определение Мосгорсуда по делу от 20.07.2012 № 11-14010 // СПС КонсультантПлюс.

² Курьев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 180.

действия реальной действительности. Таким доказательством являются показания свидетеля-очевидца, который лично наблюдал факт подписания договора, факт передачи имущества, факт совершения противоправного действия. Первоначальными доказательствами являются и объяснения сторон, если они лично наблюдали происходившие события или непосредственно принимали участие в совершении определенных действий. Также первоначальным доказательством является подлинник документа, экспертного заключения, оригинал аудио- или видеозаписи, исходный файл, содержащий электронный документ.

Производные доказательства не находятся в непосредственной связи с доказываемым фактом. Они лишь воспроизводят содержание первоначальных доказательств. Их получают «из вторых рук». Между производным доказательством и фактом, о котором оно свидетельствует, всегда стоит как минимум еще одно доказательство¹. Производными доказательствами являются копии документов, копии аудио-, видеозаписей, копии файлов, содержащих электронные документы, свидетельские показания о фактах, о которых свидетелю стало известно со слов других лиц.

Производное доказательство отображает не непосредственно сам факт, а содержание предыдущего доказательства. Следовательно, оно может исказить, не совсем верно и полно воспроизводить сведения о самом факте. Чем больше звеньев в цепи между доказываемым фактом и представленным в суд производным доказательством, тем более велика вероятность того, что производное доказательство содержит не совсем точную, искаженную информацию. Так, например, если свидетель воспроизводит слова другого человека, то возможно, что свидетель-очевидец что-то не совсем правильно рассказал, что-то преувеличил или, наоборот, не придал чему-либо значение. А второй свидетель мог что-либо не совсем правильно понять, услышать. При копировании документов искажения могут быть ввиду недостаточного качества предыдущих копий, недостатков технических средств копирования либо даже могут быть целенаправленно внесены в копию документа путем подчисток, исправлений и т. д.

В связи с этим, исходя из принципа непосредственности, суду следует, как правило, исследовать именно первоначальные

¹ *Курьлев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 180–186.

доказательства. Именно поэтому свидетель должен сообщать суду источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК), а письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ч. 2 ст. 71 ГПК). При оценке копии документа суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом (ч. 6 ст. 67 ГПК). Когда же представлены копии документа, различные по своему содержанию, должен быть исследован подлинник этого документа. При этом суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа, если представленные копии различаются, а оригинал не передан суду (ч. 7 ст. 67 ГПК).

3. По характеру связи с устанавливаемым фактом выделяют **прямые** и **косвенные** доказательства.

Прямым называется доказательство, которое, даже будучи взятым в отдельности, дает возможность сделать лишь один определенный вывод об искомом факте.

Косвенное доказательство, взятое в отдельности, дает основание лишь для нескольких вероятных, предположительных выводов, нескольких версий относительно искомого факта¹.

Так, расписка о получении займа денежных средств является прямым доказательством факта заключения договора займа и передачи денег. Письмо же ответчика, содержащее просьбу к истцу дать займа денег, является косвенным доказательством факта передачи денег, поскольку не позволяет сделать однозначного вывода. Возможно, истец удовлетворил просьбу ответчика и дал ему займа денег, а возможно, что отказал. Однако в совокупности с другими косвенными доказательствами, например выпиской со счета ответчика, на который в тот же день, когда он, по утверждению истца, получил деньги, была зачислена такая же сумма, при отсутствии каких-либо доказательств об источнике происхождения этих денег, указанное письмо ответчика может позволить суду установить факт заключения договора займа.

Таким образом, одного косвенного доказательства недостаточно для установления искомого факта. Косвенные доказательства лишь в совокупности своей могут подтвердить или опровергнуть факты, подлежащие установлению по делу.

¹ *Курьлев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 148.

Однако это не означает, что косвенные доказательства не могут быть использованы в процессе. Стороны должны стремиться представлять суду прямые доказательства имеющих значение для разрешения дела фактов. Однако такие прямые доказательства имеются далеко не всегда (например, в случае отсутствия расписки в получении денег, отказа одной из сторон от участия в генетической экспертизе по делу об установлении отцовства, отсутствия документа, подтверждающего передачу вещи и т. д.). Именно в случаях отсутствия прямых доказательств косвенные доказательства помогают суду установить искомые факты и разрешить дело по существу.

4. По источнику сведений, информации доказательства подразделяются на *личные* и *вещественные*.

К личным доказательствам относятся объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, поскольку их источником являются люди. Вещественными доказательствами, согласно этой классификации, являются собственно вещи.

Письменные доказательства и заключение эксперта одни ученые относят к личным доказательствам, поскольку их авторами являются люди, другие — к вещественным, поскольку в процессе используются конкретные документы, являющиеся, в широком смысле, объектами материального мира.

Также существует позиция, согласно которой помимо *личных* и *вещественных* доказательств выделяется третий вид — *смешанные* доказательства, к которым относятся заключения эксперта.

§ 6. Оценка доказательств

Заключительным этапом процесса доказывания является *оценка* доказательств. Все собранные и исследованные в судебном заседании доказательства суд должен оценить на предмет того, насколько они достоверны и можно ли на их основании установить юридические факты, необходимые для разрешения дела по существу. **Оценка доказательств** представляет собой определение *достоверности, силы и достаточности доказательств*¹.

Определение достоверности доказательств означает, что суд должен установить соответствие содержащихся в нем сведений действительности. Для этого суд проверяет процесс формиро-

¹ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: Проспект, 2004 (гл. 10 — автор А. К. Сергун). С. 181.

вания доказательства (ч. 6, 7 ст. 67, ч. 2 ст. 71 ГПК), сопоставляет его со всеми остальными доказательствами по делу. Если выяснится, например, что письменный документ имеет подчистки, неоговоренные исправления; свидетель на самом деле не мог воспринимать те факты, о которых он дает показания, в силу своих физических особенностей (плохо видит или слышит); эксперт, проводивший исследование, некомпетентен в соответствующей области знания или же доказательство противоречит всем остальным собранным по делу доказательствам, то такое доказательство признается судом недостоверным и не может быть положено в основу решения.

Достаточность доказательств для установления конкретного имеющего значение для дела факта определяется судом на основании анализа всех доказательств в совокупности. Если суд придет к выводу, что представленных доказательств недостаточно для установления искомого факта, то суд может воспользоваться положениями ст. 191 ГПК и возобновить рассмотрение дела по существу для собирания дополнительных доказательств.

В силу прямого указания ч. 3 ст. 67 ГПК суд оценивает также относимость, допустимость доказательств. Однако, исходя из понятия и содержания правил относимости и допустимости, необходимо отметить, что их определение судом должно осуществляться непосредственно в момент их представления либо когда заявляется ходатайство об истребовании доказательства, чтобы не загромождать процесс.

Оценка доказательств осуществляется судом по правилам ст. 67 ГПК. Суд оценивает доказательства по своему *внутреннему убеждению*, основанному на *всестороннем, полном, объективном и непосредственном* исследовании имеющихся в деле доказательств.

Таким образом, закон закрепляет два важных правила оценки доказательств. Во-первых, доказательства оцениваются судом по своему внутреннему убеждению. Суд самостоятельно должен определить достоверность и достаточность собранных по делу доказательств. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы, каких-либо преимуществ одно перед другим. Их силу и достоверность в каждом конкретном случае определяет суд, рассматривающий дело. При этом в силу принципа независимости суда и подчинения его только закону, никто не может указывать суду, как именно необходимо оценивать те или

иные доказательства, в том числе и суд вышестоящей инстанции. Так суд кассационной инстанции, направляя дело на новое рассмотрение, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими (ч. 2 ст. 390 ГПК).

Во-вторых, суд оценивает все исследованные по делу доказательства обязательно в их совокупности, выявляет и оценивает их взаимную связь. Суд сопоставляет доказательства, устанавливает наличие или отсутствие в них противоречий, расхождений, их хронологическую последовательность. Только оценка доказательств в совокупности позволяет суду установить достаточность доказательств для установления искомых фактов.

Доказательства оцениваются судом в течение всего процесса. Однако окончательная оценка производится судом при вынесении решения в совещательной комнате. Результаты оценки доказательств отражаются в мотивировочной части судебного решения, где указываются как доказательства, на которых суд установил обстоятельства дела, так и доводы, по которым суд отверг те или иные доказательства (ч. 4 ст. 198 ГПК).

§ 7. Объяснения сторон и третьих лиц.

Утверждения и признания

1. Одним из видов судебных доказательств являются *объяснения сторон и третьих лиц* (ч. 1 ст. 55, ст. 68 ГПК). **Объяснения сторон и третьих лиц** — это сообщение сторон и третьих лиц суду об известных им обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Объяснениями являются только такие выступления сторон, в которых они сообщают суду информацию о юридических фактах, лежащих в основании спорного материального правоотношения, доказательственных фактах или фактах процессуального характера, т. е. сообщение сторонами суду сведений об обстоятельствах, имеющих значение для дела. В связи с чем их необходимо отличать от всех других выступлений сторон в процессе, например, ходатайств, речей в судебных прениях, различного рода иных заявлений.

Объяснения сторон могут быть письменными и устными (ч. 1 ст. 35 ГПК). Устные объяснения стороны дают непосредственно в судебном заседании. Объяснения сторон также могут быть получены путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном абз. 3 ч. 1 ст. 55, ст. 155.1 ГПК.

Письменные объяснения могут быть представлены сторонами в суд как до момента судебного заседания на этапе подготовки дела, так и в самом заседании. В случае отсутствия стороны в судебном заседании ее письменные объяснения оглашаются (ч. 2 ст. 174 ГПК).

В отношении исследования и оценки объяснений сторон и третьих лиц необходимо учитывать две особенности. Во-первых, стороны, являясь субъектами спорного материального правоотношения, как правило, знают все те юридические факты, которые являются основаниями его возникновения, изменения или прекращения. Более того, эти факты сторонам известны лучше, чем кому-либо другому. Во-вторых, стороны заинтересованы в вынесении судом решения в их пользу. При этом стороны не несут и не могут нести уголовной или административной ответственности за дачу ложных объяснений. Объяснения сторон не имеют для суда никакой предустановленной силы и подлежат проверке и оценке наряду и в совокупности с другими доказательствами и обстоятельствами по делу (ст. 67, 68 ГПК).

2. Объяснения сторон могут быть двух видов: *утверждения* и *признание*.

Утверждением являются такие объяснения, в которых сторона указывает на существование фактов, обосновывающих ее требования или возражения.

Признание же — это подтверждение стороной существования фактов, на которые ссылается и которые указывает другая сторона.

Таким образом, утверждая, сторона сообщает суду о фактах, свидетельствующих в ее пользу; признавая же, сторона подтверждает существование фактов, подтверждающих позицию процессуального оппонента. При этом для установления факта одного утверждения стороны, как правило, недостаточно.

Роль и значение признания стороной факта зависит от того, было ли это признание сделано в суде, или до процесса, или вне процесса.

Признание факта, сделанное вне процесса (*внесудебное признание*), является доказательственным фактом и подлежит доказыванию наряду с другими фактами по делу при помощи доказательств, например, аудио- или видеозаписи, свидетельских показаний.

Судебное же признание — это признание, адресованное суду, сделанное стороной в ходе судебного заседания или в письменных объяснениях. Данное признание освобождает другую сторону от обязанности доказывания признанного факта. Признанный факт считается установленным на основании признания. Однако оно не лишает права другую сторону представлять доказательства, подтверждающие признанный факт.

Суд, принимая признание факта, должен проверить действительность волеизъявления стороны, а также разъяснить ей последствия совершения данного процессуального действия. Признание факта заносится в протокол судебного заседания и подписывается стороной. Письменное признание факта приобщается к материалам дела.

Если в ходе проверки сделанного признания у суда будут основания полагать, что оно совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признание. О непринятии сделанного стороной признания факта суд выносит определение. В этом случае обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

§ 8. Свидетельские показания

1. Правовой статус свидетеля, процедура его допроса урегулированы ст. 69, 70, 176—180 ГПК. В качестве *свидетеля* судом может быть привлечено любое лицо, не являющееся субъектом спорного или связанного с ним материального правоотношения и не обладающее признаками лица, участвующего в деле, которое обладает информацией об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Исключения предусмотрены законом. Свидетель является лицом, оказывающим содействие правосудию. Он вызывается в суд для дачи показаний об известных ему обстоятельствах дела.

Свидетельские показания как доказательство представляют собой сведения об обстоятельствах дела, сообщаемые свидетелем суду в предусмотренном законом процессуальном порядке.

Знания о юридических фактах, имеющих значение для дела, свидетель мог получить при различных обстоятельствах. Свидетель мог сам непосредственно воспринимать (наблюдать, слышать) те или иные события или действия. Показания о таких фактах являются первоначальными доказательствами свидетеля-очевидца и наиболее ценны. Однако возможны ситуации,

когда свидетель получил информацию от кого-либо, а сам непосредственно факты не воспринимал. В этом случае сведения, сообщенные свидетелем, могут быть использованы в качестве доказательства, если он укажет источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК).

2. В качестве свидетеля суд вызывает лицо путем направления ему судебной повестки. В силу принципа состязательности гражданского процесса суд вызывает конкретное лицо в качестве свидетеля по ходатайству кого-либо из лиц, участвующих в деле. В ходатайстве о вызове свидетеля должны быть указаны обстоятельства, которые может подтвердить или опровергнуть свидетель, а также его фамилия, имя, отчество и место жительства (ч. 2 ст. 69 ГПК).

3. Закон налагает на свидетеля определенные *обязанности*: «Лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания» (ч. 1 ст. 70 ГПК). Таким образом, свидетель обязан, во-первых, явиться в суд, во-вторых, дать показания, в-третьих, говорить суду только правду.

Обязанность явиться в конкретное судебное заседание в определенный день и время возникает у свидетеля с момента получения им соответствующей повестки. В случае неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, на свидетеля может быть наложен штраф, а при неявке без уважительных причин по вторичному вызову, — свидетель может быть подвергнут принудительному приводу (ст. 168 ГПК).

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложного показания свидетель несет уголовную ответственность согласно ст. 307, 308 УК.

4. Свидетелю предоставлен ряд *процессуальных прав*. Так, свидетель может быть допрошен судом в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ст. 70 ГПК). В ходе допроса свидетель может пользоваться письменными материалами в случаях, если показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти (ст. 178 ГПК). Свидетель может давать показания на родном языке, при этом должен быть обеспечен переводчик, чтобы показания свидетеля были понятны суду

и лицам, участвующим в деле¹. Также свидетель может ходатайствовать о своем повторном допросе. Свидетель имеет право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, и на получение денежной компенсации в связи с потерей времени (ч. 3 ст. 70 ГПК).

5. По общему правилу суд может вызвать в качестве свидетеля любое лицо, которое должно явиться и дать правдивые показания об известных ему обстоятельствах дела. Однако законом из этого правила предусмотрены исключения — случаи, когда лицо не может быть вызвано и допрошено в качестве свидетеля или может отказаться от дачи свидетельских показаний. В теории процессуального права подобные случаи называются *свидетельским иммунитетом* или *привилегией*.

В ч. 3 ст. 69 ГПК содержится перечень лиц, которые вообще не могут быть вызваны и не подлежат допросу в качестве свидетелей (*абсолютный свидетельский иммунитет*). К таким лицам относятся:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении, или медиаторы. Они не могут быть допрошены об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя, защитника или медиатора. Данное ограничение является гарантией прав лиц, пользующихся услугами защитников, представителей или медиаторов, заключающейся в том, что информация, переданная таким лицам, никому не будет разглашена;

2) судьи, присяжные или арбитражные заседатели не подлежат допросу о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора. Подобное ограничение выступает гарантией принципа независимости судей и обеспечивает соблюдение тайны совещательной комнаты. В силу ст. 194 ГПК, ст. 167 АПК, ст. 298 УПК судьи не могут разглашать суждения, высказывавшиеся во время совещания. В целях обеспечения конфиденциальности третейского разбирательства ст. 22 Закона о третейских судах закрепляет правило, в силу которого третейский судья также не

¹ См., например, Определение Мосгорсуда по делу № 33-9725 от 30.03.2011, Определение Пермского краевого суда по делу № 33-4482 от 30.05.2012 // СПС КонсультантПлюс.

может быть допрошен в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, не могут быть вызваны в суд в качестве свидетеля и допрошены об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди. Данное положение гарантирует право на свободу совести и свободу вероисповедания и соблюдение тайны исповеди, охраняемой в силу положений п. 7 ст. 3 Закона о свободе совести.

Также закон закрепляет перечень случаев, когда лицо может быть вызвано в суд в качестве свидетеля, однако дача показаний по конкретному делу зависит от его усмотрения, воли и желания. Это случаи, когда лицо может отказаться от дачи свидетельских показаний и при этом не несет уголовной ответственности (*ограниченный свидетельский иммунитет*).

В развитие положений ст. 51 Конституции РФ, закрепляющей, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого и близких родственников, ч. 4 ст. 69 ГПК закрепляет, что вправе отказаться от дачи свидетельских показаний: 1) гражданин против самого себя; 2) супруг против супруга; 3) дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей; 4) родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных; 5) братья, сестры друг против друга; 6) дедушка, бабушка против внуков; 7) внуки против дедушки, бабушки.

Также могут отказаться от дачи свидетельских показаний депутаты законодательных органов, но только в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий; Уполномоченный по правам человека в РФ, Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей, а также уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах РФ, соответственно, в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением своих обязанностей.

6. Свидетелем по делу могут выступать лица вне зависимости от возраста, состояния здоровья, наличия материальной, служебной или иной зависимости от одной из сторон. Даже наличие заинтересованности в исходе дела не является препятствием для допроса лица в качестве свидетеля. Однако тот, кто должен занимать процессуальное положение лица, участвующего в деле, не может быть привлечен в качестве свидетеля.

Различные особенности личности свидетеля (возраст, родство, заинтересованность) должны учитываться при осуществлении его допроса и в ходе оценки судом свидетельских показаний. Так, например, наличие у свидетеля различных заболеваний органов слуха или зрения не является препятствием для его вызова, однако в ходе допроса суду следует установить, насколько действительно свидетель мог воспринимать те факты, о существовании которых он утверждает.

Процессуальным способом получения свидетельских показаний является *допрос* свидетеля в судебном заседании, осуществляемый по правилам ст. 176—179 ГПК. Перед началом допроса свидетель должен быть предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи или дачу заведомо ложных показаний. В указанных статьях закреплены и особенности допроса несовершеннолетних свидетелей, который осуществляется в присутствии педагога¹. Показания свидетелей могут быть получены также путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном абз. 3 ч. 1 ст. 55, ст. 155.1 ГПК.

7. При оценке свидетельских показаний суд должен установить их достоверность. Определение достоверности свидетельских показаний осуществляется с учетом особенностей этих доказательств, поскольку при формировании знаний свидетеля и последующем их воспроизведении в судебном заседании определенное значение имеет личность самого свидетеля — возраст, состояние здоровья, уровень образования, профессиональные навыки и т. д. Свидетель может заблуждаться, сообщать суду недостоверные сведения, будучи совершенно добросовестным человеком, уверенным в своей правоте. Ошибка свидетеля может быть обусловлена различными причинами, как объективными, так и субъективными.

Оценивая свидетельские показания, суду следует, во-первых, проверить условия, при которых свидетель получал соответствующую информацию. А именно, определить место, время, уровень освещенности и шума, характер происшедшего действия или события (степень неожиданности, опасности для жизни и здоровья самого свидетеля). Иными словами, суду необходимо установить, насколько свидетель в действительности мог воспринимать те факты, о которых он дает показания.

¹ Подробнее см. гл. 14 учебника.

Во-вторых, суду необходимо оценивать личность самого свидетеля. Так следует изучить то состояние, в котором находился свидетель в момент получения информации и в момент допроса (был спокоен или нервничал), его состояние здоровья (насколько органы чувств свидетеля могут воспринимать факты окружающей действительности). Суду следует учитывать процессы сохранения информации в памяти конкретного человека и возможности ее воспроизведения, а также специфические психологические особенности личности свидетеля (возраст, уровень образования, склонность к фантазии, негативное, позитивное или безразличное отношение к воспринимаемому факту). Безусловно, суду надлежит учитывать при оценке свидетельских показаний и заинтересованность свидетеля, если таковая имеет место.

§ 9. Письменные доказательства. Электронные документы

1. Процессуальный закон не содержит единого целостного понятия письменных доказательств, что обусловлено их большим разнообразием. В ч. 1 ст. 71 ГПК дается указание на некоторые признаки письменных доказательств и перечисляются их виды, которые могут использоваться в ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел. При этом этот перечень является далеко не исчерпывающим. Кроме непосредственно указанных в статье актов, договоров, справок, деловой корреспонденции, приговоров, решений, иных судебных постановлений, протоколов совершения процессуальных действий, протоколов судебных заседаний и приложений к ним, иных документов, к письменным доказательствам также необходимо относить и различного рода схемы, чертежи, карты, ноты и иные материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, если такие материалы обладают характерными признаками письменных доказательств.

Признаками *письменных доказательств* является то, что сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, можно *почерпнуть из их содержания*, которое выражено определенными знаками, зафиксированными на каком-либо носителе (материале). *Воспринимаются* письменные доказательства, как правило, посредством их *прочтения*.

Содержание письменных доказательств закрепляется при помощи различных *письменных знаков*. Закон прямо указывает на то, что письменные доказательства могут быть выполнены в форме цифровой или графической записи. Наиболее часто употреби-

мыми знаками являются буквы. Однако в качестве письменных знаков, закрепляющих собой определенное содержание, могут выступать и иные условные обозначения — цифры, иероглифы, нотные и стенографические знаки, шифр и т. д.

В качестве *носителя*, на котором изображаются письменные знаки, может выступать практически любой материал, обладающий способностью сохранять нанесенные на него письменные знаки. Наиболее общеупотребимым является бумага, на которой письменные знаки закрепляются человеком непосредственно, либо опосредованно, при помощи специальных средств: пишущих машинок, принтеров, ксероксов, иных электрографических приборов. Однако в качестве носителя письменных знаков может использоваться другой материал, в частности ткань (ярлыки на товарах текстильной промышленности с изображением товарного знака и кратким описанием потребительских свойств товаров), металл, пластмасса (жетоны, выдаваемые при приеме на хранение верхней одежды в гардероб), картон и т. д.

Способы нанесения письменных знаков также разнообразны и зависят от материала, на котором они закрепляются. В целом их можно разделить на химические, когда письменные знаки закрепляются при помощи химических средств (графит, чернила, краска, мел и т. д.), и механические, когда фиксация письменных знаков происходит в результате механического воздействия на предмет. К химическим способам закрепления письменных знаков следует относить и современную копировально-множительную технику (копировальные аппараты, факсы, принтеры), в основе действия которой лежат электрохимические реакции (электрохимический способ).

Закон закрепляет возможность использования в качестве письменных доказательств подлинных документов, полученных посредством факсимильной, телеграфной или иной связи, а также *электронных документов*. Это обусловлено предусмотренной материальным законодательством возможностью заключения сделок с использованием современных технических средств. В п. 2 ст. 160 ГК предусматривается, что использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Согласно

же п. 2 ст. 434 ГК, простая письменная форма договора считается соблюденной, если договор заключен путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Таким образом, *электронные документы*, полученные с помощью современных технических средств связи, компьютерных технологий являются письменными доказательствами. При этом необходимо отметить, что данный в законе перечень способов обмена информацией и получения документов не является исчерпывающим. Письменным доказательством по гражданскому делу может являться документ, полученный посредством любых средств связи. В судебном заседании электронные документы могут представляться на магнитных носителях или лазерных дисках, но обязательно должна быть представлена воспроизведенная на бумаге копия электронного документа¹.

В качестве письменных доказательств в гражданском процессе могут приниматься и исследоваться документы, полученные или составленные в иностранных государствах на иностранном языке, которые представляются на условиях и в порядке, закрепленных в ст. 408 ГПК.

2. Письменные доказательства можно классифицировать по следующим основаниям: а) по субъекту; б) по содержанию; в) по форме; г) по характеру источника.

В зависимости от какого субъекта исходит письменное доказательство, кто является его создателем, письменные доказательства можно подразделить на *официальные* и *неофициальные* (частные). К *официальным* письменным доказательствам относятся акты компетентных государственных органов и должностных лиц, а также иные документы общественных организаций, предприятий, учреждений. В силу прямого указания ч. 1 ст. 71 ГПК к официальным письменным доказательствам также отнесены судебные акты судов общей юрисдикции, выносимые при рассмотрении гражданских, уголовных и иных дел, к которым относятся приговоры, решения, определения, судебные приказы и т. д., акты арбитражных судов, протоколы судебных заседаний, протоколы

¹ См., например: Постановление Президиума Совета судей РФ № 290 от 01.02.2012 «Об использовании юридически значимых электронных документов в деятельности органов судебной власти» // СПС КонсультантПлюс.

совершения отдельных процессуальных действий и различные приложения к ним, составляемые в ходе их осуществления. В качестве *неофициальных* (частных) рассматриваются личная переписка и другие письменные материалы, исходящие от граждан.

В зависимости от содержания следует различать *распорядительные* и *осведомительные* (информационные) письменные доказательства.

Распорядительные — это документы, в содержании которых заключено волеизъявление субъекта, направленное на возникновение, изменение или прекращение правоотношений. К ним относятся акты органов власти и управления; акты администрации предприятий, учреждений, организаций (приказ о приеме на работу); документы, содержащие условия заключенной между сторонами сделки.

К *осведомительным* относятся письменные доказательства, в содержании которых отражены лишь сведения об определенных фактах, имеющих значение для дела. Это личная и деловая переписка, различные справки, акты фиксации имевших место событий или действий (акты дорожно-транспортных происшествий, акт недостачи) и т. п.

По форме письменные доказательства бывают *простой* и *квалифицированной* письменной формы. Отличительным признаком доказательств *простой* письменной формы является то, что они не содержат какого-либо удостоверения или государственной регистрации. При этом следует различать доказательства *простой* письменной формы, составленные в совершенно свободном стиле (письма делового и личного характера), и документы, составленные с учетом требований, предъявляемых действующим законодательством к их форме; в частности, документы, содержащие условия сделок, заключаемых согласно ст. 161 ГК в *простой* письменной форме, должны быть составлены с учетом требований ст. 160 ГК. Доказательствами *квалифицированной письменной формы* являются документы, прошедшие нотариальное удостоверение (ст. 163 ГК) либо зарегистрированные в установленном законом порядке (см., например, ст. 164 ГК).

По характеру источника письменные доказательства делятся на *подлинны*е и *копии*. *Подлинное* письменное доказательство (оригинал) представляет собой изначальный, первый экземпляр документа в том виде, в котором он был создан. *Копия* письменного доказательства — это воспроизведение

подлинного документа в целом или его части (выписка). Копия может быть выполнена с помощью средств электрографического копирования либо путем фотографирования, кино- или видеосъемки подлинного документа. В этом случае в копии не только дословно воспроизводится содержание подлинного документа, но и точно отображается порядок и место расположения письменных знаков, подписи печати и иных элементов подлинника. Копии, в особенности выписки из подлинного документа, могут быть выполнены также путем рукописи или перепечатывания. При таком способе копирования достигается дословное воспроизведение текста документа и лишь в некоторых случаях точное повторение расположения письменных знаков в подлиннике. Однако воспроизведение некоторых элементов документа (подписи, печати) при таком способе копирования невозможно.

Копии могут быть простыми и удостоверенными. Удостоверенные копии представляют собой копии документа, идентичность которых с подлинником удостоверена нотариусом или иным компетентным органом или должностным лицом, в частности руководителями организаций в отношении документов данной организации, если законом не предусмотрен обязательный нотариальный порядок удостоверения. Кроме того, по аналогии со ст. 72 ГПК, представляется возможным удостоверение идентичности копии документа самим судьей, например в ходе подготовки дела к судебному разбирательству, по просьбе одной из сторон при условии предоставления ему подлинника документа для сравнения.

Письменные доказательства должны представляться в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Как правило, в суд следует представлять подлинники письменных доказательств. В случае представления надлежащим образом заверенной копии представление подлинника письменного доказательства не является обязательным, однако суд может обязать лиц, участвующих в деле, представить их подлинники. Так, например, в случае осуществления взыскания по векселю суду должен быть представлен его подлинник¹. Суд может обязать

¹ Постановление ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе». Свод Законов СССР. Том 5. С. 586.

представить подлинники документов, если их копии различны по своему содержанию, или дело невозможно разрешить без подлинных документов¹.

3. Письменные доказательства исследуются в судебном заседании. В силу принципа устности они оглашаются. Кроме того, лица, участвующие в деле, имеют право ознакомиться с каждым письменным доказательством.

Исследуются и оцениваются судом как форма, так и содержание письменных доказательств. Для всех официальных письменных доказательств существуют определенные требования к порядку их оформления, несоблюдение которых влечет за собой их недействительность (полностью или частично), а следовательно, и невозможность использования их в качестве письменных доказательств. Во-первых, официальные письменные доказательства должны быть выданы компетентным органом и подписаны уполномоченным должностным лицом государственного органа, общественной организации, предприятия или учреждения. Во-вторых, официальные документы должны содержать необходимые реквизиты: исходящий номер, дату выдачи, подпись компетентного должностного лица, печать или штамп. Некоторые же официальные документы действительны только при соблюдении специально установленной нормативными актами формы, в частности свидетельства органов ЗАГС о рождении ребенка, о заключении или расторжении брака, о смерти и т. д., свидетельства о праве собственности на недвижимое имущество и т. п.

Оценивая содержание письменных доказательств, суд должен установить, тем ли лицом составлен и подписан документ, которое в нем указано в качестве автора; выражена ли в документе действительная воля автора; а также отображает ли содержание документа действительно имевшие место факты.

Поскольку многие средства связи не предусматривают безусловных гарантий установления достоверности содержания переданного документа, в силу положений ст. 434 ГК, ст. 71 ГПК применительно к электронным документам суд должен также исследовать и оценить, насколько каналы передачи документов и информации предоставляют возможность устанавливать достоверность документа, т. е. позволяют достоверно устанавливать,

¹ См., например, Определение № 33-275/2013 Ленинградского областного суда от 24.01.2013 // СПС КонсультантПлюс.

что данные документы исходят именно от указанного в них лица и что их содержание не изменено. Одним из таких способов, с одной стороны, идентификации стороны договора, а с другой — защиты передачи информации и электронных документов при помощи электронной связи, является электронно-цифровая подпись (ст. 160 ГК). Когда в судебном заседании возникают сомнения в подлинности электронных документов, необходимо принимать дополнительные меры для исследования достоверности таких документов, а в необходимых случаях привлекать специалистов или назначать экспертизу.

4. После того, как отпадает необходимость в подлинниках документов, они возвращаются лицам, представившим их суду. Как правило, это происходит после окончания производства в суде первой инстанции (вынесения решения либо определения о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения и их вступления в законную силу). Ранее подлинники документы по усмотрению суда также могут быть возвращены представившему их лицу (ст. 72 ГПК).

§ 10. Вещественные доказательства

1. **Вещественными доказательствами** являются предметы, которые своим внешним видом, местом нахождения, свойствами или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для разрешения дела (ст. 73 ГПК). В качестве вещественных доказательств в гражданском процессе могут выступать любые предметы материального мира, как органического, так и неорганического происхождения (недвижимое имущество, транспортные средства, мебель, различные товары производственно-технического назначения, товары народного потребления и т. д.). Вещественным доказательством могут быть абсолютно любые предметы и вещи материального мира независимо от их формы, размера или веса (от микрочастиц и микроследов до зданий и сооружений).

2. Необходимо разграничивать вещественные и письменные доказательства, поскольку одни и те же предметы материального мира могут служить и вещественными, и письменными доказательствами. В вещественных доказательствах, в отличие от письменных, информация о фактах содержится в их внешних признаках (виде, форме и т. д.) либо обстоятельства дела подтверждаются самим существованием определенных предметов.

Так, например, долговая расписка по делу о взыскании долга по договору займа является письменным доказательством. Если же в ходе рассмотрения дела будет установлено, что долговая расписка подделана (написана другим лицом, содержит следы подчисток или иные искажения), то она не может быть использована в качестве письменного доказательства факта заключения договора займа, но может являться вещественным доказательством, подтверждающим, в частности, недобросовестность истца. Также, к примеру, по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации указанная поддельная долговая расписка может быть использована в качестве вещественного доказательства для подтверждения факта распространения порочащих сведений, если, конечно, данная расписка демонстрировалась другим лицам либо была опубликована через средства массовой информации.

Вещественные доказательства также необходимо отграничивать от аудио- или видеозаписей. Видеозапись по делу об установлении отцовства с признанием лица о том, что он является отцом ребенка, следует рассматривать как соответствующее доказательство, привлекаемое в процесс по правилам ст. 77 ГПК. Тогда как видеокассеты с незаконно изготовленными копиями видеопленок по делу о нарушении авторских прав и возмещении ущерба будут являться вещественными доказательствами.

3. Как и любые иные доказательства в соответствии с распределением бремени доказывания между сторонами (ст. 56 ГПК), вещественные доказательства должна представлять та сторона, которая ссылается на них в обоснование своих требований или возражений. Однако, когда вещественное доказательство находится у другого лица, как участвующего, так и не участвующего в деле, и его представление для стороны затруднительно, суд по ее мотивированному ходатайству истребует данное вещественное доказательство, выполняя тем самым свою обязанность по оказанию сторонам содействия в собирании доказательств (ст. 57 ГПК). Истребоваться могут лишь движимые вещи, причем только те, которые по своим внешним параметрам (размер, вес, объем) могут быть доставлены в суд.

Сторона, заявляющая ходатайство об истребовании вещественного доказательства, должна: 1) описать предмет, который необходимо истребовать, охарактеризовать его индивидуальные черты, а также предполагаемое место его нахождения; 2) заявить о причинах, которые создают невозможность для нее самостоя-

тельно получить и представить в суд данный предмет; 3) указать лицо, у которого, по ее мнению, находится указанное доказательство, обосновав при этом, почему она считает, что данный предмет находится именно у этого лица.

4. С момента вовлечения в процесс того или иного предмета в качестве вещественного доказательства, независимо от его внешних параметров и внутренних свойств, суд должен принять меры к его сохранению в неизменном состоянии, в котором он был представлен сторонами или иными лицами. Поэтому процессуальный закон предусматривает несколько способов хранения вещественных доказательств (ст. 74, 75 ГПК). Конкретный способ хранения определяется судьей исходя из особенностей предметов, приобщенных к делу в качестве вещественных доказательств.

Вещественные доказательства, которые могут быть доставлены в суд (документы, аудио-, видеокассеты, одежда, обувь, аудио-, видеотехника и т. д.), должны храниться непосредственно в суде. Такие вещественные доказательства соответствующим образом упаковываются и опечатываются¹. В зависимости от размера вещественных доказательств они могут храниться непосредственно в деле (документы, аудио-, видеокассеты, ключи и т. д.) либо в специально отведенном для этого помещении (одежда, обувь, офисная оргтехника, аудио-, видеотехника или музыкальные инструменты небольших размеров и т. д.), например в камере хранения вещественных доказательств. Для учета вещественных доказательств в суде ведется специальный журнал учета вещественных доказательств.

Вещи, которые по своим параметрам (недвижимое имущество, транспортные средства, мебель и т. д.), количеству (большие партии каких-либо товаров) не могут быть доставлены в суд, или требующие специальных условий хранения, хранятся в месте их нахождения или в ином определенном судом месте. При этом в целях обеспечения сохранности данных доказательств в неизменном виде судья должен провести осмотр в месте их хранения, детально зафиксировав в протоколе осмотра внешние индивидуальные признаки вещественных доказательств, место их расположения (ст. 74 ГПК). В случае необходимости они могут также

¹ См. Приказ Судебного департамента при ВС РФ от 29.04.2003 № 36 «Об утверждении инструкции по судебному делопроизводству в районном суде» // СПС Консультант Плюс.

быть сфотографированы и опечатаны, как и другие вещественные доказательства. После завершения осмотра вещи следует по акту передать на хранение определенному ответственному лицу (хранителю), разъяснив ему предварительно его обязанности по обеспечению сохранности переданных ему вещей.

5. Исследуются вещественные доказательства в судебном заседании путем их осмотра. Они осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям (ст. 183 ГПК). Стороны могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Их заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Если при исследовании вещественного доказательства возникает необходимость его изучения при помощи специальных знаний, то оно может быть предъявлено специалистам или экспертам.

В отношении вещественных доказательств, которые не могут быть доставлены непосредственно в судебное заседание, суд оглашает протоколы их осмотра. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

В отношении исследования продуктов и других вещей, в силу своих свойств подвергающихся быстрой порче, в судебном заседании всегда фигурирует только протокол их осмотра, поскольку они должны быть немедленно осмотрены судом (ст. 75 ГПК). Это необходимо для того, чтобы не была утрачена относящаяся к делу информация и, следовательно, не исчезла возможность установления имеющих значение для дела фактов. Осмотр проводится в месте нахождения вещественных доказательств или же в ином определенном судом месте, куда эти вещественные доказательства доставляются. Целью осмотра является не обеспечение сохранности вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, а непосредственное их исследование и, по возможности, оценка. Поэтому данный осмотр проводится по правилам ст. 184 ГПК. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует проведению осмотра. В необходимых случаях также вызываются свидетели, эксперты, специалисты. О проведении осмотра составляется протокол, в котором фиксируются весь ход осмотра и все сведения, полученные в ходе осмотра: внешние признаки осматривавшихся вещей, их количество, свойства, данные о повреждениях и т. д. К протоколу могут быть приложены сделанные

во время осмотра фотографии, видеозапись, рисунки, схемы и т. д. После завершения осмотра продукты и другие скоропортящиеся вещи возвращаются лицу, от которого они были получены, либо передаются организациям для использования по прямому назначению, в частности в предприятия торговли для реализации через торговую сеть.

6. Вещественные доказательства возвращаются лицам, представившим их суду, после вступления решения в законную силу. Если же вещественным доказательством являлось непосредственно спорное имущество, то оно возвращается тому лицу, за которым суд признал право на него. Если вещественными доказательствами по делу являлись вещи, изъятые из гражданского оборота, либо ограниченно оборотоспособные вещи (ст. 129 ГК), то они передаются в соответствующие государственные органы или организации либо уничтожаются. По всем вопросам распоряжения вещественными доказательствами судом (судьей) выносится определение.

§ 11. Аудио- и видеозаписи

1. Действующее законодательство закрепляет возможность использования в качестве доказательств *аудио- и видеозаписи*. Аудио- и видеозаписи могут быть сделаны на любом носителе и с помощью любых технических средств. Данное положение позволяет сказать, что законодательство допускает вовлечение и использование в процессе не только современных технических средств, но и новых носителей информации, которые будут изобретены. Таким образом, перечень технических средств, на которых могут закрепляться аудио- и видеозаписи не является исчерпывающим. Так, к носителям аудио- и видеозаписей в настоящий момент можно отнести аудио- и видеокассеты различных форматов, лазерные диски (CD), диски с цифровой записью (DVD), флеш-карты и USB флеш-накопители любых форматов, жесткие диски различных устройств, на которых одновременно может быть зафиксирована звукозапись и видеоизображение. Подлежат допуску в процесс и использованию для установления обстоятельств дела также голосовые сообщения, сохраненные в памяти мобильных телефонных аппаратов, записи цифровых диктофонов и автоответчиков. Перечислить все технические средства сохранения аудио- и видеозаписей не представляется возможным. Однако судебным доказательством является не

носитель аудио- и видеозаписи, а непосредственно сами аудио- и видеозаписи.

Аудиозапись — это сохраненный на магнитном, электронном или ином носителе последовательный звуковой ряд.

Видеозапись — это сохраненное на магнитном, электронном или ином носителе изображение в виде последовательного видеоряда, сопровождаемое или не сопровождаемое звуковым рядом.

2. Закон предусматривает особые условия допуска в процесс аудио- и видеозаписей (ст. 77 ГПК). Лицо, участвующее в деле, которое представляет аудио- или видеозапись в качестве доказательства либо заявляет ходатайство об их истребовании, должно обозначить, какие обстоятельства, имеющие значение для дела оно может подтвердить или опровергнуть, а также указать когда, кем и в каких условиях осуществлялись эти записи. Данное правило призвано обеспечить проверку допустимости и достоверности данного вида доказательств. В необходимых случаях лицо, которое осуществляло запись, если оно не является одной из сторон, может быть вызвано судом и допрошено в качестве свидетеля для установления подлинности записи, уточнения отдельных фрагментов записи, условий, в которых она осуществлялась. Знание времени записи также может позволить определить ее подлинность и момент совершения тех или иных действий либо событий, имеющих значение для дела. Кроме того, наличие сведений об условиях (место, погода, расстояние и т. д.), в которых осуществлялась запись, и времени записи необходимо как суду (для надлежащего ее исследования и оценки), так и специалистам и экспертам, изучающим ее подлинность. Однако отсутствие таких сведений не является основанием для исключения записи из числа доказательств, а лишь свидетельствует о необходимости более тщательного исследования ее подлинности, в том числе путем привлечения специалиста или назначения экспертизы.

3. Исследование аудио- и видеозаписей осуществляется путем воспроизведения в судебном заседании или специально оборудованном для этих целей месте с помощью специальной техники с соответствующих носителей содержащейся на них информации (ст. 185 ГПК). В протоколе судебного заседания указываются признаки (наименование, модель, серийный номер) воспроизводящих технических средств и воспроизводимых носителей доказательств, а также время воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При

необходимости суд может привлечь специалиста для оказания технической помощи.

В соответствии с положениями ст. 23, 24 Конституции РФ, закрепляющими тайну частной жизни, воспроизведение записей личного характера в открытом судебном заседании возможно только с согласия лиц, чьей личной или семейной жизни касаются эти записи. В ином случае они исследуются в закрытом судебном заседании (ст. 182 ГПК).

Основным моментом в исследовании данного вида доказательств является проверка их подлинности. Данный вид доказательств больше, чем иные доказательства, подвержен подделке. Поэтому во всех случаях, когда подлинность представленных аудио- и видеозаписей, информации на лазерных и DVD-дисках, флеш-картах и USB флеш-накопителях или иных носителях вызывает сомнения, суд должен привлекать специалиста и (или) назначать соответствующую судебно-техническую экспертизу в порядке, предусмотренном ст. 79 ГПК.

4. Все представленные суду и принятые им в качестве доказательств аудио- и видеозаписи приобщаются к материалам дела и хранятся в суде в течение всего срока хранения дела. Носители аудио- или видеозаписей не возвращаются представившим их лицам (ст. 78 ГПК). Данная норма направлена на обеспечение сохранения аудио- и видеозаписей в неизменном состоянии. При этом лица, участвующие в деле, имеют право получать копии этих записей. В исключительных случаях, но только после вступления решения суда в законную силу, носители аудио- или видеозаписей могут быть возвращены лицам, их представившим. Такое возможно, например, в отношении некоторых технических средств, в частности цифровых диктофонов, мобильных телефонов, планшетов, с помощью которых зафиксирована информация, либо когда лицу для различных целей может понадобиться подлинник представленной аудио- или видеозаписи. В материалах дела должна сохраняться копия соответствующих записей.

§ 12. Заключение экспертов

1. Когда в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела выясняется, что для установления некоторых обстоятельств, имеющих значение для дела, или выяснения иных вопросов, требуется наличие специальных познаний в области науки, искусства, техники или ремесла, суд для этого назначает экспертизу.

По делу могут быть назначены всевозможные экспертизы, что обусловлено разнообразием встающих перед судом вопросов, разрешение которых требует специальных познаний. Для определения психического состояния человека назначается судебно-психиатрическая экспертиза. Судебно-медицинская экспертиза позволяет определить состояние здоровья человека, степень утраты трудоспособности, возможность мужчины иметь детей и т. д. Для определения возможности раздела дома или квартиры в натуре проводится судебно-строительная экспертиза. Подлинность различных документов, писем, аудио- и видеозаписей может быть установлена при помощи судебно-почерковедческой и судебно-технической экспертиз, позволяющих соответственно установить исполнителя рукописных текстов, подписей, либо обнаружить подчистки, исправления или дописки, монтаж, применение специальных эффектов и т. д.

Экспертиза — это проводимое экспертами на основе специальных знаний с целью разрешения поставленных перед ними вопросов и получения информации об имеющихся значения для дела обстоятельствах исследование предоставленных им материалов.

Эксперт — это лицо, обладающее специальными знаниями в той или иной области науки, искусства, техники или ремесла, привлеченное судом для разъяснения возникших в ходе рассмотрения дела вопросов, требующих наличия соответствующих специальных знаний.

Доказательством по делу служит только **заключение эксперта** — это вывод эксперта по поставленным судом вопросам, который он делает на основе проведения исследования предоставленных ему материалов.

В качестве эксперта в процессе могут выступать только люди, но не организации, так как именно человек обладает определенными специальными познаниями. Однако само проведение экспертизы может быть поручено как конкретному эксперту или нескольким конкретным экспертам, так и специализированному судебно-экспертному учреждению. Как правило, проведение экспертизы поручается государственным судебно-экспертным учреждениям, функционирующим в соответствии с Законом о государственной судебно-экспертной деятельности. Условия и порядок организации производства судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях Минюста России определены соот-

ветствующей Инструкцией Минюста России¹. Однако процессуальное законодательство не исключает возможности проведения экспертизы негосударственными экспертными учреждениями. В случае поручения проведения экспертизы экспертному учреждению или иной организации конкретные эксперты, которые будут проводить экспертизу, определяются руководителем этого учреждения или организации.

2. Экспертиза может быть назначена судом как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе, если в этом есть необходимость. Судья вправе с учетом мнения лиц, участвующих в деле, назначить экспертизу во всех случаях, когда необходимость экспертного заключения явствует из обстоятельств дела и представленных доказательств. В некоторых прямо предусмотренных законом случаях назначение экспертизы обязательно (ст. 283 ГПК). Кроме того, экспертизу судебно-психиатрическую надлежит проводить во всех случаях, когда требуется определить психическое состояние лица на момент совершения определенного действия².

Заявляя ходатайство о назначении экспертизы, стороны могут указать конкретное учреждение или даже конкретного эксперта, которому следует, по их мнению, поручить проведение экспертизы. Выбор эксперта или судебно-экспертного учреждения осуществляется судом самостоятельно, но с учетом мнения лиц, участвующих в деле.

В качестве эксперта не может выступать лицо, которое лично (прямо или косвенно) заинтересовано в исходе дела либо если имеются иные основания, вызывающие сомнение в его беспристрастности. Эксперт также не может участвовать в процессе, если он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей, находится или находился в служебной или иной зависимости от лиц, участвующих в деле, или их представителей, либо некомпетентен в предлагаемых для исследования вопросах. Во всех указанных случаях эксперт подлежит отводу (ст. 18 ГПК).

¹ Приказ Минюста России от 20 декабря 2002 г. № 347 «Об утверждении Инструкции по организации производства судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях системы Министерства юстиции Российской Федерации» // БНА РФ. 2003. № 5.

² Пункт 13 постановления Пленума ВС РФ от 24.06.2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // БВС. 2008. № 9.

3. Экспертиза может быть назначена как при подготовке дела к судебному разбирательству, так и непосредственно в ходе судебного разбирательства. О назначении экспертизы выносится определение.

Наиболее важным при назначении экспертизы является определение круга вопросов, которые будут поставлены перед экспертами. Представлять суду вопросы, которые должны быть исследованы в ходе проведения экспертизы, имеет право любое участвующее в деле лицо. Более того, суд обязан разъяснить лицам, участвующим в деле, право представлять вопросы и предложить им высказать мнение о том, какие вопросы следует поставить на разрешение эксперта. Окончательно круг вопросов, подлежащих экспертному исследованию, определяет и формулирует суд. Все вопросы должны быть сформулированы четко и однозначно. В отношении же вопросов, представленных лицами, участвующими в деле, отклоненных судом, в определении о назначении экспертизы должно быть указано, какие вопросы отклонены и мотивы их отклонения. Стороны имеют право знакомиться с определением суда о назначении экспертизы.

4. Проведение экспертизы может быть поручено нескольким экспертам. Когда экспертному исследованию должен быть подвергнут достаточно большой объем материала либо требуется проведение экспертизы в кратчайшие сроки, суд может поручить проведение экспертизы нескольким специалистам в одной области знаний, о чем указывается в определении. Такая экспертиза называется *комиссионной*. Например, может быть назначена комиссионная судебно-строительная экспертиза соблюдения строительных правил и норм при строительстве жилого дома.

Если для проведения экспертизы необходимы специальные знания в различных областях знаний или в различных направлениях в пределах одной области знаний, то суд назначает несколько специалистов, обладающих знаниями в той или иной области (ст. 82 ГПК). Такая экспертиза называется *комплексной*.

Особенность комплексной экспертизы заключается в том, что каждый из экспертов является специалистом в своей области знания. Кроме того, если это необходимо, в состав экспертов обязательно входят специалисты, которые способны объединить выводы разных специалистов в одно окончательное заключение.

5. Основной процессуальной *обязанностью* эксперта является своевременная дача полного, объективного и обоснованного

заключения по всем поставленным вопросам. Эксперт обязан: 1) принять к производству порученную ему судом или руководителем судебно-экспертного учреждения экспертизу; 2) провести полное исследование всех представленных материалов; 3) обеспечить сохранность всех переданных ему для исследования материалов, если, конечно, без повреждения объекта исследования проведение самого исследования невозможно; 4) дать обоснованное и объективное заключение по всем поставленным перед ним вопросам и направить его в суд; 5) явиться по вызову суда для участия в судебном заседании; 6) дать аргументированные ответы на все вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением. Кроме того, эксперт обязан заявить самоотвод при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 18 ГПК. За исполнение указанных обязанностей эксперт несет личную ответственность.

Исполнение этих обязанностей эксперта обеспечено рядом санкций. Во-первых, 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 (ч. 2 ст. 85 ГПК). Во-вторых, за дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность по ст. 307 УК РФ. В-третьих, за неявку в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, эксперт может быть подвергнут штрафу (ст. 168 ГПК). В-четвертых, штраф на эксперта или руководителя учреждения может быть наложен за несвоевременное направление заключения в суд при отсутствии уважительных причин (ст. 85 ГПК).

Когда проведение научно обоснованного, квалифицированного исследования, получение объективных, правильных и достоверных результатов, по мнению эксперта, невозможно, он *вправе отказаться от проведения экспертизы* (ст. 85 ГПК). Например, если эксперт не обладает соответствующими специальными знаниями или не имеет необходимого оборудования. Также отказ от проведения экспертизы возможен, если представленных материалов недостаточно или они непригодны для проведения исследования и получения необходимых результатов.

Вместе с тем эксперт не должен злоупотреблять правом на отказ от дачи заключения. В случае недостаточности предоставленных материалов для исследований эксперту надлежит запро-

суд о представлении ему дополнительных документов или материалов.

Отказ эксперта от дачи заключения оформляется в виде мотивированного сообщения суду. В этом сообщении обязательно должны быть указаны причины, по которым эксперт не может выполнить поручение суда и провести экспертизу надлежащим образом.

Эксперт вправе знакомиться с материалами гражданского дела, относящимися к предмету экспертизы, участвовать в судебном заседании, задавать вопросы сторонам и другим лицам, участвующим в деле, ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов. При этом необходимо учитывать, что эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы; вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с проведением экспертизы, или сообщать кому-либо о результатах экспертизы. Конкретные пределы участия эксперта в процессе определяет суд.

После завершения экспертизы все переданные эксперту документы и материалы, равно как и в случае невозможности проведения экспертизы, возвращаются в суд вместе с заключением или сообщением о невозможности проведения экспертизы.

6. Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, право присутствовать при проведении экспертизы (ч. 3 ст. 84 ГПК). В том случае, если экспертиза проводится в судебном заседании, присутствие сторон при проведении экспертизы обеспечивается их участием в судебном заседании. Однако чаще всего экспертиза проводится в специально оснащенных лабораториях, поскольку для исследования требуются специальные приборы и инструменты. В этом случае присутствие при проведении экспертизы должно обеспечиваться самими экспертами.

Право лиц, участвующих в деле, присутствовать при проведении экспертизы не означает, что они являются просто пассивными наблюдателями. В ходе проведения экспертизы лица, участвующие в деле, имеют право давать объяснения экспертам, обращать внимание экспертов на различные обстоятельства, выявляемые в ходе экспертизы и т. д.

Присутствие лиц, участвующих в деле, при проведении экспертизы не допускается, если оно может помешать работе экспер-

тов либо если экспертиза проводится с применением технических средств или в условиях, опасных для жизни и здоровья человека или иных специальных условиях.

7. Заключение эксперта представляется в суд в письменной форме. При исследовании доказательств непосредственно в судебном заседании заключение эксперта оглашается (ст. 187 ГПК).

Заключение эксперта должно содержать подробное описание произведенных исследований, сделанные в результате этих исследований выводы и аргументированные ответы на поставленные судом вопросы.

В зависимости от характера сделанных выводов экспертное заключение может быть *категорическим* (однозначным) или *вероятным*.

В *категорическом* заключении содержится однозначный вывод на поставленные вопросы. Данный вывод может быть положительным или отрицательным. Когда в результате проведения исследования эксперт не может дать однозначного ответа на поставленные вопросы, он дает вероятное заключение. *Вероятное* заключение эксперта не позволяет сделать однозначного вывода о существовании тех или иных обстоятельств, имеющих значение для дела, но тем не менее является доказательством и подлежит исследованию и оценке в совокупности с другими доказательствами по делу. Фактически вероятное экспертное заключение представляет собой косвенное доказательство.

8. Заключение экспертов является важнейшим доказательством по гражданским делам. Его особое значение обусловлено тем, что заключение дается специалистами в определенных областях на основе специального исследования. Вместе с тем экспертное заключение, как и любое другое доказательство, не имеет для суда предустановленной силы. Оно должно исследоваться судом по общим правилам оценки доказательств (ст. 67 ГПК) в совокупности с другими доказательствами по делу.

Суд может отклонить экспертное заключение, если оно противоречит другим доказательствам или, по мнению суда, недостаточно объективно либо не достаточно обоснованно. В этом случае суд должен в решении указать причины, по которым он не принимает во внимание заключение, обосновав эти причины ссылкой на другие доказательства, установленные обстоятельства дела или на недостатки самого экспертного заключения.

В случаях неполноты или неясности экспертного заключения судом назначается *дополнительная экспертиза*. Это может быть вызвано тем, что в заключении не даны ответы на все вопросы, поставленные судом перед экспертами в определении о назначении экспертизы, у суда в ходе исследования заключения возникли новые вопросы, требующие разрешения, либо сделанные в заключении выводы допускают двоякое толкование. При назначении дополнительной экспертизы первоначальное экспертное заключение сохраняет свою доказательственную силу, является доказательством по делу и исследуется и оценивается судом. Проведение дополнительной экспертизы, как правило, поручается тому же эксперту (экспертам), однако может быть поручено и другим экспертам.

Если же у суда возникнут сомнения в обоснованности заключения эксперта, в правильности проведенного исследования и его выводов, в компетентности эксперта либо в случае наличия противоречий в выводах, содержащихся в экспертном заключении, назначается *повторная экспертиза*. Повторная экспертиза представляет собой новую независимую от первоначальной экспертизу, поручаемую другим экспертам.

9. Заключение эксперта необходимо отличать от *консультации специалиста*. Специалист дает суду консультацию в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний, которыми он обладает, *без проведения каких-либо специальных исследований* (ч. 3 ст. 188 ГПК).

Специалист — это лицо, обладающее специальными познаниями, привлекаемое судом для оказания ему помощи в совершении отдельных процессуальных действий или в исследовании доказательств.

Специалист является участником процесса, оказывающим содействие в осуществлении правосудия. Он привлекается к участию в деле по ходатайству сторон или по инициативе суда. В случае наличия предусмотренных ст. 18 ГПК оснований, специалист подлежит отводу. Задача специалиста состоит в оказании содействия суду и лицам, участвующим в деле, в исследовании доказательств¹. Суд привлекает специалиста при осмотре письменных или вещественных доказательств, вос-

¹ Пункт 16 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации

произведении аудио- или видеозаписи, рассмотрении вопроса о назначении экспертизы, допросе свидетелей, для оказания непосредственной технической помощи, например фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества, получения образцов почерка для почерковедческой экспертизы (ст. 58, 81, 181, 183, 184, 185, 188 ГПК). В этих случаях консультации специалиста доказательством по делу не являются.

Вместе с тем суд также может привлекать специалиста для разъяснения им различных вопросов, требующих определенных специальных знаний, когда не требуется проведение специального исследования. Мнение специалиста оформляется путем письменных или устных пояснений (консультаций). Устные пояснения заносятся в протокол судебного заседания, а письменные — приобщаются к материалам дела. Если такие консультации специалиста содержат информацию, позволяющую суду установить те или иные факты, имеющие значение для разрешения дела, то следует признать их доказательственное значение¹. Например, когда по иску о разделе имущества в натуре специалист сообщает суду о возможности или невозможности осуществления раздела спорного имущества.

Лицо, вызванное в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные судом вопросы. В случае неявки в судебное заседание или для проведения отдельного процессуального действия вызванного специалиста по причинам, признанным судом неуважительными, он может быть подвергнут штрафу (ст. 168 ГПК).

Специалистам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы, а также они получают вознаграждение за выполненную ими по поручению суда работу, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения. Эти суммы относятся к судебным издержкам (ст. 94, 95 ГПК).

при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции» // СПС Консультант Плюс.

¹ См., например: *Боннер А. Т.* Традиционные и нетрадиционные средства доказывания в гражданском и арбитражном процессе. М.: Проспект, 2013.

§ 13. Обеспечение доказательств

1. *Обеспечение доказательств* применяется в тех случаях, когда существует опасность, что представление и исследование доказательства в судебном заседании станет невозможным ввиду угрозы его утраты к этому моменту. Так, например, свидетель может уехать в длительную командировку или изменить место жительства, либо его состояние здоровья будет исключать возможность допроса в будущем. Письменные или вещественные доказательства, аудио-, видеозаписи могут быть уничтожены ввиду их определенных свойств либо утратить доказательственное значение.

Согласно ст. 64 ГПК основаниями обеспечения доказательств является *невозможность* или *затруднительность* представления доказательства непосредственно в судебном заседании.

Обеспечение доказательств заключается в том, что проводится соответствующее действие, фиксирующее содержание доказательства, — допрос свидетелей, осмотр письменных и вещественных доказательств, воспроизведение аудио- или видеозаписей, в необходимых случаях назначается экспертиза.

2. Обеспечение доказательств возможно как в рамках возбужденного гражданского дела, так и до момента обращения в суд. Согласно п. 18 ст. 35, ст. 102, 103 Основ законодательства о нотариате обеспечение доказательств до момента возбуждения производства в суде осуществляют нотариусы. По возбужденному делу заявление об обеспечении доказательств рассматривается этим судом или судом, в районе деятельности которого должны быть произведены процессуальные действия по обеспечению доказательств (ст. 64 ГПК).

Рассматривается вопрос об обеспечении доказательств на основании соответствующего заявления заинтересованных в сохранении этих доказательств лиц. В заявлении указываются сами доказательства, которые необходимо обеспечить; обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства; причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств.

Все действия по обеспечению доказательств осуществляются по общим правилам представления, исследования и фиксации доказательств (ст. 66 ГПК). Свидетели допрашиваются, другие доказательства осматриваются. Протоколы и все собранные

в порядке обеспечения доказательств материалы передаются в суд, рассматривающий дело, с уведомлением об этом лиц, участвующих в деле.

Необходимо учитывать, что в ходе обеспечения доказательств производится только фиксация соответствующей информации; на предмет относимости, допустимости и достоверности обеспечиваемые доказательства не исследуются.

Контрольные вопросы

1. Понятие судебных доказательств и судебного доказывания. Этапы судебного доказывания (представление, собирание, исследование, оценка).
2. Понятие и порядок определения предмета доказывания.
3. Факты, не подлежащие доказыванию: общеизвестные и преюдициально установленные факты.
4. Пределы доказывания. Доказательственные факты. Процессуальные факты.
5. Распределение обязанности доказывания между сторонами. Доказательственные презумпции.
6. Роль суда в процессе доказывания. Истребование доказательств. Судебные поручения.
7. Относимость и допустимость доказательств.
8. Виды доказательств: первоначальные и производные, прямые и косвенные, личные, вещественные и смешанные.
9. Оценка доказательств. Достоверность и достаточность доказательств.
10. Объяснения сторон и третьих лиц. Утверждение и признание фактов. Свидетельские показания.
11. Письменные доказательства. Электронные документы. Вещественные доказательства. Аудио- и видеозаписи.
12. Назначение и проведение экспертизы. Заключение эксперта. Консультация специалиста.
13. Основания и порядок обеспечения доказательств.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ РФ от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» // СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465; 2013. № 27. Ст. 3477.

2. Приказ Судебного департамента при ВС РФ от 29.04.2003 № 36 «Об утверждении инструкции по судебному делопроизводству в районном суде» // СПС Консультант Плюс.

3. Приказ Минюста России от 20 декабря 2002 г. № 347 «Об утверждении Инструкции по организации производства судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях системы Министерства юстиции Российской Федерации» // СПС Консультант Плюс.

4. Постановление Пленума ВС РФ от 24.06.2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству».

5. Постановление Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции».

6. Постановление Президиума Совета судей РФ № 290 от 01.02.2012 «Об использовании юридически значимых электронных документов в деятельности органов судебной власти» // СПС КонсультантПлюс.

7. *Боннер А. Т.* Проблемы установления истины в гражданском процессе. СПб.: Юридическая книга, 2009.

8. *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969.

9. *Треушников М. К.* Судебные доказательства. М.: Городец, 2005.

Раздел V ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 12. ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА

§ 1. Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения.

§ 2. Исковое заявление и его реквизиты. Порядок исправления недостатков искового заявления. Оставление заявления без движения.

§ 3. Принятие искового заявления. Отказ в принятии заявления и его возвращение.

§ 4. Правовые последствия возбуждения гражданского дела.

§ 1. Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения

Начальным этапом производства в суде первой инстанции является возбуждение гражданского дела. В этой части процесса действия заинтересованных лиц и судьи направлены на установление возможности рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу. Возбуждением дела реализуется и гарантируется каждому судебная защита прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ).

Гражданское дело возбуждается в суде по заявлению лиц, перечисленных в ст. 4 ГПК. Дела искового производства возбуждаются путем подачи искового заявления, а дела, возникающие из публично-правовых отношений, и дела особого производства — заявления. В настоящей главе излагается в основном порядок возбуждения исковых дел путем предъявления иска в федеральный суд и мировому судье.

Этот порядок, составляя общие правила гражданского судопроизводства, применяется и к неисковым делам, если законом

не предусмотрены какие-либо изъятия (см. гл. 18 и 19 настоящего учебника).

Предъявление иска — это обращение в суд за защитой конкретного указанного заинтересованным лицом субъективного права или законного интереса. Юридически оно представляет собой одностороннее процессуальное волеизъявление заинтересованного лица, адресованное суду и направленное на возбуждение его деятельности по рассмотрению и разрешению спора о праве.

Для положительного решения судьи о принятии искового заявления необходимо, чтобы у обратившегося в суд лица имелось право на предъявление конкретного иска (право на обращение в суд). Поэтому судья должен, прежде всего, проверить наличие предпосылок этого права (см. § 3 гл. 10 настоящего учебника).

Судья, установив, что лицо имеет право на предъявление иска (обращение в суд), должен проверить также правильность осуществления этого права, т. е. соблюдение заинтересованным лицом порядка (условий) предъявления иска (обращения в суд). Такими условиями являются:

- 1) необходимость подтверждения истцом соблюдения досудебного порядка урегулирования спора, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
- 2) подсудность дела данному суду;
- 3) наличие полномочий представителя на подписание и предъявление искового заявления в суд;
- 4) отсутствие в производстве этого или другого суда, либо третейского суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- 5) соблюдение формы и содержания искового заявления (ст. 131 ГПК);
- 6) приложение к заявлению необходимых документов (ст. 132 ГПК).

Несоблюдение порядка предъявления иска влечет различные процессуальные последствия в зависимости от того, какие условия не были соблюдены заинтересованным лицом. Так, несоблюдение условий, указанных в п. 1–4 ведет к возвращению заявления без рассмотрения (ст. 135 ГПК), а в п. 5, 6 — к оставлению заявления без движения (ст. 136 ГПК).

§ 2. Исковое заявление и его реквизиты.

Порядок исправления недостатков искового заявления.

Оставление заявления без движения

Исковое заявление представляет собой установленную законом форму обращения в суд за разрешением спора о субъективном праве или законном интересе.

Согласно ст. 131 ГПК исковое заявление подается в суд в письменной форме¹ и должно содержать общие сведения, необходимые для рассмотрения дела, а также для установления связи суда с участвующими в деле лицами. Соблюдение надлежащей формы и содержания искового заявления — одно из необходимых условий осуществления права на предъявление иска.

Прежде всего, в заявлении указываются суд, в который оно подается, наименование сторон и других лиц, привлекаемых к участию в деле, также их местожительство (для граждан) или местонахождение (для организаций). Сведения об истце должны содержать фамилию, имя, отчество, его почтовый адрес. Эти же сведения должны быть приведены и в отношении ответчика, а также третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования, привлекаемых к участию в деле истцом. В тех случаях, когда одной из сторон является организация, в соответствии с учредительными документами должны быть указаны ее точное наименование и место нахождения.

Даются сведения и о соучастниках. Сведения об истце указываются и в том случае, когда в защиту его прав и законных интересов обращаются в суд прокурор (ст. 45 ГПК) или государственные органы и другие лица (ст. 46 ГПК). Если заявление подает представитель, следует указать его фамилию, имя и отчество, адрес, в необходимых случаях — место работы (члена коллегии адвокатов, юридического бюро и т. д.).

Точные наименования и адреса сторон, других участвующих в деле лиц необходимы для правильного определения подсудности дела, высылки копий заявления о возбуждении дела, извещений и вызовов.

Если место жительства ответчика неизвестно или он не имеет места жительства в РФ, следует руководствоваться ч. 1 ст. 29 ГПК.

¹ Статья 125 АПК допускает подачу заявления путем заполнения электронной формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет.

Согласно п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК в заявлении должно быть указано, в чем именно состоит нарушение или угроза нарушения субъективных прав, свобод или законных интересов истца, и его требования к ответчику. Исходя из этого истец указывает, каким способом суд должен оказать ему защиту. Требования к суду могут заключаться в признании права, присуждении ответчика к совершению определенных действий или к воздержанию от них, к прекращению или изменению правоотношения (ст. 12 ГК).

Требование может быть сформулировано конкретно: взыскать определенную сумму денег, передать вещь и т. д. Оно может быть сформулировано и факультативно: передать имущество, а если его не окажется в натуре, то взыскать его стоимость. В одном исковом заявлении могут быть указаны несколько требований, например установить отцовство и взыскать алименты (ч. 1 ст. 151 ГПК).

Требования истца должны быть обоснованы обстоятельствами, которые являются юридическими фактами, составляющими основание иска. Указание обстоятельств, с которыми истец связывает свое требование, имеет важное значение для определения предмета доказывания и правильного разрешения возникшего спора. Такими обстоятельствами могут быть факты, свидетельствующие о принадлежности истцу спорного права и о нарушении его ответчиком. Например, ответчик самовольно вселился в принадлежащее истцу жилое помещение, отказывается добровольно освободить его.

ГПК не требует от истца правового обоснования иска, т. е. ссылки на норму права, которая регулирует спорное правоотношение. Но истец во всех случаях должен указать то субъективное право, защиты которого он требует.

В соответствии с ч. 3 ст. 131 ГПК прокурор, предъявляющий иск в защиту интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, в заявлении наряду с тем, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, должен сослаться на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающий способы защиты этих прав и интересов. При обращении прокурора в защиту гражданина в заявлении прокурора должно быть обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином (состояние здоровья, возраст, недееспособность и др.) либо указание на обращение гражданина к прокурору.

В исковом заявлении должна быть указана цена иска, если иск подлежит оценке. Цена иска определяется в соответствии со ст. 91 ГПК истцом. В случаях явного несоответствия цены иска, указанной истцом, действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления (ч. 2 ст. 91 ГПК).

В случаях, когда взыскиваемые и оспариваемые суммы связаны с различными основаниями (периодические платежи, платежи по установленным в договоре срокам, по нескольким требованиям и др.), в исковом заявлении должен быть указан расчет денежных сумм.

Если федеральным законом или договором сторон предусмотрен досудебный порядок разрешения спора (например, претензионный порядок), то в заявлении истец должен указать сведения о соблюдении этого порядка (в установленный срок не поступил ответ на претензию, ответчик оставил претензию без удовлетворения).

В заявлении должен быть дан перечень прилагаемых к нему документов с учетом положений ст. 132 ГПК.

Кроме перечисленных реквизитов, в заявлении могут быть изложены ходатайства истца (например, об освобождении от уплаты государственной пошлины, об обеспечении иска, об истребовании доказательств и др.). Истец может указать номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, свой и представителя, ответчика, а также иные сведения, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела. Исковое заявление подписывается истцом. Оно может быть подписано и представителем истца, если ему предоставлено полномочие на подписание заявления и предъявление его суду (ст. 54 ГПК).

Недостатки искового заявления могут быть исправлены истцом при оставлении судом заявления без движения.

Оставление искового заявления без движения — процессуальное действие судьи, предусмотренное законом для исправления недостатков заявления, препятствующих возбуждению гражданского дела при наличии права на предъявление иска и соблюдении иных условий порядка его осуществления. Речь идет о таких недостатках, которые в состоянии устранить само заинтересованное лицо после фактической подачи в суд заявления.

Закон устанавливает основания для оставления заявления без движения, не подлежащие расширительному толкованию

(ст. 136 ГПК). Такими основаниями являются: несоблюдение требований, предъявляемых к содержанию и форме искового заявления (ст. 131 ГПК), а также отсутствие необходимых документов (ст. 132 ГПК).

Об оставлении заявления без движения судья выносит определение, в котором указывает на недостатки заявления, на действия по их устранению и на сроки совершения заинтересованным лицом необходимых действий, а также разъясняет последствия неисполнения указаний. Копия определения направляется лицу, подавшему заявление. Срок для устранения недостатков должен соответствовать разумно определенной возможности этого лица выполнить требования судьи.

При выполнении лицом, подавшим заявление, всех рекомендаций судьи в указанный им срок, выносится определение о возбуждении производства по делу со дня первоначального предъявления иска в суд. С этого дня наступают материально-правовые и процессуальные последствия подачи заявления. Если это лицо в назначенный срок не выполнит указания судьи, заявление считается не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами. На определение об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

§ 3. Принятие искового заявления.

Отказ в принятии заявления и его возвращение

Вопросы, связанные с принятием искового заявления по гражданскому делу, рассматриваются и разрешаются судьей единолично. В течение пяти дней со дня поступления заявления судья по закону должен решить вопрос о возбуждении дела по конкретному исковому требованию. Принятие заявления обусловлено наличием предпосылок права на предъявление иска и соблюдением предусмотренного законом порядка осуществления этого права. При наличии этих условий заявление должно быть принято. Принятие заявления оформляется определением, на основании которого возбуждается гражданское дело.

Если отсутствуют предпосылки права на предъявление иска, судья отказывает в принятии заявления (ст. 134 ГПК). При несоблюдении порядка предъявления иска судья или возвращает исковое заявление (ст. 135 ГПК), или оставляет заявление без

движения (ст. 136 ГПК), исходя из того, какие нарушения допущены истцом при предъявлении иска.

Основания, по которым судья отказывает в принятии искового заявления, установлены в ч. 1 ст. 134 ГПК.

В п. 1 ч. 1 ст. 134 предусмотрены три основания отказа в принятии искового заявления:

а) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства потому, что законом предусмотрен иной судебный порядок рассмотрения и разрешения спора. Применение этого основания связано с разграничением компетенции между различными судами судебной системы РФ (см. гл. 6 настоящего учебника). Таким образом, отказ в принятии заявления по этому основанию связан прежде всего с неподведомственностью дела судам общей юрисдикции. Обстоятельства, изложенные в п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК, не указывают с очевидностью на все случаи, когда заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства¹. Поэтому с учетом выделенных нами в § 3 гл. 10 предпосылок права на предъявление иска отказ в принятии искового заявления по данному основанию возможен и при отсутствии иных предпосылок этого права.

б) с заявлением в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица обратились государственный орган, орган местного самоуправления, организация или гражданин, которым законом не предоставлено такого права (ст. 46 ГПК);

в) заявление подано лицом от своего имени об оспаривании актов, которые не затрагивают права, свободы и законные интересы самого заявителя. Данное основание к отказу, как представляется, относится к некоторым делам, возникающим из публичных правоотношений (см., например, ч. 1 ст. 254 ГПК).

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 134 ГПК основанием к отказу в принятии искового заявления является наличие вступившего в законную силу решения или определения о принятии судом отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения по тождественному спору.

По одному и тому же делу в суд можно обратиться только один раз. Если заявитель считает решение суда незаконным или

¹ См.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / отв. ред. Г. А. Жилин. С. 283.

необоснованным, он может обжаловать решение в установленном порядке, но не возбудить производство по тому же самому делу. Возможность одновременного или последовательного ведения по одному делу нескольких процессов привела бы к полной дезорганизации правосудия.

Тождество по субъектному составу (сторон или заявителей и заинтересованных лиц в неисковых производствах) может быть определено исходя из того, не предъявлен ли иск вторично одним и тем же лицом к тому же ответчику. Иски, совпадающие только по предмету и основанию, но заявленные с измененным субъектным составом, не могут считаться тождественными. Тождество сохраняется и при правопреемстве (ч. 2 ст. 209 ГПК). Сохраняется тождество, если стороны поменяются местами, а предмет и основание останутся прежними, а также в том случае, если это связано с предъявлением противоположного требования. Например, иск о признании недействительной сделки, которая ранее была признана действительной; о признании недействительной записи отцовства при наличии решения об установлении отцовства.

Тождество иска сохраняется по субъектному составу и при предъявлении исков прокурором, государственными органами, организациями и гражданами в защиту прав и интересов других лиц, если уже есть решение по требованию самого субъекта спорного правоотношения.

Тождественность предмета сохраняется при изменении размера исковых требований, так как при этом остается неизменным предмет иска. Замена одного альтернативного требования другим также не может исключить тождества предмета иска.

Не считаются тождественными споры между теми же сторонами, если изменились предмет или основание иска. При этом о тождестве следует судить не только по общим признакам предмета иска, но и по его конкретному содержанию. Если, например, при разделе общего имущества супругов в предыдущем деле не фигурировали определенные вещи, то новый иск об их разделе не тождествен первоначальному. Нельзя усматривать тождества оснований, если истец, предъявляя иск, приводит факты, которые не анализировались и не отражены в ранее вынесенном решении. При длящихся правоотношениях появляются новые обстоятельства, которые нельзя не учитывать при определении тождества основания предъявляемого требования. Так, вынесение решения об отказе в иске о расторжении брака в связи с возможностью

сохранить семью не препятствует повторному обращению в суд, если появились новые факты, свидетельствующие о необратимом распаде семьи.

Принятый судом отказ от иска при сохранении существующего правоотношения, которое вызвало обращение в суд, не может препятствовать вторичному обращению в суд с тем же требованием. Например, отказ от иска о взыскании алиментов, расторжении брака и другие не лишает истца права обратиться в суд с тем же иском.

Определение об утверждении мирового соглашения как основание к отказу в принятии заявления также связано с установлением тождества исков.

Согласно п. 3 ст. 134 ГПК основанием к отказу в принятии искового заявления является наличие решения третейского суда, принятого по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям и ставшего обязательным для сторон. Однако в тех случаях, когда решение третейского суда не исполняется, сторона, в пользу которой принято решение, вправе обратиться в суд с заявлением о выдаче исполнительного листа. Отказ суда в выдаче исполнительного листа не препятствует сторонам повторно обратиться в третейский суд, если такая возможность не утрачена, или в суд (ч. 3 ст. 427 ГПК). Обращение в суд за разрешением спора возможно и в том случае, когда решение третейского суда отменено судом (ч. 3 ст. 422 ГПК).

Основания к отказу в принятии искового заявления, перечисленные в законе, носят исчерпывающий характер. Недопустим отказ в принятии искового заявления по другим, не предусмотренным ст. 134 ГПК основаниям.

Отказывая в принятии заявления, судья выносит мотивированное определение, в котором должно быть указано основание отказа со ссылкой на соответствующий пункт ст. 134 ГПК. В течение пяти дней со дня поступления заявления в суд определение должно быть вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Отказ в принятии искового заявления исключает возможность повторного обращения заявителя в суд с тождественным иском.

Заявитель, не согласный с определением об отказе в принятии заявления, может в установленном законом порядке подать на него частную жалобу.

Возвращение искового заявления предусмотрено законом при несоблюдении истцом некоторых условий, составляющих порядок осуществления права на предъявление иска по конкретному делу. Основаниями возвращения заявления согласно ч. 1 ст. 135 ГПК являются:

а) несоблюдение истцом досудебного порядка урегулирования спора, установленного федеральным законом или предусмотренного договором, либо непредставление документов, подтверждающих соблюдение этого порядка.

Для некоторых категорий гражданских дел предусмотрен досудебный порядок разрешения споров. Он может быть установлен федеральным законом, а также договором сторон. В этих случаях его соблюдение становится обязательным до обращения в суд с конкретным требованием.

Необходимость обязательного досудебного порядка разрешения спора в ряде случаев закон предписывает сторонам для согласования взаимных претензий и ликвидации конфликтов до обращения в суд. Такой порядок предусмотрен, например, п. 3 ст. 124 ВК, п. 1 ст. 403 КТМ, ст. 120 УЖДТ, п. 4 ст. 55 Закона о связи и др.

Соблюдение досудебного порядка разрешения спора может быть установлено сторонами в договоре или специальном соглашении. В этом случае становится обязательным его соблюдение до обращения в суд с иском в случае возникшего спора.

Основанием для возвращения искового заявления может послужить и отсутствие при предъявлении иска доказательств соблюдения досудебного порядка урегулирования спора. Такими доказательствами являются, например, документы, подтверждающие направление претензии ответчику, отказ в удовлетворении претензии, а также неполучение ответа на претензию;

б) неподсудность дела данному суду. Это основание связано с нарушением правил подсудности (ст. 23–32 ГПК). При этом следует руководствоваться положением ст. 47 Конституции РФ о том, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том же суде и тем же судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (см. гл. 7 настоящего учебника);

в) недееспособность истца. Возвращение искового заявления по основанию недееспособности заявителя может быть применено судьей при достоверном установлении этого обстоятельства. Возвращение заявления совершеннолетнего гражданина возможно

лишь при наличии судебного решения о признании его недееспособным. При этом недееспособность ответчика не препятствует обращению заинтересованного лица с иском в суд. Гражданину, ограниченному в дееспособности, заявление возвращено быть не может;

г) отсутствие подписи или полномочий на подписание искового заявления и на его предъявление в суд. Закон требует подписания заявления самим заинтересованным лицом. Если заявление подписано представителем, то у него должны быть полномочия на подписание заявления и (или) предъявление его в суд. Прежде всего заявление подлежит возвращению, если оно подписано и (или) подано лицом, которое не может быть представителем (ст. 51 ГПК). Для возбуждения гражданского дела от имени заинтересованного лица у добровольного представителя должны быть надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, удостоверенные доверенностью или иным документом (ст. 53, 54 ГПК). Законным представителям достаточно предоставить документы, подтверждающие наличие у них соответствующего статуса. По данному основанию не может быть возвращено заявление прокурора, а также органов, организаций и граждан, выступающих в защиту прав и интересов других лиц;

д) наличие в производстве этого или другого суда¹, либо третейского суда дела по тождественному спору. Закон не допускает одновременное рассмотрение одного и того же дела в разных судах. Производство по делу должно ограничиваться его рассмотрением и разрешением только в одном суде, выбранном заявителем в соответствии с надлежащей подсудностью. Например, ст. 29 ГПК предоставляет право истцу выбрать по своему усмотрению один суд из двух и даже из трех. Если стороны передали подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, на разрешение третейского суда (ч. 3 ст. 3 ГПК), то он также может быть рассмотрен только в третейском суде и одновременное рассмотрение его в общих судах исключено;

е) просьба истца о возвращении заявления. В соответствии с принципом диспозитивности от волеизъявления самого заинтересованного лица зависит решение вопроса об обращении в суд

¹ При этом под другим судом, в производстве которого находится дело по тождественному спору, следует понимать не только суд общей юрисдикции, но и арбитражный суд (ср. п. 5 ч. 1 ст. 135 и абз. 5 ст. 222 ГПК).

за судебной защитой. Подав в суд исковое заявление, истец до вынесения определения судьи о принятии к производству может обратиться с заявлением о его возвращении (п. 6 ч. 1 ст. 135 ГПК).

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение (ч. 2 ст. 135 ГПК), в котором указывает, в чем заключаются нарушения порядка предъявления иска, препятствующие принятию заявления, со ссылкой на соответствующее основание. В определении также указывается, как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела, например: в какой суд в соответствии с родовой и территориальной подсудностью нужно обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду. Определение выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд.

Получив возвращенное судом исковое заявление, истец вправе обратиться в суд повторно с тождественным иском, если им будут устранены допущенные нарушения, указанные в определении. Не препятствует повторному обращению в суд и возвращение искового заявления, вызванное распорядительным действием истца (п. 6 ч. 1 ст. 135 ГПК), а также в том случае, если дело, находящееся в производстве другого суда, не могло быть им разрешено как ошибочно принятое и подлежащее рассмотрению в том суде, который возвратил исковое заявление по п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК. Истец, не согласный с определением судьи о возвращении заявления, может обратиться в суд апелляционной инстанции с частной жалобой.

§ 4. Правовые последствия возбуждения гражданского дела

Как было указано в § 3 настоящей главы, гражданское дело возбуждается при положительном решении судьей вопроса о принятии заявления к производству.

Факт возбуждения гражданского дела вызывает определенные правовые последствия. По характеру и значению их можно разделить на две группы:

- а) процессуально-правовые;
- б) материально-правовые.

Основное процессуальное последствие предъявления иска — возникновение гражданского судопроизводства по данному делу, возбуждение гражданского дела. При альтернативной подсуд-

ности истец утрачивает право выбора подсудности, поскольку оно использовано предъявлением иска.

В связи с принятием заявления к производству между судом и участвующими в деле лицами возникает процессуальное правоотношение, реализуются их процессуальные права и исполняются обязанности. Так, у суда возникают право и обязанность в установленные сроки рассмотреть и разрешить конкретное дело. Истец вправе требовать совершения всех необходимых процессуальных действий для разрешения заявленного им иска; ответчик реализует свое право на защиту против иска и т. д.

К материально-правовым последствиям предъявления иска, в частности, можно отнести следующие:

- предъявление иска прерывает течение срока исковой давности (п. 1 ст. 204 ГК);
- добросовестный владелец чужого имущества обязан возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь со дня получения повестки по иску собственника о возврате имущества (ст. 303 ГК);
- алименты по общему правилу присуждаются на будущее время с момента обращения в суд с иском (п. 2 ст. 107 СК).

Законом могут быть установлены и другие материально-правовые последствия предъявления иска в суд.

Контрольные вопросы

1. Порядок предъявления иска. Последствия его несоблюдения.
2. Исковое заявление и его реквизиты. Документы, прилагаемые к исковому заявлению.
3. Порядок исправления недостатков искового заявления. Оставление искового заявления без движения.
4. Принятие искового заявления.
5. Отказ в принятии искового заявления. Возвращение искового заявления.
6. Материально-правовые и процессуальные последствия возбуждения гражданского дела.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2895; 2014. № 6. Ст. 560.

2. Пункт 17 постановления Пленума ВС РФ от 10.02.2009 № 2 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих».

3. *Гурвич М. А.* Избранные труды. Т. 1, 2. Краснодар, 2006.

4. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / отв. ред. Г. А. Жилин. М., 2013.

5. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М., 2010.

Глава 13. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

§ 1. Значение подготовки дела к судебному разбирательству и ее задачи.

§ 2. Содержание подготовки дела к судебному разбирательству.

§ 3. Предварительное судебное заседание.

§ 4. Извещения и вызовы суда.

§ 1. Значение подготовки дела к судебному разбирательству и ее задачи

Правильное и своевременное рассмотрение гражданского дела — требование, относящееся к судам всех инстанций, но особое значение оно имеет для производства в суде первой инстанции. Это объясняется тем, что защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов граждан и организаций и иных субъектов права осуществляется главным образом при рассмотрении и разрешении конкретного дела по существу. Достижение этой основной цели гражданского судопроизводства невозможно без проведения надлежащей подготовки дела к судебному разбирательству, которая и направлена на обеспечение правильного и своевременного разрешения дела в первом же судебном заседании, назначенном для рассмотрения дела по существу. Этим обусловлена важность и необходимость данного этапа производства. Не случайно изучению подготовки дела к судебному разбирательству посвящено множество научных трудов, а ГПК, подчеркивая важность подготовки дела именно в суде первой инстанции, выделяет ее в отдельную главу, в которой подробно регламентируются цели, задачи и содержание этого этапа производства.

Подготовка дела к судебному разбирательству — самостоятельная часть производства в суде первой инстанции, включающая

совокупность процессуальных действий судьи и лиц, участвующих в деле, направленных на обеспечение своевременного и правильного разрешения дела.

Пленум ВС РФ в своем постановлении от 24.06. 2008 № 11 подчеркнул необходимость четкого выполнения задач подготовки, поставленных в ст. 148 ГПК :

1) *уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.* При выполнении данной задачи суд определяет юридические факты, лежащие в основании требований и возражений сторон, с учетом норм материального права, подлежащих применению;

2) *определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон.* На основе анализа юридических фактов судом должен быть осуществлен выбор конкретной нормы (их совокупности), подлежащей применению при разрешении дела;

3) *разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса.* С учетом содержания материального правоотношения судом должен быть определен правильный состав участников и решен вопрос о привлечении их к участию в деле. Также определяется состав лиц, участие в деле которых необходимо для оказания содействия правосудию;

4) *представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле.* Лица, участвующие в деле, на которых лежит обязанность доказывания определенных юридических фактов, должны на данном этапе *передать* имеющиеся у них доказательства в распоряжение суда и иных участников дела. При отсутствии возможности представить доказательства, лицо должно *информировать* суд и других участников дела о наличии такого доказательства и, при необходимости, просить суд об оказании содействия в его получении;

5) *примирение сторон.* Судья разъясняет сторонам возможность заключения мирового соглашения, преимущества и правовые последствия такого варианта окончания дела. Собственно выполнение всех задач подготовки способно раскрыть перед спорящими сторонами перспективу заключения мирового соглашения, они могут понять, что доказательства противоположной стороны бесспорны, что закон, разъясненный судьей, не на их стороне и т. д. Достигнутое сторонами мировое соглашение подлежит утверждению судом в порядке, установленном законом.

Указанная в законе последовательность задач подготовки не означает, что именно в такой очередности они должны выполняться. Учитывая их взаимную связь, правильнее говорить о необходимости их одновременной реализации с самого начала подготовки дела к судебному разбирательству.

Подготовка начинается после принятия судьей заявления и возбуждения гражданского дела. Далее судья в соответствии со ст. 147 ГПК выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству, в котором определяет процессуальные действия, необходимые для надлежащей подготовки.

Подготовка дела лишь при определенных условиях считается надлежащей.

Обязательность. Подготовка является обязательной по каждому делу, независимо от категории дела и его сложности. Непроведение подготовки зачастую является причиной волокиты и неправильного разрешения дела.

Своевременность. Подготовка дела к судебному разбирательству строго не ограничена процессуальным сроком, но должна быть завершена с учетом срока, установленного для производства в суде первой инстанции. Требование своевременности по-разному раскрывается применительно к процессуальным действиям суда, ведущего подготовку, и участников процесса. Действия суда должны быть совершены *оперативно*, что в данном случае означает необходимость быстро реагировать на потребности подготовки, динамично осуществлять нужное процессуальное действие. Кроме того, суду необходимо действовать *заблаговременно*, то есть заранее, с учетом реальной возможности информировать участников дела о конкретном процессуальном действии и обеспечить их деятельное участие в его осуществлении. Для лиц, участвующих в деле, требование своевременности означает строгое выполнение требований суда в установленные им сроки.

Полнота. Это требование считается соблюденным, если в ходе подготовки выполнены все необходимые действия, от которых зависит возможность судебного разбирательства. В противном случае судья не имеет права приступить к рассмотрению дела по существу. Недопустимо формальное проведение подготовки.

Значение подготовки дела к судебному разбирательству очень велико. Хотя по отношению к судебному разбирательству подготовительная деятельность судьи носит вспомогательный характер,

она должна создать фундамент для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела в судебном заседании. Правильно проведенная подготовка дела к судебному разбирательству способствует оптимизации судопроизводства по конкретному делу, упрощению разрешения правового конфликта или иной правовой задачи. Задачи подготовки дела к судебному разбирательству определяют направления процессуальной деятельности участников дела и их процессуальные действия, примерный перечень которых дан в ст. 150 ГПК.

§ 2. Содержание подготовки дела к судебному разбирательству

Перечень процессуальных действий, совершаемых при подготовке, установлен в ст. 150 ГПК. В зависимости от категории, сложности и конкретных обстоятельств дела, судья определяет, какие подготовительные действия надо осуществить. Проведение подготовительных действий возможно только после возбуждения гражданского дела. В определении о подготовке дела к судебному разбирательству судья планирует, какие именно действия подлежат осуществлению, с участием каких лиц, в каком порядке и в какие сроки они должны быть проведены.

Исходя из анализа ст. 150 ГПК, все подготовительные процессуальные действия можно разделить на группы по целевой направленности:

1. *Обеспечение полноты информации об обстоятельствах дела.* Для реализации этой «информационной» задачи судья осуществляет следующие действия:

а) *опрос истца по существу заявленных требований.* Он необходим для уточнения требований истца, их конкретизации. При опросе истца судья может выяснить возможные возражения со стороны ответчика;

б) *опрос ответчика по обстоятельствам дела.* Вызвав ответчика на собеседование, судья совершает те же действия, что и при опросе истца по существу дела: выясняет, какие у него имеются возражения против заявленного требования, предлагает ответчику представить истцу и суду свои возражения в письменном виде.

По общему правилу судья должен вызвать истца, ответчика или их представителей для опроса по обстоятельствам дела. Если явка на собеседование для стороны затруднительна по определенным причинам, способна привести к затягиванию процес-

суальных сроков или к неоправданным материальным затратам для стороны, суд вправе обойтись без вызова стороны. Стороны могут быть вызваны поочередно или одновременно для выяснения взаимных претензий, если судья признает это необходимым. Во время беседы с истцом и ответчиком, судья должен разъяснить им процессуальные права и обязанности, связанные с их участием в конкретных подготовительных действиях;

в) судья *направляет ответчику копию заявления и приложений к нему документов*, обосновывающих требования истца. Эти материалы могут быть вручены ответчику при вызове его в суд для опроса по обстоятельствам дела.

2. *Формирование доказательственной базы* для разрешения дела. В соответствии с принципом состязательности гражданского процесса стороны и иные лица, участвующие в деле, несут обязанность по представлению доказательств. При опросе истца и ответчика судья выясняет, какие доказательства имеются у сторон, может предложить представить дополнительные доказательства в определенный срок. В случаях и в порядке, предусмотренном законом (ст. 57 ГПК), суд оказывает лицам, участвующим в деле содействие в собирании доказательств, совершая следующие действия:

а) *истребование судом по просьбе сторон письменных или вещественных доказательств, выдача на руки заинтересованному лицу запроса на получение доказательства* (п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК)§

б) получение доказательств путем *направления судебного поручения* (п. 11 ч. 1 ст. 150 ГПК) в случае необходимости осуществления процессуального действия в другом районе или городе (ст. 62 ГПК)§

в) *назначение экспертизы, экспертов для ее проведения* (п. 8 ч. 1 ст. 150) в строгом соответствии со ст. 79–87 ГПК. Судья при подготовке дела не только назначает, но и контролирует качество проведения экспертизы. В случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд назначает дополнительную экспертизу. Повторную экспертизу судья назначает только в случаях, если она была проведена с нарушением норм процессуального закона или же в самом процессе ее производства нарушены установленные правила. В остальных случаях исследование и оценка результатов экспертизы должны проводиться в ходе судебного разбирательства§

г) в случаях, не терпящих отлагательства, судья имеет право в порядке подготовки провести с извещением лиц, участвующих в деле, *осмотр на месте письменных или вещественных доказательств* (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК).

3. Осуществляя *определение состава участников процесса*, в первую очередь лиц, участвующих в деле, а при необходимости и лиц, содействующих осуществлению правосудия, суд:

а) *разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, ответчиков*. В случае предъявления иска не всеми лицами, которым предположительно принадлежит право требования, суд извещает таких лиц о принятом к производству иске и разъясняет им их право вступить в дело в качестве соистцов, решает вопрос о привлечении ответчиков;

б) *решает вопрос о вступлении в дело третьих лиц, без самостоятельных требований относительно предмета спора*, с соблюдением требований ст. 43 ГПК, оповещает третьих лиц, которые могут иметь самостоятельные требования относительно предмета спора, о возможности вступить в дело;

в) *производит замену ненадлежащего ответчика* с согласия истца в соответствии со ст. 41 ГПК;

г) разрешает вопрос о вызове свидетелей, специалистов, переводчика в судебное заседание, назначаемое для рассмотрения дела по существу.

4. *Разъяснительно-инструкционные действия судьи:*

а) *разъяснение сторонам их процессуальных прав и обязанностей*, которые определяют порядок и объем судебной защиты на этапе подготовки дела к судебному разбирательству. Особенно важное значение имеет разъяснение права осуществлять распорядительные действия. Например, право истца на отказ от иска, а ответчика — признать иск и др., а также последствия совершения этих действий (п. 1 и 5 ст. 150 ГПК);

б) одновременно с направлением или вручением ответчику копии искового заявления и приложенных к нему документов судья предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений. При этом судья разъясняет, что непредставление ответчиком доказательств и возражений в установленный судьей срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

Не все перечисленные в законе действия носят подготовительный характер, но их осуществление на данном этапе производства

направлено на достижение основной цели гражданского судопроизводства — защиты прав и охраняемых законом интересов.

Перечень процессуальных действий, предусмотренных ст. 150 ГПК, не является исчерпывающим. Судья вправе осуществлять иные процессуальные действия, предусмотренные Кодексом и необходимые по делу, а именно:

в случаях, предусмотренных законом, суд *разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления*.

По делам особого производства и производства, возникающего из публичных правоотношений, при подготовке дела судья должен *выяснить у заявителя, какие еще лица заинтересованы в исходе дела, и принять меры по их привлечению к участию в деле*.

Соединение и разъединение исковых требований допускается законом по обстоятельствам дела. Суд может, с учетом мнения сторон, соединить в одно производство несколько однородных дел, в которых на стороне истца или ответчика участвуют одни и те же лица, либо несколько исков одного лица к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику. Такое соединение возможно, если суд признает, что это будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела. Несколько требований может быть соединено истцом в одном иске, или подано несколькими истцами, или к нескольким ответчикам. Признав, что раздельное рассмотрение требований будет целесообразно, судья выделяет одно или несколько соединенных исковых требований в отдельное производство (ст. 151 ГПК).

Судья по инициативе лиц, участвующих в деле, *принимает меры по обеспечению иска* в тех случаях, когда есть основания полагать, что исполнение судебного решения может быть затруднено или станет невозможным (гл. 13 ГПК).

Все процессуальные действия осуществляются судьей во взаимодействии с лицами, участвующими в деле. Но помимо действий, планируемых судьей в порядке подготовки, *стороны самостоятельно должны осуществить ряд действий*. Так, истец и ответчик согласно ст. 149 ГПК должны представить друг другу имеющиеся у них доказательства, которые не были приложены к исковому заявлению, конкретизировать свои позиции в споре, обозначить перед судьей и противной стороной доказательства, которые отсутствуют в распоряжении стороны путем заявления ходатайства об истребовании этого доказательства. Законодатель

таким образом стремится стимулировать основных субъектов конфликта к активному участию в готовящемся судебном состязании.

Окончание подготовки оформляется определением судьи о назначении дела к слушанию, в котором указывается место и время судебного разбирательства. Оно выносится судьей, если он признает дело достаточно подготовленным к разбирательству. Вместе с тем формальное окончание подготовки не является запретом на совершение дополнительных подготовительных действий. Они могут проводиться вплоть до начала судебного разбирательства, а также и в промежутках между судебными заседаниями.

Назначение дела к судебному разбирательству является одним из завершающих подготовительных действий, за ним следуют действия по извещению всех лиц, участвующих в процессе, о времени и месте рассмотрения дела.

§ 3. Предварительное судебное заседание

На этапе подготовки дела к судебному разбирательству судья может назначить предварительное судебное заседание. Согласно ст. 152 ГПК предварительное заседание проводится не по всем делам. Вопрос о необходимости такого заседания решается судьей, осуществляющим подготовку дела к судебному разбирательству (п. 13 ст. 150 ГПК).

Проведение предварительного судебного заседания на этапе подготовки призвано способствовать оперативности процесса, а также гарантировать законность при осуществлении процессуальных прав сторонами. Это обеспечивается процессуальной формой судебного заседания. Предварительное заседание, исходя из ст. 152 ГПК, проводится в целях, которые можно разделить на две группы:

- осуществления подготовительных действий: определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела; определение достаточности доказательств;
- осуществления действий, не относящихся к подготовке дела к судебному разбирательству: а) процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, направленных на окончание дела; б) исследование обстоятельств, имеющих значение для дальнейшего движения дела (установление фактов пропуска срока исковой давности и сроков обращения в суд, причин пропуска таких сроков).

Предварительное судебное заседание для целей, выделенных в первую группу, может проводиться по сложным делам, при возникновении трудностей с определением предмета доказывания по делу, для контроля суда над объемом доказательств, решения вопроса об истребовании доказательств. При необходимости на рассмотрение в предварительном заседании могут быть вынесены другие вопросы, перечисленные в ч. 1 ст. 150 ГПК, и иные процессуальные вопросы.

Если при подготовке дела обнаружена ошибочность его возбуждения (когда у заявителя отсутствует право на предъявление иска) либо он не выполнил условия реализации этого права, судья выносит определение о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения. Обнаружив наличие обстоятельств, служащих основанием для прекращения дела (ст. 222 ГПК), либо оставления заявления без рассмотрения (абз. 2–6 ст. 220 ГПК), либо приостановления производства (ст. 215, 216 ГПК), судья назначает предварительное судебное заседание для установления этих обстоятельств с помощью имеющихся доказательств. Стороны должны быть осведомлены об этих обстоятельствах и предупреждены о последствиях прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения. Судья обязан проконтролировать правомерность осуществления таких распорядительных действий, как отказ истца от иска, заключение сторонами мирового соглашения, и разъяснить процессуальные последствия этих действий. Заявление об отказе истца от иска отражается в протоколе судебного заседания, а мировое соглашение приобщается к материалам дела.

В предварительном судебном заседании рассматривается возражение ответчика относительно пропуска без уважительных причин срока исковой давности. Но для установления факта пропуска срока исковой давности суду нужно установить факты материально-правового значения, например о наличии (отсутствии) основания возникновения обязательства, о моменте его возникновения и других, поэтому такие вопросы не могут разрешаться в предварительном судебном заседании, а исследуются при судебном разбирательстве. В предварительном заседании ответчик может возражать против рассмотрения дела по существу также ссылаясь на неуважительность причин пропуска сроков обращения в суд, установленных законом (например, ст. 256, 260 ГПК). В обоих случаях судья выносит решение. Решение суда об

отказе в иске без исследования иных обстоятельств дела может быть обжаловано в вышестоящий суд.

Процессуальный порядок проведения предварительного судебного заседания обусловлен его подготовительными целями. Такое заседание не связано с рассмотрением и разрешением дела по существу, то есть в нем не должны исследоваться доказательства, устанавливаться факты материально-правового значения, взаимное положение субъектов спора и другие вопросы, относящиеся к сути правового конфликта.

Предварительное заседание проводится единолично судьей, осуществляющим подготовку дела к судебному разбирательству. Такое заседание проводится с участием истца, ответчика, лиц, предъявивших заявление в защиту чужих интересов, третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования, их представителей. В соответствии со ст. 155.1 ГПК участие сторон в предварительном судебном заседании может быть обеспечено за счет использования систем видеоконференц-связи.

В предварительном судебном заседании стороны могут заявлять ходатайства, представлять суду доказательства, копии материалов дела ответчику, излагать свои доводы по всем возникающим вопросам. При этом стороны вправе обосновывать свою позицию ссылкой на представленные ими доказательства и на нормативные акты. Указанные действия, в отличие от действий в судебном разбирательстве, не обязательно должны осуществляться в строгой последовательности, закрепленной законом; они направлены на уточнение позиций сторон и определение перспектив дела.

§ 4. Извещения и вызовы суда

Информированность заинтересованных лиц о времени и месте судебного разбирательства или совершения судом какого-либо процессуального действия — гарантия реализации их права на личное участие в судебном заседании. Извещение лиц, участвующих в деле, является обязанностью суда и необходимым условием проведения судебного разбирательства. Закон оперирует термином «*надлежащее извещение*». Он означает соблюдение совокупности условий извещения:

1) повестка отправляется в *срок*, разумно достаточный для подготовки сторон и иных лиц, участвующих в деле, к соверше-

нию необходимого процессуального действия, собирания необходимых материалов, явки в суд;

2) для уведомления лиц, участвующих в деле, суд использует «извещение». Им предоставляется право решать вопрос о необходимости своего участия в судебном заседании, за исключением случаев, когда обязанность явки предусмотрена законом или судом.

Лицам, содействующим правосудию — свидетелям, экспертам, переводчикам, специалистам, — направляются «вызовы», которые представляют собой требование явиться в судебное заседание или к месту совершения отдельного процессуального действия. Для них явка в суд обязательна.

Важно *соблюдать форму*, допускаемую ГПК для *извещения или вызова* участников дела. В ч. 1 ст. 113 ГПК к ним отнесены: заказное письмо с уведомлением о вручении, судебная повестка с уведомлением о вручении, телефонограмма или телеграмма, сообщение по факсимильной связи. Перечень форм оповещения через средства связи в законе установлен не исчерпывающим образом. В постановлении Пленума ВС РФ от 24.06.2008 № 11 допускается возможность уведомления участников дела посредством СМС-сообщений при наличии на это их согласия;

3) важным условием надлежащего извещения является *соблюдение порядка доставки и вручения* судебного уведомления. Адреса, по которым должны доставляться повестки, указываются в заявлении, поданном в суд. После возбуждения гражданского дела сообщение о перемене своего адреса становится обязанностью каждого из лиц, участвующих в деле (ст. 118 ГПК). Для лица, не представившего суду сведений об изменении адреса или неправильно указавшего свой адрес, наступают неблагоприятные последствия. Доставка извещения осуществляется по последнему известному суду адресу и считается врученной.

При наличии информации о месте работы истца и ответчика суд может направить туда извещение указанным лицам в предусмотренных законом случаях. Организация, являющаяся участником дела, извещается по месту ее нахождения, которым признается место ее регистрации, если законом или уставом не установлено иное.

При необходимости вызова свидетелей, третьих лиц и других участников процесса сведения об их месте нахождения сообщаются тем лицом, которое ходатайствует об их вызове.

Способ доставки повестки определяется судом в каждом конкретном случае. Предусмотрено несколько способов доставки уведомлений: по почте; через лиц, участвующих в деле или иных лиц, которым судья поручил доставку судебного извещения; через иные средства связи. На практике распространен способ доставки извещения через лиц, участвующих в деле. С их согласия им выдаются повестки (иное извещение) для вручения другим извещаемым или вызываемым в суд лицам. При этом у лица, согласившегося передать повестку, возникает обязанность возвратить в суд расписку адресата в получении повестки. В случае если лица, которых суд обязан известить о времени и месте судебного заседания, присутствуют при определении даты рассмотрения дела, им на месте объявляется соответствующая информация под расписку. Повестка в этом случае не высылается, но по просьбе лица может быть вручена ему тут же.

Уведомление вручается лично адресату, а в случае его отсутствия кому-либо из совместно проживающих с ним совершеннолетних лиц с их согласия и при условии предъявления ими документов, удостоверяющих их личность. Лицо, принявшее повестку, обязано расписаться в ее получении. Отказ адресата расписаться в получении повестки приравнивается по своим последствиям к ее вручению (ст. 117 ГПК).

При отсутствии адресата нужно выяснить место его пребывания. Получив информацию о месте пребывания и времени отсутствия адресата, доставляющее повестку лицо должно сделать об этом отметку на повестке. Закон не требует какого-либо удостоверения полученной информации. Если в результате предпринятых действий информация о месте пребывания извещаемого не получена, то на повестке делается отметка о неизвестности места нахождения адресата, указываются опрошенные лица, дата и время совершения этих действий.

При неизвестности места пребывания извещаемого лица, участвующего в деле, суд поступает в соответствии с правилами ст. 167 ГПК.

Особые последствия предусмотрены законом в отношении ответчика, место нахождения которого неизвестно. Согласно ст. 119 ГПК суд приступает к рассмотрению дела в отсутствие ответчика после возвращения в суд неврученного судебного уведомления из последнего известного адреса ответчика. Данное правило представляет собой правовую фикцию. Суд исходит из того, что лицо

извещено надлежащим образом, хотя в действительности суду известно, что адресат уведомление не получил. Наличие этой нормы необходимо, без нее невозможно было бы рассмотрение дела по существу в случае, когда место пребывания ответчика неизвестно.

В ряде случаев, перечень которых приведен в ст. 120 ГПК, суд обязан объявить розыск ответчика через органы внутренних дел. Суд объявляет розыск по своей инициативе независимо от наличия просьбы об этом заинтересованных лиц.

Розыск гражданина или организации осуществляется через органы внутренних дел. Определение об объявлении розыска выносится судом, принявшим дело к производству. Оно направляется для исполнения в органы внутренних дел по последнему известному месту жительства или месту нахождения ответчика или его имущества;

4) важно обеспечить *фиксацию результата уведомления*, который будет служить подтверждением надлежащего извещения (квитанция об отправлении телеграммы, выписка из журнала телефонограмм, факсограмм и т. д.).

Итак, лицо считается **извещенным надлежащим образом** при соблюдении следующих условий: заблаговременность оповещения, соблюдение формы судебного извещения, соблюдение правил его доставки и вручения, зафиксированный результат уведомления.

Контрольные вопросы

1. Раскрыть понятие и значение подготовки дела к судебному разбирательству.
2. Каковы задачи подготовки дела к судебному разбирательству?
3. Перечислить процессуальные действия, совершаемые сторонами и судьей в порядке подготовки дела к судебному разбирательству.
4. В каких целях проводится предварительное судебное заседание?
5. Раскрыть содержание понятия «надлежащее извещение» лиц, участвующих в деле и иных участников дела.
6. Каково содержание судебных повесток и иных судебных извещений и порядок их вручения?

Список нормативных актов, судебной практики, литература

1. Инструкция по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденная приказом Судебного департамента при ВС РФ от 29 апреля 2003 г. № 36.
2. Правила оказания услуг почтовой связи. Утверждены постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2005 года № 221.
3. Постановление Пленума ВС РФ от 24.06. 2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству».
4. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 12/15.11.2001 № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм ГК РФ об исковой давности».
5. Определение КС РФ от 20.11.2008 № 822-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Лобачева В. Г. на нарушение его конституционных прав положениями п. 1 ч. 1 ст. 150, ч. 2 ст. 152, ст. 153 и 155 ГПК РФ».
6. *Жилин Г. А.* Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М., 2000.
7. *Логинов П. В.* Предварительная подготовка гражданских дел к слушанию в суде. М., 1960.
8. *Пучинский В. К.* Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству. М., 1962.
9. *Треушников М. К.* Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству — обязательная стадия процесса. М., 1980.

Глава 14. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

- § 1. *Понятие и значение судебного разбирательства.*
- § 2. *Порядок проведения судебного разбирательства.*
- § 3. *Протокол судебного заседания.*
- § 4. *Отложение разбирательства дела.*
- § 5. *Приостановление производства по делу.*
- § 6. *Окончание производства по делу без принятия судом решения.*

§ 1. Понятие и значение судебного разбирательства

1. *Судебное разбирательство является основной, центральной частью стадии производства в суде первой инстанции, в которой осуществляются возложенные на суды задачи — правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, других лиц, являющихся субъектами гражданских или иных правоотношений (ст. 2 ГПК).*

Выполняя эти задачи, суды осуществляют *правосудие* по гражданским делам, поэтому судебное разбирательство имеет определяющее значение для всей деятельности судов. Обязанность суда рассматривать дело *по существу* только в судебных заседаниях в строго установленном порядке с обязательным извещением участвующих в деле лиц (см. § 6 гл. 1 настоящего учебника) является главным условием вынесения законного и обоснованного судебного решения от имени Российской Федерации.

На этапе судебного разбирательства в полной мере реализуются все принципы гражданского процессуального права. Разбирательство дел во всех судах открытое, если иное не предусмотрено законом. Гласность судопроизводства обеспечивается возможностью присутствия в открытом судебном заседании лиц, не являющихся участниками процесса, представителей редакций средств массовой информации (журналистов) (ст. 123 Консти-

туции РФ, ст. 6 ЕКПЧ, ст. 10 ГПК, ст. 12 Закона об обеспечении доступа к информации)¹.

Правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и процессуального равноправия сторон. При этом суд руководит процессом, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, выяснения действительных обстоятельств дела с соблюдением принципов непосредственности, устности и непрерывности. Реализация процессуальных прав, связанных с движением процесса, осуществляется в соответствии с принципом диспозитивности.

2. *Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания (ст. 155 ГПК).*

Регламентируя судебное разбирательство гражданского дела, законодатель устанавливает, что оно происходит в *судебном заседании*. Однако понятия «судебное разбирательство» и «судебное заседание» — это не тождественные категории, судебное заседание является *формой* рассмотрения и разрешения дела по существу судом первой инстанции. В этом смысле судебное заседание проводится судом в указанное время и месте, с обязательным извещением участвующих в деле лиц.

Судебные заседания проводятся также судами апелляционной, кассационной и надзорной инстанций при рассмотрении жалоб, представлений, заявления о пересмотре по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, частных жалоб, представлений (ч. 1 ст. 327, ч. 1, ст. 386, ч. 4 ст. 391.1, ст. 396 ГПК). Кроме того, для разрешения некоторых процессуальных вопросов судом назначаются самостоятельные судебные заседания (например, для выполнения судебного поручения, рассмотрения заявления о сложении или об уменьшении штрафа, об отмене обеспечения иска и др.).

2.1. *Участие в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи.*

В соответствии с ст. 155.1 ГПК лица, участвующие в деле, и иные участники гражданского процесса могут принять участие в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи при условии заявления ими ходатайства об этом

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 13.12.2012 № 35. П. 4.

и при наличии в соответствующих судах технической возможности осуществления этого. В ходатайстве об участии в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи указывается суд, при содействии которого заявитель может участвовать в судебном заседании.

Использование видеоконференц-связи допускается также по инициативе суда, рассматривающего дело.

На суд, осуществляющий организацию видеоконференц-связи, возлагается обязанность проверить явку и установить личности явившихся лиц, проверить их полномочия; суд берет подписку у свидетелей, экспертов, переводчиков о разъяснении им судом, рассматривающим дело, прав и обязанностей и предупреждении об ответственности за их нарушение. Подписка не позднее следующего дня направляется в суд, рассматривающий дело, для приобщения к протоколу судебного заседания.

3. Законом установлен особый порядок в судебном заседании, которым обеспечивается уважение к суду и возможность эффективного разрешения дела.

В судебном заседании судья должен быть облачен в мантию. При входе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают. Объявление решения суда, а также определение суда, которым заканчивается дело без принятия решения, все присутствующие в зале заседания выслушивают стоя.

Участники процесса обращаются к судьям со словами: «Уважаемый суд!» и свои объяснения и показания дают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

В соответствии с принципом гласности судебного разбирательства лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства, не нарушая надлежащий порядок судебного заседания. Это требование относится и к лицам, осуществляющим разрешенные судом фотосъемку и видеозапись, трансляцию судебного заседания по радио и телевидению. Эти действия должны осуществляться с учетом мнения лиц, участвующих в деле. Возможность осуществления этих действий определяет суд (ст. 10 ГПК)¹.

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13. П. 12.

Обязанность по выполнению условий, обеспечивающих надлежащий порядок в судебном заседании и безопасность участников процесса, возложена на службу судебных приставов, а в ней — на судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов (ст. 11 Закона о судебных приставах).

В случае нарушения участниками процесса и другими лицами, присутствующими в судебном заседании, порядка во время судебного разбирательства, суд вправе применить к ним следующие меры: предупреждение, удаление из зала судебного заседания, штраф.

Как неоднократно указывал КС РФ, удаление лица из зала судебного заседания применяется лишь в качестве крайней меры воздействия. Данная норма не предполагает какое-либо произвольное, немотивированное лишение процессуальных прав участников процесса, не умаляет его право на судебную защиту, а лишь исключает возможность злоупотребления своим правом¹.

Если в действиях лица, нарушающего порядок в судебном заседании, имеются признаки преступления, судья направляет соответствующие материалы в органы дознания или предварительного следствия для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя.

При массовом нарушении порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала заседаний граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании или отложить разбирательство дела.

4. *Председательствующий в судебном заседании.* Судебным заседанием руководит судья, рассматривающий дело единолично, а при коллегиальном рассмотрении дела — один из трех профессиональных судей, выполняющий функции председательствующего.

Осуществляя руководство судебным разбирательством, он обеспечивает и соответствующую организацию процесса.

Функции председательствующего заключаются в: 1) руководстве судебным заседанием; 2) создании условий для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела; 3) устранении из судебного разбирательства всего, что не имеет

¹ См., например: Определение КС РФ от 16.01.2007 № 33-О-О.

отношения к рассматриваемому делу; 4) принятии необходимых мер по обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании.

Для реализации данных функций законодатель наделяет председательствующего полномочиями, осуществляя которые он должен создавать в судебном заседании деловую атмосферу, соответствующую авторитету суда и способствующую правильному восприятию процесса его участниками.

На председательствующего возложена обязанность по соблюдению установленных законом гарантий равенства прав участников гражданского процесса. С учетом этого судья, проявляя объективность и беспристрастность, обязан с одинаковым вниманием относиться ко всем участникам судебного процесса, быть свободным от предубеждений социального, расового, национального, полового и религиозного характера. Он не должен допускать предвзятого отношения к лицам, участвующим в судопроизводстве, по мотивам их имущественного или должностного положения, принадлежности к общественным объединениям, а также политических и иных убеждений, поведения в процессе.

Участники процесса могут возражать относительно действий председательствующего. Подобные возражения оформляются в письменной форме либо могут быть заявлены устно и заносятся в протокол судебного заседания.

ВС РФ неоднократно указывал на необходимость соблюдения судьей культуры поведения в процессе, недопустимость резкого или грубого обращения с участниками процесса.

В частности, судья не должен проявлять высокомерия. Ему следует избирать вежливый и спокойный тон ведения судебного процесса, быть сдержанным, тактичным, с уважением, пониманием и терпением относиться к участникам судебного разбирательства и иным лицам, присутствующим в судебном заседании.

Судья должен избегать личных общений с гражданами, а также с представителями организаций по вопросам, связанным с разбирательством в суде дел этих граждан и организаций, за исключением случаев, предусмотренных процессуальным законодательством. Судья не вправе давать советы и правовые консультации указанным лицам относительно их действий в судебном процессе¹.

¹ Пункты 10 и 11 постановления Пленума ВС РФ от 31.05.2007 г. № 27.

§ 2. Порядок проведения судебного разбирательства

1. *Своевременное* рассмотрение и разрешение гражданских дел — одна из задач гражданского судопроизводства. В настоящее время в законе предусмотрены положения, согласно которым судопроизводство по гражданским делам осуществляется в *разумные сроки* (ч. 1 ст. 6.1 ГПК).

Разумный срок судебного разбирательства включает в себя период со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по делу.

Сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел делятся на *общие* и *специальные*.

Общий срок, в течение которого федеральный суд должен рассмотреть и разрешить любое гражданское дело, до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а для мирового судьи — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

Специальные сроки установлены ГПК и другими федеральными законами для рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел, по содержанию затрагивающие жизненно важные субъективные права граждан и нуждающиеся в более быстрой защите. Поэтому специальные сроки по времени являются *сокращенными*. Например, сокращенные сроки установлены для рассмотрения дел о восстановлении на работе, о взыскании алиментов (до истечения месяца — ч. 2 ст. 154); о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части (в течение месяца со дня подачи заявления — ч. 2 ст. 252) и по другим делам (ч. 1 ст. 257, ст. 260, 304).

В эти сроки включается и период времени, отведенный для подготовки дела к судебному разбирательству. Причем по сложным делам судья с учетом мнения сторон может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных законом сроков рассмотрения дел.

С разумным сроком судебного разбирательства связано право заинтересованных лиц на обращение к председателю суда с *заявлением об ускорении рассмотрения дела* (ч. 6 ст. 6.1 ГПК). Это допускается в случае, если после принятия искового заявления (заявления) к производству дело длительное время не рассматривалось и судебный процесс затягивался.

Заявление об ускорении рассматривается председателем суда единолично в течение пяти дней со дня поступления такого заявления в суд *без вызова лиц, участвующих в деле*. По результатам рассмотрения заявления председатель суда выносит мотивированное определение, в котором может быть установлен срок проведения судебного заседания по делу и (или) могут быть указаны действия, которые следует осуществить для ускорения судебного разбирательства. При отсутствии оснований для ускорения рассмотрения дела выносится мотивированное определение об отказе в удовлетворении заявления.

2. Судебное разбирательство гражданских дел состоит из последовательно сменяющих друг друга частей: *подготовительной; рассмотрения дела по существу; судебных прений; вынесения и объявления решения*.

В подготовительной части судебного разбирательства судом выясняется *возможность рассмотрения дела по существу*: в случае неявки лиц, участвующих в деле, их представителей, вызванных по делу свидетелей, экспертов, специалистов, переводчика; при данном составе суда; при имеющихся доказательствах.

В назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. Затем секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по гражданскому делу лиц явился, извещены ли неявившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия.

2.1. *Последствия неявки в судебное заседание участников процесса*. Эти вопросы разрешаются судом в зависимости от процессуального положения участников дела.

В случае *неявки лиц, участвующих в деле*:

а) *суд обязан отложить* разбирательство дела, если отсутствуют сведения об их извещении (ч. 2 ст. 167 ГПК);

б) *суд вправе отложить* судебное разбирательство, если эти лица извещены о времени и месте судебного заседания, в случае признания причин их неявки уважительными;

в) *суд вправе рассмотреть дело*, если эти лица извещены о времени и месте судебного заседания, однако ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает эти причины неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие сторон, если от них поступила подобная просьба, с направлением им копий решений.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд вправе 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). По некоторым делам особого производства участие заявителей и других лиц является обязательным в силу закона (ст. 273 ГПК)¹;

г) суд вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства при наличии других условий, установленных в ст. 233 ГПК;

д) производство по делу заканчивается определением суда об оставлении заявления без рассмотрения при наличии оснований, предусмотренных абз. 7 и 8 ст. 222 ГПК.

Последствия неявки представителя в судебное заседание зависят вида представительства. В случае неявки законного представителя, в отношении которого отсутствуют сведения об его извещении, суд обязан отложить судебное разбирательство. Подобные последствия наступают и в случае неявки адвоката, назначенного в порядке ст. 50 ГПК.

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, их представителей о возможности рассмотрения дела и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или его отложении (ч. 1 ст. 168 ГПК).

В случае если вызванный 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. В отношении свидетеля установлена также еще одна санкция: при неявке без уважительных причин по вторичному вызову он может быть подвергнут принудительному приводу.

После решения вопросов, связанных с проверкой явки участников по делу, председательствующий устанавливает личности явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей.

¹ Пункт 3 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 г. № 13.

Основными документами, удостоверяющими личность гражданина России, является его паспорт, дипломатический паспорт, паспорт моряка (служебный)¹. В отношении иностранного гражданина — его паспорт либо иной документ, установленный ФЗ или признаваемый в соответствии с международным договором РФ в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина. Документами, удостоверяющим личность без гражданства, являются: документ, выданный иностранным государством и признаваемый в соответствии с международным договором РФ в качестве документа, удостоверяющего личность лица без гражданства; разрешение на временное жительство; вид на жительство².

Разъяснение переводчику его прав и обязанностей. Вопрос о привлечении к участию в процесс переводчика разрешается судьей при подготовке дела к судебному разбирательству. Лица, участвующие в деле, вправе предложить суду кандидатуру переводчика также в судебном разбирательстве. При этом суд вправе отклонить предложенную кандидатуру переводчика.

Председательствующий разъясняет переводчику его права и обязанности, предупреждает об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод и приобщает его подписку к протоколу судебного заседания.

Предусмотренные правила распространяются и на лицо, владеющее навыками сурдоперевода (ст. 162 ГПК).

Удаление свидетелей из зала судебного заседания. Это необходимо для того, чтобы можно было обеспечить проведение допроса свидетеля в отсутствие других явившихся свидетелей, устранение взаимного влияния при получении других доказательств.

Свидетели удаляются из зала судебного заседания в специально отведенное для этого помещение, если оно имеется. Перед удалением из зала судебного заседания председательствующий предупреждает их, чтобы они не обсуждали между собой обстоятельства дела.

Объявление состава суда. Отводы. Председательствующий объявляет состав суда, рассматривающего дело, сообщает, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря

¹ Закон о гражданстве, ст. 10.

² Закон о правовом положении иностранных граждан. Ст. 1 и 2.

судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, эксперта, специалиста и переводчика.

Лицам, участвующим в деле, их представителям разъясняется право заявлять отводы судьбе, прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику.

Председательствующий разъясняет прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику право заявлять самоотводы.

Законом предусмотрены *общие основания* для отвода мирового судьи, судьи, прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика (ст. 16 ГПК), а также *специальные основания* в отношении таких субъектов, как судья (ст. 17), эксперт и специалист (абз. 2 ч. 1 ст. 18).

Мировой судья, а также судья не может рассматривать дело если он:

- 1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;
- 2) является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- 3) лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Наличие информации о внепроцессуальном обращении, поступившем судьбе по гражданскому делу, находящемуся в его производстве, само по себе не может рассматриваться в качестве основания для отвода судьи (ст. 16 ГПК).

Специальные основания для отвода судьи связаны с недопустимостью его повторного участия в рассмотрении дела: судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении дела в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанций. Подобный запрет установлен и для судей, принимавших участие в рассмотрении дела в суде апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (ст. 17 ГПК).

Специальное основание для отвода предусмотрено также для эксперта и специалиста: они не могут участвовать в рассмотрении дела, если находились или находятся в служебной или

иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей.

При наличии оснований для отвода мировой судья, судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик обязаны заявить самоотвод. Отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле, их представителями или рассмотрен по инициативе суда.

Самоотвод или отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу, т. е. в подготовительной части судебного разбирательства. Заявление самоотвода или отвода в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если основание для этого стало известно лицу после начала рассмотрения дела по существу.

В случае заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения.

Отвод, заявленный судьбе, рассматривающему дело единолично, а также прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику разрешается тем же судьей (ст. 20 ГПК).

Вопрос об отводе разрешается в *совещательной комнате* определением суда. Последствием удовлетворения заявления об отводе (самоотводе) мирового судьи, а также судьи может быть рассмотрение дела другим судьей либо передача дела в другой суд одного уровня либо в вышестоящий суд (ст. 21 ГПК).

Выполняя требования ст. 165 ГПК, председательствующий обязан *разъяснить участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности*.

В частности, право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств, давать объяснения суду в устной и письменной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать свои замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и (или) его неполноту в течение пяти дней со дня его подписания (ст. 231 ГПК), право сторон на возмещение расходов на оплату услуг представителя и на возмещение иных судебных

расходов в случаях и в порядке, предусмотренных ст. 100, 102 ГПК, право участвующих в деле лиц обжаловать решение в суд второй инстанции (ст. 320 ГПК), а также их обязанность добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами¹.

Сторонам разъясняются также их право на совершение распорядительных действий — изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения (ч. 1 ст. 39 ГПК).

Председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, имеются ли у них ходатайства по вопросам, связанным с рассмотрением и разрешением дела.

По содержанию могут быть самые различные ходатайства, что обусловлено характером конкретного процессуального права (обязанности), реализуемого (исполняемого) заявителем. Ходатайства об истребовании новых доказательств, о привлечении к участию в деле других лиц, об отложении дела и по другим вопросам судебного разбирательства должны быть разрешены с учетом мнения лиц, участвующих в деле, и с вынесением определения непосредственно после их заявления.

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 ходатайства².

Заключительным действием в подготовительной части судебного разбирательства является разъяснение прав и обязанностей эксперту и специалисту (если они участвуют в деле) и предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

3. *Рассмотрение дела по существу* является *центральной частью* судебного разбирательства, в которой устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Ее цель заключается в полном, всестороннем, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств с точки зрения их достаточности и досто-

¹ Пункт 5 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13.

² Пункт 11 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13.

верности, а относимости и допустимости — при представлении новых доказательств.

Данная часть судебного заседания является наиболее объемной, только на основании исследованных доказательств суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Рассмотрение дела по существу начинается *докладом председательствующего* или кого-либо из судей, после чего судья выясняет, поддерживает ли истец заявленные требования, признает ли их ответчик и не желают ли стороны окончить дело мировым соглашением или провести процедуру медиации (ст. 172 ГПК).

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.

Действия сторон, связанные с отказом от иска, признанием иска, заключением мирового соглашения обязывают председательствующего разъяснить им процессуальные последствия их совершения, сам вопрос решается судом в совещательной комнате.

При принятии судом отказа истца от иска, утверждении мирового соглашения сторон выносится *определение*, которым одновременно прекращается производство по делу. При принятии судом признания ответчиком иска — *решение* об удовлетворении требований истца.

Рассмотрение дела по существу продолжается, если суд не принимает отказ от иска, признание иска, не утверждает мировое соглашение по основаниям, предусмотренным законом (ст. 39 ГПК). В этом случае суд выносит определение.

Объяснения лиц, участвующих в деле, заслушиваются непосредственно после доклада председательствующего. Первым дает суду объяснения истец, его представитель, за ним — третье лицо, участвующее на стороне истца. Затем выступает ответчик, его представитель и третье лицо, участвующее на стороне ответчика.

После этого слово для объяснения предоставляется третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора.

В случае если прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане,

обратились в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, они дают объяснения *первыми*. Вслед за ними выступает истец, в интересах которого возбуждено дело.

Истец должен сообщить суду факты, которыми он обосновывает свои требования. Если ответчик возражает против иска, он должен доказать те обстоятельства, на которые ссылается как на основания своих возражений.

Как указал ВС РФ, 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. 59, 60 ГПК)¹.

Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы участвующим в деле лицам в любой момент дачи ими объяснений.

Объяснения участвующих в деле лиц, данные в *письменной форме* в случае их неявки, а также полученные судом в порядке выполнения судебного поручения и обеспечения доказательств, оглашаются председательствующим (ст. 174 ГПК).

После этого суд устанавливает *последовательность исследования* доказательств, о чем выносит определение.

Последовательность исследования доказательств зависит от особенностей каждого дела. Как правило, оно начинается с *допроса свидетелей*.

Каждый свидетель допрашивается отдельно в порядке, установленном законом. Председательствующий, удостоверившись в личности свидетеля, разъясняет ему права и обязанности, предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания.

В целях определения объективности показаний свидетеля председательствующий выясняет его отношение к участвующим в деле лицам и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно по делу.

¹ Пункт 13 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13.

После этого свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого он вызван. А затем все остальные участвующие в деле лица. Если свидетель вызван по инициативе суда, то первым задает вопросы истец, его представитель. Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

В случае необходимости свидетель может быть допрошен вторично. Во время допроса свидетель вправе пользоваться записками, содержащими цифровые или иные данные. Эти письменные материалы предъявляются суду, участвующим в деле лицам, и могут быть приобщены по определению суда к делу.

Особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля предусмотрены в законе (ст. 179 ГПК). В частности, свидетель, не достигший возраста шестнадцати лет, не предупреждается об ответственности за неправомерный отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний; допрос свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда — и от четырнадцати до шестнадцати лет, производится с участием педагогического работника, могут быть вызваны также законные представители ребенка; на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала могут быть удалены лица, участвующие в деле.

При исследовании *письменных доказательств* суд в силу принципа устности обязан огласить их полностью или в части, имеющей отношение к делу, и предъявить участвующим в деле лицам, их представителям, а в необходимых случаях — свидетелям, экспертам, специалистам. После этого лица, участвующие в деле, вправе дать свои объяснения (ст. 181 ГПК).

Такие письменные доказательства, как личная переписка и телеграфные сообщения граждан, оглашаются судом только с согласия этих лиц; при отсутствии согласия — в закрытом судебном заседании.

При исследовании письменных доказательств может возникнуть вопрос о подложности. В этом случае суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства. Заявление о подложности может быть сделано также в отношении вещественных доказательств, аудио- или видеозаписи, заключения эксперта (ст. 186 ГПК).

В соответствии с принципом непосредственности исследование *вещественных доказательств* осуществляется судом путем

осмотра в судебном заседании. Доказательства предъявляются участвующим в деле лицам, их представителям, а в необходимых случаях — свидетелям, экспертам, специалистам, которые вправе обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания (ст. 183 ГПК).

Протоколы осмотра на месте вещественных доказательств, составленные в порядке судебного поручения или обеспечения доказательств, оглашаются в судебном заседании. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

В том случае, если вещественные и письменные доказательства не могут быть доставлены в зал судебного заседания, они осматриваются судом на месте с извещением лиц, участвующих в деле, их представителей, а в необходимых случаях — с вызовом свидетелей, экспертов, специалистов.

Назначая осмотр, суд выносит определение, в котором указывает, что именно подлежит осмотру, какие обстоятельства должны быть выяснены, время осмотра. Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания, к которому могут быть приложены составленные при осмотре планы, схемы, чертежи, снимки и другие документы. Необходимость осмотра на месте возникает, например, по делам о разделе недвижимого имущества, определении порядка пользования им и т. п.

Воспроизведение *аудио- или видеозаписи* осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении. В протоколе указываются признаки воспроизводящих источников данного доказательства и время воспроизведения. Участвующие в деле лица вправе давать объяснения. При необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторено полностью либо в какой-либо части.

В некоторых случаях для выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом привлекается специалист, а также может быть назначена экспертиза. При воспроизведении аудио- или видеозаписи, содержащей сведения личного характера, а также при ее исследовании применяются правила, предусмотренные для исследования переписки и телеграфных сообщений граждан (ст. 185 ГПК).

Заключение эксперта оглашается в судебном заседании. В целях его разъяснения или дополнения суд может вызвать эксперта. При наличии в деле нескольких противоречивых заключений

могут быть вызваны эксперты, проводившие как первичную, так и повторную (дополнительную) экспертизу. Вопросы эксперту вправе задавать судья, а также участвующие в деле лица, их представители.

При исследовании заключения эксперта суд проверяет его соответствие вопросам, поставленным перед экспертом, оценивает полноту и обоснованность содержащихся в нем выводов.

Заключение эксперта оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы. При этом несогласие суда с выводами эксперта должно быть мотивировано в решении по делу или в определении о назначении дополнительной, повторной экспертизы. Суд указывает в определении, какие выводы первичной экспертизы вызывают сомнение, ссылаясь на обстоятельства дела, которые не согласуются с выводами эксперта (ст. 187 ГПК).

Противоречия в заключениях нескольких экспертов не во всех случаях требуют повторной экспертизы. Суд может путем допроса экспертов получить необходимые разъяснения и дополнительное обоснование выводов¹.

Для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи при исследовании доказательств суд привлекает специалистов (ст. 188 ГПК). *Консультация специалиста* не является доказательством по делу, она дается в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний, без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда. 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 экспертизы².

Окончание рассмотрения дела по существу. В случае участия прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления для дачи заключения по делу им предоставляется слово.

¹ Пункт 15 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 г. № 13.

² Там же. П. 16.

С разрешения председательствующего лица участвующие в деле, их представители могут выступить с дополнительными объяснениями. Например, они могут обратиться с дополнительными вопросами друг к другу, другим участникам процесса, ходатайствовать о приобщении доказательств. После этого председательствующий объявляет об окончании рассмотрения дела по существу, суд переходит к судебным прениям.

4. *Судебные прения* — это часть судебного разбирательства, состоящая из *речей* лиц, участвующих в деле, их представителей, последовательность выступления которых четко регламентируется законом (ст. 190 ГПК). В выступлениях в прениях лица высказывают свои соображения, доводы относительно проведенного исследования доказательств и установления обстоятельств по делу. Истец, как правило, просит иск удовлетворить, а ответчик — в иске отказать.

Если по делу, кроме сторон, участвуют третьи лица (ст. 43 ГПК), то после истца слово предоставляется третьему лицу, участвующему на его стороне, затем выступает ответчик и за ним третье лицо, участвующее на его стороне.

При участии третьего лица, заявившего самостоятельное требование относительно предмета спора, оно выступает в прениях после сторон и их представителей.

Порядок выступлений в прениях частично меняется, если дело было возбуждено по заявлению прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, обратившихся в интересах других лиц. В таком случае первым выступает прокурор, представитель организации, гражданин, после чего слово предоставляется истцу, его представителю.

После произнесения речей всеми лицами, участвующими в деле, их представителями они могут выступить с *репликами* в связи со сказанным. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику, его представителю.

В своих выступлениях участники судебных прений могут ссылаться только на установленные в судебном заседании обстоятельства и доказательства, которые исследовались при рассмотрении дела.

При необходимости выяснения новых обстоятельств или исследования новых доказательств, суд выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу, по окончании чего прения проходят в общем порядке.

5. Вынесение и объявление решения суда. После судебных прений суд удаляется в *совещательную комнату* для принятия решения, которое должно быть оглашено в открытом судебном заседании. Решение суда объявляется публично и в тех случаях, когда дело слушалось в закрытом заседании, за исключением тех случаев, когда это затрагивает права и интересы несовершеннолетних (ч. 8 ст. 10 ГПК).

Принятие судом решения осуществляется в соответствии с гл. 16 ГПК¹. После подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания. Председательствующий оглашает решение (все присутствующие в зале выслушивают его стоя), устно разъясняет содержание решения суда, порядок и срок его обжалования. После этого председательствующий объявляет об окончании разбирательства дела.

В случае если составление мотивированного решения было отложено, оглашается только его резолютивная часть. При этом председательствующий обязан разъяснить, когда лица, участвующие в деле, их представители могут ознакомиться с решением суда в окончательной форме (ст. 193 ГПК).

§ 3. Протокол судебного заседания

1. Протокол судебного заседания — важнейший процессуальный документ, в котором фиксируются все существенные сведения о разбирательстве дела. Его ведение обязательно в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении вне судебного заседания каждого отдельного процессуального действия (например, осмотре на месте письменных и вещественных доказательств, выполнении судебного поручения, допросе свидетеля в месте своего пребывания и т. д.).

Протокол судебного заседания является источником сведений о ходе судебного разбирательства, о процессуальных действиях (бездействии) суда и всех субъектов конкретного гражданского дела. На основании записей в протоколе вышестоящие суды проверяют правильность действий суда первой инстанции, соответствие решения обстоятельствам, установленным в судебном заседании; была ли предоставлена возможность лицам, участвующим в деле, реализовывать процессуальные права; какие были

¹ См. гл. 15 настоящего учебника.

сделаны заявления и ходатайства, удовлетворены ли они или отклонены и т. д.

Отсутствие в деле протокола является существенным нарушением норм процессуального права и одним из безусловных оснований к отмене решения суда первой инстанции в апелляционном порядке (п. 6 ч. 4 ст. 330 ГПК), а также в кассационном порядке и в порядке надзора.

2. Содержание протокола судебного заседания определяется в ст. 229 ГПК. В нем указываются все действия суда и участников процесса в том порядке, в каком они были совершены. Записи объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей, заключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов должны быть сделаны в первом лице.

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, и, в частности, должен отражать:

- *общие сведения*: дата и место, время начала и окончания судебного заседания; наименование суда, рассматривающего дело, состав суда, секретарь судебного заседания; наименования дела;
- сведения о лицах, явившихся в судебное заседание;
- сведения о разъяснении экспертам, переводчикам и специалистам их прав и обязанностей;
- последовательность исследования доказательств;
- изложение вопросов, заданных судом и лицами, участвующими в деле, и полученных на них ответов;
- данные об оглашении письменных объяснений отсутствующих лиц, участвующих в деле, исследовании письменных доказательств, которые были представлены для обозрения;
- сведения об использовании средств аудио-, видеозаписи, систем видеоконференц-связи и (или) иных технических средств в ходе судебного заседания; оглашении и разъяснении содержания решения и определений суда, разъяснении порядка и срока их обжалования;
- сведения о том, когда лица, участвующие в деле, и их представители могут ознакомиться с мотивированным решением;

- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их прав на ознакомление с протоколом и подачу на него замечаний и о выполнении иных действий¹.

В протоколе судебного заседания по делу, рассмотренному мировым судьей, дополнительно указываются сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их представителям права подать заявление о составлении мотивированного решения суда (ч. 3 ст. 229 ГПК).

Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком и условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами.

В протоколе отражаются распоряжения председательствующего и вынесенные судом в зале судебного заседания определения; заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей; показания свидетелей, разъяснения экспертов заключений, консультации и пояснения специалистов; сведения об оглашенных письменных доказательствах, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивание аудиозаписей, просмотра видеозаписей; содержание заключения прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления; содержание судебных прений.

3. Составление протокола. В соответствии со ст. 230 ГПК протокол составляется в судебном заседании и при совершении отдельного процессуального действия вне заседания секретарем судебного заседания. Протокол составляется в письменной форме. Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать стенографирование, средства аудиозаписи и иные технические средства. При этом в протоколе указывается на использование секретарем судебного заседания данных технических средств для фиксации хода судебного заседания. Носитель аудиозаписи приобщается к протоколу.

Участвующие в деле лица, их представители вправе ходатайствовать об оглашении какой-либо части протокола, о внесении в протокол сведений об обстоятельствах, которые они считают существенными для дела.

Протокол судебного заседания должен быть составлен и подписан не позднее чем через три дня после окончания судебного

¹ Пункт 17 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 г. № 13.

заседания, протокол отдельного процессуального действия — не позднее чем на следующий день после дня его совершения.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания. При этом судья обязан лично проверить правильность протокола. Все изменения, дополнения, исправления должны быть в нем оговорены и удостоверены подписями председательствующего и секретаря.

4. Замечания на протокол. Участвующим в деле лицам, их представителям предоставляется право ознакомиться с протоколом судебного заседания и принести не позднее *пяти дней* со дня его подписания письменные замечания на протокол. В замечаниях указывается, в чем состоит неправильность, неточность, неполнота записей, содержащихся в протоколе. В случае пропуска этого срока, заинтересованные лица вправе обратиться в суд с заявлением о его восстановлении в порядке ст. 112 ГПК.

Председательствующий рассматривает замечания на протокол в течение пяти дней со дня их подачи без извещения лиц, участвующих в деле. В случае согласия с замечаниями судья удостоверяет их правильность, а при несогласии — выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Замечания приобщаются к делу во всяком случае.

§ 4. Отложение разбирательства дела

Дело не всегда может быть рассмотрено в назначенное время. Нередко возникает необходимость в отложении судебного разбирательства, которое заключается в *переносе рассмотрения дела по существу на другое число для совершения необходимых процессуальных действий*. При отложении назначается точное время следующего судебного заседания.

Отложение судебного разбирательства может быть следствием нарушения судом требований ГПК по подготовке дела к судебному разбирательству, неявки в судебное заседание кого-либо из участников процесса, необходимости совершения процессуальных действий.

В ГПК отсутствует закрытый перечень оснований отложения разбирательства дела. Установлено, что оно допускается в случаях, предусмотренных законом, а также если суд признает невозможным рассмотрение дела вследствие неявки кого-либо из участ-

ников процесса, предъявления встречного иска, необходимости представления или истребования дополнительных доказательств, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий (ст. 169 ГПК).

Основания для отложения разбирательства дела определены в общей форме и не разграничены в законе на обязательные и необязательные, в отличие от приостановления производства по делу.

Закон предусматривает лишь один случай, при котором *суд обязан* отложить разбирательство дела независимо от наличия других условий. Это *неявка* в судебное заседание кого-либо из *лиц, участвующих в деле*, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении (ч. 2 ст. 167 ГПК). Представляется, однако, что это правило действует и в отношении *законных представителей* участвующих в деле лиц, *адвоката*, назначенного судом в порядке ст. 50 ГПК.

Кроме того, ВС РФ разъяснил: 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), 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 подготовки¹.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Допрос явившихся в судебное заседание свидетелей при отложении разбирательства дела — право, а не обязанность суда. Инициатива проведения допроса свидетеля может исходить от суда, лиц, участвующих в деле, их представителей, самого свидетеля.

Закон устанавливает обязательное условие для возможности допроса свидетелей при отложении разбирательства дела — присутствие сторон в судебном заседании. Вторичный вызов свидетелей, допрошенных при отложении разбирательства дела, в новое судебное заседание допускается только в случае необходимости (ст. 170 ГПК).

Откладывая разбирательство дела, суд должен указать в определении основания для отложения и назначить дату ново-

¹ Пункт 10 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 г. № 13.

го судебного заседания с учетом действий, которые должны быть произведены в период отложения, а также время и место его проведения. День нового судебного заседания по делу должен быть назначен с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств.

Участникам процесса, явившимся в судебное заседание, дата нового разбирательства объявляется под расписку, о чем делается запись в протоколе судебного заседания, в котором они расписываются. Лица неявившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе, извещаются в порядке, предусмотренном ст. 115 и 116 ГПК.

Определение об отложении разбирательства дела обжалованию не подлежит, возражения относительно него могут быть включены в апелляционную жалобу.

Разбирательство дела после его отложения начинается *сначала*. В законе предусмотрено исключение из этого правила. Допускается продолжение судебного разбирательства без повторения ранее данных объяснений всех участников процесса при следующих условиях: стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, они знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, состав суда не изменился. В этом случае суд *вправе* предоставить возможность участникам процесса подтвердить данные ранее объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Отложение разбирательства дела следует отличать от *перерыва* в судебном заседании. По времени перерыв является не длительным и объявляется для отдыха, ознакомления участвующими лицами с представленными в судебном заседании доказательствами, составления мирового соглашения и др.

При отложении судебное разбирательство дела не завершено и назначается время нового заседания, которое не продолжается, а начинается сначала. Поэтому в период отложения возможно рассмотрение судом других дел, а также совершение процессуальных действий. В отличие от этого во время перерыва суд не вправе рассматривать иные гражданские, уголовные и административные дела. После окончания перерыва судебное разбирательство продолжается с того момента, с которого оно было прервано.

§ 5. Приостановление производства по делу

Приостановление производства по делу — *временное прекращение судом процессуальных действий на неопределенный срок, применяемое по основаниям, предусмотренным законом.*

Приостановление связано с объективными обстоятельствами (т. е. не зависящими от суда и лиц, участвующих в деле), препятствующими дальнейшему движению дела. Судебное разбирательство «замирает», совершение процессуальных действий за некоторыми исключениями (например, назначение судом экспертизы, судебного поручения) становится невозможным.

Перечень обстоятельств, являющихся основаниями для приостановления производства по делу, является *исчерпывающим* и не может быть расширен судом.

О приостановлении производства суд выносит определение, копии которого направляются лицам, участвующим в деле. Определение суда *о приостановлении* производства по делу может быть обжаловано (ст. 218 ГПК).

Основания приостановления производства подразделяются в законе на два вида: обязательные и необязательные.

Обстоятельства, при которых *суд обязан* приостановить производство по делу, указаны в ст. 215 ГПК.

1. Смерть гражданина, являющегося стороной в деле или третьим лицом с самостоятельными требованиями, если спорное правоотношение допускает правопреемство.

Приостановление производства по делу в случае смерти гражданина возможно только тогда, когда допускается правопреемство в спорном материальном правоотношении. Если же спорное право или обязанность неотделимо связаны с личностью умершего, производство по делу прекращается (абз. 7 ст. 220 ГПК).

2. Признание стороны недееспособной или отсутствие законного представителя у лица, признанного недееспособным.

В данном случае необходимость приостановления обусловлена тем, что лицо утратило дееспособность *после возбуждения* гражданского дела, т. е. в момент обращения в суд это лицо было дееспособным. В противном случае, т. е. если заявление подано уже недееспособным лицом, судья возвращает его (п. 4 ч. 1 ст. 135 ГПК); при установлении этого обстоятельства после принятия заявления к производству — суд оставляет его без рассмотрения (ст. 222 ГПК).

3. Участие ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного и военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьба истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов.

Для применения данного основания ответчик или истец должны обладать специальным правовым статусом: военнослужащих, к которым относится личный состав Вооруженных Сил РФ¹; граждан РФ, проходящих военные сборы в составе Вооруженных Сил РФ²; военнослужащих внутренних войск Министерства внутренних дел РФ (других войск); служащих воинских формирований и сотрудников соответствующих органов³.

4. Невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве.

Приостановление по указанным основаниям допустимо только в том случае, если факты и правоотношения, которые подлежат установлению в порядке гражданского, уголовного или административного производства, имеют юридическое значение для рассматриваемого судом дела. Приостанавливая производство по делу, суд обязан указать мотивы, по которым он пришел к подобным выводам (п. 5 ч. 1 ст. 225 ГПК)⁴.

¹ Закон об обороне. Ст. 12.

² Закон о воинской обязанности и военной службе. Ч. 1 ст. 37.

³ Закон об обороне. Ч. 6 ст. 1. Участие в боевых действиях указанных лиц при выполнении задач в условиях вооруженного конфликта, контртеррористической операции, по обеспечению безопасности и защите граждан РФ, проживающих на приграничных территориях, подтверждается выпиской из приказов соответствующих командиров (начальников), для лиц гражданского персонала — требуется дополнительно подпись руководителя соответствующей операции // Приказ Министра обороны РФ от 02.11.2009 № 1177 «О порядке выдачи удостоверений ветерана боевых действий в Вооруженных Силах России».

⁴ Так, определением Мосгорсуда от 20.07.2011 г. по делу № 33-22658 было признано обоснованным определение Коптевского районного суда г. Москвы о приостановлении производства по делу: истица Б. обратилась в суд с иском к МСХА об обязанности заключить договор социального найма. Ответчик заявил ходатайство о приостановлении производства по делу до рассмотрения арбитражным судом г. Москвы другого дела по иску ТУФАУГИ к МСХА о признании отсутствующим права оперативного управления на ряд квартир, в том числе и на спорную квартиру.

5. Обращение суда в КС РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

Возможность совершения судом подобного действия предусмотрена также в ст. 103 Закона о Конституционном Суде РФ. О необходимости обращения с запросом суд выносит мотивированное определение. Сам запрос оформляется в письменной форме в виде отдельного документа. В запросе суд в соответствии с требованиями закона должен указать точное название, номер, дату принятия, источник опубликования и иные данные о подлежащем проверке законодательном акте, а также мотивы, по которым он пришел к выводу о направлении указанного запроса¹.

В ст. 216 ГПК перечислены обстоятельства, при наличии которых *суд вправе* суд по заявлению участвующих в деле лиц или по своей инициативе приостановить производство.

1. Нахождение стороны в лечебном учреждении. В действующем законодательстве уже не применяется подобная терминология, в законе указывается на «*медицинскую организацию*», которая понимается как *юридическое лицо* независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном законодательством РФ, а также иное юридическое лицо, осуществляющее наряду с основной деятельностью *медицинскую деятельность* на основании лицензии, и *индивидуальные предприниматели*².

2. Розыск ответчика, осуществляемый на основании определения суда, принятого в порядке ст. 120 ГПК как при подготовке дела, так и во время его судебного разбирательства. Розыск ответчика объявляется при неизвестности места его пребывания по требованиям, предъявляемым в защиту интересов РФ, ее субъектов, муниципальных образований, о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца.

3. Назначение судом экспертизы. Это действие суда может служить основанием как для приостановления производства по делу, так и отложения судебного разбирательства. Все зависит от

¹ Пункт 3 постановления Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8.

² Статья 2 ФЗ от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6951.

продолжительности времени, необходимого для проведения экспертизы. Приостановление по данному основанию допускается в случае, если проведение экспертизы займет более длительный срок, иначе это приведет к нарушению установленного законом срока рассмотрения дела.

4. Назначение органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей.

Орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни лица (лиц), претендующего на усыновление (удочерение) ребенка, а также представить суду *акт обследования* и основанное на нем *заключение*.

Обследование условий жизни указанных лиц назначается также по спорам, связанным с воспитанием детей. В частности, по делам о месте жительства ребенка при раздельном проживании родителей; об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка; об устранении препятствий к общению с ребенком его близких родственников; о возврате родителям ребенка, удерживаемого не на основании закона или судебного решения; о лишении родительских прав; о восстановлении в родительских правах; об ограничении родительских прав; об отмене ограничения родительских прав и др.¹

5. Направление судом судебного поручения относительно получения доказательств, находящихся в другом городе или районе (ст. 62 ГПК).

6. Реорганизация юридического лица, которое является стороной в деле или третьим лицом с самостоятельными требованиями.

Гражданское законодательство предусматривает несколько различных видов реорганизации юридических лиц (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование), не все из которых создают правовую неопределенность относительно правопреемника реорганизуемого юридического лица. В частности, в случае реорганизации участника спора в форме *присоединения* не возникает вопроса относительно лица, которое станет его правопреемником. Поэтому положения ст. 216 ГПК предусматривают установление необходимости в таком приостановлении

¹ Пункты 1–3 постановления Пленума ВС РФ от 27.05.1998 № 10.

и возможности продолжить производство с учетом оценки всех обстоятельств конкретного дела¹.

Сроки приостановления (ст. 217 ГПК) связываются с наступлением определенных обстоятельств (определение правопреемника стороны в деле или третьего лица с самостоятельным требованием, вступление в законную силу судебного постановления) либо прекращением обстоятельств, послуживших основаниями для приостановления (окончание боевых действий, отмена чрезвычайного положения). Поскольку ст. 217 ГПК связывает сроки приостановления производства по делу с обстоятельствами, наступление которых обязывает суд возобновлять производство, судья должен периодически проверять, не наступили ли эти обстоятельства. Суду следует также разъяснять лицам, участвующим в деле, их обязанность информировать суд об устранении обстоятельств, вызвавших приостановление производства по делу².

После устранения обстоятельств, вызвавших приостановление, дело возобновляется по заявлению участвующих в деле лиц или по инициативе суда. Этот вопрос решается судьей единолично, о чем выносится определение. Лица, участвующие в деле, извещаются судом по общим правилам.

§ 6. Окончание производства по делу без принятия судом решения

По общим правилам рассмотрение гражданского дела в суде первой инстанции заканчивается вынесением судебного решения. Вместе с тем в судебном разбирательстве могут быть выявлены такие обстоятельства, при которых дальнейшее рассмотрение дела исключается.

В законе предусмотрена *две формы* окончания дела без вынесения судом решения: 1) прекращение производства по делу; 2) оставление заявления без рассмотрения. Названные формы различаются как *по основаниям*, так и *по процессуальным последствиям*.

В ГПК установлен исчерпывающий перечень оснований, при наличии которых суд принимает соответствующее определение. Некоторые из них не зависят от воли лица (например, смерть стороны, утрата дееспособности), другие связаны с действиями

¹ Постановление КС РФ от 01.03.2012 № 5-П.

² Пункт 19 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13.

(бездействием) сторон (например, несоблюдение досудебного порядка урегулирования спора, отказ истца от иска и т. д.).

Прекращение производства — *окончание деятельности суда по делу без разрешения его по существу, что исключает возможность вторичного обращения в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.*

Согласно ст. 220 ГПК суд прекращает производство по делу в случае, если:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК¹;

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по тождественному спору решение суда, а также определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.

Кроме того, в законе предусмотрены дополнительные основания для прекращения по некоторым делам, возникающим из публичных правоотношений и особого производства: имеется решение суда, принятое по заявлению о том же *предмете* и вступившее в законную силу (ст. 248 ГПК); орган, уполномоченный управлять соответствующим имуществом, обратился в суд до истечения года со дня принятия недвижимой вещи на учет (ч. 2 ст. 290 ГПК)²;

3) имеется ставшее обязательным для сторон решение третейского суда по тождественному спору, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда³;

4) истец отказался от иска и отказ принят судом;

5) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом⁴;

6) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

¹ См. гл. 10, 12 настоящего учебника.

² См. соответственно гл. 18 и 19 настоящего учебника.

³ См. гл. 28 настоящего учебника.

⁴ См. гл. 10 настоящего учебника.

В данном случае речь идет о смерти истца или ответчика, когда спорное право или обязанность непосредственно связаны с личностью умершего (алиментные обязательства, семейные и др.).

Таким образом, основания для прекращения производства по делу в зависимости от *момента их возникновения* могут быть классифицированы на две группы:

— *обстоятельства, которые существовали до возбуждения гражданского дела и связаны с отсутствием предпосылок права на предъявления иска* (в первых трех вышеуказанных случаях). Некоторые из них могут быть выявлены только после возбуждения дела (например, наличие решения суда по тождественному спору), другие свидетельствуют о судебной ошибке, допущенной при принятии искового заявления к производству (например, дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства);

— *обстоятельства появились после возбуждения дела* (в иных названных случаях) и связаны с совершением сторонами *распорядительных действий* (отказ истца от иска, заключение сторонами мирового соглашения), наступлением определенных *юридических фактов* (смерть гражданина, ликвидация юридического лица).

О прекращении производства по делу суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (представление). Вторичное обращение в суд с тождественным иском невозможно (ст. 221 ГПК).

Оставление заявления без рассмотрения — *окончание производства по делу без вынесения решения, не препятствующее вторичному обращению в суд с тождественным иском.*

Суд оставляет заявление без рассмотрения согласно ст. 222 ГПК в случае, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;

2) 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;

3) заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;

4) в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по тождественному спору¹;

5) 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;

6) стороны, не просившие о разбирательстве в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

7) истец, не просивший о разбирательстве в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

В последних двух случаях требуется наличие совокупности нескольких условий: надлежащее извещение сторон; *вторичная* неявка без уважительных причин; стороны не просили рассмотреть дело в их отсутствие. При неявке истца в дополнение к этим условиям необходимо отсутствие требования ответчика о рассмотрении дела по существу.

Производство по делу в случае оставления заявления без рассмотрения заканчивается определением суда. В этом определении суд обязан указать, как устранить обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

После устранения данных обстоятельств заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

На определение суда об оставлении заявления без рассмотрения *может быть подана* частная жалоба, представление, за исключением тех случаев, когда оно вынесено по основаниям неявки сторон (истца). При таких обстоятельствах истец или ответчик вправе обратиться в тот же суд с *ходатайством* об отмене данного определения, представив доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможность сообщения о них суду. На определение об отказе в удовлетворении подобного ходатайства может быть подана частная жалоба. При этом следует иметь в виду, что возможность обращения в суд первой инстанции с ходатайством об отмене определения об оставлении заявления без рассмотрения каким-либо процессуальным *сроком не ограничена*².

¹ См. гл. 12 настоящего учебника.

² Пункт 18 постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13.

В законе указано дополнительное основание для оставления заявления без рассмотрения по делам особого производства: если при подаче заявления или рассмотрения дела устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду. В этом случае суд также выносит определение об оставлении производства без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ст. 263 ГПК).

Прекращение производства по делу *отличается* от оставления заявления без рассмотрения по: 1) *характеру оснований*; 2) *правовым последствиям*.

Основаниями прекращения производства по делу являются обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии предпосылок права на предъявление иска либо влекущие за собой невозможность дальнейшего продолжения процесса. Основания оставления заявления без рассмотрения — обстоятельства, свидетельствующие о несоблюдении порядка обращения в суд, либо связанные с неявкой сторон в судебное заседание, либо препятствующие дальнейшему рассмотрению дела.

При прекращении производства по делу истец лишается права повторного обращения в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, а при оставлении заявления без рассмотрения он вправе предъявить тот же иск в общем порядке после устранения соответствующих обстоятельств.

Контрольные вопросы

1. Понятие и значение судебного разбирательства.
2. Назовите части судебного разбирательства, их задачи.
3. Последствия неявки в судебное заседание сторон, других лиц, участвующих в деле.
4. Какие процессуальные последствия наступают в случае неявки представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика?
5. Указать субъектов, которым может быть заявлен отвод, которые могут заявить самоотвод.
6. Указать основания для отвода (самоотвода) судьи, порядок его разрешения.
7. Перечислить основания для отложения судебного разбирательства.

8. Перечислить основания, при которых суд обязан, а при каких вправе приостановить производство по делу.

9. Укажите отличия прекращения производства от оставления заявления без рассмотрения по основаниям и правовым последствиям.

10. Содержание протокола судебного заседания. Принесение замечаний на протокол и порядок их рассмотрения.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне» // СЗ РФ. 1996. № 23. Ст. 2750; 2014. № 6. Ст. 558.

2. ФЗ от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» // СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475; 2013. № 27. Ст. 3462.

3. ФЗ от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031; 2014. № 16. Ст. 1828.

4. ФЗ от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032; 2014. № 19. Ст. 2332.

5. Определение КС РФ от 16.01.2007 № 33-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Михайлович Дианы Ивановны на нарушение ее конституционных прав положением части второй статьи 159 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».

6. Постановления Пленума ВС РФ:

«О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений квалификационных коллегий судей о привлечении судей судов общей юрисдикции к дисциплинарной ответственности» от 31.05.2007 г. № 27;

«О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 26.06.2008 № 13;

«Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов» от 13.12.2012 № 35.

7. Жилин Г. А. Гражданское дело в суде первой инстанции: Учебное пособие для работников судебной системы. М., 2000.

8. Жуйков В. М. Судебная реформа: проблемы доступа к правосудию. М.: Статут, 2006.

9. Осокина Г. Л. Гражданский процесс. Особенная часть. М., 2007.

10. Приходько И. А. Доступность правосудия в арбитражном и гражданском процессе: основные проблемы. СПб., 2005.

11. Сахнова Т. В. Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М., 2008.

12. Трубников П. Я. Судебное разбирательство гражданских дел. М.: Госюриздат, 1962.

Глава 15. Постановления суда первой инстанции

§ 1. Понятие и виды судебных постановлений. Сущность и значение судебного решения.

§ 2. Содержание судебного решения.

§ 3. Требования, предъявляемые к судебному решению.

§ 4. Устранение недостатков судебного решения вынесшим его судом.

§ 5. Законная сила судебного решения.

§ 6. Немедленное (предварительное) исполнение решения. Обеспечение исполнения судебного решения.

§ 7. Отсрочка и рассрочка исполнения решения. Изменение способа и порядка исполнения. Индексация взысканных сумм.

§ 8. Определения суда первой инстанции.

§ 1. Понятие и виды судебных постановлений. Сущность и значение судебного решения

1. При возбуждении гражданского дела в процессе его рассмотрения и разрешения суд первой инстанции в рамках процессуальной формы, реализуя предоставленные ему властные полномочия, применяет нормы процессуального права к возникшему и развивающемуся гражданскому процессуальному правоотношению и нормы материального права к являющемуся спорным и (или) нуждающемуся в государственно-властном подтверждении материальному правоотношению. Процесс правоприменения и реализации властных полномочий осуществляется путем вынесения судом в ходе рассмотрения дела в первой инстанции судебных постановлений. Таким образом, *постановления суда первой инстанции* — это акты реализации судебной власти, выносимые судом в ходе рассмотрения и разрешения дела в первой инстанции, имеющие государственно-властный характер, исполнение которых обеспечено принудительной силой государства (ст. 13 ГПК).

Постановления суда первой инстанции принимаются в двух формах: решение и определение.

Решение — постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу. По иным требующим разрешения вопросам, которые возникают в процессе рассмотрения дела в первой инстанции, судом выносятся постановления в форме *определения*.

2. Судебное решение — акт правосудия по гражданским делам. Решение принимается именем Российской Федерации (ч. 1 ст. 194 ГПК).

Рассматривая гражданское дело, в том числе спор между сторонами, суд в результате исследования и оценки представленных лицами, участвующими в деле, доказательств должен установить юридические факты, являющиеся основаниями возникновения, изменения и прекращения материальных правоотношений. На основании установленных юридических фактов суд определяет характер нуждающегося в государственно-властном воздействии, в том числе спорного, материального правоотношения и нормы права, его регулирующие. Суд применяет нормы права к установленному материальному правоотношению, тем самым подтверждая его существование, материальные права и обязанности субъектов правоотношения, либо изменяет, прекращает существующее материальное правоотношение.

Сущность судебного решения проявляется именно в его воздействии на материальные правоотношения и выражается в том, что оно властно подтверждает взаимоотношения субъектов материального права (наличие или отсутствие правоотношения, его преобразование) или иные правовые обстоятельства в неисковых делах, устраняет их спорность, создает правовую возможность беспрепятственной реализации права или охраняемого законом интереса и тем самым оказывает им защиту¹.

Сила судебного решения покоится на авторитете судебной власти и нормах материального права. Суд нормы права и правоотношения не создает, он нормы права применяет, подтверждает

¹ Гурвич М. А. Судебное решение: теоретические проблемы. М., 1976. С. 14–15.

наличие или отсутствие, преобразование правоотношения, реализуя в случае необходимости санкцию правовой нормы¹.

Разрешая спор, суд подтверждает судебным решением права субъекта (субъектов) материального правоотношения и соответствующие им обязанности другого субъекта (субъектов) этого правоотношения, предписывая, как это предусмотрено применимыми нормами материального права, обязанному лицу совершить конкретные юридически значимые действия либо воздержаться от совершения определенных действий, что необходимо для реализации права управомоченного субъекта (уплатить денежные средства, передать имущество, не чинить препятствий). Когда нормы материального права закрепляют право одного из субъектов материального правоотношения на изменение или прекращение правоотношения, суд, подтверждая существование соответствующего права, одновременно своим решением изменяет или прекращает материальное правоотношение (расторгает брак, договор). В иных случаях, установив юридические факты, с которыми закон связывает наличие или отсутствие определенного материального правоотношения, суд своим решением подтверждает его существование (устанавливает отцовство) или, наоборот, признает его отсутствие (признание сделки недействительной, в том числе на будущее время). В этом и заключается воздействие судебного решения на материальные правоотношения, устранение их спорности, подтверждение их существования, субъективных материальных прав и обязанностей сторон.

Тем самым судебное решение является необходимым и важнейшим этапом на пути достижения главной задачи гражданского процесса — защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов субъектов материальных правоотношений. Однако необходимо отметить, что для реального восстановления нарушенных прав одного решения недостаточно. Оно лишь содержит государственно-властные, обязательные для всех предписания определенного поведения, которые могут быть принудительно исполнены, как правило, только в ходе исполнительного производства.

¹ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби; Изд-во Проспект, 2004. С. 271–272 (глава 14 — автор Гукасян Р. Е.).

По некоторым категориям дел судебное решение не влечет за собой непосредственно изменение или прекращение материальных правоотношений, подтверждение их существования или отсутствия, подтверждения субъективных материальных прав и обязанностей сторон. Так, например, по делам об установлении юридических фактов решение подтверждает существование определенных обстоятельств, наличие которых является необходимым условием для реализации управомоченным субъектом принадлежащих ему материальных прав. Разрешая иные категории дел особого производства, в частности дела о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, объявлении гражданина умершим или безвестно отсутствующим, суд устанавливает решением правовые состояния. Это влечет за собой изменение целого комплекса материальных прав как лиц, в отношении которых соответствующие правовые состояния установлены, так и иных лиц, находящихся с ними в определенных правоотношениях (родственных, имущественных, отношениях опеки или попечительства).

По делам же об оспаривании нормативных актов суд, установив, что оспариваемый нормативный правовой акт противоречит закону либо другому нормативному акту, имеющему большую юридическую силу, признает его недействующим (ст. 253 ГПК).

Судебное решение во всех случаях независимо от того, удовлетворено требование или нет, воздействует на поведение субъектов материальных правоотношений: все должны действовать согласно предписаниям, содержащимся в судебном решении¹.

3. Решение принимается судом в совещательной комнате вне зависимости от того, рассматривалось дело судьей единолично или судом в коллегиальном составе, при соблюдении тайны совещательной комнаты (ч. 2, 3 ст. 194 ГПК). В момент вынесения решения в совещательной комнате, кроме судей, рассматривавших дело, находиться никто не может. Судьи не могут разглашать суждения, высказывавшиеся во время совещания. Если при рассмотрении дела коллегиальным составом суда у кого-либо из судей сформируется особое мнение, он может в течение пяти дней со дня принятия решения письменно его изложить. При этом судья не вправе указывать в нем информацию о ходе и содержании обсуждения при принятии решения, о позиции отдельных

¹ *Завадская Л. Н.* Реализация судебных решений. М., 1982. С. 17.

судей или иным способом раскрывать тайну совещания. Решение принимается по общим правилам ст. 15, 194 ГПК простым большинством голосов. Особое мнение судьи не оглашается, но приобщается к принятому решению, и все лица, участвующие в деле, могут с ним ознакомиться.

§ 2. Содержание судебного решения

1. Решение суда всегда излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, его вынесшими, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении. Решение может быть составлено рукописно, но, как правило, текст решения изготавливается при помощи современных технических средств.

2. Судебное решение состоит из четырех частей: *вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной*. Судам необходимо соблюдать последовательность в изложении решения, установленную ст. 198 ГПК¹.

Во *вводной части* решения суда указываются необходимые его реквизиты, а именно: дата и место вынесения решения; наименование суда, его принявшего; состав суда; секретарь судебного заседания; лица, участвующие в деле, их представители; предмет спора или заявленное требование. Если в ходе рассмотрения дела в процесс вступило третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, или был предъявлен встречный иск, об этом также указывается во *вводной части* решения.

В силу указания закона *описательная часть* судебного решения должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле. Иными словами, в этой части решения должны быть описаны требования и возражения сторон и иных участвующих в деле лиц в том виде, в котором они ими заявлялись. Так, содержание исковых требований должно быть отражено в соответствии с иском заявлением, а содержание возражений против иска — в соответствии с письменными или устными объяснениями ответчика. При этом суд должен указать в описательной части искового заявления обстоятельства, на которые ссылаются стороны в обоснование

¹ Пункт 10 постановления Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении».

своих требований и возражений именно в том виде, в котором стороны утверждают об их существовании или, наоборот, отсутствии, а также доказательства, которые стороны представили в подтверждение тех обстоятельств, на которые они ссылаются. Опять же доказательства, представленные сторонами, описываются именно в том виде, в котором стороны их представили. Аналогичным образом в описательной части решения отражаются притязания третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета иска, и требования ответчика по встречному иску. Если в ходе рассмотрения дела имели место изменения в исковом споре (например, истец изменил основание или предмет иска, увеличил или уменьшил размер исковых требований, а ответчик признал иск), то эти действия также отражаются в описательной части решения. Кроме того, в описательной части решения следует также указывать правовые доводы, которые стороны приводят в подтверждение заявленных ими требований или возражений, правовую аргументацию сторон, нормы материального права, которые стороны считают подлежащими применению при разрешении дела. Правовая мотивировка заявленных требований и возражений приводится в описательной части в том виде, в котором ее изложили суду стороны в своих устных и письменных объяснениях.

В *мотивировочной части* решения суда должны быть изложены основания, мотивы вынесенного решения. Так, в мотивировочной части указываются те юридические факты, входящие в предмет доказывания, определенный судом в соответствии с ч. 2 ст. 56 ГПК, и иные обстоятельства, имеющие значение для дела, которые суд установил, а также доказательства, их подтверждающие. В отношении иных обстоятельств, на которые ссылались стороны, суд указывает причины, по которым он счел их неустановленными. Также обязательно отражаются конкретные доводы, по которым суд отверг те или иные доказательства, признал их неотносимыми, недопустимыми, недостоверными или недостаточными для подтверждения того или иного факта. Последним необходимым элементом мотивировочной части решения является правовая квалификация спорного материального правоотношения, — суд указывает законы, которыми он руководствовался при вынесении решения, конкретные нормы материального и процессуального права, примененные судом при

рассмотрении дела. Могут содержаться и ссылки на примененные судом положения постановлений КС РФ, Пленума ВС РФ, ЕСПЧ.

При принятии судом признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда могут быть указаны только данные обстоятельства. В случае же принятия решения об отказе в удовлетворении исковых требований по мотивам пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств.

Заключительная *резюмирующая часть* решения суда должна содержать сделанные на основании установленных судом обстоятельств дела и примененных норм материального права окончательные исчерпывающие выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части. Исходя из того, что решение является актом правосудия, окончательно разрешающим дело, в резолютивной части должно быть четко сформулировано, что именно постановил суд как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено; кто, какие конкретно действия и в чью пользу должен произвести; за какой из сторон признано оспариваемое право¹.

При принятии решения суда в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков в резолютивной части решения указывается, в какой доле оно относится к каждому из истцов, или в какой доле каждый из ответчиков должен исполнить решение суда, либо на солидарность права взыскания или ответственности (ст. 207 ГПК). При рассмотрении виндикационного или иного иска о присуждении имущества в натуре в решении должна также быть указана стоимость этого имущества на тот случай, если к моменту исполнения передача имущества в натуре окажется невозможной (ст. 205 ГПК). Вынося решение, обязывающее ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денег, суд может установить конкретный срок для совершения ответчиком определенных действий. Если при этом такие действия могут быть совершены любым лицом, а не только ответчиком, то суд также может указать в резолютивной части решения, что истец вправе совершить эти действия за

¹ Пункт 11 постановления Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении».

счет ответчика с взысканием с него необходимых расходов, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока (ст. 206 ГПК).

Кроме того, в резолютивной части судебного решения должно содержаться указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда, меры по обеспечению исполнения решения, если таковые были приняты судом, а также на немедленное исполнение решения, если оно подлежит ему в силу закона или было обращено к немедленному исполнению судом (ст. 210–212 ГПК). Отмечаются в резолютивной части решения, принятого мировым судьей, срок и порядок подачи заявления о составлении мотивированного решения.

3. Решение суда принимается немедленно после разбирательства дела (ст. 199 ГПК). По общему правилу по окончании рассмотрения дела суд должен составить полное мотивированное решение и объявить его в том же судебном заседании, в котором закончилось его разбирательство. Однако составление мотивированного решения может быть отложено судом, но не более чем на пять дней. Однако и в этом случае суд должен составить вводную и резолютивную часть решения и объявить их сразу же после окончания слушания дела. Необходимо отметить, что соблюдение пятидневного срока составления мотивированного решения является принципиально важным для обеспечения соблюдения процессуальных прав лиц, участвующих в деле.

Закон предоставляет мировому судье право не составлять мотивированное решение по рассмотренному им делу. Однако в целях реализации права апелляционного обжалования лицам, участвующим в деле, предоставлено право обратиться с заявлением о составлении мировым судьей мотивированного решения. Такое заявление может быть подано в течение трех дней со дня объявления резолютивной части решения суда, если лица, участвующие в деле, присутствовали в судебном заседании, либо в течение пятнадцати дней, если они не присутствовали в судебном заседании. Мировой судья должен составить мотивированное решение в течение пяти дней со дня поступления подобного заявления.

4. В силу принципа диспозитивности суд принимает решение по заявленным требованиям. Однако норма ч. 3 ст. 196 ГПК закрепляет положение, в силу которого суд только в случаях, прямо предусмотренных законом, может выйти за пределы заявленных

требований, то есть разрешить требование, которое не заявлено, либо удовлетворить требование истца в большем размере, чем истребывалось. Например, при рассмотрении иска о расторжении брака согласно ст. 24 СК суд при отсутствии соответствующего соглашения между супругами обязан также определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода и с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на содержание детей. В соответствии с п. 4 ст. 166 ГК суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки (ст. 167–172 ГК) по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов и в иных предусмотренных законом случаях.

Кроме того, необходимо учитывать и то обстоятельство, что в силу ч. 3 ст. 246 ГПК при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований.

§ 3. Требования, предъявляемые к судебному решению

1. Являясь актом реализации судебной власти, актом правосудия, судебное решение должно отвечать ряду требований, которые, с одной стороны, призваны обеспечить авторитет судебной власти и стабильность вынесенных судебных актов, а с другой — возможность принудительной реализации установленных решением субъективных прав.

Согласно ч. 1 ст. 195 ГПК решение суда должно быть законным и обоснованным.

2. Решение является *законным*, когда оно принято при *точном соблюдении норм процессуального права* и в *полном соответствии* с подлежащими применению к спорному правоотношению *нормами материального права*.

Согласно нормам ст. 11 ГПК суд обязан разрешать гражданские дела на основании Конституции РФ, международных договоров, федеральных конституционных и федеральных законов, иных нормативных правовых актов, соблюдая при этом правила действия законов во времени, пространстве и по кругу лиц. Если имеются противоречия между нормами процессуального или материального права, подлежащими применению, то судом должны применяться нормы, имеющие большую юридическую силу. Когда международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила

международного договора. Также в предусмотренных законом или договором случаях суд применяет обычаи (ст. 5 ГК) оборота и нормы иностранного права.

Если при рассмотрении дела и вынесении решения суд сталкивается с ситуацией, когда отсутствуют нормы материального или процессуального права, регулирующих спорное отношение или отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, суд согласно ч. 1 ст. 1 и ч. 3 ст. 11 ГПК применяет нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии же таких норм суд разрешает дело, исходя из общих начал и смысла законодательства, принципов материального и процессуального права (аналогия права).

В ходе преодоления коллизий подлежащих применению правовых норм или устранения имеющихся пробелов в праве суду следует учитывать правовые позиции о толковании и применении норм материального или процессуального права, изложенные в постановлениях КС РФ, постановлениях ЕСПЧ, а также в постановлениях и разъяснениях Пленума ВС РФ.

2. Если требование законности касается правильного толкования норм права и их применения судом, в том числе к спорному правоотношению, то требование *обоснованности* относится к юридическим фактам, являющимся основаниями возникновения и изменения правоотношений. Поскольку решением суда должно быть (по общему правилу) защищено право действительно управомоченного лица и против действительно обязанного лица, то следует признать, что обоснованным считается решение, в котором изложены все имеющие значение для разрешения дела обстоятельства, всесторонне полно выясненные в судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон¹.

Однако такое понимание требования обоснованности, полностью соответствующее идее принципа объективной истины, несколько не точно отражает действующее законодательство. Обоснованным следует признавать решение, когда отсутствуют основания для его отмены в виду необоснованности, закрепленные п. 1–3 ч. 1 ст. 330 ГПК. Исходя из анализа этих норм, можно

¹ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби; Изд-во Проспект, 2004. С. 276 (глава 14 — автор Гукасян Р. Е.).

сделать вывод, что в силу закона *обоснованным является судебное решение, в котором правильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела (предмет доказывания); все установленные судом обстоятельства подтверждаются имеющимися в деле доказательствами, в свою очередь, соответствующими правилам относимости и допустимости; выводы суда о существовании (отсутствии) материального правоотношения, его виде и содержании полностью соответствуют установленным судом же обстоятельствам (юридическим фактам).*

Таким образом, требование обоснованности судебного решения заключается в трех его составляющих. Во-первых, суд должен правильно и полно определить круг юридически значимых обстоятельств — предмет доказывания по делу (ч. 2 ст. 56 ГПК), при этом суд ставит на обсуждение сторон имеющие для дела обстоятельства, даже если стороны на них не ссылались. Во-вторых, устанавливая юридические факты, как и доказательственные факты и факты процессуального характера, суд должен только на основании имеющихся в деле доказательств, полученных в предусмотренном законом порядке и оцененных судом на предмет их достоверности и достаточности для подтверждения конкретного обстоятельства. Исключение составляют только общеизвестные и преюдициально установленные факты, которые признаются судом без доказательств (ч. 2 ст. 61 ГПК). В-третьих, выводы суда о существующем спорном или ином материальном правоотношении, являющемся предметом судебного разбирательства, правах и обязанностях его субъектов должны полностью соответствовать установленным самим судом в судебном заседании юридическим фактам, которые являются основаниями возникновения, изменения и прекращения соответствующих материальных правоотношений.

3. Требования законности и обоснованности судебного решения теснейшим образом взаимосвязаны и взаимообусловлены. В ходе рассмотрения дела суд изначально ориентируется на юридические факты, указанные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований или возражений. На основании этих фактов суд определяет характер спорного правоотношения, норму материального права, подлежащую применению. После этого на основании применимой нормы материального права суд окончательно определяет предмет доказывания по делу. Таким образом, неправильное определение или толкование нормы

материального права влечет за собой необоснованность решения и, наоборот, неправильное определение круга спорных юридических фактов, признание установленными фактов, которые не подтверждаются доказательствами или на основании недопустимых доказательств приводит к вынесению незаконного решения. Строго говоря, лишь в случае существенных нарушений норм процессуального права, являющихся безусловными основаниями к отмене решения (ч. 4 ст. 330 ГПК), незаконное судебное решение может быть при этом полностью соответствующим требованию обоснованности.

4. К судебному решению также предъявляются требования *полноты, определенности и безусловности.*

Решение должно быть *полным* (исчерпывающим), то есть давать окончательные ответы на все заявленные требования¹. Недостаточно указать в решении, что суд иск удовлетворил или в удовлетворении иска отказал. В решении о присуждении денежных средств или имущества должна быть указана конкретная сумма взыскиваемых денежных средств или конкретное имущество, подлежащее передаче, либо конкретные действия, которые обязан должник совершить или воздержаться от их совершения. Также в силу требования полноты резолютивная часть решения должна содержать указание на срок и порядок его обжалования, распределение судебных расходов между сторонами, обращение решения к немедленному исполнению и т. д.

В силу требования *определенности* судебное решение должно быть четким, не допускать неясностей или двоякого толкования, особенно лицами, которые незнакомы с существом дела, главным образом судебными приставами-исполнителями. Так, в резолютивной части решения должны быть полностью указаны фамилия, имя и отчество истца и ответчика, полный точный адрес помещения по делу о вселении или выселении и т. д. Недопустимо выносить *альтернативные* решения, когда в резолютивной части содержится несколько вариантов возможного для должника поведения, например: уплатить денежные средства или передать имущество, освободить помещение и т. д. Вместе с тем нормы ст. 205 ГПК прямо закрепляют возможность и необходимость вынесения судами по делам о присуждении имущества в натуре факультативных решений, в которых суд указывает стоимость

¹ Зейдер Н. Б. Судебное решение по гражданскому делу. М., 1966. С. 85.

присужденного имущества, подлежащую взысканию с ответчика в случае невозможности передачи самого имущества в виду его уничтожения, повреждения или утраты.

Требование *безусловности* означает, что исполнение судебного решения не может быть поставлено в зависимость от наступления или ненаступления каких бы то ни было условий. Так, например, недопустимо в решении о взыскании денежных средств с государственного органа указывать, что он должен исполнить соответствующее решение после выделения ему для этих целей бюджетных средств и т. д. Вместе с тем в решении, обязывающем ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, может быть установлен срок совершения ответчиком соответствующих действий (ст. 206 ГПК).

Несоблюдение требований полноты, безусловности и определенности судебного решения может существенно затруднить или сделать невозможным его исполнение.

§ 4. Устранение недостатков судебного решения вынесшим его судом

1. По общему правилу суд, вынесший решение, после его объявления не может вносить в него никаких изменений или отменить его (ч. 1 ст. 200 ГПК). Однако в виду недостаточного соблюдения судом требований полноты и определенности решения, технических неточностей, ошибок в применении норм материального или процессуального права возможны ситуации, когда решение суда неточно, неполно, неконкретно, имеет иные дефекты. Устранению судебных ошибок служит стадия апелляционного пересмотра не вступивших в законную силу постановлений суда первой инстанции, а основным инструментом их исправления является право апелляционного обжалования. Однако некоторые недостатки судебного решения могут быть устранены самим судом, его вынесшим. Закон закрепляет три способа устранения недостатков решения вынесшим его судом. К ним относятся *дополнительное решение, исправление опечаток и явных арифметических ошибок, разъяснение решения*.

Необходимо отличать исправление недостатков решения вынесшим его судом от внесения исправлений в текст решения в порядке ч. 2 ст. 197 ГПК. Исправления в тексте решения допускаются

только до момента его оглашения и должны быть удостоверены подписями судей.

2. *Дополнительное решение* является способом устранения такого недостатка решения суда, как его неполнота. Вынесено оно может быть в одном из трех предусмотренных ч. 1 ст. 201 ГПК случаев. Во-первых, если по какому-либо из заявленных требований не было принято решение. Это возможно, когда в одном процессе рассматривается несколько взаимосвязанных между собой требований. Например, иск о расторжении договора и взыскании убытков, или о взыскании основного долга и неустойки, когда суд вынес решение о расторжении договора или взыскании задолженности, а на заявленные одновременно требования о взыскании убытков или неустойки в резолютивной части решения ответ суда отсутствует.

Во-вторых, дополнительное решение может быть вынесено, когда суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик. Иными словами, когда суд, удовлетворив заявленные иски, не зафиксировал в резолютивной части решения, какая именно сумма или имущество подлежит взысканию, какие конкретно действия ответчик должен совершить.

Третьим случаем является вынесение дополнительного решения, если в резолютивной части решения судом не разрешен вопрос о судебных расходах, то есть не указаны ни суммы расходов, ни с кого из лиц, участвующих в деле они взыскиваются.

Принципиальным является то, что при вынесении дополнительного решения суд никогда никаких новых доказательств, не представлявшихся в судебном заседании, не исследует и никаких новых юридических фактов не устанавливает. В связи с этим дополнительное решение может быть вынесено только в том случае, если требование, по которому не было вынесено решение, размер подлежащих присуждению денежных средств, конкретное имущество, подлежащее передаче, действия, которые обязан совершить ответчик, размер судебных расходов рассматривались в судебном заседании. По данным вопросам представлялись, исследовались доказательства и были установлены необходимые юридические факты, что нашло свое отражение в описательной и мотивировочной части вынесенного решения.

Вопрос о принятии дополнительного решения может быть поставлен перед судом до вступления решения в законную силу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе самого суда. Таким образом, вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен перед судом до истечения срока на апелляционное обжалование, составляющего один месяц с момента составления решения в окончательной форме, либо до момента вынесения судом апелляционной инстанцией определения по апелляционной жалобе.

Вопрос о вынесении дополнительного решения рассматривается судом в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, неявка которых не является препятствием к рассмотрению и разрешению данного вопроса. Дополнительное решение, как и определение об отказе в принятии дополнительного решения, может быть обжаловано в апелляционном порядке.

3. Когда в резолютивной части решения имеются описки, опечатки, арифметические ошибки, это, как правило, делает невозможным его исполнение. Описки, опечатки могут быть допущены в именах и фамилиях сторон, названиях организаций, наименовании конкретного имущества и т. д. Результатом явной арифметической ошибки может быть, например, неправильный подсчет в результате ошибки в сложении суммы основного долга и неустойки общей суммы взысканных денежных средств, указанной в резолютивной части решения.

Поскольку подобные недостатки решения носят исключительно технический характер, возможность их устранения предоставлена законом суду, вынесшему решение (ч. 1 ст. 200 ГПК). Если же ошибочность, по мнению одной из сторон, размера взысканных денежных средств обусловлена неправильным применением норм материального права, то такой недостаток решения может быть устранен только в апелляционном порядке.

Исправление описок или явных арифметических ошибок производится судом по заявлению лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе. Соответствующее заявление может быть подано до момента фактического исполнения решения или истечения срока исполнительской давности, который применительно к судебным постановлениям составляет три года (ст. 21 Закона об исполнительном производстве). Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании

с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, неявка которых не является препятствием для рассмотрения дела.

По результатам судом выносятся определения. В случае исправления описок и ошибок в текст самого решения никаких изменений не вносится. Для исполнения предьявляется само решение, а также определение суда об исправлении описок и ошибок, которые были в нем допущены. Определение о внесении исправлений в решение может быть обжаловано.

4. Невозможность или затруднительность исполнения судебного решения может быть вызвана неясностью, противоречивостью предписаний, содержащихся в резолютивной части решения, являющихся следствием нарушения требования определенности. Устранение этого недостатка возможно путем *разъяснения* решения (ст. 202 ГПК).

Существенным признаком разъяснения решения является то, что при разъяснении не может быть изменено его содержание. Иными словами, суд разъясняет порядок, условия совершения предусмотренных судебным решением действий, не допуская при этом изменения самих действий, к совершению которых присужден ответчик, изменения размера присужденных денежных сумм.

Разъяснение решения осуществляется судом, его вынесшим, по заявлению лиц, участвующих в деле, или судебного пристава-исполнителя. Подобное заявление может быть подано до момента фактического исполнения решения или до момента истечения срока, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено, — срока исполнительской давности. При этом необходимо учитывать, что в отношении некоторых видов судебных решений установлены особенности исчисления срока исполнительской давности. Например, решения о взыскании периодических платежей (алиментов) могут быть предьявлены к исполнению в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока.

Заявление о разъяснении решения рассматривается в судебном заседании. Извещение лиц, участвующих в деле, и судебного пристава-исполнителя, если возбуждено исполнительное производство на основании подлежащего разъяснению решения, обязательно, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о разъяснении решения суда.

На определение суда о разъяснении решения суда может быть подана частная жалоба.

§ 5. Законная сила судебного решения

1. Судебное решение вступает в законную силу по истечении срока на его апелляционное обжалование (ч. 1 ст. 209 ГПК). В гражданском процессе из этого правила исключений нет. Если же решение было обжаловано в апелляционном порядке, то оно вступает в законную силу после вынесения судом апелляционной инстанции определения об отказе в удовлетворении жалобы и оставлении решения без изменения. В случае же вынесения судом апелляционной инстанции нового решения, оно вступает в законную силу немедленно.

Общий срок апелляционного обжалования составляет один месяц и исчисляется с момента составления мотивированного решения — вынесения решения в окончательной форме (ч. 2 ст. 321 ГПК). В отношении судебных решений по некоторым категориям дел установлены сокращенные сроки обжалования. Так, решение суда по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, вынесенное в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, может быть обжаловано в пятидневный срок (ст. 261 ГПК). А на решение суда об удовлетворении заявления об усыновлении ребенка апелляционная жалоба подается в течение десяти дней (ст. 274 ГПК).

2. С момента вступления в законную силу судебное решение приобретает ряд свойств — качеств, присущих в совокупности только вступившему в законную силу решению. К ним относятся неопровержимость, исключительность, преюдициальность, исполнимость и обязательность решения.

Вступившее в законную силу решение не может быть обжаловано в апелляционном порядке, — в этом заключается свойство *неопровержимости*. Невозможность пересмотра в апелляционном порядке вступившего в законную силу решения призвана обеспечить как определенную устойчивость судебных актов, так и в целом стабильность гражданского оборота. Вместе с тем решение может быть пересмотрено в кассационном и надзорном порядке, а также по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. Кроме того, суд может восстановить пропущенный по уважительным причинам срок апелляционного обжалования. Восстановление пропущенного срока фактически означает, что суд рассматривает

апелляционную жалобу в отношении вступившего в законную силу решения. В этом случае решение теряет законную силу и восстанавливает ее после рассмотрения в апелляционном порядке, если не будет отменено¹. Аналогичная ситуация может возникнуть и в случае обжалования решения лицом, не привлеченным к участию в процессе (ч. 3 ст. 320 ГПК), а также при подаче ответчиком заявления об отмене заочного решения (ст. 237 ГПК).

В соответствии с нормами п. 2 ч. 1 ст. 134, абз. 3 ст. 220 ГПК повторное обращение в суд, если имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда, невозможно. Таким образом, вступившее в законную силу решение обладает свойством *исключительности*, поскольку исключает возможность повторного рассмотрения тождественного дела судом первой инстанции. Вместе с тем необходимо учитывать, что после вынесения решения в установленном решении суда правоотношения могут происходить различные изменения. В первую очередь, длящиеся материальные правоотношения продолжают существовать, развиваться, их участники постоянно совершают юридически значимые действия, влекущие за собой различные юридические последствия. Так, например, отказ в удовлетворении иска о лишении родительских прав не препятствует обращению в суд с подобным иском вновь, если родители продолжают избивать своего ребенка. Во-вторых, в любом правоотношении могут измениться основания его возникновения, прекращения. Так при появлении у лица, с которого взыскиваются алименты еще одного ребенка, которого это лицо обязано содержать, оно приобретает право предъявить иск об уменьшении размера взыскиваемых судом алиментов на содержание старших детей.

Преюдициальность судебного решения заключается в том, что все факты, им установленные, не подлежат доказыванию и не могут быть оспорены никем из лиц, участвующих в деле. При возникновении нового процесса, в том числе и в арбитражном суде, данные факты являются предустановленными и обязательными для всех участвовавших в деле лиц, которые не должны их доказывать и не могут их оспаривать. В подтверждение такого факта суду, рассматривающему дело, представляется копия решения

¹ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби; Изд-во Проспект, 2004. С. 284 (глава 14 — автор Гукасян Р. Е.).

другого суда, в мотивировочной части которого должны быть указаны факты, установленные судом.

За исключением случаев немедленного исполнения, именно после вступления в законную силу судебное решение может быть принудительно исполнено, что и означает *исполнимость* вступившего в силу решения.

Вступившее в законную силу судебное решение является *обязательным* для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ (ст. 13 ГПК). С одной стороны, неисполнение судебного решения влечет за собой ответственность, предусмотренную законом. С другой стороны, наличие вступившего в силу решения не препятствует защите прав лиц, не привлеченных к участию в процессе, если они докажут суду непосредственное влияние решения на их материальные права и обязанности, в частности путем подачи апелляционной жалобы. И наконец, стороны спорного правоотношения как до процесса, так и вне процесса, сохраняют право своими действиями изменять это правоотношение. Так, после вступления решения в законную силу стороны могут заключить мировое соглашение, взыскатель отказаться от взыскания и т. д.

2. Действие законной силы судебного решения имеет *объективные и субъективные пределы*. Так действие законной силы распространяется только на те юридические факты, которые исследовались и были установлены судом при разрешении дела, и, более того, указаны в мотивировочной части решения суда.

Также в полной мере действие законной силы судебного решения распространяется только на лиц, участвовавших в деле, то есть привлеченных к участию в процессе вне зависимости от того, присутствовали ли они непосредственно в судебном заседании. Субъективные пределы законной силы не распространяются на лиц, не привлеченных к участию в процессе. В частности, на них не распространяются свойства исключительности, преюдициальности решения, поскольку они имеют право лично и самостоятельно защищать свои права.

Исключения представляют собой только решения по делам, возникающим из публичных правоотношений, поскольку законная сила судебного решения по этим делам не имеет субъективных пределов. 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 (ст. 250 ГПК).

§ 6. Немедленное (предварительное) исполнение решения. Обеспечение исполнения судебного решения

1. По общему правилу судебное решение подлежит принудительному исполнению только после его вступления в законную силу (ст. 210 ГПК). Однако в некоторых случаях замедление исполнения решения может сделать невозможным само исполнение, что приведет к невозможности реального восстановления субъективного материального права, а следовательно, и невозможности достижения цели гражданского процесса (ст. 2 ГПК). Либо в определенных ситуациях речь идет о защите социально значимых субъективных материальных прав, незамедлительная реализация которых необходима для обеспечения самого существования субъекта этих прав. Изложенное обуславливает закрепление законом возможности немедленного исполнения судебного решения.

Немедленное (предварительное) исполнение судебного решения — возможность принудительного исполнения решения до его вступления в законную силу.

2. Закон закрепляет два вида немедленного исполнения решения суда — *обязательное и факультативное*.

Обязательное немедленное исполнение означает, что суд сам по собственной инициативе вне зависимости от наличия соответствующего ходатайства заинтересованного лица *обязан обратиться к немедленному исполнению*. Эти случаи закреплены в ст. 211 ГПК; перечень является исчерпывающим, но может быть дополнен законом.

Немедленному исполнению подлежит решение суда о взыскании алиментов; выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев; восстановлении на работе; включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума; о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок (ч. 3 ст. 244.9 ГПК). Также приводится в исполнение немедленно определение суда об обеспечении иска и об обеспечении исполнения решения (ст. 142 ГПК).

Любое решение суда может быть обращено к немедленному исполнению по ходатайству заинтересованного лица при установлении судом предусмотренных законом оснований — *факкультативное немедленное исполнение* (ст. 212 ГПК). Исключение составляет решение об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), которое не может быть обращено к немедленному исполнению (ч. 4 ст. 260.1 ГПК).

Основаниями обращения решения к немедленному исполнению решения является наличие особых обстоятельств, вследствие которых замедление его исполнения может привести, во-первых, к значительному ущербу для взыскателя либо, во-вторых, исполнение может оказаться невозможным. Установление судом хотя бы одного из этих оснований достаточно для обращения решения к немедленному исполнению. При этом необходимо учитывать, что обращение решения к немедленному исполнению возможно только при наличии именно особых обстоятельств, когда предотвращение причинения взыскателю ущерба или обеспечение реального исполнения решения возможно исключительно только путем его немедленного исполнения, когда принятие мер по обеспечению исполнения решения неэффективно.

Обращено к немедленному исполнению решение может быть непосредственно в момент его вынесения, о чем указывается в резолютивной части решения. Однако взыскатель может поставить вопрос об обращении решения к немедленному исполнению и после его вынесения, но до вступления в законную силу. В этом случае вопрос рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса по существу. На определение суда о немедленном исполнении решения суда может быть подана частная жалоба, что не приостанавливает немедленное исполнение.

В случае обращения решения к немедленному исполнению суд может потребовать от взыскателя обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда.

3. От немедленного исполнения решения необходимо отличать обеспечение исполнения решения (ст. 213 ГПК). От обеспечения иска обеспечение исполнения решения отличается только моментом принятия. Обеспечение иска допускается до вынесения решения. Меры по обеспечению исполнения решения могут быть приняты судом по заявлению взыскателя одновременно с вы-

несением решения или после этого, но до момента фактического исполнения решения или истечения срока исполнительской давности. Основанием обеспечения исполнения решения является наличие обстоятельств, свидетельствующих, что непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Действуют меры по обеспечению исполнения решения до его фактического исполнения или до момента их отмены судом.

Во всем остальном процессуальный порядок обеспечения исполнения решения аналогичен порядку принятия и отмены обеспечения иска и регламентирован гл. 13 ГПК.

§ 7. Отсрочка и рассрочка исполнения решения. Изменение способа и порядка исполнения. Индексация взысканных сумм

1. После вынесения решения и его вступления в законную силу уже в ходе принудительного исполнения его предписаний могут возникнуть или выясниться различные обстоятельства, препятствующие или затрудняющие принудительное исполнение решения, свидетельствующие о том, что имущественное положение должника не позволяет его исполнить в установленные сроки, либо предписанным судом способом исполнение осуществить невозможно (ст. 203 ГПК).

В подобных случаях возможно применение отсрочки, рассрочки исполнения или изменение способа и порядка исполнения.

Отсрочка исполнения представляет собой перенесение срока исполнения решения. *Рассрочка* — установление периода, в течение которого долг возмещается частичными платежами¹. *Изменение способа и порядка исполнения* решения заключается в замене одной меры принудительного исполнения на другую. Необходимость в изменении способа и порядка исполнения возникает, как правило, тогда, когда при исполнении решения, которым присуждены определенные вещи, выявляется невозможность исполнения в виду отсутствия присужденного имущества вследствие его уничтожения, порчи, подмены.

¹ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби; Изд-во Проспект, 2004. С. 282 (глава 14 — автор Гукасян Р. Е.).

Как правило, вопрос об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения возникает в ходе принудительного исполнения решения в рамках исполнительного производства. В связи с этим порядок предоставления отсрочки и рассрочки исполнения, изменения способа и порядка исполнения регламентируется также ст. 434 ГПК, ст. 37 Закона об исполнительном производстве. Однако заинтересованные лица могут поставить перед судом данные вопросы и до возбуждения исполнительного производства. Необходимо отметить, что соответствующие заявления рассматриваются судом, вынесшим решение, а после возбуждения исполнительного производства также судом по месту исполнения. С заявлением об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения в суд могут обратиться лица, участвующие в деле, в том числе стороны исполнительного производства (взыскатель и должник), и судебный пристав-исполнитель.

Вопрос об отсрочке и рассрочке исполнения решения, изменении порядка и способа исполнения решения рассматривается судом в открытом судебном заседании, о времени и месте судебного заседания извещаются все лица, участвующие в деле, однако их неявка не препятствует рассмотрению. На определение суда по вопросу об отсрочке или рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения может быть подана частная жалоба (ст. 203, 434 ГПК).

2. Со дня вынесения решения до момента фактического исполнения может пройти значительный период времени. Поскольку в экономике страны за это время могут произойти инфляционные процессы, то закон предусматривает механизм индексации взысканных судом денежных средств (ст. 208 ГПК).

Индексация присужденных денежных сумм представляет собой способ компенсации убытков, которые несет взыскатель (кредитор) в связи с уменьшением покупательной способности взысканных денежных средств ввиду неисполнения должником установленной решением суда обязанности (ст. 393 ГК).

Индексация может производиться исходя из уровня инфляции, установленной законами о федеральных бюджетах за соответствующие годы. Однако более правильным представляется осуществление индексации на основании роста индекса потребительских цен по месту проживания (нахождения) взыскателя,

поскольку именно эти индексы являются экономическим показателем роста цен, объективно отражающих уровень инфляции¹.

Вопрос об индексации взысканных сумм рассматривается судом, вынесшим решение, или судом по месту исполнения решения по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте такого заседания, неявка которых не является препятствием для разрешения вопроса об индексации (ст. 208, 434 ГПК). Наиболее правильным является рассмотрение вопроса об индексации именно взысканных сумм на момент их фактического взыскания. На определение суда об индексации присужденных денежных сумм может быть подана частная жалоба.

§ 8. Определения суда первой инстанции

1. Судебные постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу, выносятся в форме определений (ч. 1 ст. 224 ГПК). Как указал Пленум ВС РФ, недопустимо включение в резолютивную часть решения выводов суда по той части исковых требований, по которым не принимается постановление по существу (ст. 215, 216, 220–223 ГПК)². Эти выводы излагаются в форме определений, которые должны выноситься отдельно от решений. Иными словами, по всем вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела на протяжении всего процесса, да и в ходе исполнительного производства, судом выносятся определения.

2. В связи с большим количеством и разнообразием определений, которые может выносить суд первой инстанции, существует множество различных классификаций судебных определений по различным основаниям. Наиболее важной представляется классификация определений по их содержанию.

Во-первых, выделяют *подготовительные* определения, которые призваны способствовать осуществлению подготовки дела к судебному разбирательству. К ним относятся все определения, которые касаются формирования состава лиц, участвующих

¹ См., например: Определение ВС РФ от 18.03.2008 № 74-Г08-11 // СПС КонсультантПлюс.

² Пункт 13 постановления Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении».

в деле, собирания доказательств и оказания сторонам содействия в их представлении.

Во-вторых, в группу *пресекательных* объединяются такие определения, как об отказе в принятии искового заявления, его оставлении без движения, возвращении, прекращении производства по делу и оставлении заявления без рассмотрения, когда истец (заявитель) не обладает правом на обращение в суд либо нарушил порядок реализации данного права. Такие определения именуются пресекательными, поскольку препятствуют самому возникновению и развитию процесса, пресекают рассмотрение дела по существу.

В отличие от пресекательных, четвертая группа определений, — *заключительные*, завершают процесс без вынесения решения в виду ликвидации спора между сторонами. Это определения о прекращении производства по делу ввиду отказа истца от иска или заключения мирового соглашения.

3. Определения суда выносятся на протяжении всего процесса. На этапе подготовки дела по мере необходимости определения выносятся судьей. В судебном заседании определение выносится судом в составе судьи (судей), рассматривающих дело, либо непосредственно в судебном заседании без удаления в совещательную комнату, что возможно при разрешении несложных вопросов. Либо определение выносится в совещательной комнате.

Определение оформляется в виде отдельного документа либо фиксируется в протоколе судебного заседания (протокольное определение).

В определении суда указываются: дата и место вынесения определения; наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь судебного заседания; лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование; вопрос, о котором выносится определение; мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался; само судебное постановление. Если определение подлежит обжалованию, то указывается порядок и срок обжалования.

Определения суда оглашаются немедленно после их вынесения.

4. От определений, выносимых по процессуальным вопросам, необходимо отличать *частные определения*. Частные определения представляют собой форму судебного контроля за законностью действий различных органов и организаций.

При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести частное определение и направить его в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам, которые обязаны в течение месяца сообщить о принятых ими мерах (ст. 226 ГПК). Если должностные лица не выполняют обязательные для них указания суда, то они могут быть привлечены к административной ответственности (ст. 17.4 КоАП), а за несообщение суду о принятых мерах может быть наложен судебный штраф в размере до одной тысячи рублей. Наложение штрафа не освобождает от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда.

Если при рассмотрении дела судом будут обнаружены в действиях какого-либо лица признаки преступления, то он сообщает об этом в органы дознания или предварительного следствия.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие и виды постановлений суда первой инстанции.
2. Раскройте понятие и сущность судебного решения.
3. Каково содержание и порядок составления судебного решения?
4. Какие требования предъявляются к судебному решению? Раскройте их понятие и содержание.
5. Какие способы устранения недостатков решения вынесшим его судом предусмотрены законом? Раскройте их содержание и процессуальный порядок реализации.
6. Раскройте понятие и свойства законной силы судебного решения.
7. Определите понятие, основания и виды немедленного исполнения судебного решения.
8. Раскройте понятие, процессуальный порядок реализации отсрочки и рассрочки исполнения решения, изменения способа и порядка исполнения, индексации взысканных сумм.
9. Каковы основания и процессуальный порядок обеспечения исполнения решения?
10. Раскройте понятие и виды определений суда первой инстанции.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ (ред. от 25.12.2012) «О международных договорах Российской Федерации» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757; 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7579.
3. Постановление Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении».
4. Постановление Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия».
5. Постановление Пленума ВС РФ от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».
6. Постановление Пленума ВС РФ № 30, Пленума ВАС РФ № 64 от 23.12.2010 «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».
7. *Боннер А. Т.* Проблемы установления истины в гражданском процессе. СПб., 2009.
8. *Гурвич М. А.* Судебное решение: теоретические проблемы. М., 1976.
9. *Зейдер Н. Б.* Судебное решение по гражданскому делу. М., 1966.
10. *Правосудие в современном мире / под ред. В. М. Лебедева, Т. Я. Хабриевой.* М., 2012.

Глава 16. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

- § 1. *Понятие и значение заочного производства.*
- § 2. *Условия заочного производства.*
- § 3. *Порядок заочного рассмотрения дела.*
- § 4. *Способы обжалования заочного решения.*
- § 5. *Законная сила заочного решения.*

§ 1. Понятие и значение заочного производства

Заочное производство — институт, известный многим правовым системам. Он широко используется в Англии, Германии, Франции. Именно в этих государствах произошло зарождение данного института, его развитие, в результате чего сформировались основные современные концепции заочного производства. В истории российского процесса отношение к этому институту не всегда было одинаковым. Будучи закрепленным в УГС, он длительное время успешно использовался при рассмотрении гражданских дел. В гражданском процессуальном праве советского периода отсутствовали нормы о заочном производстве, и лишь в 1995 году заочный порядок рассмотрения дела был восстановлен в ГПК 1964 г. и существует в действующем ГПК (гл. 22).

По действующему ГПК **заочное производство** — *установленный законом порядок рассмотрения дела по существу при неявке ответчика, извещенного надлежащим образом о месте и времени судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, осуществляемый с согласия истца.*

Объясняя сущность заочного производства, некоторые процессуалисты рассматривают его как процессуальную санкцию к ответчику за нарушение стандартов состязательного процесса, наказание за уклонение от явки в судебное заседание и затягивание рассмотрения дела. Представляется, следует иначе расставить акценты. Правила заочного производства обусловлены

следующим. Традицией российского гражданского процесса является построение судопроизводства с учетом принципов состязательности и равноправия сторон. Отсутствие стороны при разбирательстве дела по существу всегда дает основания сомневаться в полноте, всесторонности рассмотрения обстоятельств правового конфликта. Сам характер устного состязательного процесса предполагает непосредственное участие в судебном заседании спорящих сторон. Каждая из них вправе не только знакомиться с имеющимися доказательствами, но и знать аргументы, мотивы и доводы соперника, которые зачастую излагаются только устно в ходе судебного заседания. Сторонам важно также иметь возможность дать в заседании собственные объяснения по делу. Заочное рассмотрение дела позволяет соблюсти баланс интересов присутствующего в заседании истца без задержки в защите его прав из-за неявки другой стороны и отсутствующего ответчика, не имеющего возможности из-за неявки принять в разбирательстве деятельное участие. Таким образом, для истца заочное производство выгодно тем, что устраняет препятствия к судебному восстановлению прав истца в случае неявки ответчика в судебное заседание. Это означает, что судебная защита осуществится своевременно, даже если ответчик уклоняется от явки в суд. Для неявившегося ответчика «плюс» заочного производства заключается в следующем: если ответчик не явился по уважительным причинам и поэтому не смог реализовать своего права на участие в судебном разбирательстве, то ему предоставляется возможность оспорить заочное решение в упрощенном порядке и добиться возобновления рассмотрения дела по существу уже с его участием.

§ 2. Условия заочного производства

Статья 223 ГПК называет ряд условий для рассмотрения и разрешения дела в порядке заочного производства: неявка ответчика; надлежащее его извещение о месте и времени судебного заседания; отсутствие сообщения об уважительных причинах неявки ответчика; отсутствие просьбы ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие, согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства.

1. *Неявка* ответчика в судебное заседание является процессуальным фактом, служащим основой для проведения разбирательства по правилам заочного производства и вынесения заочного решения. Под *неявкой* подразумевается физическое отсутствие

ответчика в судебном заседании, назначенном для рассмотрения дела по существу. Неявка ответчика в иные судебные заседания, например в предварительное заседание или заседание, проводимое с целью осуществления отдельных процессуальных действий, не является основанием для заочного производства. Присутствие в судебном заседании представителя ответчика приравнивается к явке стороны и устраняет заочность производства. Согласно ст. 233 ГПК заочное рассмотрение дела возможно только при неявке в судебное заседание всех ответчиков.

2. *Ответчик должен быть извещен надлежащим образом о месте и времени судебного разбирательства.* Понятие надлежащего извещения выводится из системного толкования норм ГПК. В некоторых случаях суд использует правовую фикцию извещения (см. гл. 13 учебника).

Под отсутствием сообщения об уважительных причинах неявки ответчика подразумевается неизвестность суду каких-либо причин неявки вообще или информированность о причине неявки, которую суд не может признать уважительной. Неявка ответчика в суд может быть обусловлена разными причинами: уверенностью в том, что суд правильно разрешит дело без его личного участия в разбирательстве, нежеланием участвовать в деле, стремлением затянуть разбирательство и др. Для суда процессуальное значение имеет предположение о том, что у ответчика отсутствуют уважительные причины не явиться в заседание.

Ответчик имеет право просить о рассмотрении дела в его отсутствие. Процессуально такая просьба приравнивается к отказу от участия в судебном разбирательстве и имеет двоякое значение. Причины неявки перестают иметь процессуальное значение, а также процессуально закрепляется отсутствие у ответчика намерения в судебном заседании обосновывать свою правовую позицию. Поэтому ответчик впоследствии не сможет в упрощенном порядке оспаривать заочное решение и просить о возобновлении судебного разбирательства с его участием. Соответственно, приступить к заочному рассмотрению дела суд вправе, лишь убедившись, что *не заявлена просьба ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие.*

3. *Согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства* является важнейшим из условий. Закон закрепляет такую форму выражения воли истца как согласие. Это означает, что суд при наличии указанных выше условий обязан разъяснить

истцу его право на заочное производство и ознакомить с последствиями вынесения заочного решения. Согласие истца должно быть выражено четко, ясно и зафиксировано в протоколе судебного заседания. Истец вправе просить суд о решении дела в его отсутствие. Закон придает такой просьбе *процессуальное значение согласия на заочный порядок рассмотрения дела*.

Ряд вопросов, связанных с получением согласия истца на заочное производство, законом не урегулирован. Один из таких вопросов — множественность истцов. Как следует поступить суду, если кто-либо из них не дал согласие на заочный порядок рассмотрения дела? По буквальному смыслу ст. 233 ГПК суд должен отложить судебное заседание. Но это не всегда может стать оптимальным вариантом для остальных истцов.

Еще один неурегулированный вопрос связан с участием в деле лиц, обратившихся в суд с заявлением о защите чужих интересов. Их мнение относительно порядка рассмотрения дела может расходиться с интересами истца, в защиту чужих интересов возбуждено дело. При отсутствии же возможности в судебном заседании выяснить согласие на заочное разбирательство материально заинтересованного лица, суд поступает в соответствии с распоряжением «процессуального истца».

Аналогичная ситуация складывается и при добровольном представительстве истца. Закон не относит предоставление согласия на заочное разбирательство к специальным полномочиям представителя, обязательно указываемым в доверенности. Значит, последний вправе выражать согласие на вынесение заочного решения в рамках общих полномочий, что может противоречить интересам представляемого.

Важно отметить, что ГПК допускает заочное производство только при наличии всех указанных условий в совокупности.

§ 3. Порядок заочного рассмотрения дела

Существо порядка заочного разбирательства можно в концентрированном виде сформулировать в одном правиле: оно осуществляется с полным соблюдением процессуальной формы рассмотрения и разрешения гражданских дел, причем истец не освобождается от обязанности обосновать и доказать свое требование, а суд — от обязанности определить значимые для дела обстоятельства и исследовать доказательства на общем основании, с той лишь разницей, что все это происходит без участия ответчика.

Поэтому порядок рассмотрения и разрешения дела в заочном производстве соответствует регламенту обычного судебного разбирательства, установленному гл. 15 ГПК. Вместе с тем имеются некоторые процессуальные особенности, обусловленные отсутствием ответчика. В подготовительной части судебного заседания суд выясняет обстоятельства, связанные с извещением ответчика, а именно: каким образом он извещался, в какие сроки, кому вручена повестка. Выяснив эти обстоятельства, суд дает им оценку и делает вывод, является ли ответчик надлежащим образом извещенным. Далее суд определяет, располагает ли он сведениями о причинах неявки ответчика, оценивает их уважительность. К уважительным причинам часто относят болезнь, нахождение в командировке, наличие больных родственников или малолетних детей, нуждающихся в уходе ответчика и др.

Установив наличие условий, необходимых для заочного разбирательства дела, суд обязан разъяснить истцу его права и обязанности в данной процедуре и последствия вынесения заочного решения. Согласие истца подлежит занесению в протокол. О рассмотрении дела в заочном порядке суд выносит определение в виде отдельного документа или в протокольной форме.

Важнейшая часть судебного разбирательства — рассмотрение дела по существу — характеризуется тем, что в ней соблюдается вся последовательность процессуальных действий, необходимых для установления фактических обстоятельств дела и исследования доказательств. Но при заочном слушании дела отсутствуют устные объяснения ответчика и недопустимы никакие процессуальные действия, зависящие от его волеизъявления, например: признание иска, утверждение мирового соглашения. Установлены некоторые ограничения прав истца: согласно ч. 4 ст. 233 ГПК недопустимо изменение предмета и основания иска, увеличение размера исковых требований. При осуществлении истцом этих действий суд не может продолжать рассмотрение дела в порядке заочного производства, он должен отложить судебное заседание, информировать ответчика об изменении иска и предложить ему явиться в новое судебное заседание. Данная норма охраняет интересы отсутствующего ответчика, имеющего право заранее, до судебного разбирательства, знать, какое именно требование к нему предъявлено и на чем оно основано.

Если ответчиком ранее представлены какие-либо доказательства, они оглашаются и исследуются по общим правилам.

Прения отличаются от соответствующей части обычного судебного разбирательства лишь отсутствием устного выступления ответчика.

Решение, вынесенное по рассмотрении дела в порядке заочного производства, именуется *заочным*. Этот акт правосудия, разрешающий дело по существу, выносится от имени РФ. Форма, содержание, предъявляемые к нему требования, порядок вынесения и оглашения определяются правилами гл. 16 ГПК. Заочное решение содержит вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную части. Каждая из этих частей отражает особенности заочного рассмотрения дела. Наибольшей спецификой обладает резолютивная часть заочного решения. В ней, помимо выводов суда по существу дела и распределения судебных расходов, содержится также указание на два способа обжалования заочного решения.

Не позднее 3 дней со дня принятия решения суд высылает ответчику копию заочного решения (ст. 236 ГПК).

§ 4. Способы обжалования заочного решения

ГПК предусматривает два способа обжалования заочных решений. Первый из них (обычный) — подача апелляционной жалобы — доступен всем лицам, участвующим в деле. Второй — обращение ответчика в суд, вынесший заочное решение, с просьбой о пересмотре данного постановления этим же судом на основании нового рассмотрения дела. Таким образом, у ответчика имеется два варианта оспаривания заочного решения. Между ними есть существенное различие. При обращении в вышестоящую инстанцию лицо просит отменить решение, так как оно незаконно и необоснованно, поскольку судом допущены ошибки в применении норм материального и процессуального права. Природа второго способа иная. В УГС он назывался «отзыв заочного решения», что более точно отражало его суть. В дореволюционной литературе имелось такое объяснение сущности отзыва: «В отзыве тяжущийся как бы говорит судьям: до сих пор вы выслушивали моего противника, в свою очередь прошу выслушать меня. Когда я раскрою мои доказательства, тогда вы, лучше освещенные, снимете с меня осуждение и присудите дело в мою пользу»¹. Следовательно, мотив

¹ Румянцев А. М. О заочном производстве дел гражданских. Казань, 1876. С. 92.

ответчика, решившего использовать этот способ, — просить суд предоставить ему возможность отстоять свою правоту в новом состязательном разбирательстве с учетом преимуществ личного в нем участия.

Ответчик по своему усмотрению определяет, каким вариантом обжалования воспользоваться. Недопустимо их одновременное использование.

Часть 1 ст. 237 ГПК предусматривает, что ответчик вправе подать в суд, вынесший решение, заявление о его отмене в течение 7 дней со дня вручения ему копии этого решения. Удовлетворив заявление, суд отменяет заочное решение и приступает к новому рассмотрению дела. Отказ в удовлетворении заявления ответчика о пересмотре заочного решения оформляется определением¹.

Ответчик, пожелавший подать апелляционную жалобу на заочное решение, может реализовать это право в течение месяца с момента окончания 7-дневного срока, установленного для «отзыва» заочного решения.

Истец и иные лица, участвующие в деле, имеют право обжаловать заочное решение только в вышестоящий суд, если истек срок, отведенный ответчику для упрощенного обжалования, или если суд не удовлетворил заявление ответчика о пересмотре заочного решения.

Подача заявления об отмене заочного решения. Требования, предъявляемые к заявлению ответчика о пересмотре заочного решения, установлены ст. 238 ГПК. Оно должно содержать: наименование суда, вынесшего заочное решение; наименование стороны, подающей заявление; обоснование уважительности причин неявки в судебное заседание и доказательства, их подтверждающие; доказательства, которые могут повлиять на содержание принятого судом решения; просьбу стороны, подающей заявление.

¹ Действующий ГПК прямо не предусматривает возможность обжалования такого определения в вышестоящую инстанцию. Вместе с тем такое определение имеет важное значение — оно завершает правоприменительный цикл, связанный с реализацией ответчиком своего права на упрощенное оспаривание заочного решения и возобновление рассмотрения дела по существу с его участием по закрепленным в законе основаниям. Отсутствие возможности обжаловать такое определение вынуждает ответчика обращаться в вышестоящую инстанцию с жалобой на заочное решение, указывая на его незаконность и необоснованность.

Эти сведения необходимы для того, чтобы определить, надлежащее ли лицо обращается с заявлением, компетентен ли суд его рассматривать? Для подтверждения уважительности причин неявки могут использоваться любые средства доказывания, предусмотренные законом. Требование о необходимости представить доказательства, влияющие на существо решения, следует понимать широко. Ответчик может не только представлять суду доказательства в собственном смысле, но и утверждать о фактах, не подлежащих доказыванию, возражать относительно подлинности документов, представленных истцом и т. д. В заявлении должен содержаться перечень прилагаемых к нему материалов. Это необходимо для заблаговременного информирования о доказательствах ответчика других участников дела. Им направляются копии заявления и прилагаемых документов.

Заявление подписывается ответчиком или его представителем, имеющим на это полномочия. Закон не предусматривает оплату госпошлиной заявления о пересмотре заочного решения.

Остался неурегулированным вопрос о последствиях несоблюдения ответчиком требований, предъявляемых к данному заявлению. Представляется, что здесь возможно применение по аналогии ст. 323 ГПК — предусматривающей оставление апелляционной жалобы без движения с назначением срока для исправления недостатков.

Принятое заявление рассматривается судом в судебном заседании в течение 10 дней со дня его поступления. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, но их неявка без уважительных причин не является препятствием для рассмотрения заявления.

Полномочия суда и основания к отмене заочного решения. В результате рассмотрения заявления о пересмотре заочного решения суд выносит определение, которым: 1) отказывает в удовлетворении заявления, 2) отменяет заочное решение и возобновляет рассмотрение дела. Определение выносится в виде отдельного документа с соблюдением всех общих требований. В нем дается оценка обстоятельств, служащих в совокупности основаниями для пересмотра заочного решения.

Первое из полномочий применяется судом, рассмотревшим заявление, если признает, что не имелось уважительных причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не мог своевременно сообщить суду; что не доказано наличие этих

уважительных причин; у ответчика отсутствуют серьезные доводы против заочного решения, не представлены доказательства, которые могут повлиять на существо принятого ранее решения.

Другое полномочие применяется судом при противоположных выводах: о наличии уважительных причин неявки ответчика в судебное заседание и их доказанности, о достаточности и существенности доказательств, способных изменить данную в заочном решении юридическую квалификацию правоотношений истца и ответчика.

После отмены заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела. Разбирательство ведется по общим правилам, установленным ГПК. Неявка ответчика в возобновленное судебное разбирательство не может привести к заочному производству.

§ 5. Законная сила заочного решения

Заочное решение вступает в законную силу по общему правилу, то есть по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано.

ГПК содержит излишне сложное и нечеткое нормативное регулирование обжалования и вступления в законную силу заочного решения. В связи с тем, что срок упрощенного обжалования заочного решения для ответчика исчисляется с момента вручения ему копии этого решения, а для других лиц, участвующих в деле, — с момента использования этого права ответчиком в срок, установленный ст. 237 ГПК, или по истечении этого срока, возможны варианты определения наступления законной силы заочного решения:

1) через месяц, если ответчик подал заявление об отмене заочного решения и суд вынес определение об отказе в удовлетворении заявления;

2) через месяц после истечения срока на подачу ответчиком заявления о пересмотре заочного решения, если ответчик не воспользовался этим правом, а другие лица, имеющие право на подачу апелляционной жалобы, не обратились в суд второй инстанции;

3) с момента вынесения апелляционным судом постановления, которым обжалованное заочное решение оставлено в силе.

По своим свойствам заочное решение, вступившее в законную силу, не отличается от обычного судебного решения.

Контрольные вопросы

1. Назовите условия рассмотрения дела в порядке заочного производства.
2. Каковы отличия в процессуальном порядке проведения обычного и заочного судебного разбирательства?
3. Какими способами можно оспорить заочное решение? В чем их отличие?
4. Содержание заявления о пересмотре заочного решения.
5. Каковы основания отмены заочного решения в упрощенном порядке по заявлению ответчика и последствия его отмены?

Список нормативных актов, судебной практики, литература

1. Определение ВС РФ от 10.04. 2012 № 16-В11-25.
2. Определение КС РФ от 28.05.13 № 758-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Елисейевой И. В. на нарушение ее конституционных прав статьей 233 ГПК РФ».
3. *Загайнова С. К.* Судебные акты в механизме реализации судебной власти в гражданском и арбитражном процессе. М., 2007.
4. *Кудрявцева Е. В.* Судебное решение в английском гражданском процессе, М., 1998.
5. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. (Глава 4). М., 2007.
6. *Уткина И. В.* Заочное решение в гражданском процессе. М., 2003.
7. *Черных И. И.* Заочное производство в гражданском процессе. М., 2000.

Глава 17. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. Понятие и сущность приказного производства и судебного приказа.

§ 2. Возбуждение приказного производства.

§ 3. Вынесение судебного приказа и его содержание.

§ 4. Извещение должника о вынесении судебного приказа.

§ 5. Выдача судебного приказа взыскателю или отмена судебного приказа.

§ 1 Понятие и сущность приказного производства и судебного приказа

Для гражданского процесса, в рамках которого осуществляется защита прав и охраняемых законом интересов, характерен детальный, точно урегулированный законом порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела. Вместе с тем для определенных случаев, когда у заинтересованного лица присутствует потребность в защите, нет нужды в использовании такой громоздкой процедуры, и защита права может быть оказана судом в упрощенном порядке. К примеру, требование заинтересованного лица может с очевидностью подтверждаться имеющимися письменными доказательствами, прежде всего официальными (свидетельства органов ЗАГС, органов, осуществляющих регистрацию прав и т. п.) и не оспаривается, но и не исполняется добровольно должником. Упрощенная процедура экономична для суда и удобна для участников правового конфликта, поскольку с наименьшими затратами приведет к защите субъективного права.

Упрощение процесса — явление в праве не новое. Например, разные варианты упрощения предусматривал УГС. Процессуальные законы многих зарубежных стран (например, Англии, Германии) традиционно определяют регламенты упрощенных производств. Действующий ГПК также предусматривает про-

цедуру упрощенного производства — приказное производство, которое весьма востребовано практикой.

Сущность приказного производства раскрывается через следующие его характеристики:

- это упрощенное производство для защиты неоспариваемого права;
- приказное производство находится за рамками гражданской процессуальной формы, поскольку процедуре, свойственной этому производству, не присущи основные характерные черты гражданской процессуальной формы¹;
- это альтернативная процедура, используемая по усмотрению заинтересованного лица.

В приказном производстве выносится *судебный приказ*, являющийся и основанием исполнения, и исполнительным документом.

В ГПК нормы о судебном приказе содержатся в десяти статьях (121–130), объединенных в гл. 11 подразд. 1 разд. 2 «Производство в суде первой инстанции». В соответствии со ст. 121 ГПК **судебный приказ** — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника, по требованиям, предусмотренным в ст. 122 ГПК.

Сущность судебного приказа определяется спецификой приказного производства. Судебный приказ — это судебное постановление, принятое единолично мировым судьей без судебного разбирательства, вне состязательного процесса, без вызова сторон, а только на основании представленных документов. Судебный приказ *не является актом правосудия*. Это особое судебное постановление, которое нельзя поставить в один ряд ни с определением, ни с решением. Для судебного приказа установлена также особая процедура его отмены и обжалования.

Вопрос о сущности судебного приказа и приказного производства остается спорным в теории процессуального права².

Хотя процедура приказного производства предельно упрощена, в ней можно выделить *четыре этапа*:

- *возбуждение приказного производства*;

¹ О сущности и основных чертах гражданской процессуальной формы см. § 6 гл. 1 настоящего учебника.

² Краткий обзор различных точек зрения см.: *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс: особенная часть. М.: Норма, 2007. С. 334–337.

- *вынесение судебного приказа*;
- *извещение должника о вынесении судебного приказа*;
- *выдача судебного приказа взыскателю либо отмена судебного приказа*.

§ 2. Возбуждение приказного производства

Приказное производство — альтернативное, т. е. именно заинтересованное лицо определяет, будет его заявление рассматриваться в приказном (упрощенном) порядке либо по правилам развернутой исковой процедуры. Возможность такого выбора вполне соответствует принципу диспозитивности. Приказное производство начинается по инициативе заинтересованного лица — кредитора, который называется *взыскателем*. Субъект, которому адресовано требование взыскателя, называется *должником* (п. 2 и п. 3 ч. 2 ст. 124 ГПК). Истца и ответчика в приказном производстве нет.

Согласно ст. 122 ГПК *судебный приказ может быть выдан по требованиям*, основанным на:

- 1) нотариально удостоверенной сделке;
 - 2) сделке, совершенной в простой письменной форме;
 - 3) протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом;
- Судебный приказ может быть выдан также по требованиям о взыскании:
- 4) алиментов на несовершеннолетних детей, не связанным с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
 - 5) с граждан недоимки по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
 - 6) начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы, сумм оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) иных сумм, начисленных работнику;
 - 7) 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;
 - 8) расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда, заявленным территориальным органом федерального

органа исполнительной власти по обеспечению установленного порядка деятельности судов и исполнению судебных актов и актов других органов.

Перечень требований, по которым может быть выдан судебный приказ, является *исчерпывающим*, его изменение возможно только путем принятия нового федерального закона. С момента принятия ГПК законодатель уже несколько раз вносил дополнения и уточнения в ст. 122.

Взыскатель должен соблюдать установленный законом *порядок обращения в суд*. Этот порядок определяется как некоторыми общими нормами, так и специальными, закрепленными в гл. 11 ГПК. Так, по родовой подсудности заявление о выдаче судебного приказа должно быть подано мировому судье (п. 1 ч. 1 ст. 23 ГПК), а по территориальной подсудности действуют общие правила, предусмотренные ст. 28–32 ГПК.

Форма и содержание заявления о вынесении судебного приказа также специально регламентированы. Согласно ст. 124 ГПК заявление подается в письменной форме, в нем должны быть указаны наименования: суда, в который подается заявление; взыскателя и должника, их место жительства или место нахождения. Затем в нем указываются: требование взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано; документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя; перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении необходимо указать стоимость этого имущества.

Заявление подписывается и подается взыскателем. Оно может быть подписано и (или) подано представителем. В этих случаях к заявлению должен быть приложен документ, удостоверяющий полномочия представителя.

И в доктрине, и в практике признано, что заявление о вынесении судебного приказа может быть подано и прокурором в интересах физического лица, но только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК)¹.

¹ См.: Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: практ. пособие / под ред. В. Н. Соловьева. 2-е изд. М.: Юрайт, 2009. С. 225.

В содержании заявления следует выделить три важнейших взаимосвязанных компонента — *требование взыскателя; обстоятельства, на которых оно основано; документы, подтверждающие обоснованность требования*. Приказное производство — документарное, а это означает, что дело будет рассматриваться только на основании документов. Никакого специального судебного разбирательства не будет проводиться, поэтому от наличия и качества представленных документов зависит содержание принятого судьей акта, а также в определенной мере и возражения должника относительно исполнения судебного приказа. Поэтому документы должны быть не только указаны в заявлении, но и представлены, причем (как правило) в подлинниках, что следует из п. 3 ч. 1 ст. 125 ГПК.

Прилагаемые к заявлению документы различны в зависимости от требования. Например, если требование основано на нотариально удостоверенной или письменной сделке, кредитор должен приложить к заявлению подлинный экземпляр соответствующей сделки, а также все иные документы, подтверждающие неисполнение или нарушение договора, которыми он располагает.

Если требование основано на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и не датировании акцепта, совершенном нотариусом, то к заявлению о выдаче судебного приказа должен быть приложен составленный нотариусом акт о протесте векселя и сам опротестованный вексель.

К заявлению о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей должны быть приложены: свидетельство о заключении брака, а если брак расторгнут, то о расторжении брака; свидетельства о рождении детей, на которых должны взыскиваться алименты; если заявление подается не родителем, то документ о назначении опекуна или попечителя, справка о нахождении детей на иждивении заявителя, справка с места работы лица, обязанного уплачивать алименты, о размере заработной платы и об отсутствии удержаний по другим исполнительным документам.

Порядок обращения в суд с заявлением о выдаче судебного приказа предполагает оплату государственной пошлины в размере 50% ставки, исчисленной исходя из оспариваемой суммы при обращении в суд с иском в порядке искового производства (ст. 123 ГПК).

В принятии заявления о вынесении судебного приказа может быть отказано. В ст. 125 ГПК установлены *две группы оснований к от-*

казу в принятии заявления о вынесении судебного приказа: общие (в норме закона прямая отсылка к ст. 134, 135 ГПК) и специальные, т. е. относящиеся только к приказному производству. В отличие от искового производства, предусматривающего различные правовые последствия в зависимости от характера имеющихся препятствий к возбуждению дела (отказ в принятии, возвращение и оставление искового заявления без движения), для приказного производства законодатель установил *только отказ в принятии заявления*.

Специальные основания для отказа в принятии заявления закреплены в абз. 2 ч. 1 ст. 125 ГПК:

- 1) заявлено требование, не предусмотренное ст. 122 ГПК¹;
- 2) не представлены документы, подтверждающие заявленные требования;
- 3) не оплачена государственная пошлина;
- 4) из содержания заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве;
- 5) местонахождение или место жительства должника находятся вне пределов РФ.

Перечень специальных оснований к отказу в принятии заявления в абз. 2 ч. 1 ст. 125 ГПК дан как исчерпывающий. Однако очевидно наличие в нем пробелов. Например, не указаны последствия нарушения требований к содержанию заявления. В частности, в заявлении может отсутствовать указание на место жительства (место нахождения) взыскателя или должника, что воспрепятствует определению надлежащей подсудности, высылке копии судебного приказа должнику, т. е. приказное производство не сможет состояться.

Кроме того, среди оснований отказа в принятии заявления, перечисленных в ст. 125 ГПК, нет указания на наличие вступившего в силу судебного приказа по тождественному требованию. Ст. 134 ГПК среди оснований к отказу в принятии заявления предусматривает наличие решения суда, а не приказа. Вместе с тем вынесение нескольких приказов по одному и тому же требованию недопустимо. Следовательно, наличие судебного приказа должно служить основанием для отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа по тождественному требованию.

¹ Судебная коллегия по гражданским делам ВС РФ отменила вынесенный судебный приказ, поскольку требование о взыскании пособий по уходу за ребенком не включено в исчерпывающий перечень требований, по которым выдается судебный приказ. См.: БВС РФ. 2002. № 6. С. 22.

Об отказе в принятии заявления судья выносит определение не позднее трех дней со дня поступления заявления. Следует прийти к выводу о допустимости апелляционного обжалования такого определения, поскольку оно препятствует возникновению приказного производства и лишает заинтересованное лицо возможности прибегнуть к альтернативной и упрощенной процедуре защиты права (п. 2 ч. 1 ст. 331 ГПК).

§ 3. Вынесение судебного приказа и его содержание

Порядок вынесения судебного приказа регламентирован ст. 126, 127 ГПК. Мировой судья, не усмотрев оснований к отказу в принятии заявления, *не позднее пяти дней* с момента его поступления в суд без судебного разбирательства, без вызова взыскателя и должника и вне рамок судебного заседания должен вынести судебный приказ по существу заявленного требования.

Закон (ст. 127 ГПК) достаточно четко регламентирует содержание судебного приказа. Независимо от характера заявленного требования в нем указываются: 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; размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено федеральным законом или договором, а также размер пеней, если таковые причитаются; сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход соответствующего бюджета; реквизиты банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию, в случае, если обращение взыскания производится на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Таким образом, содержание судебного приказа заметно отличается от содержания судебного решения. Приказ имеет только две полноценные части — вводную и резолютивную. В нем не отражается ни анализ представленных документов, ни установленные на их основе обстоятельства и правоотношения, иначе говоря, описательная часть отсутствует, а мотивировочная часть включает только ссылку на закон, на основании которого удовлетворено требование.

Часть 2 ст. 127 ГПК предусматривает особенности содержания судебного приказа о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей: кроме сведений, предусмотренных п. 1–5 ч. 1 ст. 127, указываются дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания.

Судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах. Один экземпляр остается в производстве суда, а другой в последующем (если не произойдет его отмены) будет выдан на руки взыскателю. Для должника изготавливается копия судебного приказа.

§ 4. Извещение должника о вынесении судебного приказа

Копия судебного приказа направляется должнику по правилам об извещениях и вызовах (гл. 10 ГПК). В законе не указано, в какой срок должна быть отправлена копия. Исходя из целей приказного производства, этот срок должен быть минимальным, не позднее чем в течение трех дней со дня вынесения судебного приказа. Во избежание волокиты такой срок следовало бы прямо закрепить в ГПК. В извещении должнику разъясняется его право *в течение 10 дней с момента получения приказа представить возражения относительно его исполнения*. Если указанный срок пропущен должником по уважительной причине, он может быть судом восстановлен на основании и по правилам ст. 112 ГПК. Такой подход обнаруживается и в судебной практике.

Возражения должника должны быть представлены в суд в письменной форме. Они могут быть как мотивированными, так и в виде простого отрицания либо несогласия с исполнением. Если ответ должника направляется по почте, то его подпись должна быть надлежащим образом удостоверена, о чем следует предупредить должника при направлении ему извещения.

§ 5. Выдача судебного приказа взыскателю или отмена судебного приказа

Если в установленный законом десятидневный срок со дня получения копии судебного приказа должник не заявляет о своих возражениях, судебный приказ, являющийся основанием исполнения и одновременно исполнительным документом, выдается взыскателю. Последний имеет право предъявить его к ис-

полнению по общим правилам исполнительного производства в пределах трехлетнего срока давности. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен непосредственно судьей для исполнения судебному приставу-исполнителю. Согласно ст. 211 ГПК судебные приказы о взыскании алиментов и выплате работнику заработной платы за три месяца подлежат немедленному исполнению. Это означает, что судебные приказы по названным требованиям по инициативе судьи должны обращаться к принудительному исполнению со следующего дня после их вынесения. Немедленное исполнение не отменяет действие правила об извещении должника о вынесенном судебном приказе и его отмене в случаях заявления должником возражений. Если обращенный к немедленному исполнению приказ в последующем отменен на основании заявленных должником возражений, то вопрос о повороте исполнения решается с учетом норм ГПК, а также ст. 116 СК о недопустимости обратного взыскания алиментов и ст. 137 ТК об ограничении удержаний из заработной платы.

Если взыскатель в силу предписания закона освобожден от уплаты государственной пошлины, например по требованиям о взыскании алиментов или взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы, то государственная пошлина подлежит взысканию с должника в доход соответствующего бюджета (п. 8 ч. 1 ст. 127 ГПК). В этом случае на основании судебного приказа, являющегося судебным постановлением, выдается исполнительный лист, который направляется судом для исполнения в этой части судебному приставу-исполнителю.

Закон не предусматривает возможности обжалования судебного приказа в апелляционном порядке, но устанавливает упрощенную процедуру его отмены. При этом *отмена происходит по формальным основаниям*: достаточно заявления должника об отмене приказа, формулирования возражений относительно его исполнения. Убедительность возражений должника не имеет значения. Молчание должника расценивается как его согласие.

В случае отмены судебного приказа заинтересованным лицам разъясняется их право обратиться в суд в порядке искового производства. Отмена судебного приказа оформляется определением судьи, копии которого направляются взыскателю и должнику не позднее трех дней после дня его вынесения. Обжалование такого определения законом не предусмотрено. Вряд ли можно считать

его препятствующим движению дела, поскольку заинтересованные лица могут обратиться в суд в исковом порядке.

Вступивший в силу судебный приказ может быть отменен в кассационном порядке (ч. 2 ст. 377 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Какие характеристики приказного производства и судебного приказа раскрывают их сущность?
2. Какие этапы приказного производства можно выделить?
3. Какие требования предъявляются к форме и содержанию заявления о вынесении судебного приказа?
4. По каким основаниям мировой судья отказывает в принятии заявления о вынесении судебного приказа?
5. По каким требованиям выдается судебный приказ?
6. Каково содержание судебного приказа?
7. В каком порядке должник извещается о вынесении судебного приказа?
8. Каковы основания и порядок отмены судебного приказа?
9. В каком порядке происходит выдача взыскателю судебного приказа и его исполнение?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ РФ от 11 марта 1997 г. № 48 ФЗ «О переводном и простом векселе // СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238.
2. Постановление Пленума ВС РФ № 3 и Пленума ВАС РФ № 1 от 05.02.1998 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «О переводном и простом векселе» // БВС РФ. 1998. № 4.
3. Виды гражданского судопроизводства: учебное пособие / под общ. ред. О. В. Баулина, Е. И. Носыревой. М.: Инфотропик Медиа, 2012. С. 62–85.
4. Громошина Н. А. Дифференциация, унификация и упрощение в гражданском судопроизводстве. М., 2010. С. 233–250.
5. Туманов Д. А. Приказное производство в настоящее время: процесс или фикция процесса? // Журнал российского права. 2008. № 7.
6. Черемин М. А. Приказное производство в российском гражданском процессе. М., 2001.

Глава 18. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений.

§ 2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части.

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

§ 4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ.

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

§ 6. Производство по делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы.

§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений

1. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, является одним из видов гражданского судопроизводства (наряду с исковым, приказным, особым и другими).

Необходимость выделения этого производства, потребовавшая специальное регулирование в ГПК (в подразделе III раздела II «Производство в суде первой инстанции»)¹, вызвана его существенными отличиями от «обычного» искового производства (по характеру дел, составу участвующих в них лиц, взаимоотноше-

¹ Предлагается дальнейшая «специализация» данного производства — в отдельном законодательном акте (Кодексе административного судопроизводства РФ), проект которого в октябре 2013 г. внес в ГД Президент РФ.

ниям между ними, правилам доказывания, роли суда в процессе, значению вступивших в законную силу судебных решений и др.).

В науке преобладает точка зрения о том, что по делам, возникающим из публичных правоотношений, суд не разрешает споры о праве, а осуществляет контроль за законностью решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих¹. Имеется и другая точка зрения: дела, возникающие из публичных правоотношений, связаны с материально-правовым спором (о защите публичных прав)².

Представляется, что (несмотря на казалось бы существенные различия в указанных научных подходах) обе точки зрения не влияют на самое главное в этом виде гражданского судопроизводства: на характер рассматриваемых в нем дел (существо возникающих между участвующими в них лицами материально-правовых отношений) и на задачи суда по рассмотрению и разрешению этих дел.

Возникающие по данным делам правоотношения носят публичный, а не частный характер, т. е. являются отношениями власти и подчинения (в отличие от частных правоотношений, основанных на равенстве субъектов).

В этих делах участвуют специфические субъекты: с одной стороны, граждане (а также организации, в тех случаях, когда их дела подведомственны не арбитражным судам, а судам общей юрисдикции), с другой — органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, государственные и муниципальные служащие (носители публичных властных полномочий). Суд обязан обеспечить реализацию гражданами (организациями) процессуального права на справедливое судебное разбирательство в разумный срок и защиту их материальных прав от нарушений со стороны указанных носителей публичных властных полномочий.

Эта обязанность суда вытекает из ст. 18, 46 и др. Конституции РФ, а также ст. 6 ЕКПЧ.

¹ См., например, Гражданское процессуальное право: учебник МГЮА / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004. С. 306, 309.

² Гражданский процесс: учебник МГУ / под ред. М. К. Треушникова. М., 2014. С. 508–509.

Для того, чтобы граждане (организации) могли защищать свои права в суде, а суд, соответственно, выполнять свою обязанность по их защите, и требуется специальное регулирование в ГПК порядка производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, учитывающее его особенности и обеспечивающее в указанных целях реализацию (естественно, наряду с другими) таких конституционных принципов правосудия, как равенство всех перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон (ст. 19 и 123 Конституции РФ).

2. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, имеет свою историю.

Во времена СССР право граждан на судебную защиту от действий и решений государственных органов и должностных лиц было очень ограничено, в связи с чем в этой сфере суд играл незначительную роль — он рассматривал только те дела, возникающие (по терминологии того времени) из административно-правовых отношений, которые были прямо отнесены законодательством к его ведению.

Так, ГПК 1964 г. содержал две главы (гл. 23 и 24), регулирующие порядок рассмотрения жалоб граждан на неправильности в списках избирателей и на постановления о привлечении их к административной ответственности.

В конце 1980-х годов сфера деятельности судов в защите прав граждан стала расширяться.

30 июня 1987 г. был принят Закон СССР «О порядке обжалования в суд неправомερных действий должностных лиц, ущемляющих права граждан».

2 ноября 1989 г. был принят Закон СССР «О порядке обжалования в суд неправомερных действий органов государственного управления и должностных лиц, ущемляющих права граждан».

Недостатком этих законов было то, что они допускали возможность изъятия различными законодательными актами любых категорий дел, возникающих из административно-правовых отношений, из подведомственности судов.

Исключительно важным событием в области защиты прав человека явилось принятие 5 сентября 1991 г. Съездом народных депутатов СССР в качестве акта, имеющего всеобщую обязательную юридическую силу, Декларации прав и свобод человека (вступила в силу 17 сентября 1991 г.). Она предоставила право каждому — без возможности его ограничения законами — на судебную защиту

от действий государственных органов, должностных лиц, общественных организаций (ст. 22).

Положения Декларации были восприняты в законодательстве России: в ст. 63 Конституции РФ 1979 г. (в редакции от 21 апреля 1992 г.), в ст. 46 ныне действующей Конституции РФ. Кроме того, в 1993 г. был принят Закон об обжаловании действий и решений. Были внесены соответствующие изменения и в действовавший в то время ГПК 1964 г. (гл. 22, 23, а также гл. 24.1, которая была введена в Кодекс Законом от 29 января 1988 г. во исполнение названного выше Закона СССР от 30 июня 1987 г.)¹.

3. В настоящее время *перечень дел, возникающих из публичных правоотношений*, приведен в ст. 245 ГПК (он дважды дополнялся: федеральными законами от 23 июля 2010 г. № 178-ФЗ и от 6 апреля 2011 г. № 66-ФЗ).

К ним относятся следующие категории 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;
- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ;
- по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина или лица без гражданства, подлежащих передаче РФ иностранному государству (реадмиссии), в специальном учреждении;
- по заявлениям об установлении, о продлении, досрочном прекращении административного надзора, а также о частичной отмене или дополнении ранее установленных поднадзорному лицу административных ограничений;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Термин «производство по делам, возникающим из публичных правоотношений» используется в ГПК (в отличие от ГПК 1964 г.,

¹ Более подробно см.: *Жуйков В. М.* Права человека и власть закона (вопросы судебной защиты). М., 1995. С. 6–42.

в котором регулировалось «Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений») не случайно. Он имеет более широкое, обобщающее значение, поскольку теперь предметом судебного разбирательства стали дела, возникающие не только из административных, но и иных публичных правоотношений (об оспаривании нормативных правовых актов, о защите избирательных прав и т. п.).

4. Дела, возникающие из публичных правоотношений в соответствии с ч. 1 ст. 246 ГПК рассматриваются по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главами 23–26.2 ГПК и другими федеральными законами.

Общие особенности рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений (относящиеся к рассмотрению всех перечисленных выше категорий этих дел), урегулированы в гл. 23 ГПК (ст. 246–250), а особенности рассмотрения отдельных категорий дел — в последующих главах ГПК (гл. 24–26.2).

5. В ч. 1 ст. 245 ГПК по сути воспроизведено (применительно к данному виду гражданского судопроизводства) общее положение о составе суда, содержащееся в ч. 1 ст. 14 ГПК: дела, возникающие из публичных правоотношений, в судах первой инстанции рассматриваются судьей единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, коллегиально, т. е. в составе трех профессиональных судей.

В соответствии с п. 6 ст. 31 Закона об основных гарантиях избирательных прав и ч. 2 ст. 260.1 ГПК судом коллегиально рассматриваются дела о расформировании избирательных комиссий.

6. Особенности рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений, обусловлены их характером и значимостью. Как отмечалось выше, указанные правоотношения характеризуются неравным положением их субъектов (власти и подчинения).

Дела, возникающие из этих правоотношений, имеют особое значение, поскольку затрагивают не только права конкретных граждан и организаций, обратившихся в суд, но и публичные интересы (государства в целом, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и др. — в зависимости от того, какие решения, действия или бездействие и др. оспаривается в суде), а также могут затрагивать права и законные интересы неопределенного круга лиц, т. е. субъектов, не участвующих в данном деле. Например, при оспаривании указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, законов субъектов Российской

Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления, результатов выборов в органы государственной власти, местного самоуправления и т. п.

С учетом этого, регулируя порядок рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений, законодатель изменил (по сравнению с исковым производством) баланс между принципами: состязательности и диспозитивности, с одной стороны, и законности — с другой (в пользу действия последнего).

Такое регулирование выражается в следующих общих особенностях, закрепленных в ч. 2–4 ст. 246 ГПК (оно имеет место и в последующих статьях гл. 23, о чем будет указано далее).

Так, дела, возникающие из публичных правоотношений, не могут рассматриваться в порядке заочного производства (ч. 2 ст. 246 ГПК).

Это означает, что в случае неявки в судебное заседание должностного лица, его представителя или представителя государственного (муниципального) органа, участвующего в деле, суд даже при наличии других оснований, предусмотренных ст. 233 ГПК, не может вынести заочное решение и удовлетворить просьбу лица, обратившегося в суд, как это допускается в исковом производстве.

Суд обязан, основываясь на принципе законности, выяснить все обстоятельства, имеющие значение для дела, и обеспечить его правильное разрешение, независимо от степени активности участвующих в нем лиц: защитить права гражданина или организации (если они действительно нарушены) или публичные интересы (если права не нарушены и оспариваемые акты соответствуют законодательству — Конституции РФ, законам, другим нормативным правовым актам).

Для этого суду предоставлено право, которого у него нет в исковом производстве, — признать обязательным явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, а в случае неявки подвергнуть их штрафу в размере одной тысячи рублей (ч. 4 ст. 246 ГПК).

Кроме того, суд при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, не связан основаниями и доводами заявленных требований (ч. 3 ст. 246 ГПК).

Так, например, при рассмотрении дела об оспаривании нормативного правового акта суд проверяет его соответствие не

только нормативным правовым актам, указанным в заявлении (это и есть — «доводы и основания заявленных требований»), но и другим нормативным правовым актам, регулирующим данные отношения и имеющим большую юридическую силу, т. е. выходит за их пределы (см. п. 24 постановления Пленума ВС РФ № 48 от 29.11.2007).

7. Лицами, участвующими в делах, возникающих из публичных правоотношений, являются заявители и заинтересованные лица (ст. 34 ГПК).

Эти лица пользуются всеми правами и несут обязанности сторон, за некоторыми исключениями, установленными федеральными законами.

В науке и на практике возникал вопрос: вправе ли указанные лица, как это могут истцы и ответчики, заключать мировые соглашения?

Представляется, что в принципе это допустимо, если мировое соглашение не противоречит закону, не нарушает права других лиц и не противоречит публичным интересам¹.

8. Обращение в суд по делу, возникающему из публичных правоотношений, именуется заявлением (ч. 1 ст. 247 ГПК).

В заявлении должно быть указано:

- какое решение, действие (бездействия) должны быть признаны незаконными;
- какие права и свободы заявителя нарушены этими решениями, действиями (бездействием).

Естественно, в остальной части заявление должно соответствовать требованиям, предъявляемым к исковым заявлениям (ст. 131 ГПК).

В заявлении о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении должно быть указано предусмотренное федеральным законом основание для такого размещения или продления срока его требования в специальном учреждении, т. е. дано правовое обоснование заявленного требования.

В соответствии с ч. 2 ст. 247 ГПК обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или

¹ См. подробнее: Гражданское процессуальное право: учебник МГЮА / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004. С. 314.

к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд.

Это означает, что заявитель сам вправе выбрать способ защиты своих прав: обратиться сначала в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу либо обратиться непосредственно в суд.

Это вполне разумное, отвечающее интересам граждан и организаций положение. Однако законодатель, который согласно ч. 1 ст. 1 ГПК должен принимать федеральные законы, определяющие порядок гражданского судопроизводства в соответствии с названным Кодексом, не всегда соблюдает это требование.

Так, ФЗ от 2 июля 2013 г. № 153-ФЗ была изменена ст. 138 НК. Теперь согласно новой редакции ее п. 2 акты налоговых органов ненормативного характера, действия или бездействия их должностных лиц могут быть обжалованы в судебном порядке только после их обжалования в вышестоящий налоговый орган в порядке, предусмотренном названным Кодексом. Исключение составляют акты федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, действия или бездействие его должностных лиц, поскольку у них нет вышестоящего органа (должностного лица), а также акты, принятые по итогам рассмотрения жалоб, что совершенно очевидно.

Таким образом, новая редакция п. 2 ст. 137 НК вступила в противоречие с ч. 2 ст. 247 ГПК.

Если при подаче в суд заявления будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения (по правилам, установленным ст. 136 ГПК) и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований ст. 131 и 132 ГПК; если при таком положении дело становится неподсудным данному суду (например, заявление подано гражданином в суд по месту его жительства, а дело в исковом производстве должно рассматриваться в другом суде — по месту нахождения ответчика), то судья возвращает заявление по правилам, установленным ст. 135 ГПК (ч. 3 ст. 247 ГПК).

С учетом изложенных выше особенностей дел, возникающих из публичных правоотношений, законодатель установил дополнительное основание для отказа в принятии заявления или прекращения производства по такому делу — наличие вступившего

в законную силу решения суда, принятого о том же предмете, т. е. о том же нормативном правовом акте или его части, решении, действии (бездействии) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица и т. д. (ст. 248 ГПК).

9. Следующая общая особенность производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, относится к доказыванию обстоятельств, имеющих значение для их правильного разрешения.

В соответствии с ч. 1 ст. 249 ГПК доказыванию по таким делам подлежат:

— обстоятельства, послужившие основанием для принятия нормативного правового акта, и его законность, т. е. соответствие нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу;

— законность оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих.

Обязанность по доказыванию этих обстоятельств возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемое решение, совершили действие или проявили бездействие.

Надо отметить, что аналогичное правило было включено еще в Закон об обжаловании действий и решений (ст. 6).

По таким делам суд наделен дополнительным правом истребовать доказательства по своей инициативе «в целях правильного разрешения дела» (ч. 2 ст. 249 ГПК).

10. Имеет особенности и правило о законной силе решения суда по делу, возникшему из публичных правоотношений: решение суда, вступившее в законную силу, препятствует не только лицам, участвующим в деле (как в исковом производстве), но и иным лицам (не участвовавшим в нем) заявлять в суде те же (т. е. разрешенные судом) требования и по тем же основаниям (ст. 250 ГПК).

Необходимо отметить, что это правило не в полной мере согласуется с приведенными выше положениями ст. 248 ГПК об отказе в принятии заявления или прекращении производства по делу, — в ней в качестве основания для совершения таких процессуальных действий указано лишь вступившее в законную силу решение суда, «принятое по заявлению о том же предмете», что по

сути равнозначно «по тому же требованию», и безотносительно к основаниям, по которым принято такое решение.

Представляется, что предпочтение следует отдавать положениям ст. 248 ГПК.

Это объясняется тем, что, как было указано выше, суд, рассматривая и разрешая дела, возникающие из публичных правоотношений, обязан проверить законность оспариваемых решений, действий (бездействия) по всем возможным основаниям (не будучи связан «основаниями и доводами заявленных требований — ч. 3 ст. 246 ГПК). Следовательно, указание новых оснований (а их при желании можно придумать сколько угодно) не должно давать возможности кому-либо, в том числе и лицам, не участвовавшим в деле, на возбуждение нового производства об оспаривании того же акта.

Права указанных лиц защищаются тем, что они могут обжаловать данное решение в вышестоящих судах (ч. 3 ст. 320, ч. 1 ст. 376, ч. 1 ст. 391.1 ГПК), ссылаясь при этом и на новые основания своих требований.

§ 2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части

1. К производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, законодателем относится прежде всего категория *дел об оспаривании нормативных правовых актов*¹ (ст. 245 гл. 24 ГПК). В действующем ГПК впервые отдельная глава посвящена данной категории дел (гл. 24). Оспаривание нормативных правовых актов допустимо не только в гражданском, но и в арбитражном процессе (п. 1.1 ч. 1 ст. 29, гл. 23 АПК)².

¹ ГПК дает основание для использования двойного наименования данной категории дел. Наряду с обозначением как дела о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части такие дела именуется делами об оспаривании нормативных правовых актов.

² В ГД ФС РФ рассматривается законопроект, в соответствии с которым данные дела исключаются из подведомственности арбитражных судов и признается утратившей силу гл. 23 АПК. Споры об оспаривании нормативных актов, изымаемые из юрисдикции арбитражных судов, передаются в ведение ВС РФ и судов общей юрисдикции, за исключением тех, которые подсудны Суду по интеллектуальным правам (п. 1 ч. 4 ст. 34 АПК) // Проект ФЗ № 466670-6 «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» // СПС Консультант Плюс.

Для гражданского судопроизводства (гражданского и арбитражного процесса) это сравнительно новая категория гражданских дел. В отечественной судебной практике появление таких дел предопределено законодательным расширением конституционного права на судебную защиту¹. Ранее оспаривание нормативных правовых актов осуществлялось исключительно в порядке конституционного судопроизводства.

Место и роль нормативного правового акта в правовой системе как источника права придают рассматриваемым делам ярко выраженную специфику как материально-правового, так и процессуального свойства. Для нормативного акта характерно: 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 правоотношений². В отличие от нормативного правового акта, ненормативный правовой акт публичного характера (например, решение налогового органа, решение администрации муниципального образования в отношении конкретных лиц) может быть оспорен в ином судебном порядке (гл. 25 ГПК). Такой ненормативный акт, иначе именуемый как индивидуальный акт, относится к актам, которые принимаются субъектами, наделенными публичными (властными) полномочиями; содержат властные предписания в отношении конкретного адресата; влекут определенные правовые последствия (возникновение, изменение, прекращение конкретных правоотношений) и рассчитаны, как правило, на однократное применение (см. § 3 настоящей главы учебника).

Таким образом, наличие нормативного правового акта как самостоятельного объекта судебного оспаривания предопределяет материально-правовую особенность таких дел, их публичный характер. В свою очередь, судопроизводство по этим делам для достижения общих задач (ст. 2 ГПК) имеет определенную спе-

¹ Подробнее о законодательных предпосылках появления такой категории дел и процессуальных вопросах ее рассмотрения по ранее действовавшему ГПК 1964 г., в частности, см.: Уксусова Е. Е. Оспаривание законности нормативных актов в судах общей юрисдикции // РЮ. 1998. № 8.

² См.: п. 9 постановления Пленума ВС РФ от 29.11.2007 № 48.

циальную направленность и его регулирование отличается набором специальных процессуальных правил, что характеризует процессуально-правовую специфику судопроизводства. В отличие от других гражданских дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства, здесь *особый объект судебного оспаривания и проверки — нормативный правовой акт (в целом либо часть, отдельные нормы такого акта)*¹. А деятельность суда связана с проверкой результата правотворчества. В качестве юридически заинтересованного лица в процессе участвует субъект, принявший оспариваемый акт. Однако в отличие от искового производства между таким субъектом и заявителем, оспаривающим нормативный акт, отсутствует спорное материальное правоотношение, урегулированное нормами материального права, и в этом случае судом не рассматривается спор об их правах и обязанностях. Предметом рассмотрения в делах об оспаривании нормативных актов является *спор о законности оспариваемого нормативного акта*, возникший между заявителем и нормотворческим субъектом. Заявитель при оспаривании нормативного акта в судебном порядке, реализуя право на судебную защиту посредством предусмотренного законом способа, требует признания нормативного акта (или его части) недействительным (недействующим, незаконным) (ст. 13 ГК). При этом законность оспариваемого акта может подвергаться им сомнению в силу тех или иных оснований. Например, в связи с изданием его неуполномоченным органом либо его противоречием по содержанию иному, имеющему большую юридическую силу, нормативному акту.

Судопроизводство по делам об оспаривании нормативных актов, с одной стороны, нацелено на защиту публичного интереса, который заключается в обеспечении исключения противоречащего закону нормативного акта из правового пространства. В конечном счете такой интерес государства направлен на поддержание законности и конституционного правопорядка и охраняется допустимостью признания судом оспариваемого нормативного акта недействующим полностью или в части, в ситуации, когда оспоренный в суде противоречащий закону нормативный акт не сохранял бы юридической силы. С другой стороны, по таким делам обеспечивается защита интереса не только конкретного лица, обращающегося в суд с заявлением об

¹ По тексту употребляется также термин «нормативный акт».

оспаривании нормативного акта, полагающего, что данным актом затрагиваются его права и законные интересы, но и иных непersonифицированных лиц. В данном случае защищаются интересы неопределенного круга лиц, количества адресатов, на которых, как и на заявителя, в равной мере распространяется действие оспариваемого нормативного акта. Защита приобретает общий характер, защищается интерес данной общности лиц, который заключается в обеспечении правового благополучия, общего состояния сбалансированности и определенности правового регулирования отношений с их участием. Здесь нет фактического нарушения оспариваемым нормативным актом прав конкретного заявителя¹, правовая регламентация которых лишь содержится в оспариваемом им нормативном акте, поэтому такое нарушение не может являться необходимым условием для его оспаривания и проверки в порядке гл. 24 ГПК.

Стоящие перед судом задачи при рассмотрении таких дел данной категории сказываются на действии ряда принципов процесса. В первую очередь, отметим действие принципа состязательности. Здесь иная степень активности суда в доказательственной деятельности. Суд должен занимать активную позицию в выявлении и оценке всех оснований, по которым оспариваемый акт (его положения) может быть признан незаконным (противоречащим законодательству). Суд не связан правовым основанием требования заявителя и может проверить соответствие акта и иным нормативным актам большей юридической силы. Однако это не освобождает суд от исследования и оценки как доводов заявителя, так и противоположной стороны, принявшей оспариваемый акт.

Особенностями отличается действие принципа диспозитивности. При оспаривании заявителем нормативного правового акта не в целом, а в части суд вправе осуществлять проверку неоспоренных его положений, если приходит к выводу об очевидной и неразрывной взаимосвязи таких положений с оспоренными. Отказ заявителя от своего требования не влечет за собой, как в обычном деле, прекращение производства по делу. Вопреки отказу суд сохраняет обязанность рассмотреть дело и вынести решение (ч. 2 ст. 252 ГПК). Признание требования субъектом, принявшим оспариваемый акт, для суда необязательно (ч. 3 ст. 252 ГПК). Специфика действия принципов диспозитивности и состязательности

¹ Определение ВС РФ от 11.05.2011 № 5-Г11-73.

зательности является наглядным отражением отмеченного выше характера защищаемых судом интересов, где при взаимодействии их с принципом законности сохраняется доминирующее проявление последнего.

2. Деятельность суда по проверке законности нормативных актов в гражданском судопроизводстве в литературе рассматривается как осуществление им судебного контроля. Выделяются *две формы* судебного контроля: прямой и косвенный, иначе именуемый как нормоконтроль¹.

По рассматриваемым делам об оспаривании нормативных актов в ходе проверки законности такого акта признается, что судом осуществляется *прямой контроль* безотносительно к спору о защите субъективных прав конкретного субъекта, к спорному правоотношению. Предметом судебной проверки является *исключительно* оспариваемый заявителем нормативный акт (часть его). В отношении оспариваемого нормативного акта принимается судебное решение, которое оказывает воздействие на дальнейшую судьбу данного акта, который может быть признан недействующим. Используемый способ оспаривания нормативного акта в судебном порядке именуется также — непосредственный контроль. Он осуществляется по правилам гл. 24 ГПК и 23 АПК.

Иной выделяемый в литературе вид судебного контроля — *косвенный*. Он осуществляется судом при рассмотрении и разрешении конкретных гражданских дел, когда суд при принятии решения должен преодолевать юридические коллизии в отношении применяемых нормативных актов. Речь идет о случаях, когда суд при рассмотрении и разрешении конкретного спора по существу применяет нормы нормативного акта, имеющего большую юридическую силу, если выясняется противоречие ему иного нормативного акта (ст. 11 ГПК, ст. 13 АПК). Например, в такой ситуации коллизия между нормативными актами, обладающими разной юридической силой, в частности актом муниципального и регионального уровня, преодолевается применением судом регионального акта, который явится правовым основанием при

¹ Термин «нормоконтроль» введен в научный оборот судебной практикой. Его использовал КС РФ применительно к проверке судами общей юрисдикции и арбитражными судами законности нормативных актов посредством гражданского судопроизводства в постановлении от 16.06.1998 № 19-П «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации».

вынесении судом решения по результатам рассмотрения конкретного спора по существу в случае удовлетворения иска или об отказе в иске.

ВС РФ согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ, в соответствии с которой Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ, ориентирует суды общей юрисдикции на то, что при рассмотрении дел следует оценивать содержание закона или иного нормативного акта, регулирующего рассматриваемые судом правоотношения, с точки зрения соответствия их Конституции и во всех необходимых случаях применять Конституцию РФ в качестве акта прямого действия¹.

Принцип законности обязывает суд в рамках правоприменительной деятельности, рассматривая конкретное дело, осуществлять оценку законности подлежащего применению нормативного акта, на основании которого дело разрешается по существу независимо от доводов заинтересованных лиц о незаконности нормативного акта. Такая оценка отлична от осуществляемой судом в порядке гл. 24 ГПК. Она не влечет при удовлетворении требования заявителя о признании нормативного акта недействующим правовых последствий как исключение оспариваемого нормативного акта в качестве источника правового регулирования.

В рамках косвенного контроля оценке с точки зрения соответствия закону подлежат нормативные акты любого государственного или иного органа (например, нормативные указы Президента РФ, постановления палат ФС РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, акты органов местного самоуправления и т. д.). В случае неопределенности в вопросе о том, соответствует ли Конституции РФ подлежащий применению по конкретному делу закон, суд любой инстанции и на любой стадии процесса вправе обратиться в КС РФ с запросом о его конституционности (ст. 101 Закона о Конституционном Суде РФ).

3. Дела об оспаривании нормативных актов в соответствии с ч. 1 ст. 246 ГПК рассматриваются по правилам искового производства с особенностями, установленными гл. 23 и 24 ГПК. В отношении таких дел применимы *специальные правила* как общего характера, которые установлены для всех публичных дел (гл. 23

¹ Об особенностях косвенного судебного контроля см.: п. 2 постановления Пленума ВС РФ от 31.10.1995 № 8.

ГПК), так и применимого только к ним, т. е. частного характера (гл. 24 ГПК).

К *подведомственности* ВС РФ и судов общей юрисдикции отнесены дела об оспаривании нормативных актов, проверка которых не относится к исключительной компетенции КС РФ (ч. 2 ст. 125 Конституции РФ, ч. 3 ст. 251 ГПК), и к компетенции арбитражных судов (ст. 29 АПК).

Предметом проверки в судах общей юрисдикции может выступать нормативный акт *ниже уровня федерального закона* (например, Указ Президента РФ, постановление Правительства РФ), затрагивающий охраняемые им права, свободы и законные интересы заинтересованного лица — заявителя, на предмет соответствия иному, кроме Конституции РФ, нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, в том числе федеральному конституционному и федеральному закону.

Исключительно КС РФ наделен правомочием по проверке конституционности ряда нормативных актов федерального и регионального уровней, осуществляемой в особом порядке конституционного судопроизводства (ст. 125 Конституции РФ).

Решение вопроса о разграничении компетенции между КС РФ и ВС РФ, судами общей юрисдикции в рассматриваемой области сопряжено также с правовыми позициями КС РФ по данному вопросу. Согласно им только в порядке конституционного судопроизводства могут быть оспорены конституции и уставы субъектов РФ¹, нормативный правовой акт Правительства РФ, принятый во исполнение полномочия, возложенного на него непосредственно федеральным законом².

Арбитражные суды рассматривают дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной

¹ Постановление КС РФ от 18.07.2003 № 13-П «По делу о проверке конституционности положений статей 115 и 231 ГПК РСФСР, статей 26, 251 и 253 ГПК Российской Федерации, статей 1, 21 и 22 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в связи с запросами Государственного Собрания — Курултая Республики Башкортостан, государственного Совета Республики Татарстан и Верховного Суда Республики Татарстан».

² Постановление КС РФ от 27.01.2004 № 1-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений пункта 2 части первой статьи 27, частей первой, второй и четвертой статьи 251, частей второй и третьей статьи 253 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Правительства Российской Федерации».

экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда, когда арбитражный суд прямо назван в федеральном законе (ст. 245 ГПК РФ; п. 1.1 ч. 1 ст. 29). Поэтому подлежат учету положения закона, устанавливающие изъятия из рассматриваемой сферы судов общей юрисдикции. Отдельными законодательными установлениями разграничивается судебная компетенция по оспариванию нормативных актов, связанных с позитивным материальным правом и с определенной сферой отраслевого законодательного регулирования, что требует учета для правильного определения компетентного суда, в котором может быть оспорен тот или иной нормативный акт¹. Например, п. 1 ч. 4 ст. 34 АПК предусматривает оспаривание нормативных актов в Суде по интеллектуальным правам.

Подсудность дел об оспаривании нормативных правовых актов разграничивается только между федеральными судами общей юрисдикции.

Родовая подсудность дел определяется уровнем обжалуемого нормативного правового акта.

Дела об оспаривании нормативных актов, не отнесенные к подсудности ВС РФ и судов областного и равного им уровня, рассматриваются районными судами.

Оспаривание законности нормативных правовых актов федерального уровня, за исключением федерального конституционного и федерального закона, в том числе принятых федеральными органами исполнительной власти, внебюджетными государственными фондами, государственными корпорациями, подлежат рассмотрению в ВС РФ (п. 1 ч. 4 ст. 2 Закона о ВС РФ, п. 1 ч. 3 ст. 9 Закона о военных судах).

Оспаривание нормативных правовых актов регионального уровня, принятых органами государственной власти и должностными лицами, осуществляется в областном и равном ему суде (ст. 26 ГПК).

¹ См.: постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 58 с учетом ФЗ от 4 июня 2014 г. № 143-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с изменением подведомственности некоторых категорий дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции и арбитражными судами» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. 04.06.2014.

В районных судах могут оспариваться нормативные правовые акты органов местного самоуправления.

Территориальная подсудность определяется местом нахождения органа государственной власти, местного самоуправления или должностного лица, принявшего оспариваемый нормативный правовой акт (ч. 4 ст. 251 ГПК РФ).

Правом на обращение в суд с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону обладает круг субъектов, определенных законом (ч. 1 и 2 ст. 251 ГПК).

Среди таких субъектов — *гражданин или организация*, считающие, что принятым и опубликованным в установленном законом 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 (ч. 1 ст. 251 ГПК).

С заявлением в суд о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части вправе обратиться *прокурор*, исключительно в пределах своей компетенции. Например, прокурор района не вправе оспорить в гражданском процессе нормативный акт, принятый законодательным органом субъекта РФ.

В случаях, предусмотренных законом (ч. 1 ст. 46 ГПК), по делам этой категории в суд могут обращаться субъекты, действующие в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. Например, общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) (ст. 45 Закона о защите прав потребителей).

Правом на обращение с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части в суд обладает также *Президент РФ, Правительство РФ, законодательный (представительный) орган субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, орган местного самоуправления, глава муниципального образования*. Однако инициировать такого рода дела они вправе только в тех случаях, если считают, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом нарушена их компетенция. ВС РФ разъясняет, что *под нарушением компетенции* следует понимать регулирование оспариваемым нормативным правовым актом или его частью тех отношений, которые в соответствии с действующим

щим законодательством подлежат регулированию нормативными правовыми актами, издаваемыми заинтересованными лицами, обратившимися в суд¹. В этой связи названные субъекты в заявлении должны указать, в чем конкретно состоит нарушение оспариваемым нормативным правовым актом или его частью компетенции соответствующего должностного лица или органа.

В то же время органы местного самоуправления и главы муниципальных образований в силу ст. 133 Конституции РФ вправе обращаться в суды с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части не только по основаниям нарушения их компетенции, но и по основаниям нарушения оспариваемым нормативным актом или его частью других прав местного самоуправления.

Заявление об оспаривании нормативного правового акта должно отвечать всем требованиям ст. 131 и 132 ГПК, кроме того, в нем должен быть отражен ряд дополнительных сведений о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный акт; о наименовании и дате принятия нормативного акта, указание на то, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью. К заявлению должна быть приобщена копия оспариваемого акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Практика свидетельствует, что значительно чаще нормативные акты оспариваются не в целом, а лишь отдельные их части. В частности, такие его элементы как то: статьи, пункты и т. д.

Подача заявления в суд не приостанавливает действия оспариваемого нормативного правового акта.

Рассмотрение заявления об оспаривании нормативного правового акта производится судом по общим правилам, предусмотренным гл. 15 ГПК.

Одной из особенностей для дел об оспаривании нормативных правовых актов является сокращенный срок рассмотрения дела судом в течение месяца, в ВС РФ — 3 месяцев, включая подготовку дела к судебному разбирательству (ч. 2 ст. 252 ГПК). В указанный срок должно быть принято решение по делу.

¹ Пункт 5 постановления Пленума ВС РФ от 29.11.2007 № 48.

В отличие от общих правил, касающихся участия лиц в судебном заседании, если в заседание не явились надлежаще извещенные заявитель, представитель органа, принявшего спорный акт, иные заинтересованные лица и судом не признана их явка обязательной, то данное обстоятельство не препятствует рассмотрению дела (ч. 2 ст. 252 ГПК).

Такие дела подлежат рассмотрению с обязательным участием прокурора (ч. 3 ст. 45 ГПК).

При рассмотрении дел об оспаривании нормативных правовых актов суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого нормативного акта по трем составляющим: на соответствие законодательным требованиям, предъявляемым к форме такого акта, порядку его принятия и (или) введения в действие; устанавливает полномочия органа или лица, принявших акт; а также проверяет собственно содержание оспариваемого акта на соответствие его федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу.

Если суд придет к выводу, что оспариваемый акт принят органом (должностным лицом) с нарушением полномочий на издание таких актов, он вправе принять решение о признании оспариваемого акта недействующим без исследования иных обстоятельств по делу, в том числе без проверки содержания оспариваемого акта. Ибо такая проверка лишена всякого смысла. Независимо от проверки содержания акта установленное судом нарушение в части компетенции не может исключать вывод суда о его незаконности.

По этим делам суд, как правило, не устанавливает фактических обстоятельств дела, т. е. совокупности юридических фактов, необходимых для применения нормы материального права, ибо не разрешает спора о субъективных правах и обязанностях.

Правоприменительная деятельность суда сводится к исследованию свойств нормативного правового акта, полномочий органа, издавшего акт, выяснению соответствия его нормативному акту большей юридической силы, т. е. к правовой оценке акта. Такая проверка осуществляется судом посредством применения норм материального права.

Решение суда. Решение по делу об оспаривании нормативного акта принимается судом по общим правилам гл. 16 ГПК.

Резолютивная часть решения суда о признании нормативного акта противоречащим закону должна содержать вывод об

удовлетворении либо отказе в удовлетворении рассмотренного заявления.

Установив, что оспариваемый нормативный акт или его часть противоречит федеральному закону или другому нормативному акту, имеющему большую юридическую силу, суд признает нормативный правовой акт недействующим полностью или в его части со дня его принятия или иного указанного судом времени.

Решение суда о признании нормативного акта или его части недействующим вступает в законную силу по общим правилам (ст. 209 ГПК РФ). Вступившее в законную силу решение влечет утрату силы этого нормативного акта или его части, а также других нормативных актов, основанных на признанном недействующим нормативном акте или воспроизводящем его содержание.

Такое решение суда или сообщение о решении после вступления его в законную силу публикуется в печатном издании, в котором был официально опубликован нормативный акт. Решение суда направляется в официальное издание государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов в зависимости от того, чей нормативный акт оспорен, и подлежит немедленному опубликованию.

Если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение доводится до сведения населения в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. При отсутствии периодического издания, вопрос о способе доведения до сведения населения информации о решении суда, разрешается судом.

Решение суда о признании нормативного акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

Законная сила судебного решения по такому делу не имеет субъективных пределов. Она распространяется на неопределенный круг лиц и не ограничена действием в отношении только лиц, участвовавших в деле. Это означает, что если законность нормативного акта или его части проверялась по заявлениям одних лиц и тем же основаниям и вынесено решение суда, то другие лица не могут обращаться в суд с аналогичным требованием (см. п. 10 § 1 настоящей главы учебника). Иная ситуация, когда защита может осуществляться предъявлением нового требования в отношении того же нормативного акта. Полагаем, что возможность оспорить

нормативный акт имеется, если ранее проверенный судом и по результатам чего было вынесено решение об отказе в признании его незаконным, заявляется требование на предмет противоречия нормативному акту, принятому после вступления решения в законную силу по делу¹.

Любое решение суда о признании незаконным полностью или в части нормативного акта может быть обжаловано в установленном порядке, включая апелляционный.

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

1. Особенности рассмотрения указанных дел урегулированы в гл. 25 ГПК².

В соответствии с гл. 25 ГПК, принятой во исполнение ст. 46 Конституции РФ, в силу которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (п. 1 постановления Пленума ВС РФ № 2 от 10.02. 2009), граждане и организации вправе оспорить в суде решения, действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, в результате которых, по мнению указанных лиц:

- были нарушены их права и свободы;
- созданы препятствия к осуществлению ими прав и свобод;
- на них незаконно возложена какая-либо обязанность;
- они незаконно привлечены к ответственности.

Под решениями и действиями (в кратком виде) понимаются акты указанных выше органов и лиц, содержащие властное волеизъявление, порождающее юридические последствия для конкретных граждан и организаций, а под бездействием — неисполнение ими своих обязанностей.

Под органами государственной власти (федерального и регионального уровней) понимаются органы, образованные в соответствии с Конституцией РФ, ФКЗ «О Правительстве Российской

¹ Дополнительно см.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / отв. ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби; Проспект, 2007 (комментарий к гл. 23, 24 — автор А. Т. Боннер).

² Подробные разъяснения вопросов, возникших в этом производстве, даны Пленумом ВС РФ в постановлении от 10.02.2009 № 2.

Федерации», указами Президента РФ, конституциями и уставами субъектов РФ, а под органами местного самоуправления — созданные в соответствии с уставом муниципального образования.

К должностным лицам относятся лица, замещающие государственные должности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований и др. Статус государственных и муниципальных служащих определяется на основании ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» и «О муниципальной службе Российской Федерации»¹.

В постановлении Пленума ВС РФ № 2 от 10.02.2009 дано очень важное и одновременно очень спорное разъяснение о том, что по правилам, предусмотренным гл. 25 ГПК, 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, в частности: аккредитованных для выполнения работ по сертификации; уполномоченных на проведение государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов (абз. 2 и 3 п. 5).

Пленум ВС РФ, давая такое разъяснение, безусловно расширительно истолковал положения гл. 25 ГПК.

Во-первых, разъяснение не соответствует наименованию гл. 25, а также содержанию входящих в нее статей: в них указывается об оспаривании актов органов государственной власти и органов местного самоуправления и ничего не упоминается о юридических лицах и индивидуальных предпринимателях.

Во-вторых, в соответствии со ст. 245 ГПК (последний абзац) распространять правила производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, на иные — кроме перечисленных в ней — категории дел допустимо только федеральным законом.

Вместе с этим, в данном разъяснении много здравого смысла, основанного на разумном понимании характера указанных в нем дел, порядок рассмотрения которых также требует специального регулирования, что следует учесть законодателю.

¹ Более подробно о содержании указанных понятий разъяснено в п. 2–4 постановления Пленума ВС РФ от 10.02.2009 № 2.

2. Дела об оспаривании решений, действий, бездействия указанных выше органов и лиц рассматриваются в порядке гл. 25 ГПК с учетом правил:

— разграничения предметной компетенции (подведомственности дел) между судами общей юрисдикции и арбитражными судами (разграничение компетенции с КС РФ имеет значение только для производства об оспаривании нормативных правовых актов — ч. 3 ст. 251 ГПК);

— разграничения видов судопроизводства, определенных ч. 2 ст. 118 Конституции РФ;

— разграничения видов гражданского судопроизводства.

Исходя из этого, в порядке главы 25 ГПК не рассматриваются:

— дела, отнесенные федеральными конституционными законами или федеральными законами к ведению арбитражных судов;

— дела, связанные с применением норм уголовного и уголовно-процессуального права, а также Федерального закона «Об оперативно-разыскной деятельности» (они рассматриваются в порядке уголовного судопроизводства);

— дела, рассматриваемые в порядке, установленном КоАП РФ (об административных правонарушениях);

— дела, которые рассматриваются хотя и в порядке гражданского судопроизводства, но по иным правилам (гл. 26, 36, 37)¹.

Таким образом, указанные дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются в порядке гл. 25 ГПК, если они не отнесены к ведению арбитражных судов либо в соответствии с ГПК, УПК, КоАП, другими федеральными законами не должны рассматриваться судами общей юрисдикции в иных процедурах.

3. В ч. 2 и 3 ст. 254 ГПК определена *подсудность* дел данной категории: родовая, территориальная и специализированная (подсудность дел военным судам)².

Относительно родовой подсудности дел данной категории ч. 2 ст. 254 ГПК отсылает к общим правилам определения подсудности, содержащимся в ст. 24–27 Кодекса.

¹ Более подробно см. п. 6–8 постановления Пленума ВС РФ от 10.02.2009 № 2.

² Разъяснения вопросов, связанных с подсудностью, даны в п. 11 постановления Пленума ВС РФ № 2 от 10.02.2009, а относящихся к подсудности дел военным судам и их рассмотрению — также в постановлении Пленума ВС РФ от 14.02.2000 № 9.

Эти дела рассматриваются: районными судами; верховными судами республик, краевыми, областными судами, судами городов федерального значения, судами автономной области и автономных округов; ВС РФ (о подсудности дел военным судам будет указано далее). Мировые судьи такие дела не рассматривают.

Для ВС РФ подсудность дел данной категории определяется в зависимости от:

а) уровня оспариваемого акта (ему подсудны дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, палат Федерального Собрания, Правительства РФ — п. 1 ч. 1 ст. 27 ГПК);

б) характера и значимости дел (дела, связанные с прекращением или приостановлением полномочий судей, а также с доступом к должности судьи — сдачей квалификационных экзаменов — п. 3, 3.1 ч. 1 ст. 27 ГПК).

Подсудность дел данной категории верховным судам республик, краевым, областным и другим соответствующим им судам определяется в зависимости от их характера.

Этим судам подсудны те дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, которые связаны с государственной тайной (п. 1 ч. 1 ст. 26 ГПК); естественно, за исключением дел, подсудных ВС РФ и военным судам.

Военным судам подсудны дела по заявлениям военнослужащих, оспаривающих решения, действия (бездействие) органа военного управления или командира (начальника) воинской части (ч. 3 ст. 254 ГПК). Им подсудны¹ также дела об оспаривании указанных актов по заявлениям:

— граждан, проходящих военные сборы;

— граждан, уволенных с военной службы (прошедших военные сборы), например дела о восстановлении на военной службе, о взыскании невыданного денежного довольствия и т. п.

Все остальные дела данной категории подсудны районным судам (ст. 24 ГПК).

Правила территориальной подсудности имеют две особенности.

Первая. Для граждан, в их интересах установлено, что они могут подать заявление в суд не только по месту нахождения ор-

¹ См.: п. 3 постановления Пленума ВС РФ от 14.02.2000 № 9.

гана государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которого оспаривается, как это установлено для организаций, но и в суд по месту своего жительства (абз. 1 ч. 2 ст. 254 ГПК). Естественно, это правило не может действовать, если дело подсудно ВС РФ.

Вторая. Отказ в разрешении на выезд из РФ в связи с тем, что заявитель осведомлен в сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в верховном суде республики, краевом, областном или другом соответствующем ему суде по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения (абз. 2 ч. 2 ст. 254 ГПК). Это означает, что по таким делам гражданин права на альтернативную подсудность не имеет.

4. *Заявление* об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих должно отвечать требованиям, предусмотренным ст. 247 и 131 ГПК. В нем, в частности, должно быть указано, какие решения, действия (бездействие), по мнению заявителя, являются незаконными и какие конкретно права и свободы (соответственно положениям ст. 255 ГПК) нарушены.

Если из заявления усматривается, что оно не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства либо оспариваемое решение, действие (бездействие) явно не затрагивает права и свободы заявителя (не имеет к нему никакого отношения), судья отказывает в принятии заявления¹.

5. В соответствии со ст. 256 ГПК гражданин вправе обратиться в суд с заявлением *в течение трех месяцев* со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод.

В этой статье ничего не указано о сроках обращения в суд организаций.

Исходя из того, что эти субъекты в данных делах имеют единый статус заявителя, т. е. занимают одинаковое процессуальное положение, и для организаций, по сравнению с гражданами, не требуется каких-либо дополнительных гарантий защиты их прав, указанный срок должен распространяться и на них.

¹ Подробные разъяснения вопросов, связанных с подачей заявления и возможным отказом в его принятии, даны в п. 5 и 17 постановления Пленума ВС РФ от 10.02.2009 № 2.

Согласно ч. 2 ст. 256 ГПК пропуск срока обращения в суд не является основанием для отказа в принятии заявления; причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут явиться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Это означает, что если имеются основания для восстановления срока (он пропущен по уважительным причинам), суд рассматривает дело по существу, если срок пропущен без уважительных причин, суд может отказать в удовлетворении заявления только по этому основанию, без выяснения других обстоятельств дела.

Необходимо иметь в виду, что с учетом публичной значимости данных дел суд должен выяснять, соблюдены ли сроки обращения заявителем в суд независимо от того, ссылаются ли на это обстоятельство заинтересованные лица, т. е. по своей инициативе.

Кроме того, следует учитывать, что некоторыми федеральными законами установлены другие сроки оспаривания отдельных решений, действий (бездействия), например, Законом об органах судейского сообщества.

6. Для дел данной категории имеет особенности и *состав участвующих в них лиц*, именуемых в общем виде заявителями и заинтересованными лицами (п. 12, 13 постановления Пленума ВС РФ № 2 от 10.02.2009).

Так, заявителями могут быть:

- «рядовые» граждане (не являющиеся должностными лицами);
- должностные лица;
- коммерческие и некоммерческие организации;
- сами органы государственной власти и органы местного самоуправления. Последние (наряду с должностными лицами) могут быть заявителями по данным делам, когда они оспаривают обязательные для исполнения ими решения, действия (бездействие) других органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, не связанные с осуществлением заявителями властных полномочий.

Заявителями могут быть также граждане и организации, обращающиеся в суд — в случаях, предусмотренных федеральными законами, — в защиту прав и свобод других лиц либо неопределенного круга лиц.

Заявителями могут быть иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные организации. Право на судебную защиту им гарантировано ст. 46 Конституции РФ в равной степени с гражданами и организациями РФ.

В порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 45 ГПК, в суд вправе обратиться прокурор с заявлением в защиту прав отдельных граждан, когда они по уважительным причинам сами этого сделать не в состоянии, а также в защиту прав неопределенного круга лиц, РФ, ее субъектов, муниципальных образований.

7. Дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих рассматриваются ВС РФ в течение двух месяцев, остальными судами — в течение десяти дней с участием гражданина (представителя организации — заявителя), руководителя или представителя органа, должностного лица, служащего.

Вопросы, связанные с подготовкой такого дела к судебному разбирательству, рассмотрением и вынесением решения, подробно разъяснены ВС РФ в названном постановлении Пленума (п. 18–32).

В частности, при рассмотрении дела суд должен выяснить:

- имеет ли орган (лицо) полномочия на принятие решения или совершение действия;
- соблюден ли порядок принятия решений, совершения действий органом (лицом) в том случае, если такие требования установлены нормативными правовыми актами (форма, сроки, основания, процедура и т. п.);
- соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного действия (бездействия) требованиям закона и иного нормативного правового акта, регулирующего данные правоотношения.

Основанием для удовлетворения заявления может служить нарушение требований законодательства хотя бы по одному из приведенных оснований, свидетельствующих о незаконности принятых решений, совершенных действий или уклонении от их совершения.

Если суд, рассмотрев дело, признает заявление обоснованным, он 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 (организации) или препятствие к осуществлению прав и свобод (ч. 1 ст. 258 ГПК).

Решение направляется для исполнения руководителю соответствующего органа или лицу, решение, действие (бездействие) которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган (лицу) в течение трех дней со дня вступления в законную силу.

Решение исполняется по правилам, содержащимся в ч. 2 ст. 206 ГПК.

Об исполнении решения должно быть сообщено суду и гражданину (организации) в течение месяца со дня его получения.

Если суд установит, что оспариваемое решение, 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 (организации) не нарушены, он отказывает в удовлетворении заявления.

§ 4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

1. Особенности рассмотрения указанных дел урегулированы в гл. 26 ГПК, а также в других федеральных законах, из которых наибольшее значение имеет Закон об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и ответственность за нарушение законодательства о выборах и референдумах»).

Подробные разъяснения вопросов, возникающих в этом производстве, даны Пленумом ВС РФ в постановлении от 31.03.2011 № 5. В этом постановлении дан обширный перечень законодательных актов, в том числе и названный ФЗ, которыми судам следует руководствоваться при рассмотрении и разрешении дел данной категории (п. 1).

Кроме них, необходимо учитывать общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ (они в силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ имеют большую юридическую силу, чем федеральные законы), а также разъясне-

ния Пленума ВС РФ, содержащиеся в постановлении от 10.10.2003 № 5 (п. 2).

Задача данного производства состоит, как видно из названия гл. 26 ГПК и Закона об основных гарантиях избирательных прав, в защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, основанных на ст. 32 Конституции РФ.

Эти обозначенные в самом общем виде права граждан включают в себя многообразный спектр более конкретных прав не только самих граждан, но и других субъектов возникающих в ходе выборов (референдумов) правоотношений, а также порождают для них определенные обязанности.

Так, избирательные права включают в себя: право избирать (активное избирательное право); право быть избранным (пассивное избирательное право); участвовать в выдвижении кандидатов на выборные должности, в формировании списка кандидатов; участвовать в предвыборной агитации; наблюдать за проведением выборов, в том числе за подсчетом голосов, и др.

В целях реализации этих прав в выборах и референдумах участвуют:

- сами граждане (избиратели, участники референдума);
- кандидаты на выборные должности;
- избирательные объединения;
- доверенные лица кандидатов и избирательных объединений;
- 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.

Эти лица, если считают, что их избирательные права или право на участие в референдуме нарушены, могут на основании ст. 46 Конституции РФ и в соответствии с ч. 1 ст. 259 ГПК обратиться с соответствующим заявлением в суд.

В таких случаях указанные лица участвуют в делах данной категории в качестве заявителей. Как видно, круг этих лиц весьма широк.

По делам данной категории так же расширен круг субъектов, чьи решения, действия (бездействия), нарушающие избиратель-

ные права и право на участие в референдуме граждан РФ, могут быть оспорены в суде в порядке, установленном гл. 26 ГПК.

Кроме органов государственной власти, органов местного самоуправления, к ним отнесены:

- общественные объединения (имеются в виду объединения, которые конкурируют с заявителями);
 - избирательные комиссии, комиссии референдума (они организуют проведение выборов, референдумов);
- В РФ действуют следующие избирательные комиссии:
- ЦИК РФ;
 - избирательные комиссии субъектов РФ;
 - избирательные комиссии муниципальных образований;
 - окружные избирательные комиссии;
 - территориальные избирательные комиссии;
 - участковые избирательные комиссии.

В случаях оспаривания их решений, действий (бездействия) указанные субъекты участвуют в делах в качестве заинтересованных лиц.

Совершенно очевидно, что участники выборов, референдумов, осуществляя свои права, должны и выполнять возложенные на них обязанности, в первую очередь соблюдать закон. Неисполнение закона нарушает права других участников выборов, референдумов, а также публичные интересы (РФ, ее субъектов, муниципальных образований).

Поэтому на избирательные комиссии, комиссии референдума возложена не только обязанность по осуществлению подготовки и проведению выборов и референдумов, но и по обеспечению реализации и защиты избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (п. 3 ст. 20 Закона об основных гарантиях избирательных прав).

Для выполнения этой обязанности избирательные комиссии наделены правом обратиться в суд с заявлением в связи с нарушением законодательства о выборах и референдумах:

- органом государственной власти;
- органом местного самоуправления;
- должностным лицом;
- кандидатом;
- избирательным объединением;
- политической партией, ее региональным отделением;
- иным общественным объединением;

- инициативной группой по проведению референдума;
- иной группой участников референдума;
- избирательной комиссией, комиссией референдума, членом комиссии (ч. 2 ст. 259 ГПК).

В таких делах (в отличие от дел, перечисленных в ч. 1 ст. 259 ГПК) избирательные комиссии (соответствующие комиссии референдума) участвуют в качестве заявителей, а другие перечисленные выше субъекты — заинтересованных лиц.

Из этого следует, что субъекты данных правоотношений в делах о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ могут занимать различное (противоположное) процессуальное положение, в зависимости от характера конкретного дела.

Таким образом, дела данной категории отличаются от других дел, возникающих из публичных правоотношений, множественностью участвующих в них лиц и разнообразием их характера (о второй особенности подробнее будет указано далее).

2. Заявление в суд о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации подается *по подсудности*, установленной ст. 24, 26 и 27 ГПК, другими федеральными законами (ч. 6 ст. 259 ГПК).

Таким образом, данные дела подведомственны судам общей юрисдикции и подсудны: районным судам; верховным судам республик, краевым, областным судам, судам городов федерального значения, судам автономной области и автономных округов; ВС РФ.

Подробные разъяснения относительно родовой подсудности данных дел содержатся в п. 4–10 постановления Пленума от 31.03.2011 № 5.

Например, в п. 5 разъяснено, что районные суды, в частности, рассматривают дела:

- об оспаривании действий или бездействия (за исключением бездействия в форме уклонения от принятия решения) ЦИК РФ, избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ;
- об оспаривании решений, действий (бездействия) избирательных комиссий муниципального образования, а также окружных избирательных комиссий по выборам в представи-

тельные органы муниципальных образований, территориальных и участковых избирательных комиссий;

- об отмене регистрации кандидата, 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 РФ;

- о назначении местного референдума.

Даже из этого далеко не полного перечня дел, рассматриваемых судами в данном производстве, видно, — насколько они разнообразны. Еще более внушительный перечень дел, отнесенных к подсудности верховных судов республик, краевых, областных и других соответствующих им судов, а также ВС РФ, приведен в п. 6 и 7 постановления Пленума от 31.03.2011 № 5.

3. *Заявление* о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ должно отвечать требованиям, предусмотренным ч. 1 ст. 247 и ст. 131 ГПК, с учетом особенностей производства по делам данной категории, установленных гл. 23 и 26 ГПК. В нем, в частности, должно быть указано, какие решения, действия (бездействие), по мнению заявителя, являются незаконными, в чем заключается нарушение избирательных прав или права на участие в референдуме.

Подробные разъяснения относительно содержания заявления и правил его подачи в суд даны в п. 22 постановления Пленума, а понятий оспариваемых решений, действий (бездействия) — в п. 11 постановления Пленума от 31.03.2011 № 5.

Необходимо иметь в виду, что ГПК и другими федеральными законами определены имеющие свои особенности категории дел, рассматриваемых в данном производстве, которые могут быть воз-

буждены только определенными лицами (см.: п. 12 постановления Пленума от 31.03. 2011 № 5).

Например. С заявлением 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; в случаях, установленных законом, прокурор (ч. 3 ст. 259 ГПК).

С заявлением о расформировании избирательной комиссии вправе обратиться лица, установленные федеральным законом (ч. 4 ст. 259 ГПК). Перечень этих лиц (он весьма обширен и конкретизирован применительно к уровню комиссий) определен Законом об основных гарантиях избирательных прав (п. 3 и 4 ст. 31).

Кроме того, с заявлением в суд может обратиться прокурор в защиту прав конкретных граждан (с соблюдением правил ч. 1 ст. 45 ГПК) и публичных интересов (ч. 1 ст. 259 ГПК), а также ЦИК РФ и другие избирательные комиссии, комиссии референдума¹.

Избирательные комиссии обращаются в суд в связи с нарушениями законодательства о выборах и референдумах, которые они выявили, например для отмены зарегистрированного ими кандидата, когда после регистрации вскрылось допущенное при регистрации нарушение закона.

4. С учетом специфики дел данной категории установлены различные *сроки подачи заявлений в суд*.

Общий срок установлен в ч. 1 ст. 260 ГПК, в соответствии с которой заявление может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении законодательства о выборах и референдуме, его избирательных прав или права на участие в референдуме.

Для отдельных категорий дел установлены иные сроки подачи заявлений.

Заявление, оспаривающее решение избирательной комиссии, комиссии референдума об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано

¹ Подробнее см.: п. 18 и 19 постановления Пленума ВС РФ от 31.03.2011 № 5.

в суд в течение десяти дней со дня принятия такого решения (ч. 2 ст. 260 ГПК).

Заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования (ч. 3 ст. 260 ГПК).

Заявление о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума подается в суд согласно ч. 5 ст. 260 ГПК в сроки, установленные федеральным законом. Эти сроки установлены в п. 5 ст. 31 Закона об основных гарантиях избирательных прав.

Заявление об отмене решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования (они обрабатываются в порядке, установленном ст. 69 Закона об основных гарантиях избирательных прав) может быть подано в суд в течение десяти дней со дня принятия решения об итогах голосования, а об отмене решения о результатах выборов (ст. 70 Закона об основных гарантиях избирательных прав) — в течение трех месяцев со дня официального опубликования этих результатов; эти сроки восстановлению не подлежат (ч. 4 ст. 260 ГПК)¹.

Разъяснения вопросов, связанных со сроками подачи в суд заявлений по делам данной категории, даны в п. 23 и 24 постановления Пленума от 31.03.2011 № 5.

5. Для данной категории дел установлены специальные сроки рассмотрения, учитывающие их особенности.

Разъяснения возникающих в этой сфере вопросов даны в п. 25 и 26 постановления Пленума от 31.03.2011 № 5.

В период избирательной кампании, кампании референдума заявление, поступившее в суд до дня голосования, должно быть рассмотрено и разрешено в течение пяти дней, 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»; если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, заявление должно быть рассмотрено и разрешено не позднее чем через десять дней со дня его подачи (ч. 6 ст. 260 ГПК).

Истечение указанных сроков не влечет за собой прекращение производства по делу, возбужденному по заявлению, поступив-

¹ ФЗ от 2 апреля 2014 г. № 51-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 14. Ст. 1543.

шему в соответствии с требованиями настоящей статьи, и не препятствует судам, включая суды апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, разрешить данное дело по существу (ч. 6.1 ст. 260 ГПК).

Сроки рассмотрения других дел данного производства установлены в ч. 7–11 ст. 260 ГПК.

6. *Заявление рассматривается* судом с участием заявителя, представителя соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, политической партии, иного общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, а также прокурора (ч. 1 ст. 260.1 ГПК).

Если дело возбуждено избирательной комиссией, комиссией референдума, то в нем участвуют ее представитель и лицо (его представитель), которое, по мнению комиссии, нарушило законодательство о выборах или референдуме.

При рассмотрении данных дел суд может, по просьбе заявителя, принять меры по обеспечению заявленных требований, исходя из положений ст. 139 ГПК: если их непринятие может затруднить или сделать невозможным исполнение решения. При этом указанные меры не должны приводить к «необоснованному нарушению прав и свобод избирателей, создавать препятствия к осуществлению избирательными комиссиями своих полномочий, предоставленных законодательством» (п. 28 постановления Пленума от 31.03. 2011 № 5).

В целях недопущения таких нарушений или создания указанных препятствий комиссиям в ч. 3 ст. 260.1 ГПК установлено, что при рассмотрении дел данной категории не допускаются следующие меры обеспечения заявленных требований:

1) наложение ареста на избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, списки избирателей, списки 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.

Эти ограничения в возможностях суда выбора обеспечения заявленных требований вполне разумны, поскольку применение указанных мер по свободному усмотрению суда привело бы к нарушениям прав участников избирательных кампаний, кампаний

референдумов, не имеющих никакого отношения к рассматриваемому делу, и создавало бы возможность заявителям злоупотреблять своими правами.

Законом установлены особенности рассмотрения заявлений об обжаловании итогов голосования (ч. 1.1 ст. 260.1 ГПК), основанные на том, что такие заявления могут подавать только лица, участвовавшие в выборах, референдуме.

По таким делам соответствующая избирательная комиссия, комиссия референдума должна представить в суд письменные подтверждения факта участия либо неучастия заявителя в выборах, референдуме на указанном в заявлении избирательном участке, участке референдума. Если заявитель в выборах, референдуме на данном участке участия не принимал, то суд прекращает производство по делу.

7. *Полномочия судов* по разрешению дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и особенности выносимых ими решений по данным делам определены в ст. 261 ГПК.

Возникшие при ее применении вопросы разъяснены в п. 39, 40, 43 Постановления Пленума.

Суд (в случае удовлетворения заявления): признает оспариваемое решение или действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица незаконным, если установлена обоснованность заявителя; обязывает удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные права (абз. 1 ч. 1 ст. 261 ГПК).

«Иной путь» восстановления нарушенных прав в законодательстве не урегулирован. Его выбор зависит от усмотрения суда, основанного на общих принципах осуществления правосудия, разумности, справедливости и т. д. При этом надо понимать, что восстановление нарушенных прав «в полном объеме» возможно далеко не всегда.

Например, если кандидату на выборную должность Президента РФ незаконно отказали в регистрации и это решение признано таковым после завершения избирательной кампании, то его право участвовать в этой кампании и быть избранным на указанную должность уже «в полном объеме» не восстановить.

Решение суда об удовлетворении заявления, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежит исполнению по правилам, установленным в ч. 2 ст. 206 Кодекса (абз. 2 ч. 1 ст. 261 ГПК).

Если суд установит, что оспариваемое решение, действие (бездействие) является законным, он отказывает в удовлетворении заявления (ч. 2 ст. 261 ГПК).

С учетом особенностей отношений, возникающих в ходе избирательной кампании и кампании референдума (в частности, их скоротечности), в ч. 3 ст. 261 ГПК установлены сокращенные сроки обжалования в апелляционном порядке решений и определений, вынесенных судами в этот период, — апелляционная и частная жалоба могут быть поданы в течение пяти дней со дня принятия решения, определения (ч. 3 ст. 261 ГПК). Обжалование решений и определений, вынесенных после завершения избирательной кампании, кампании референдума, осуществляется в общем порядке.

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

1. Производство по делам данной категории отнесено к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, ФЗ от 23 июля 2010 г. № 178-ФЗ, которым ГПК был дополнен гл. 26.1.

Термин «реадмиссия» является международно-правовым.

Для РФ он означает передачу РФ на основании международного договора другому государству иностранного гражданина или лица без гражданства либо принятие в соответствии с международным договором иностранного гражданина или лица, не имеющего гражданства, переданных другим государством, но не имеющих законных оснований для пребывания (проживания) в РФ (абз. 5 ст. 245 ГПК).

Рeadмиссия невозможна без по сути задержания на определенное время иностранного гражданина, лица без гражданства, поэтому их размещают в специально созданные учреждения.

Поскольку это связано с ограничением прав человека, для такого размещения требуется решение суда.

2. *Заявления* по данным делам могут быть двух видов:

- о временном размещении лица, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении (первоначальное заявление);
- о продлении срока пребывания такого лица в этом учреждении (последующие заявления, если в срок, установленный судом, реадмиссию не удалось осуществить).

Заявление подается территориальным органом исполнительной власти в сфере миграции в суд по месту нахождения специального учреждения, в которое помещено лицо, подлежащее реадмиссии (ст. 261.1 ГПК).

Заявление должно отвечать требованиям, указанным в абз. 3 ч. 1 ст. 247 ГПК.

Заявление первого вида (о временном размещении) должно быть подано в суд в течение 48 часов с момента помещения лица, подлежащего реадмиссии, в специальное учреждение (ч. 1 ст. 261.2 ГПК).

Заявление второго вида (о продлении срока) должно быть подано в суд не позднее чем за 48 часов до истечения установленного по решению суда срока пребывания лица, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении (ч. 2 ст. 261.2 ГПК).

Эти положения основаны на ч. 2 ст. 22 Конституции РФ, в соответствии с которой до судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов.

3. *Заявление рассматривается* судьей в два этапа.

При поступлении заявления в суд (первый этап) судья — с учетом требований ч. 2 ст. 22 Конституции РФ — должен «незамедлительно» возбудить дело и продлить срок пребывания лица, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении на срок, необходимый для рассмотрения заявления; при этом судья вправе истребовать от заявителя необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела материалы (ч. 3 и 4 ст. 261.2 ГПК).

На втором этапе дело рассматривается по существу.

Дело рассматривается в течение пяти дней со дня его возбуждения в помещении суда (совершенно непонятно, для чего законодатель сделал такое уточнение о месте рассмотрения дела) с участием представителя заявителя, иностранного гражданина или лица без гражданства (заинтересованного лица), а также прокурора (ст. 261.3 ГПК).

4. Рассмотрев дело по существу, суд — в зависимости от выявленных обстоятельств — принимает *решение*, которым удовлетворяет или отклоняет заявление (ч. 1 ст. 261.4 ГПК).

Решение суда об удовлетворении заявления является основанием для временного размещения иностранного гражданина, лица без гражданства, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении на срок, установленный (продленный) судом.

§ 6. Производство по делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы

1. Производство по делам данной категории отнесено к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, Федеральным законом от 6 апреля 2011 г. № 66-ФЗ, которым ГПК был дополнен главой 26.2.

Подробные разъяснения вопросов, возникших в этом производстве, даны в постановлении Пленума ВС РФ от 27.06.2013 № 22.

Административный надзор установлен (а точнее — возрожден из советских времен) ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 № 64-ФЗ.

Административный надзор предусматривает ограничения на определенный срок прав и свобод поднадзорного. Перечень таких ограничений определен в ст. 4 названного Закона: 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.

ФЗ от 06.04.2011 № 64 от 6 апреля 2011 г. устанавливает перечни лиц, за которыми:

— административный надзор устанавливается в обязательном порядке (имеющим непогашенную или неснятую судимость за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления и др.);

— административный надзор может быть установлен при определенных условиях.

Разъяснения вопросов, относящихся к этим лицам, даны в п. 3–5 постановления Пленума от 27.06.2013 № 22.

Дела данной категории можно разделить на два вида:

- 1) дела, по которым ограничиваются права лица, освобожденного или освобожденного из мест лишения свободы;
- 2) дела, по которым эти права полностью или частично восстанавливаются.

К первой категории относятся дела:

- об установлении надзора за лицами, освобожденными или освобожденными из мест лишения свободы;
- о продлении административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы;
- о дополнении ранее установленных этим лицам ограничений.

Заявление об установлении административного надзора за лицом, освобожденным из мест лишения свободы, подается исправительным учреждением в суд по месту его нахождения; другие указанные выше заявления подаются органом внутренних дел в суд по месту жительства или пребывания лица, за которым предлагается установить надзор (продлить его срок, дополнить ограничения) — ст. 261.5 ГПК.

Ко второй категории относятся дела:

- о досрочном прекращении административного надзора;
- о частичной отмене административных ограничений.

Заявления по таким делам подаются органом внутренних дел или лицом, за которым установлен административный надзор, либо его представителем.

Как разъяснено в п. 7 постановления Пленума от 27.06.2013 № 22, с таким заявлением в суд вправе обратиться и прокурор, когда поднадзорное лицо по состоянию здоровья либо по другим уважительным причинам не может само обратиться в суд.

2. Требования к *содержанию заявлений* по данным делам содержатся в ст. 261.6 ГПК. Разъяснения возникающих при их оформлении вопросов даны в п. 9 постановления Пленума.

В частности, в заявлении об установлении надзора должны быть указаны основания подачи такого заявления и обстоятельства, имеющие значение для принятия решения по делу, а также предлагаемые виды административных ограничений.

К заявлению прилагаются документы и материалы, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела (копия приговора и др.).

При необходимости суд может истребовать иные документы и материалы (ч. 6 ст. 261.6 ГПК).

3. Как установлено в ч. 1. 261.7 ГПК, дело об административном надзоре рассматривается и разрешается судьей единолично с обязательным участием лица, в отношении которого подано заявление, а также с участием представителей исправительного учреждения или органа внутренних дел, которыми подано заявление, и прокурора.

Неявка в судебное заседание заявителя или прокурора, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела (ч. 2).

Обязанность доказывания обстоятельств по делу об административном надзоре лежит на заявителе (ч. 3).

Как усматривается из содержания данной статьи, она регулирует порядок рассмотрения только дел первой из указанных выше категорий — об установлении надзора, его продлении, установлении дополнительных ограничений.

Именно для таких дел — с учетом их важности для лица, в отношении которого предлагаются указанные ограничения, — установлена невозможность их рассмотрения в отсутствие этого лица.

В целях соблюдения данной нормы в п. 12 постановления Пленума разъяснено, что суд вправе обязать орган внутренних дел, обратившийся с заявлением, обеспечить явку указанного лица.

Порядок рассмотрения второй категории данных дел (о досрочном прекращении надзора, частичной отмене ограничений) глава 26.2 ГПК не регулирует. Однако ничего страшного в этом нет.

Такие дела рассматриваются в таком же порядке, что и другие дела данной категории, но с учетом их особенностей: кто подал заявление (лицо, находящееся под надзором, или орган внутренних дел), каковы его доводы, в чем состоит просьба заявителя и др.

Эти лица также участвуют в судебном заседании. Следует признать, что судебное заседание проводится и с участием прокурора, поскольку административный надзор устанавливался (продлевался, дополнялся) с его участием.

Представляется, что по таким делам недопустим принудительный привод в судебное заседание лица, над которым установлен административный надзор, поскольку рассмотрение дела направлено не на ухудшение, а на улучшение положения данного лица и неблагоприятными последствиями ему не грозит.

4. Суд, рассмотрев заявление по делу об административном надзоре, принимает — в зависимости от установленных обстоятельств — решение об удовлетворении заявления или отказе в его удовлетворении (ст. 261.8 ГПК).

Разъяснения относительно содержания решения даны в п. 22–31 постановления Пленума.

Принимая решение об установлении или продлении административного надзора, суд устанавливает административные ограничения. При этом суд не связан рассматриваемым заявлением; он может установить и иные, не указанные в заявлении, ограничения (абз. 3 п. 22 постановления Пленума)¹.

Как указано в ч. 4 ст. 261.8 ГПК, решение суда может быть обжаловано в порядке, установленном гл. 40 ГПК. Здесь допущена неточность, поскольку гл. 40 признана утратившей силу Законом № 353-ФЗ. Она исправлена в п. 30 постановления Пленума: решение может быть обжаловано в апелляционном порядке, т. е. в порядке, предусмотренном гл. 39 ГПК.

Контрольные вопросы

1. В чем сущность производства по делам, возникающим из публичных правоотношений?

2. Как развивалось законодательство, регулирующее производство по делам, возникающим из публичных правоотношений; какие законодательные акты оказали наибольшее влияние на его развитие?

3. Чем (в общих чертах) производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, отличается от искового; в чем причины этих отличий?

4. Какие категории дел рассматриваются в указанном производстве?

5. Какие возможны перспективы развития производства по делам, возникающим из публичных правоотношений?

¹ См. также п. 25 постановления Пленума от 27.06.2013 № 22.

6. Как разграничивается подведомственность дел об оспаривании нормативных правовых актов между судами общей юрисдикции и арбитражными судами?

7. Как определяется родовая и территориальная подсудность дел об оспаривании нормативных правовых актов?

8. Каковы полномочия суда по делам об оспаривании нормативных правовых актов?

9. Кто может обращаться в суд с заявлениями об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих и по каким основаниям в порядке гл. 25 ГПК?

10. Что понимается под указанными решениями, действиями (бездействием)?

11. Какие дела рассматриваются в порядке производства по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ (имеются ли какие-либо особенности в возбуждении некоторых категорий дел; какие лица и в каком качестве участвуют в этих делах; какие особенности в сроках обращения в суд по этим делам и сроков их рассмотрения)?

12. Каковы особенности рассмотрения дел о временном размещении иностранных граждан, подлежащих реадмиссии, в специальных учреждениях?

13. Каковы особенности рассмотрения дел об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы?

14. В чем особенность значения решений по делам, возникающим из публичных правоотношений?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 24. Ст. 2253; <http://www.pravo.gov.ru>, 05.05.2014.

2. ФЗ от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» // СЗ РФ. 2006. № 12. Ст. 1232; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6981.

3. ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6988.

4. ФЗ от 06.04.2011 № 64-ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2037; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6997.

5. Постановления Пленума ВС РФ:

- «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» от 31.10.1995 № 8;

- «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих» от 14.02.2000 № 9;

- «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» от 10.10.2003 № 5;

- «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части» от 29.11.2007 № 48;

- «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих» от 10.02.2009 № 2;

- «О практике рассмотрения судами дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 31.03.2011 № 5;

- «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об административном надзоре» от 27.06.2013 № 22.

7. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 58 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании нормативных правовых актов».

8. *Афанасьев С. Ф., Зайцев А. И.* Гражданское процессуальное право: учебник для бакалавров / 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013. Гл. 19.

10. Виды гражданского судопроизводства: учебное пособие / под ред. О. В. Баулина, Е. И. Носыревой. М., 2012.

11. *Боннер А. Т.* Избранные труды по гражданскому процессу. Издательство С.-Петербургского государственного университета. 2005 (раздел V. Проблемы административной юстиции).

12. *Боннер А. Т.* Неисковые производства в гражданском процессе: учебное пособие. М., 2011.

13. *Жуйков В. М.* Проблемы гражданского процессуального права. М., 2000.

14. Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу / под ред. В. М. Жуйкова и М. К. Трешникова. М., 2007.

15. *Никитин С. В.* Судебный контроль за нормативными правовыми актами в гражданском и арбитражном процессе. М.: Волтерс Клувер, 2010.

16. *Терехова Л. А., Терехов В. В.* Рассмотрение судами дел о признании нормативных актов недействующими. Омск: Изд-во Ом. гос. ун-та, 2011.

17. *Уксусова Е. Е.* Оспаривание нормативных правовых актов в сфере гражданской судебной юрисдикции // Журнал российского права. 2009. № 3.

Глава 19. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. Понятие и сущность особого производства.

§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение.

§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка.

§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим.

§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация).

§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права собственности на бесхозную недвижимую вещь.

§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство).

§ 9. Госпитализация гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке и психиатрическое освидетельствование в недобровольном порядке.

§ 10. Дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния.

§ 11. Дела по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении.

§ 12. Восстановление утраченного судебного производства.

§ 1. Понятие и сущность особого производства

В порядке искового производства, а также производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, суд осуществляет защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов граждан посредством рассмотрения и разре-

шения конкретного спора о субъективном материальном праве (гражданском, семейном, земельном, административном и др.). Вместе с тем иногда спор о праве отсутствует, но заявитель юридически заинтересован в судебном подтверждении факта, устранении неопределенности правового положения гражданина или имущества, восстановлении прав по утраченным документам или утраченного судебного производства и т. д. Для судебного разбирательства таких дел ГПК предусматривает особый порядок производства (подразд. IV разд. II).

Согласно ст. 262 ГПК в особом производстве рассматриваются следующие 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 о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати 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 госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке и психиатрическом освидетельствовании в недобровольном порядке;
- 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) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Указанный перечень не является исчерпывающим, поскольку ч. 2 ст. 262 ГПК допускает отнесение к особому производству других дел в случаях, предусмотренных федеральными законами. Так, основываясь на анализе ст. 289 ГПК, в качестве самостоятель-

ной категории необходимо выделить дела о признании дееспособным гражданина, ранее ограниченного судом в дееспособности или признанного недееспособным.

В особом производстве объединены разные по своей правовой природе дела, порядок рассмотрения которых существенно отличается друг от друга. Среди общих признаков, свойственных всем делам особого производства, следует назвать отсутствие по ним спора о праве, а также сторон. Сказанное позволяет вести речь о наличии в гражданском процессе особого производства по двенадцати категориям гражданских дел.

В основу порядка рассмотрения и разрешения дел особого производства положены общие правила искового производства. Поскольку дела особого производства имеют существенную специфику, то производство по каждому из них образует некий синтез общих правил гражданского судопроизводства, правил, свойственных особому производству в целом, а также правил, характерных исключительно данной категории дел. Специфика производства по каждой категории дел в отдельности регулируется путем установления к общему порядку рассмотрения дел, определенных процессуальных изъятий и дополнений.

В особом производстве действуют многие положения, относящиеся к исковому производству. Общими являются требования, предъявляемые к порядку возбуждения дела и его подготовке, судебному разбирательству, доказательствам и доказыванию, выносимому по делу решению, а также пересмотру состоявшихся по делу судебных постановлений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке и т. д.

Вместе с тем то обстоятельство, что в особом производстве не рассматривается спор о праве, подведомственный судам общей юрисдикции, а также отсутствуют стороны, позволяет выделить ряд общих процессуальных особенностей, характеризующих порядок рассмотрения дел особого производства и отличающих их от искового производства:

- 1) процессуальным средством возбуждения дел особого производства является не иск, а заявление, так как у заявителя нет материально-правовых притязаний к другим лицам;
- 2) поскольку возбуждение дела в порядке особого производства осуществляется путем подачи заявления, то отсутствуют и процессуальные институты, неразрывно связанные с иском. В частности, в особом производстве не могут иметь место отказ

от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера искового требования, выход за пределы заявленного требования; исключается совершение процессуальных действий, имеющих целью обеспечение иска, предъявление встречного иска и др. Отказ от заявления, а в отдельных случаях изменение его предмета или основания (например, дела об ограничении дееспособности гражданина, признании недееспособным или ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своим доходом) следует рассматривать как распоряжение только процессуальным правом;

3) к лицам, участвующим в делах особого производства, относятся заявитель и заинтересованные лица. В содержательном плане собирательное понятие «заинтересованные лица» охватывает всех лиц, права и законные интересы которых в той или иной степени будут затронуты состоявшимся по делу судебным решением (например, гражданин, признаваемый ограниченно дееспособным или недееспособным; орган социальной защиты по делам об установлении факта нахождения на иждивении; нотариус по делам об отказе в совершении нотариальных действий и др.);

4) правом обращения в суд по указанным делам, как правило, обладает ограниченный круг лиц, в то время как в исковом производстве возбудить дело может любое лицо, чьи права и охраняемые законом интересы предположительно нарушены. Круг потенциальных заявителей по отдельным категориям дел очерчивается либо путем указания в заявлении цели обращения в суд (например, дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение), либо посредством определения исчерпывающего перечня лиц, по заявлению которых может быть начато дело (например, об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или лишении несовершеннолетнего права распоряжаться своим доходом);

5) возникновение спора о праве, подведомственного судам, препятствует рассмотрению дела в порядке особого производства и служит основанием для оставления заявления без рассмотрения (ч. 3 ст. 263 ГПК). После оставления заявления без рассмотрения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за разрешением возникшего спора в порядке искового производства. Исключения составляют дела об ограничении дееспособности гражданина,

признании недееспособным или ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами, поскольку первоначально необходимо определить правовой статус гражданина, а затем уже разрешать спор о субъективном материальном праве.

Следовательно, **под особым производством** понимается урегулированный нормами гражданского процессуального законодательства порядок рассмотрения и разрешения предусмотренных федеральными законами дел, характеризующихся отсутствием спора о праве и сторон с взаимноисключающими имущественными или личными неимущественными интересами.

§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

1. Возникновение, изменение или прекращение имущественных или личных неимущественных прав неразрывно связано с определенными обстоятельствами (действия, события), которым закон придает правовое значение (юридические факты).

В случае утраты документа, удостоверяющего юридический факт, и невозможности его получения иным путем возникает неопределенность в существовании юридического факта, препятствующая реализации субъективного права (имущественного или личного неимущественного).

В праве приходится сталкиваться с фактами, в отношении которых действующим законодательством не предусмотрен какой-либо административный порядок удостоверения (регистрации). Поэтому их установление возможно только в судебном порядке. Среди них факты нахождения гражданина на иждивении, владения и пользования недвижимым имуществом и др.

Устранить возникшие неопределенности в их существовании призвано судебное производство по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

Судебному установлению подлежат только те факты, которые соответствуют следующим условиям:

1) устанавливаемый факт порождает для заявителя определенные правовые последствия (ч. 1 ст. 264 ГПК). Поэтому заявитель должен указать цель, для которой ему необходимо подтвердить факт (ст. 267 ГПК). Тем самым исключается установление в суде юридически безразличных фактов;

2) отсутствие предусмотренного действующим законодательством иного (внесудебного) порядка его подтверждения (ст. 265 ГПК). Наличие административного порядка установления юридического факта исключает возможность обращения в суд в рамках особого производства. В частности, в судебном порядке не могут рассматриваться заявления об установлении: трудового стажа (для назначения пенсий, пособий по временной нетрудоспособности, начисления процентных надбавок к заработной плате, выплаты единовременного вознаграждения за выслугу лет и т. п.); причин и степени утраты трудоспособности; группы инвалидности и времени ее наступления; прохождения действительной военной службы в Вооруженных Силах СССР и РФ; нахождения на фронте; пребывания в партизанском отряде; получения ранения, контузии в боях при защите СССР или при исполнении иных обязанностей военной службы; признания инвалидом Отечественной войны; возраста граждан; окончания учебного заведения;

3) невозможность получения или восстановления в административном (внесудебном) порядке надлежащего документа, удостоверяющего конкретный юридический факт (ст. 265 ГПК). Поэтому заявитель должен, прежде чем обращаться в суд, предпринять меры для получения или восстановления надлежащего документа, подтверждающего устанавливаемый факт, в административном порядке, если он предусмотрен законом. Подтверждением же его соблюдения служит письменный отказ соответствующего органа в выдаче документа или его дубликата, приложенный к подаваемому в суд заявлению об установлении юридического факта;

4) отсутствие спора о праве, подведомственного суду.

С учетом этого в ст. 264 ГПК указывается лишь примерный перечень фактов, устанавливаемых в судебном порядке.

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 264 ГПК в порядке особого производства подлежит установлению факт родственных отношений, с которым заявитель связывает получение наследства, пенсии и иные правовые последствия. Потребность в подтверждении указанного факта возникает в том случае, когда данная степень родства не подлежит специальной регистрации или такая регистрация по тем или иным причинам не была произведена.

В судебном порядке возможно установление факта нахождения лица на иждивении (п. 2 ч. 2 ст. 264 ГПК). Действующее

законодательство не предусматривает какого-либо специального внесудебного порядка его подтверждения.

Факт нахождения заявителя на иждивении умершего должен порождать для него определенные правовые последствия (наследование, получение пенсии или возмещение вреда). Иждивенцем признается лицо, для которого оказываемая умершим материальная помощь являлась постоянным и основным источником средств существования. В тех случаях, когда заявитель имел заработок, получал пенсию, стипендию и т. п., в ходе судебного разбирательства необходимо выяснить, была ли помощь со стороны лица, предоставлявшего содержание, постоянным и основным источником средств к существованию заявителя.

Согласно ст. 74 Закона об актах гражданского состояния восстановление записей актов гражданского состояния производится органом ЗАГСа по месту составления утраченной актовой записи только на основании решения суда, вступившего в законную силу.

В соответствии с п. 3 ч. 2 ст. 264 ГПК в порядке особого производства подтверждаются факты регистрации в органах ЗАГСа рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака и смерти. При этом установлению подлежит не сам акт гражданского состояния (юридический факт), а лишь факт его регистрации в органах ЗАГСа. Такая необходимость возникает в том случае, когда в органах ЗАГСа не сохранилась соответствующая актовая запись, в связи с чем при обращении в суд об установлении факта государственной регистрации актов гражданского состояния заявителем должно быть представлено сообщение органа исполнительной власти субъекта РФ, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, об отсутствии первичной или восстановленной записи актов гражданского состояния (п. 2 ст. 74 Закона об актах гражданского состояния). Выдача органом справки об отсутствии самой записи при наличии актовых книг служит основанием для отказа в принятии заявления об установлении факта государственной регистрации актов гражданского состояния.

Дела об установлении фактов государственной регистрации актов гражданского состояния следует отличать от другой категории дел особого производства, предусмотренных гл. 36 ГПК. В последнем случае актовые записи о государственной регистрации факта не утрачены, но в них содержатся существенные неточности

и искажения, которые при определенных условиях могут быть устранены и посредством обращения в суд с заявлением об устранении неправильностей записи актов гражданского состояния.

Согласно п. 4 ч. 2 ст. 264 ГПК, а также ст. 50 СК в судебном порядке может быть установлен факт признания отцовства умершим лицом, которое не состояло в браке с матерью ребенка. С установлением такого факта может быть связано возникновение у ребенка как имущественных, так и личных неимущественных прав (наследование, пенсия по случаю потери кормильца, право ребенка на отчество и фамилию отца и др.).

Спор об отцовстве с лицом, которое не состоит в браке с матерью ребенка, подлежит рассмотрению в порядке искового производства.

Многочисленные факты, имеющие юридическое значение, фиксируются в различных документах, выдаваемых отдельными органами и организациями (трудовые книжки, справки о работе, документы об образовании, завещания и др.). Между тем при выдаче правоустанавливающих документов могут быть допущены искажения и ошибки в имени, отчестве, фамилии гражданина, не совпадающие с данными по паспорту или свидетельству о рождении. В связи с этим возникает необходимость подтвердить принадлежность выданного с ошибкой в имени, отчестве или фамилии правоустанавливающего документа конкретному гражданину. Это может быть сделано в судебном порядке путем подачи заявления об установлении факта принадлежности соответствующего правоустанавливающего документа (п. 5 ч. 2 ст. 264 ГПК). При этом суд не устанавливает факт, который зафиксирован в правоустанавливающем документе, а лишь подтверждает принадлежность документа данному лицу.

По делам об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении, суды должны требовать от заявителя представления доказательств того, что правоустанавливающий документ принадлежит ему и что организация, выдавшая документ, не имеет возможности внести в него соответствующие исправления.

В числе других могут быть установлены факты принадлежности справок о ранениях, нахождении в госпитале в связи с ранением, извещений воинских частей, военкоматов и других

органов военного управления о гибели или пропаже без вести граждан в связи с обстоятельствами военного времени.

Не подлежат судебному установлению факты принадлежности документов, удостоверяющих личность, а также свидетельств, выдаваемых органами ЗАГСа. В частности, п. 5 ч. 2 ст. 264 относит к ним факты принадлежности военного билета, удостоверения личности военнослужащего, паспорта. Суд не вправе также рассматривать заявления об установлении факта принадлежности удостоверения к ордену или медали гражданину, имя, отчество или фамилия которого не совпадают с указанными в удостоверении, поскольку эти вопросы разрешаются органом, выдавшим удостоверение.

При необходимости установления факта принадлежности лицу документа, выданного органами ЗАГСа, по причине наличия в нем ошибок заявителю следует обращаться в суд не за подтверждением юридического факта (п. 5 ч. 2 ст. 264 ГПК), а в порядке устранения неправильностей записей актов гражданского состояния (гл. 36 ГПК).

С фактом владения и пользования недвижимым имуществом гражданско-правовой закон порой связывает возникновение у гражданина определенных прав на данное имущество. Так, в соответствии со ст. 234 ГК лицо, не являющееся собственником, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет, приобретает право собственности на это имущество. Указанное право подлежит государственной регистрации только после установления факта приобретательной давности в судебном порядке (п. 3 ст. 6 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним). Согласно п. 6 ч. 2 ст. 264 ГПК факт владения и пользования недвижимым имуществом устанавливается в особом производстве.

Не подлежат установлению факты владения самовольно возведенными строениями, а также строениями, зарегистрированными ранее на имя другого лица или приобретенными заявителем по ненадлежаще оформленной сделке.

Расследование несчастного случая, происшедшего на производстве, осуществляется комиссией, создаваемой работодателем (ст. 229 ТК). В соответствии со ст. 230 ТК по каждому несчастному случаю на производстве, вызвавшему необходимость перевода работника в соответствии с медицинским заключением на дру-

гую работу, потерю трудоспособности работником на срок не менее одного дня либо его смерть, составляется акт о несчастном случае на производстве по форме Н-1¹. Разногласия по вопросам расследования, оформления и учета несчастных случаев на производстве, непризнание работодателем несчастного случая, отказ в проведении его расследования и составления акта по форме Н-1, несогласие пострадавшего или доверенного лица с содержанием этого акта подлежат рассмотрению в административном порядке. Решения уполномоченных органов могут быть обжалованы в суд (ст. 231 ТК). При обращении в суд подается заявление, рассматриваемое по правилам, предусмотренным гл. 25 ГПК.

В порядке особого производства факт несчастного случая подлежит судебному установлению в случае, когда соответствующий акт вообще не составлялся и составить его в данное время невозможно или акт был составлен, но впоследствии был утрачен и восстановить его во внесудебном порядке не представляется возможным, а также если при составлении акта о несчастном случае была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить эту ошибку во внесудебном порядке оказалось невозможным (п. 7 ч. 2 ст. 264 ГПК).

Судебное признание факта несчастного случая возможно лишь при условии, что для заявителя его установление имеет правовое значение. В частности, установление данного факта необходимо заявителю для назначения пенсии по инвалидности в связи с профессиональным заболеванием.

Смерть относится к числу событий гражданского состояния физического лица, нуждающихся в специальной регистрации. Государственная регистрация смерти производится органами записи актов гражданского состояния (ст. 65 Закона об актах гражданского состояния). Основанием для подобной регистрации служат соответствующие документы установленной формы о смерти, выданные медицинской организацией (частнопрактикующим врачом) или компетентными органами в отношении лица, необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв

¹ См. Приложение № 1 (форма 2) к постановлению Минтруда РФ от 24 октября 2002 г. № 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».

политических репрессий. В случае отсутствия указанных документов органы ЗАГСа откажут в регистрации факта смерти. В такой ситуации факт смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах может быть установлен в суде в порядке особого производства (п. 8 ч. 2 ст. 264 ГПК).

Обращение в суд возможно лишь при наличии письменного отказа органа ЗАГСа в регистрации события смерти. Такой отказ обычно связан с тем, что труп гражданина отсутствует, но существуют доказательства, с достоверностью указывающие на его смерть в определенное время и при определенных обстоятельствах. В частности, речь может идти о факте смерти лица на пожаре, когда труп не обнаружен, но есть свидетели — очевидцы этого факта. В равной степени сказанное относится к факту смерти лица, утонувшего на глазах свидетелей.

Установление факта смерти следует ограничивать от судебного порядка объявления гражданина умершим. В последнем случае суд констатирует лишь вероятную смерть лица (презумпцию смерти), основываясь на том, что о гражданине в месте его жительства нет сведений о нем в течение пяти лет, а если пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев (ст. 45 ГК). В то время как по делам об установлении факта смерти суд должен располагать доказательствами, с достоверностью подтверждающими смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах.

Следует также проводить отличия указанной категории дел от судебного порядка установления факта регистрации смерти. Обращение в суд за установлением факта регистрации смерти вызвано невозможностью восстановления утраченной актовой записи о смерти. Сам факт смерти лица сомнений не вызывает и не нуждается в судебном подтверждении.

При вступлении в наследство путем фактического его принятия свидетельство о праве на наследство выдается нотариальным органом, если наследником представлены документы, подтверждающие совершение им действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства: 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 и др. Лицо, считающее, что ему неправомерно отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, вправе оспорить действия нотариуса в суде по правилам, предусмотренным гл. 37 ГПК.

В случае отсутствия или недостаточности вышеуказанных документов, необходимых для подтверждения в нотариальном порядке факта вступления во владение наследственным имуществом, факт принятия наследства может быть установлен судом в порядке особого производства (п. 9 ч. 2 ст. 264 ГПК).

В соответствии со ст. 1115 ГК местом открытия наследства признается последнее место жительства наследодателя, а если оно неизвестно, — место нахождения имущества.

Сложнее определить место открытия наследства в случае, когда имущество находится в разных местах. При его установлении следует исходить из места нахождения недвижимого имущества или наиболее ценной его части, а при отсутствии недвижимого имущества — места нахождения движимого имущества или наиболее ценной его части (ст. 1115 ГК). Если документы, подтверждающие место открытия наследства, отсутствуют или их недостаточно для его определения, указанный факт подлежит установлению в порядке особого производства (п. 9 ч. 2 ст. 264 ГПК).

В порядке особого производства могут подтверждаться и факты, не указанные в ч. 2 ст. 264, но соответствующие выше названным условиям (п. 10 ч. 2 ст. 264 ГПК). Так, в судебной практике встречаются случаи установления фактов применения политических репрессий и утраты в связи с этим имущества, поскольку от них зависит возникновение у заявителя права на возмещение стоимости конфискованного, изъятого или вышедшего иным путем из владения в связи с политическими репрессиями имущества, возмещения его стоимости или выплаты денежной компенсации.

2. Правом возбудить в суде дело об установлении факта, имеющего юридическое значение, обладают как непосредственно заинтересованные в этом граждане, так и иные лица (граждане и организации), когда по закону они вправе обратиться в суд в защиту интересов других граждан. Например, с заявлением о признании отцовства может обратиться в суд не только один из родителей или сам ребенок по достижении совершеннолетия,

но и опекун (попечитель) ребенка, а также лицо, на иждивении которого он находится (ст. 49, 50 СК). Заявление подается в суд по месту жительства гражданина, обращающегося за установлением юридического факта, а по делам об установлении факта владением и пользования недвижимым имуществом — по месту его нахождения (исключительная территориальная подсудность). Это правило действует независимо от места нахождения или проживания привлекаемых для участия в деле заинтересованных лиц, а также места возникновения или регистрации юридического факта.

Кроме сведений, предусмотренных ст. 131 ГПК, в заявлении об установлении юридического факта дополнительно указывается:

- какой факт заявитель просит установить и для какой цели;
- каковы причины невозможности получения или восстановления документов, удостоверяющих данный факт.

Указание на факт, подлежащий установлению, и на цель его судебного подтверждения дает судье возможность определить, порождает ли данный факт для заявителя определенные правовые последствия, а также очертить круг заинтересованных по делу лиц.

Принимая заявление, судья обязан проверить, подлежит ли судебному установлению данный факт; имеет ли заявитель право обратиться в суд с таким заявлением; соблюдены ли предъявляемые требования к содержанию заявления; выяснить, для какой цели необходимо установление данного факта; потребовать от заявителя письменные доказательства, свидетельствующие о невозможности получения или восстановления документа, удостоверяющего данный факт.

При определении судебной подведомственности следует исходить из того, не предусмотрен ли административный порядок установления (регистрации) данного факта. Следует также учитывать то, что в порядке особого производства в судах общей юрисдикции подлежат установлению юридические факты, если заявителем выступает гражданин. Заявление организации или индивидуального предпринимателя об установлении факта, имеющего юридическое значение, подведомственны арбитражным судам (ст. 30 АПК).

Установив, что дело неподведомственно судам или устанавливаемый факт не порождает для заявителя тех или иных правовых

последствий, судья отказывает в принятии заявления по п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК.

Если к заявлению не приложены документы, подтверждающие обращение за получением или восстановлением утраченных документов в досудебном порядке, судья возвращает заявление (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК). Несоблюдение иных требований, предъявляемых к содержанию заявления (ст. 131 ГПК), влечет оставление заявления без движения (ст. 136 ГПК).

3. В ходе подготовки к судебному разбирательству дела об установлении факта, имеющего юридическое значение, судья обязан определить круг заинтересованных в деле лиц и вызвать в их в судебное заседание (органы социальной защиты, налоговые органы, военкоматы и т. д.).

Заинтересованные лица вправе представлять доказательства в подтверждение обоснованности или необоснованности рассматриваемого судом заявления об установлении факта, участвовать в их исследовании, обжаловать вынесенное решение, а также совершать другие процессуальные действия, предусмотренные ст. 35 ГПК.

Основываясь на исследованных в судебном заседании доказательствах, суд выносит решение, которым подтверждает наличие (отсутствие) устанавливаемого факта. При этом степень конкретизации факта во многом predetermined целью его установления (например, назначение пенсии по случаю потери кормильца, вступление в наследство и т. п.).

В одних случаях решения суда, которым подтвержден юридический факт, вполне достаточно для того, чтобы заявитель реализовал субъективное право, основанное на установленном в порядке особого производства юридическом факте (например, об установлении фактов нахождения лица на иждивении, несчастного случая и др.).

Отдельную группу образуют юридические факты, которые, получив подтверждение в судебном решении, нуждаются еще и в специальной государственной регистрации или оформлении в других органах (органы ЗАГС, органы государственной регистрации объектов недвижимости). В этом случае вступившее в законную силу решение суда об установлении факта является лишь основанием для такой регистрации (оформления). Правовые последствия порождает лишь факт, получивший регистрацию (оформление) в соответствующих органах, что подтверждается

документом установленного образца (например, свидетельством о регистрации).

§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка

1. Усыновление (удочерение) как социальное явление и правовой институт известно обществу с давних пор. На ранних этапах развития права усыновлению была присуща обрядовость, в последующем нормы права закрепляют специальную процедуру, с соблюдением которой должно было проходить усыновление. Причем на протяжении веков это, как правило, *судебная* процедура усыновления.

В России УГС тоже предусматривал судебный порядок усыновления, который относился к так называемому охранительному (аналог современного особого) производству. В 1917 году УГС перестал действовать и на смену судебному порядку пришел административный, когда и подготовительная деятельность, и принятие решения, и его государственная регистрация — все перешло в компетенцию органов государственного управления.

Принятие Конституции РФ и последовавшая за ней реформа российского права predetermined, вначале в рамках семейного законодательства, а затем и гражданского процессуального, возвращение к традиционной и проверенной временем судебной процедуре усыновления.

2. Сегодня с точки зрения объективного права усыновление — это комплексный институт законодательства. Отношения, возникающие в рамках усыновления, включая подготовительные этапы, регулируются нормами различных отраслей права: семейного, административного, гражданского процессуального. Разъяснение отдельных норм, вызывающих при их применении затруднения в судебной практике, даны постановлением Пленума ВС РФ № 8 от 20.04.2006.

Процедура усыновления по действующему законодательству сложная, двухступенчатая. Первый этап — досудебный, на котором необходимая предварительная работа осуществляется органами опеки и попечительства.

Результаты проведенной предварительной работы окончательно формулируются в заключении органа опеки и попечительства, в последующем представляемом в суд.

Второй этап — собственно судебный, в рамках которого и происходит решение вопроса об усыновлении.

Ст. 124 СК четко определяет, что **усыновление** допускается только в интересах детей, с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

В делах об усыновлении нет спора о праве. Суд устанавливает наличие необходимых условий и обстоятельств (юридических фактов), при которых усыновление возможно. Решение суда, вступившее в законную силу, является в свою очередь юридическим фактом, на основе которого возникает материально-правовая связь — семейное правоотношение между усыновителем и усыновленным.

3. Дела об усыновлении, как и все другие дела особого производства, в соответствии с ч. 1 ст. 263 ГПК рассматриваются по правилам искового производства, но с особенностями, установленными гл. 29 ГПК.

Возбуждение дела об усыновлении. Дела об усыновлении *подведомственны* исключительно судам общей юрисдикции.

Очень своеобразно установлена законом (ст. 269 ГПК) *родовая подсудность*. Она зависит от гражданства и места жительства заявителя. Граждане РФ, постоянно проживающие на территории РФ, подают заявления *в районный суд*. Граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, а также иностранные граждане и лица без гражданства, независимо от места их проживания подают заявления *в суд субъекта РФ*. Если заявление об усыновлении подают супруги, постоянно проживающие в России, один из которых гражданин РФ, а другой — иностранец или лицо без гражданства, то и в этом случае им следует обращаться в суд субъекта РФ¹.

Территориальная подсудность, будучи *исключительной* по своему виду, определяется местом жительства (нахождения) усыновляемого ребенка.

Статья 270 ГПК определяет *особенности содержания заявления об усыновлении*, которое также должно соответствовать и общим требованиям ст. 131 ГПК. В заявлении всегда должны быть указаны:

- фамилия, имя, отчество и место жительства усыновителя;

¹ См.: п. 1 постановления Пленума ВС РФ № 8 от 20.04.2006.

- фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства или место нахождения, сведения о его родителях и наличии у него братьев и сестер;

- обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителя об усыновлении, и документы, подтверждающие эти обстоятельства.

Кроме того, если усыновитель желает внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, а именно изменить его фамилию, имя, отчество, дату и место его рождения, либо хочет записать себя в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителя, то в заявлении должна содержаться соответствующая просьба.

К заявлению должен быть приложен ряд необходимых документов. Являясь доказательствами по делу, они позволят суду установить наличие фактов-условий, при которых возможно усыновление.

Во всех случаях должны быть приложены:

- медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей;

- справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате, либо копия декларации, 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.

Если заявление об усыновлении подает лицо, не состоящее в браке, оно обязано приложить копию своего свидетельства о рождении.

При подаче заявления лицами (лицом), состоящими в браке, прилагается копия свидетельства о браке усыновителей, а если об усыновлении просит один супруг, то письменное согласие другого супруга.

Если заявление об усыновлении ребенка, являющегося гражданином РФ, подается в суд гражданами РФ, постоянно про-

живающими за пределами территории РФ, либо иностранными гражданами и лицами без гражданства, то ими *должны быть дополнительно представлены*:

— 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, в ведении которого находятся вопросы иммиграции и натурализации, на въезд и постоянное жительство усыновляемого ребенка на территории этого государства.

Особый случай усыновления предусмотрен ч. 3 ст. 271 ГПК — усыновление на территории РФ гражданами РФ ребенка, являющегося иностранным гражданином. К такому заявлению, наряду с документами, указанными в ч. 1 ст. 271, должно быть приложено согласие на усыновление законного представителя ребенка и компетентного органа государства, гражданином которого он является. Если того требует законодательство указанного государства или международный договор РФ, то должно быть приложено письменное согласие самого ребенка на усыновление.

В силу прямого указания закона все документы должны представляться в двух экземплярах.

Документы усыновителей — иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке. После легализации документы должны быть переведены на русский язык, а перевод нотариально удостоверен.

Несоблюдение требуемых реквизитов заявления, а равно непредставление указанных в ст. 271 ГПК доказательств ведет к оставлению заявления без движения с назначением судьей срока для исправления недостатков по правилам ст. 136 ГПК.

Заявление об усыновлении не подлежит оплате государственной пошлиной (подп. 14 п. 1 ст. 333.36 ч. 2 НК).

Подготовка дела об усыновлении к судебному разбирательству. Важнейшим этапом в делах об усыновлении является подготовка к судебному разбирательству, которая регламентируется как общими нормами, так и ст. 272 ГПК.

На этом этапе суд *должен проявлять активность* как в решении вопроса о привлечении в дело необходимых участников (представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка,

достигшего возраста 14 лет), так и в истребовании необходимых доказательств. Главным субъектом, обязанным представить такие доказательства, является орган опеки и попечительства. Так, в соответствии со ст. 272 ГПК суд обязывает орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка представить заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка. К указанному заключению в подтверждение такой обоснованности усыновления и его соответствия интересам ребенка должны быть приложены перечисленные в ч. 2 ст. 272 документы. Среди них: *акт обследования условий жизни усыновителей, составленный органом опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка или по месту жительства усыновителей*¹; *свидетельство о рождении усыновляемого ребенка; медицинское заключение экспертной медицинской комиссии органа управления здравоохранения субъекта РФ о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого; согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление*, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей в качестве его родителей²; *согласие родителей ребенка на его усыновление* или документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых в соответствии со ст. 130 СК усыновление ребенка допускается без согласия его родителей; *согласие на усыновление ребенка его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей.*

Усыновление детей — граждан РФ иностранными гражданами, лицами без гражданства либо гражданами РФ, проживающими постоянно за границей и не являющимися родственниками ребенка, возможно лишь при условии истечения шести месяцев

¹ Статья 216 ГПК предусматривает право суда приостановить производство по делу в случае назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей.

² Согласие ребенка на усыновление выявляется органом опеки и попечительства и отражается в отдельном документе либо в заключении об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка. Наличие или отсутствие согласия может быть установлено и самим судом в случае привлечения ребенка к участию в процессе. В соответствии с п. 2 ст. 132 СК, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем, усыновление, в порядке исключения, может быть произведено без получения согласия усыновляемого ребенка.

со дня поступления сведений об усыновляемом ребенке в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей (п. 4 ст. 124 СК). Поэтому к заключению органов опеки и попечительства в указанных случаях должны быть приложены документы, подтверждающие время поступления сведений о ребенке в государственный банк данных, а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан РФ или на усыновление родственниками ребенка независимо от места их проживания и гражданства.

Рассмотрение заявления об усыновлении. Дела об усыновлении ребенка суд рассматривает в судебном заседании с обязательным участием самих усыновителей, представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, а в необходимых случаях родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет (ст. 273 ГПК). Закон имеет в виду не просто участие в деле названных здесь лиц, а именно их личное участие, т. е. личную явку на судебное разбирательство. Усыновляемый ребенок независимо от возраста в любом случае является лицом, участвующим в деле. Однако в силу специфики дела его непосредственная явка в судебное заседание зависит от возраста и (или) усмотрения суда. Ст. 273 ГПК устанавливает обязательную явку в судебное заседание ребенка, достигшего возраста 14 лет. В необходимых случаях суд может вызвать в судебное заседание ребенка в возрасте от 10 до 14 лет. Что же касается другой группы лиц: родителей, законных представителей, родственников, других заинтересованных лиц, то от усмотрения суда зависит именно их привлечение к делу.

Пленум ВС РФ разъяснил, что наличие у заявителя представителя, надлежащим образом уполномоченного на ведение дела в суде, не освобождает лицо, желающее усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд. Представители по делам данной категории вправе без личного участия доверителя производить действия вне стадии судебного разбирательства¹.

Дела об усыновлении *рассматриваются в закрытом судебном заседании* (ст. 273 ГПК). Это соответствует содержанию ст. 139 СК, установившей, что тайна усыновления ребенка охраняется законом. Не только рассмотрение дела об усыновлении, но и объ-

¹ См.: п. 3 постановления Пленума ВС РФ № 8 от 20.04.2006.

явление решения проходит в закрытом судебном заседании. Это вытекает из содержания ч. 8 ст. 10 ГПК, в соответствии с которой решения, затрагивающие права и законные интересы несовершеннолетних не объявляются публично.

Содержание решения по делу об усыновлении должно соответствовать ст. 198 ГПК. При удовлетворении заявления об усыновлении, это должно быть указано в резолютивной части решения. Здесь же должны быть приведены все данные об усыновленном и усыновителях, необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния. Кроме того, резолютивная часть должна содержать указание на необходимость внести соответствующие изменения в актовую запись, в том числе о записи усыновителей в качестве родителей в книге записи рождений (ст. 136 СК), об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка (ст. 134, 135 СК), а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя (ст. 137 СК), если эти вопросы по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц были положительно решены судом.

Как разъяснил Пленум ВС РФ, решение об усыновлении по просьбе усыновителя может быть обращено к немедленному исполнению (ст. 212 ГПК) при наличии исключительных обстоятельств, вследствие которых замедление в исполнении может привести к невозможности самого исполнения, например требуется срочная госпитализация усыновленного и промедление ставит под угрозу жизнь и здоровье ребенка. Обращение решения к немедленному исполнению и причины, побудившие суд к этому, должны быть отражены в решении¹.

Рассмотрев заявление об усыновлении ребенка по существу, суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или частично. Последнее будет иметь место при отказе в удовлетворении просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей (родителя) ребенка в актовой записи о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка.

При удовлетворении заявленной просьбы взаимные права и обязанности усыновителей и усыновленного ребенка устанав-

¹ См. п. 18 постановления Пленума ВС РФ № 8 от 20.04.2006.

ливаются со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка.

Копия решения суда, которым установлено усыновление ребенка, направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка.

Решение суда по делу об усыновлении подлежит обжалованию в установленном законом порядке, включая апелляционный (см. гл. 21 учебника). Предусмотрен сокращенный — десятидневный срок для подачи апелляционной жалобы на решение суда об удовлетворении заявления об усыновлении ребенка (ч. 2.1 ст. 274 ГПК).

Ст. 140 СК предусматривает отмену усыновления ребенка. Она возможна только в судебном порядке. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления. Дела такого рода относятся к исковым делам и правила гл. 29 ГПК к ним не применимы.

§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим

1. Неопределенность правового положения лица, длительное время отсутствующего в месте своего постоянного жительства, создает препятствия к исполнению обязанностей по отношению к гражданам и юридическим лицам, с которыми данный гражданин состоит в определенных личных неимущественных и имущественных правоотношениях. Кроме того, такое положение может привести к нарушению имущественных прав и самого гражданина, отсутствующего в месте своего постоянного жительства, со стороны других лиц (притязание на принадлежащее ему имущество, нарушение его прав на интеллектуальную собственность и др.). Урегулировать возникшую неопределенность с учетом интересов всех лиц, права которых оно может затронуть, призван институт признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим.

Поскольку признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим затрагивает весь комплекс имущественных и личных неимущественных прав, принадлежащих гражданину, закон относит решение этого вопроса исключительно к компетенции суда (ст. 42, 45 ГК).

2. С заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим вправе обратиться заинтересованные лица. К ним относятся граждане, организации, органы государственной власти (местного самоуправления), перед которыми у длительно отсутствующего в месте своего постоянного проживания гражданина имеются обязательства, вытекающие из гражданских, семейных, налоговых и других правоотношений. При возбуждении таких дел заявитель может преследовать цель: расторжение брака в упрощенном порядке, взыскание долга, получение пенсии по случаю потери кормильца и/или наследства, усыновления ребенка и т. д.

Заявление подается в суд по месту жительства или нахождения заявителя (ст. 276 ГПК) и должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым ст. 131 ГПК. Кроме того, в заявлении необходимо указать цель признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим, с тем чтобы суд мог определить наличие у заявителя юридической заинтересованности. Обращение в суд лица, не имеющего юридической заинтересованности в признании гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим, служит основанием для отказа в принятии заявления (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК).

Исходя из ст. 42, 45 ГК, в заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении умершим должны указываться следующие обстоятельства: день получения заявителем последних сведений о месте пребывания длительно отсутствующего гражданина; истечение годичного срока (для объявления гражданина умершим — пятилетнего) с момента получения последних сведений о нем до подачи заявления в суд; отсутствие в месте жительства гражданина, признаваемого безвестно отсутствующим или объявляемого умершим, сведений о месте его пребывания.

Если объявление гражданина умершим связано с обстоятельствами, угрожавшими пропавшему без вести смертью или дающими основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая (п. 1 ст. 45 ГК), заявитель должен на них сослаться. К обстоятельствам, угрожавшим пропавшему без вести гражданину смертью, можно отнести всевозможные природные аномалии (землетрясение, наводнение, извержение вулкана, смерч, снежная лавина). Что касается обстоятельств, дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного

случая, то это может быть автомобильная, железнодорожная, авиационная катастрофа (если гражданин находился в транспортном средстве, попавшем в катастрофу). Кроме того, в заявлении должна быть ссылка на то, что с момента несчастного случая истекло шесть месяцев и в месте жительства гражданина отсутствует информация о месте его пребывания.

Заявление об объявлении умершим военнослужащего или иного гражданина, пропавшего без вести в связи с военными действиями, должно содержать: а) дату окончания военных действий; б) обстоятельства, подтверждающие отсутствие сведений о пропавшем без вести во время военных действий в месте его жительства в течение двух лет с момента их окончания (п. 2 ст. 45 ГК).

3. Подготовка к судебному разбирательству дел о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении его умершим имеет определенные особенности.

Согласно ч. 1 ст. 278 ГПК судья должен предпринять меры, направленные на соби́рание необходимых доказательств, подтверждающих отсутствие гражданина в месте своего проживания и месте работы. В частности, судья определяет круг лиц, располагающих сведениями об отсутствующем гражданине, и привлекает их к участию в качестве свидетелей (родственники, сослуживцы, соседи и др.). Помимо этого, судья направляет запросы в организации по известному последнему месту жительства (адресные бюро (столы), администрации сельских округов и т. д.) и работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел для получения сведений о нем.

Отмеченная активность суда по соби́ранию доказательств, в известной степени не согласуется с состязательным процессом, однако оправданна применительно к данной категории дел тем, что решением суда затрагиваются существенные права и законные интересы отсутствующего гражданина, процессуальное право которого на участие в судебном разбирательстве в силу специфики данных дел не может быть реализовано.

Судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству определяет лиц, заинтересованных в деле. В частности, это могут быть члены семьи без вести пропавшего, имеющие право на пенсию по случаю потери кормильца, органы социальной защиты, наследники. Выявив таких лиц, судья извещает их о находящемся в производстве суда деле о признании гражданина безвестно от-

сутствующим или объявлении умершим и предлагает вступить в процесс.

В целях сохранения имущества отсутствующего гражданина и обеспечения исполнения обязательств перед другими лицами (например, содержание нетрудоспособных) на этапе подготовки дела к судебному разбирательству до вынесения судебного решения судья вправе предложить органу опеки и попечительства назначить управляющего имуществом гражданина, в отношении которого возбуждено дело о признании безвестно отсутствующим или объявлении умершим, заключив с ним договор доверительного управления (ст. 38 ГК).

4. В судебном заседании с участием заявителя и заинтересованных лиц исследуются обстоятельства, с которыми ст. 42, 45 ГК связывают признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление умершим.

При этом возникновение между заявителем и заинтересованными лицами спора о праве, которое послужило целью их участия в деле, не является основанием для оставления заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим без рассмотрения по ч. 3 ст. 263 ГПК.

Согласно ч. 3 ст. 278 ГПК дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим рассматриваются с участием прокурора. Однако неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием для его разбирательства (ч. 3 ст. 45 ГПК).

Если в ходе судебного разбирательства будет обнаружен гражданин, в отношении которого возбуждено дело о признании безвестно отсутствующим или объявлении умершим, то суд вынесет решение об отказе в удовлетворении заявления при условии, что не последовал отказ заявителя от дальнейшего рассмотрения дела. При наличии такого отказа судья по аналогии с отказом от иска прекратит производство по делу (абз. 4 ст. 220 ГПК).

5. Вступившее в законную силу решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для учреждения опеки над его имуществом (ст. 43 ГК).

Кроме того, после вступления решения в законную силу заявители (заинтересованные лица) приобретают права, которые возникают в связи с признанием гражданина безвестно отсутствующим (на расторжение брака в упрощенном порядке, права

на жилую площадь, исполнение обязательств за счет реализации имущества безвестно отсутствующего и др.).

Решение суда об объявлении гражданина умершим, хотя и основывается на предположении о его смерти (презумпция смерти), порождает для заинтересованных лиц те же правовые последствия, что и фактическая смерть гражданина. С этого момента у них возникают права на наследство, получение пенсии по случаю потери кормильца, заключение брака и др. Однако реализация указанных прав возможна только после государственной регистрации смерти в органах ЗАГС (ч. 2 ст. 279 ГПК).

6. После вступления в законную силу судебного решения нельзя исключить ситуацию, при которой гражданин, признанный безвестно отсутствующим или умершим, может объявиться в месте своего жительства или же заинтересованным лицам либо другим гражданам станет известной информация о месте его пребывания. Явка гражданина или обнаружение его места пребывания являются основаниями для пересмотра и отмены ранее вынесенного решения о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении его умершим. При этом новое дело не возбуждается. Суд по заявлению явившегося гражданина или заинтересованных лиц возобновляет производство по делу и выносит решение в том же производстве, в котором он был признан безвестно отсутствующим или объявлен умершим.

В процессуальной литературе правомерно указывалось на то, что фактически имеет место частный случай отмены решения по вновь открывшемуся обстоятельству¹.

Действительно, то, что гражданин был жив на момент рассмотрения дела о признании его безвестно отсутствующим или объявления умершим не было известно ни заинтересованным лицам, ни суду.

Решение об отмене признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим служит основанием соответственно для прекращения договора доверительного управления имуществом гражданина или для аннулирования записи о его смерти в органах ЗАГС. Гражданин подлежит восстановлению в тех имущественных правах, которые ему принадлежали до вы-

¹ См. Шакарян М. С. Учение о сторонах в советском гражданском процессе. М., 1983. С. 13.

несения решения об объявлении его умершим, за отдельными исключениями, предусмотренными ст. 46 ГК.

§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

1. По достижении совершеннолетия гражданин приобретает возможность самостоятельно осуществлять и приобретать субъективные права и обязанности, а в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет несовершеннолетний гражданин вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей, попечителей, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами (п. 2 ст. 26 ГК).

В порядке исключения и в интересах самого гражданина, а также для защиты прав других лиц действующее законодательство предусматривает судебный порядок ограничения гражданина в дееспособности, признания его недееспособным или ограничения (лишения) несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами в случаях, строго предусмотренных гражданским законодательством (п. 4 ст. 26, ст. 29, 30 ГК).

2. Согласно ст. 30 ГК РФ ограниченно дееспособным может быть признан гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами (чрезмерно и систематически их употребляет) ставит семью в тяжелое материальное положение. Исключается признание таковым гражданина хотя и злоупотребляющего спиртными напитками, но одинокого и не имеющего семьи.

Признание гражданина недееспособным связывается ст. 29 ГК РФ с наличием в единстве двух обстоятельств: 1) гражданин страдает психическими расстройствами; 2) не может в связи с этим заболеванием отдавать отчет своим действиям и руководить ими.

Несовершеннолетний гражданин в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами при наличии достаточных оснований, сви-

детельствующих о явно неразумном их использовании (спиртные напитки, азартные игры и др.) (п. 4 ст. 26 ГК).

3. Правом возбуждения дел об ограничении в дееспособности, признании недееспособным, ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами обладает ограниченный круг лиц, исчерпывающим образом указанных в ст. 281 ГПК.

С заявлением об ограничении гражданина в дееспособности вправе обратиться члены его семьи, имеющие материально-правовую заинтересованность по таким делам, а также органы опеки и попечительства, медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь, право которых на возбуждение дела основано на процессуальном законе. К членам семьи гражданина, пристрастного к азартным играм, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, относятся: супруг, несовершеннолетние дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, которые проживают с ним совместно и ведут общее хозяйство. Нельзя признать членами семьи родственников, которые с гражданином, в отношении которого возбуждается дело об ограничении в дееспособности, совместно проживают, но не ведут общего хозяйства

Круг лиц, имеющих право возбудить дело о признании гражданина недееспособным, шире, чем тех, кто имеет право обратиться в суд с заявлением об ограничении в дееспособности. Кроме лиц, указанных в ч. 1 ст. 281 ГПК, такое право принадлежит стационарным учреждениям социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, близким родственникам (родители, дети, братья и сестры), проживающим отдельно от гражданина, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным, или проживающим совместно с ним, но ведущим отдельное хозяйство. Это связано с тем, что дела о признании гражданина недееспособным прежде всего возбуждаются в интересах самого гражданина. В то время как дела об ограничении в дееспособности преследуют цель защиты интересов заявителя и других заинтересованных лиц.

В соответствии с ч. 3 ст. 281 ГПК подать в суд заявление об ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами могут только родители, усыновители или попечители либо органы опеки и попечительства.

Обращение в суд с заявлением об ограничении гражданина в дееспособности, о признании его недееспособным или об ограничении (лишении) несовершеннолетнего в праве распоряжения своими доходами лиц, не входящих в указанный круг потенциальных заявителей, является основанием для отказа в принятии заявления (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК). При установлении данного обстоятельства в ходе судебного разбирательства суд прекращает производство по делу (абз. 2 ст. 220 ГПК).

4. Заявление подается в районный суд по месту жительства гражданина, в отношении которого решается вопрос об ограничении в дееспособности, признании недееспособным или об ограничении (лишении) права распоряжаться своими доходами.

В том случае, если гражданин, признаваемый ограниченно дееспособным или недееспособным, находится на излечении в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, или стационарном учреждении социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, заявитель должен обращаться в районный суд по месту нахождения этой организации или этого учреждения (ч. 4 ст. 281 ГПК). Правило исключительной подсудности, применяемое в отношении таких дел, призвано упростить сбор доказательств и обеспечить по возможности фактическое участие в процессе гражданина, чей правовой статус изменяется.

В заявлении об ограничении гражданина в дееспособности, признании недееспособным или ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своим заработком заявителю надлежит сослаться на обстоятельства, с которыми ст. 26, 29, 30 ГК связывает изменение правового статуса гражданина, а также доказательства, их подтверждающие. При этом заявитель вправе использовать любые средства доказывания. Так, по делам об ограничении дееспособности гражданина это могут быть постановления о привлечении к административной ответственности за распитие спиртных напитков, справки из наркологических диспансеров, акты администрации об отстранении работника от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии или состоянии наркотического опьянения, копии решений судов по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных за появление в нетрезвом состоянии, документы о доходах семьи и количестве ее членов, а также другие материалы, подтверждающие факты

злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами и характеризующие материальное положение семьи.

Наличие у гражданина психических расстройств, вследствие чего он не в состоянии понимать значения своих действий или руководить ими, может обосновываться в заявлении ссылками на выписки из истории болезни различных психиатрических и психоневрологических учреждений, в которых гражданин находился на специальном учете, справки о состоянии здоровья или травмах, которые могли нарушить психику, о врожденных умственных недостатках, а также обстоятельства совершения поступков, свидетельствующих о неадекватности поведения гражданина (протоколы органов внутренних дел, акты, составленные с участием жилищных органов, свидетели и др.).

Доказательствами того, что несовершеннолетний распоряжается своими доходами явно в ущерб самому себе, могут служить справки с места работы (учебы) о заработной плате (стипендии), договоры, квитанции, чеки, долговые расписки и т. д.

5. В порядке подготовки дела к судебному разбирательству судья в обязательном порядке должен решить вопрос о назначении судебно-психиатрической экспертизы в отношении гражданина, признаваемого недееспособным. Условием назначения такой экспертизы ст. 283 ГПК называет наличие у суда достаточных данных, свидетельствующих о его психическом расстройстве.

В определении о назначении судебно-психиатрической экспертизы на разрешение экспертов ставятся следующие вопросы: страдает ли гражданин психическим заболеванием; способен ли он в связи с этим понимать значение своих действий и (или) руководить ими; может ли в силу психического состояния лично участвовать в рассмотрении дела. Исключается постановка перед экспертизой вопроса о недееспособности освидетельствуемого гражданина, поскольку указанный вопрос носит правовой характер и должен решаться судом.

В тех случаях, когда гражданин преднамеренно уклоняется от помещения его в психиатрическое учреждение для проведения экспертизы или отказывается от явки для освидетельствования, суд может принудительно поместить его в стационар на основании определения, выносимого по результатам рассмотрения этого вопроса в открытом судебном заседании с участием прокурора и психиатра.

6. Рассмотрение дел об ограничении гражданина в дееспособности или несовершеннолетнего в праве распоряжаться своими доходами осуществляется с участием заявителя и гражданина, в отношении которого возбуждено дело. Неявка последнего в процесс при надлежащем его уведомлении о времени и месте разбирательства дела не препятствует рассмотрению заявления по существу.

Учитывая, что дела о недееспособности возбуждаются в отношении граждан, имеющих определенные психические расстройства, ч. 1 ст. 284 ГПК ставит возможность их вызова в судебное заседание в зависимости от их психического состояния. В каждом конкретном случае этот вопрос решается судьей с учетом имеющихся в его распоряжении доказательств, включая заключение судебно-психиатрической экспертизы. Само по себе наличие душевной болезни или слабоумия не исключает явки гражданина в судебное заседание, если судья придет к выводу о том, что на данный период его психическое состояние удовлетворительное.

Если дело возбуждено органом опеки и попечительства, медицинской организацией, оказывающей психиатрическую помощь, или стационарным учреждением социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в качестве заявителя участвуют лица, по просьбе и в интересах которых оно начато производством.

С учетом важности решаемых вопросов, а также усиления процессуальных гарантий защиты прав и интересов граждан, вопрос о дееспособности которых решается в суде, ч. 1 ст. 284 ГПК предусматривает необходимость обязательного участия в рассмотрении таких дел прокурора и органов опеки и попечительства.

Отказ заявителя от поданного им заявления влечет прекращение производства по делу, однако не препятствует обращению в суд другого лица, указанного в ст. 284 ГПК, с таким же заявлением, к тому же гражданину, по тем же основаниям.

В решении суд указывает об ограничении дееспособности гражданина, признании недееспособным или ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами либо об отказе в удовлетворении заявления. Объем ограничения в правах судом не определяется, так как этот вопрос решен в гражданском законодательстве (ст. 30 ГК).

Вступившее в законную силу решение суда об удовлетворении заявления является основанием для учреждения над огра-

ниченно дееспособным или недееспособным соответственно попечительства или опеки. Для этого суд в течение трех дней после вступления решения в законную силу должен направить его копию в орган опеки и попечительства с тем, чтобы указанный орган назначил ограниченно дееспособному попечителя, а недееспособному — опекуна (п. 2 ст. 34 ГК).

Специфика указанных дел состоит в том, что заявитель освобожден от уплаты судебных издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 94 ГПК). Учитывая особое публичное значение дел об ограничении дееспособности, признании недееспособным, ограничении (лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами, государство возлагает на себя бремя судебных издержек по таким делам (ч. 2 ст. 284 ГПК). Заявитель уплачивает только государственную пошлину. В виде исключения ч. 2 ст. 284 ГПК допускает возложение судебных издержек на заявителей, если суд установит их недобросовестное поведение.

7. Гражданин признается ограниченно дееспособным или недееспособным на неопределенный срок с момента вступления решения в законную силу. После того, как отпадут обстоятельства, послужившие основанием для признания гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, возможно обращение в суд с заявлением об отмене ограничения в дееспособности (ч. 1 ст. 286, ст. 29 ГК) или о признании гражданина дееспособным (ч. 2 ст. 286, ст. 30 ГК).

Отмена ограничения в дееспособности или признание выздоровевшего дееспособным осуществляется путем возбуждения самостоятельного производства. Заявление с соблюдением правил территориальной подсудности (ч. 4 ст. 281 ГПК) подается лицами, перечисленными в ст. 281 ГПК, а также опекуном, попечителем, гражданином, признанным ограниченно дееспособным, и его представителем. С таким заявлением может обратиться лично гражданин, признанный недееспособным.

Подготовка и рассмотрение указанных дел осуществляется в том же порядке, что и производство по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным. Для определения психического состояния гражданина и его возможности в связи с этим отдавать отчет в своих действиях и руководить ими в порядке подготовки дела назначается судебно-психиатрическая экспертиза.

В случае отказа в удовлетворении заявления об отмене ограничения или восстановлении дееспособности заинтересованные лица могут повторно обратиться в суд с тождественным заявлением, когда состояние здоровья недееспособного улучшится или ограниченно дееспособный прекратит злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами.

Вступившее в законную силу решение суда об отмене ограничения дееспособности гражданина или о признании выздоровевшего дееспособным, копия которого в трехдневный срок направляется органу опеки и попечительства, служит основанием для отмены установленной над гражданином опеки или попечительства. Решение этого вопроса отнесено к компетенции органа опеки и попечительства.

§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

1. По общему правилу полная гражданская дееспособность наступает с достижением совершеннолетия (ст. 21 ГК). Однако кроме возрастного критерия закон предусматривает некоторые иные основания приобретения полной дееспособности: вступление несовершеннолетнего в брак и эмансипация несовершеннолетнего.

Согласно ст. 27 ГК несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей, усыновителей, попечителя (далее — законных представителей) занимается предпринимательством.

Эмансипация — специфическая процедура. Суть ее заключается в изменении правового статуса несовершеннолетнего, т. е. наделение его правами и обязанностями совершеннолетних граждан. При этом надо отметить, что эмансипированный наделяется не всеми гражданскими правами, например право голосовать, усыновлять и некоторые другие права возникают с 18 лет.

При согласии законных представителей на эмансипацию несовершеннолетний признается полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства. Если хотя бы один из законных представителей не дает своего согласия, то несовершеннолетний может быть признан полностью дееспособным по решению суда.

2. Эмансипация в судебном порядке, предусмотренная ст. 287—289, является новеллой ГПК РФ, ранее действовавшее процессуальное законодательство такой процедуры не знало.

Обратиться в суд с требованием о признании несовершеннолетнего полностью дееспособным вправе сам несовершеннолетний. Заявление подается в суд по месту его жительства.

Заявление должно отвечать всем требованиям ст. 131 и 132, кроме того, как следует из анализа ст. 27 ГК и ст. 287 ГПК, в нем должен быть отражен ряд дополнительных сведений. Так, несовершеннолетнему необходимо указать, что он достиг возраста 16 лет; занимается с согласия законных представителей предпринимательством либо работает по трудовому договору (контракту), при этом он должен трудиться на постоянной, а не на временной основе. Заявитель должен указать стаж работы и размер получаемых доходов. Также он должен указать, кто является его законными представителями и не лишены ли его родители родительских прав. Специально должно быть отмечено, что законные представители (один из законных представителей) не дают своего согласия на объявление эмансипации.

Нерешенным является вопрос: должен ли суд рассматривать в особом производстве заявление несовершеннолетнего, если в объявлении эмансипации отказал орган опеки и попечительства? Эмансипация в судебном порядке, исходя из толкования положений абз. 2 ч. 1 ст. 27 ГК и ст. 287 ГПК, возможна только при отсутствии согласия законных представителей. Относительно отказа органа опеки и попечительства эти нормы ничего не говорят. Таким образом, при отказе данного органа в эмансипации несовершеннолетнего надо использовать не особое производство, а порядок, установленный гл. 25 ГПК, т. е. обжаловать действия (бездействие) органов власти, нарушающие права и свободы граждан.

Заявление о признании гражданина полностью дееспособным должно рассматриваться судом с участием самого несовершеннолетнего, его законных представителей. Если против эмансипации возражает только один из законных представителей, то участие согласного зависит от усмотрения суда и мнения лиц, участвующих в деле. При этом надо исходить из того, что участие в деле обоих законных представителей имеет большое значение, так как они являются основными источниками информации об особенностях поведения эмансипируемого. Важно отметить, что

специальной процедуры отмены эмансипации законом не предусмотрено. Следовательно, любая ошибка в оценке показаний заинтересованных в исходе дела лиц может иметь весьма негативное значение, прежде всего для самого несовершеннолетнего.

Особая роль в разрешении дела принадлежит органам опеки и попечительства. Они участвуют в процессе для дачи заключения с целью реализации возложенной на них обязанности защиты прав несовершеннолетнего. В заключении должны содержаться выводы органа об удовлетворении требования заявителя либо отказе в этом.

В процессе обязательно должен участвовать прокурор. Целью его участия является дача правового заключения по вопросу о возможности признания несовершеннолетнего полностью дееспособным.

По результатам рассмотрения заявления суд выносит решение, которым либо удовлетворяет требование заявителя, либо отказывает в этом. При удовлетворении заявления несовершеннолетнего он считается полностью дееспособным с момента вступления решения в законную силу.

§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права собственности на бесхозную недвижимую вещь

1. Согласно ст. 225 ГК РФ бесхозной является вещь, не имеющая собственника или собственник которой неизвестен, либо, если иное не предусмотрено законами, вещь от права собственности на которую собственник отказался (брошенная вещь).

Поскольку неопределенность правового положения вещи подрывает гражданский оборот, допускается приобретение заинтересованным лицом (орган местного самоуправления, финансовый орган, фактический владелец и др.) права собственности на бесхозную вещь в случаях и в порядке, предусмотренных ГК (п. 3 ст. 218 ГК).

Наряду с внесудебным гражданское законодательство называет судебный порядок признания имущества бесхозным с передачей вещи в собственность.

В порядке особого производства, предусмотренного ст. 290—293 ГПК, может быть признано право муниципальной собственности либо собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на бесхозную недвижимую вещь (п. 3 ст. 225 ГК), а также признана бесхозной и передана в собствен-

ность владельца движимая вещь, брошенная собственником или иным образом оставленная им с целью отказа от права собственности. При этом речь идет о брошенной вещи, стоимостью явно превышающей пятикратный МРОТ и не относящейся к отходам (лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и др.) (п. 2 ст. 226 ГК).

Во всех остальных случаях действует внесудебный порядок приобретения в собственность бесхозных вещей. В частности, брошенные вещи, стоимость которых явно ниже месячного МРОТ, а также отходы может обратить в собственность владелец объекта, где находится брошенная вещь. Особые правила предусмотрены для приобретения права собственности на находку (ст. 227, 228 ГК), безнадзорных животных (ст. 230, 231 ГК), клад (ст. 233 ГК). При этом собственником становится лицо, вступившее в фактическое владение бесхозной вещью. Обращение в суд с требованием о признании указанных вещей бесхозными влечет отказ в принятии заявления по п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК, так как существует иной порядок приобретения их в собственность. Следует отметить, что этим не исключается оспаривание права собственности на бесхозную вещь в исковом производстве.

2. В соответствии с ч. 1 ст. 290 ГПК заявителем по делам о признании движимой вещи бесхозной выступает ее фактический владелец (муниципальное образование, субъект РФ — город федерального значения Москва или Санкт-Петербург, гражданин или юридическое лицо), который обращается в районный суд по своему месту жительства (нахождения).

В том случае, когда компетентные федеральные органы в предусмотренном законом порядке изымают вещь, собственник которой неизвестен и установить его не представляется возможным, финансовый орган может обратиться в районный суд по месту нахождения имущества с заявлением о признании его бесхозным.

С заявлением о признании права муниципальной собственности либо собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на бесхозные строения и другие объекты недвижимости вправе обратиться только орган, уполномоченный управлять соответствующим имуществом. Подаче заявления в суд должна предшествовать постановка бесхозного недвижимого

имущества на учет в органе, осуществляющем государственную регистрацию прав на недвижимое имущество.

Право на обращение в суд возникает у органа, уполномоченного управлять муниципальным или государственным имуществом указанного субъекта РФ, по истечении года со дня постановления бесхозного имущества на учет. Если заявитель не ставил на учет бесхозное недвижимое имущество или обратился с заявлением до истечения года с момента его постановления, то суд откажет в возбуждении дела, а в случае обнаружения этих обстоятельств в ходе рассмотрения заявления по существу — прекратит производство по делу (п. 3 ст. 290 ГПК).

С тем чтобы облегчить представление и соби́рание доказательств, ч. 2 ст. 290 ГПК относит дела о признании права собственности на бесхозную недвижимую вещь к исключительной территориальной подсудности районного суда по месту ее нахождения.

Кроме общих сведений, предусмотренных ст. 131 ГПК, в заявлении указывается, какая конкретно вещь признается бесхозной и ее индивидуализирующие признаки.

Если бесхозным признается движимое имущество, то в заявлении следует сослаться на обстоятельства и доказательства, подтверждающие, что у вещи нет собственника, или собственник не известен, или собственник совершил определенные действия, из существа которых ясно просматривается отказ от права собственности на указанную вещь, а также обосновать, с какого времени он владеет данной вещью (ч. 1 ст. 291 ГПК).

В заявлении о признании права муниципальной собственности на бесхозное недвижимое имущество следует указать на отсутствие собственника, а также на момент постановления недвижимой вещи на учет и наименование регистрирующего органа, подтвердив их соответствующими доказательствами.

В качестве доказательств по таким делам могут быть использованы акты описи имущества и его предварительной оценки, справки жилищно-эксплуатационных организаций, органов коммунального хозяйства, налоговых, а также регистрационных органов, письменные заявления об отказе от права собственности на вещь, сообщения адресных бюро об отсутствии собственника вещи и др.

После принятия заявления судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица могут дать

сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает имеющиеся о нем сведения у соответствующих организаций (органы, осуществляющие государственную регистрацию объектов недвижимости, жилищно-эксплуатационные организации, органы местного самоуправления и др.).

Дело рассматривается с участием заявителя и заинтересованных лиц. Если в процессе производства по делу будет установлен собственник имущества, который заявит на него свои права, суд оставляет заявление без рассмотрения ввиду возникшего спора о праве, подлежащего рассмотрению в исковом порядке (ч. 3 ст. 263 ГПК).

Установив, что имущество не имеет собственника, или его собственник неизвестен, или собственник отказался от данного имущества, суд выносит решение о признании движимой вещи бесхозной и передаче ее в собственность заявителя или о признании права муниципальной собственности либо собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на недвижимую вещь (ст. 293 ГПК).

В случае когда после вынесения и вступления в законную силу решения суда обнаружится собственник вещи, вопрос об ее истребовании у новых собственников должен решаться путем подачи самостоятельного искового требования.

§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)

1. Среди ценных бумаг, используемых в сфере гражданского оборота, особое место занимают предъявительские и ордерные ценные бумаги, которые обладают относительно более высокой степенью оборачиваемости на рынке. По ценным бумагам на предъявителя должник отвечает перед любым лицом, в обладании которого находится данная ценная бумага и который предъявил ее к исполнению. Ордерная ценная бумага обязывает должника нести ответственность перед лицом, к которому (или приказу которого) переходят права по бумаге согласно передаточной надписи (индоссаменту).

Повышенная оборачиваемость предъявительских и ордерных ценных бумаг существенно увеличивает риск перехода прав по указанным бумагам к недобросовестному лицу. При выбытии ценных бумаг из обладания титульного владельца помимо его

воли (утеря, кража и т. п.), неуправомоченный фактический держатель может потребовать от должника исполнения обязательств, направив ему ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, в которой укажет себя в качестве назначенного распоряжением (приказом) уполномоченного лица (индоссата).

С учетом последнего обстоятельства в целях защиты прав уполномоченного лица, удостоверенных предъявительской или ордерной ценной бумагой, а также других лиц, включая фактических держателей, предусматривается судебный порядок восстановления прав по указанным ценным бумагам (ст. 148 ГК) в порядке особого производства (ст. 294–301 ГПК).

2. Возможность признания утраченного документа недействительным и восстановления прав по нему связывается с наличием следующих условий: а) документ является ценной бумагой на предъявителя или ордерной ценной бумагой; б) возможность его восстановления в судебном порядке предусмотрена законом, в) документ выбыл из обладания управомоченного лица или утратил признаки платежности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам.

Заявителями по делам о признании недействительным утраченного документа и о восстановлении прав по нему могут выступать граждане и юридические лица, считающие себя правообладателями по утерянному документу или у которых документ находился на сохранении.

Согласно ч. 3 ст. 294 ГПК заявление подается в районный суд по месту нахождения лица, выдавшего утраченный документ, и должно содержать указание на отличительные признаки, характеризующие его и позволяющие индивидуализировать в ряду других документов наименование лица, выдавшего утраченный документ, а также обстоятельства утраты документа (факты кражи, утери с указанием места, где это произошло; пожара, наводнения, в результате чего произошло уничтожение документа или он пришел в негодность и т. д.). В подтверждение указанных обстоятельств заявитель должен сослаться на определенные доказательства (справки из органов милиции, пожарного надзора и других органов, постановления о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовных дел, свидетелей и т. п.).

Кроме этого, заявление должно содержать ходатайство заявителя о вынесении в порядке подготовки дела к судебному

разбирательству определения о запрещении лицу, выдавшему утраченный документ, производить по нему платежи и выдачи.

3. После возбуждения дела в порядке подготовки его к судебному разбирательству судья обязан совершить два процессуальных действия, которые отражают специфику вызывного производства:

1) вынести определение о запрещении выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачи. Указанная мера имеет целью защитить интересы заявителя и аналогична по назначению тем, которые применяются в связи с обеспечением иска. Поэтому такое определение выносится судьей немедленно и без вызова заинтересованных лиц в судебное заседание;

2) обязать заявителя произвести за свой счет в местном печатном издании публикацию, содержащую следующие сведения:

а) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;

б) наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения;

в) наименование и признаки документа;

г) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

Производство такой газетной публикации имеет целью поставить в известность фактического держателя документа о возникшем производстве касательно восстановления прав по документу, обладателем которого он является. Это своеобразный вызов (отсюда и происходит название «вызывное производство») фактическому держателю утраченного документа с предложением явиться в судебное заседание и заявить свои права на данный документ.

4. В дальнейшем развитие процесса зависит от того, последует ли обращение в суд фактического держателя документа, реквизиты которого содержатся в произведенной публикации, независимо от оснований обладания им, с заявлением о своих правах на него.

Если в отведенный публикацией трехмесячный срок в суд, рассматривающий дело, от фактического держателя утраченного документа поступит заявление о правах на него, то в связи с возникновением спора о праве, удостоверенного данным до-

кументом, заявление лица, утратившего документ, подлежит оставлению без рассмотрения.

В возникшей ситуации вызывное производство выполнило свою задачу, состоящую в обнаружении и привлечении в процесс держателя документа, об утрате которого заявлено. В рамках вызывного производства нет достаточных процессуальных возможностей для разрешения возникшего спора о праве.

Одновременно заявителю разъясняется его право обратиться в суд с иском об истребовании документа у фактического держателя (виндикационный иск), а в определении об оставлении заявления без рассмотрения устанавливается срок до двух месяцев, в течение которого выдавшему документ лицу запрещается производить по нему платежи и выдачи. Пропуск двухмесячного срока не препятствует обращению в суд с иском. Однако по его истечении наложенный запрет на исполнение обязательств по данному документу теряет юридическую силу.

В свою очередь, фактический держатель документа вправе защитить свои имущественные интересы от необоснованного возбуждения дела о восстановлении прав по утраченному документу, обратившись в суд с требованием о взыскании с заявителя убытков, причиненных принятыми в связи с этим запретительными мерами (ч. 2 ст. 298 ГПК).

В случае истечения трехмесячного срока со дня опубликования сведений о начатом процессе, если от держателя документа не поступило заявление о правах на него, суд рассматривает дело по существу в порядке особого производства.

Обоснованность притязаний заявителя на утерянный документ проверяется в судебном заседании с участием заявителя и лица, выдавшего документ, путем исследования представленных ими доказательств. Возникший спор, касающийся существа поданного заявления, не влечет оставления заявления без рассмотрения, так как выдавшее документ лицо не претендует на имущественное право, которое удостоверяется утерянным документом.

Решение суда о признании утраченного документа недействительным и о восстановлении прав по нему служит основанием для выдачи заявителю взамен утраченного нового документа. Такую замену обязано произвести лицо, выдавшее утраченный документ, после вступления решения в законную силу.

Вступление в законную силу решения суда о признании утраченного документа недействительным и о восстановлении прав по нему не лишает фактического держателя документа, который в силу разных причин не участвовал в рассмотрении дела, возможности обратиться в суд с иском о неосновательном приобретении или сбережении имущества к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного (ст. 301 ГПК). В порядке искового производства фактический держатель наряду с другими фактами будет доказывать и обстоятельства, обосновывающие принадлежность ему документа, признанного судом недействительным.

§ 9. Госпитализация гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке и психиатрическое освидетельствование в недобровольном порядке

В соответствии со ст. 41 Конституции РФ каждый имеет право на охрану здоровья и медицинскую помощь. По общему правилу медицинское вмешательство осуществляется в соответствии с принципом добровольности (ст. 20 Закона об основах охраны здоровья). По своей сути госпитализация и освидетельствование связаны с ограничением неотчуждаемых, гарантированных ст. 22 Конституции РФ прав на свободу и личную неприкосновенность, поэтому получение разрешения больного на применение таких мер медицинского характера имеет особое значение. Однако, если лицо страдает заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, или тяжелым психическим расстройством либо совершило общественно опасные деяния, отказ от лечения может поставить под угрозу жизнь и здоровье не только самого больного, но и окружающих его людей. Учитывая, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены, если это требуется для защиты здоровья, прав и законных интересов других лиц (ст. 35 Конституции РФ), законодательство допускает в определенных случаях медицинское вмешательство без согласия гражданина, одного из его родителей или иного законного представителя (ч. 9 ст. 20 Закона об основах охраны здоровья). К таким случаям относятся *госпитализация в недобровольном порядке (принудительная госпитализация) и психиатрическое освидетельство-*

вание в недобровольном порядке (принудительное психиатрическое освидетельствование).

Принудительная госпитализация — помещение гражданина, страдающего психическим расстройством, без его согласия в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для лечения.

Российское законодательство закрепляет судебный порядок принудительной госпитализации. Ее процедура определяется нормами гл. 35 ГПК. В части, не противоречащей ГПК, действуют также положения Закона о психиатрической помощи. Процедура принудительной госпитализации применяется также в случаях помещения в психиатрический стационар лица, признанного в установленном законом порядке недееспособным и не способным по своему состоянию выразить согласие, даже если имеется просьба или согласие его законного представителя (ч. 4.1 ст. 28 Закона о психиатрической помощи).

Необходимость госпитализации устанавливается врачом психоневрологического диспансера (кабинета), к которому на прием пришел больной, врачом скорой психиатрической помощи, а после транспортировки в психиатрическое учреждение — врачом-психиатром приемного отделения. При отсутствии согласия гражданина на госпитализацию, по предварительному решению врача он помещается в стационар принудительно. С этого момента начинается процедура недобровольной госпитализации¹. В течение следующих 48 часов решается вопрос об обращении в суд. В этот период времени лицо должно быть освидетельствовано комиссией врачей-психиатров для подтверждения обоснованности госпитализации. При положительном решении данного вопроса в суд направляется заявление о получении санкции на содержание лица в стационаре. Если госпитализация признана комиссией необоснованной, гражданин подлежит немедленной выписке, так как помещение лица в психиатрический стационар на срок свыше 48 часов без судебного решения не допускается.

Судебная санкция требуется и для продления госпитализации, т. е. для дальнейшего содержания лица в медицинской

¹ Время помещения в психиатрический стационар имеет немаловажное значение, так как именно с него начинается отсчет установленного законом срока на подачу в суд заявления о госпитализации в недобровольном порядке. Поэтому своевременная регистрация лиц, поступивших в стационар, является необходимым условием соблюдения дальнейшей процедуры.

организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, после истечения установленного законом срока его нахождения в стационаре.

Возбуждение производства по делу о госпитализации. Заявление о госпитализации в недобровольном порядке или продлении срока госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, подается представителем медицинской организации, в которое помещен гражданин, в районный суд по месту нахождения стационара (ч. 1 ст. 302 ГПК).

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, в совокупности подтверждающие необходимость содержания гражданина в психиатрическом стационаре. Их исчерпывающий перечень приведен в ст. 29 Закона о психиатрической помощи:

- а) наличие у лица тяжелого психического расстройства;
- б) непосредственная опасность лица для самого себя и окружающих или его беспомощность, т. е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности; возможность причинения существенного вреда здоровью больного вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи;
- в) лечение возможно провести только в стационарных условиях, но гражданин или его законный представитель отказываются от госпитализации.

Эти обстоятельства должны быть подкреплены соответствующими доказательствами (выпиской из медицинской карты, копией отказа от лечения, заявлениями и объяснениями лиц, полученными в ходе выяснения поведения госпитализируемого и другими материалами). Обязательно к заявлению, направляемому в суд, должно быть приложено *заключение комиссии врачей-психиатров*, которое составляется после освидетельствования гражданина, помещенного в психиатрический стационар в недобровольном порядке. Заключение должно быть мотивированным, содержать не только поставленный диагноз, но и отражать конкретные сведения об имевшем место поведении больного, их анализ и сделанные в результате этого выводы об обоснованности помещения лица в стационар.

Возбуждая дело о госпитализации в недобровольном порядке, судья выносит определение о принятии заявления к производству и даче санкции на временное пребывание лица в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления

в суде. Копия определения направляется представителю медицинской организации, подавшей заявление.

Судебное рассмотрение и разрешение дел о госпитализации. Дела о принудительной госпитализации или продлении содержания лица в психиатрическом стационаре рассматриваются по правилам искового производства с особенностями, установленными гл. 27 и 35 ГПК.

В частности, для указанных дел установлен *сокращенный срок* производства — 5 дней. В этот срок включается время проведения подготовки к судебному разбирательству и рассмотрения дела. При подготовке дела судья решает вопрос о вызове свидетелей, о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика, если гражданин не владеет языком, на котором ведется судопроизводство.

Лицу, в отношении которого решается вопрос о госпитализации, гарантируется право лично участвовать в судебном заседании. С учетом этого слушание может быть проведено как в здании суда, так и в помещении психиатрического стационара. В случае, если по сведениям, полученным от представителя лечебного учреждения, психическое состояние гражданина не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании, слушание проводится в психиатрическом стационаре. Роль суда в решении этого вопроса не может сводиться лишь к формальному удовлетворению заявления на основании одного только факта поступления указанной информации от представителя стационара. Полученные сведения в соответствии с ч. 2 ст. 67 ГПК не могут иметь для суда заранее установленной силы и подлежат оценке в совокупности с другими доказательствами на основе внутреннего убеждения судьи. Суд обязан удостовериться, что отсутствуют основания сомневаться в достоверности и полноте данных, приведенных врачами-психиатрами в подтверждение необходимости проведения судебного заседания в психиатрическом стационаре.

Дела о принудительной госпитализации или продлении содержания в психиатрическом стационаре рассматриваются *с обязательным участием* представителя медицинской организации, подавшей в суд заявление, прокурора и представителя гражданина, помещенного в стационар, с соблюдением всех принципов гражданского процессуального права. Судом могут быть исследованы любые средства доказывания, которые по-

зволют установить действительное наличие оснований для принудительной госпитализации. Особое внимание должно быть уделено личному общению судьи с больным, что может помочь ему составить собственное мнение о состоянии гражданина. В случае возникновения сомнений в достоверности поставленного диагноза, суд вправе назначить судебно-психиатрическую экспертизу.

Если в ходе рассмотрения дела гражданин, в отношении которого решается вопрос о госпитализации, или его представитель заявит о согласии на помещение в психиатрический стационар, судья должен отказать в удовлетворении заявления, так как отпадает одно из оснований госпитализации в недобровольном порядке.

По окончании рассмотрения дела по существу судья выносит решение. Признав госпитализацию обоснованной, судья дает санкцию на помещение гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Такое решение является основанием для госпитализации и дальнейшего содержания лица в психиатрическом стационаре. В резолютивной части судебного решения не устанавливается срок, на который гражданин помещается в больницу. Пребывание лица в стационаре продолжается в течение всего времени пока сохраняются основания, по которым была проведена госпитализация, с необходимостью ее продления в судебном порядке в установленные законом сроки (ч. 2 ст. 36 Закона о психиатрической помощи).

Установив отсутствие оснований для госпитализации, судья отказывает в удовлетворении заявления. Такое решение является основанием для выписки гражданина из стационара, которое должно быть произведено немедленно до вступления судебного постановления в законную силу.

Рассмотрению и разрешению дел о госпитализации зачастую предшествует обращение в суд с *заявлением о психиатрическом освидетельствовании* гражданина в недобровольном порядке. **Психиатрическое освидетельствование** представляет собой осмотр пациента врачом-психиатром, который проводится с целью решения вопроса о наличии или отсутствии психического расстройства, его характере, нуждаемости в определенном виде психиатрической помощи. Как правило, он проводится с согласия самого гражданина. Однако если имеются веские основания полагать, что лицо страдает серьезным психическим заболеванием, но ни

оно, ни его представитель не дают согласия на осмотр, он может быть проведен в недобровольном порядке. *Поводом* для решения врачом-психиатром вопроса о принудительном освидетельствовании гражданина могут послужить заявления его родственников, врача любой медицинской специальности, соседей, полиции и других лиц, которые каким-либо образом связаны с ним.

Основания проведения освидетельствования в недобровольном порядке совпадают с основаниями госпитализации (ч. 4 ст. 23 Закона о психиатрической помощи). Однако если для принудительного помещения лица в стационар требуется достоверное знание о психическом состоянии лица, то для проведения освидетельствования без согласия гражданина достаточно лишь предположения о наличии к тому оснований.

В неотложных случаях, когда имеются основания предполагать наличие у лица тяжелого психического расстройства, представляющего непосредственную опасность для него самого или окружающих, решение об освидетельствовании гражданина без его согласия принимается врачом-психиатром самостоятельно. Аналогично решается вопрос об освидетельствовании лица, находящегося под диспансерным наблюдением. В остальных случаях психиатрическое освидетельствование в недобровольном порядке осуществляется с санкции судьи (ст. 24 Закона о психиатрической помощи).

Возбуждение производства по делу о психиатрическом освидетельствовании в недобровольном порядке. Прежде чем обратиться в суд с заявлением о недобровольном освидетельствовании, психиатр должен убедиться в необходимости применения к лицу такой меры. Учитывая то, что в большинстве случаев предполагаемый больной не только отказывается от освидетельствования, но и не желает общаться с врачом, психиатр должен принять меры к получению дополнительной информации, требуемой для правильной медицинской диагностики состояния лица и составления клинической картины, из других источников. Для этого он может направлять запросы по месту работы, жительства лица, пригласить для беседы его родственников или друзей. Анализ полученной информации, с указанием на ее источники, обоснование сделанных на ее основе выводов о необходимости принудительного освидетельствования излагается в *заключении врача*, обращающегося в суд. Это заключение, а также собранные в результате проведенной проверки материалы вместе с заявлени-

ем о даче судьей санкции на принудительное освидетельствование лица подается врачом-психиатром в районный суд по месту жительства гражданина, в отношении которого ставится вопрос о принудительном освидетельствовании.

Заявление должно соответствовать требованиям, предъявляемым ст. 131, 132 ГПК. В качестве обстоятельств, на которых заявитель основывает свои требования, должны быть изложены факты, подтверждающие необходимость проведения освидетельствования: наличие у гражданина психического расстройства, которое обуславливает его беспомощность, т. е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или возможность причинения существенного вреда его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи; отсутствие согласия лица на добровольное освидетельствование (п. «б» и «в» ч. 4 ст. 23 Закона о психиатрической помощи). Выводы врача-психиатра о необходимости освидетельствования, содержащиеся в заявлении, носят вероятностный характер и основываются лишь на предположении о наличии указанных обстоятельств, полученных в результате проведенной врачебной проверки.

Судебное рассмотрение и разрешение дел об освидетельствовании. Производство по делам о даче санкции на принудительное освидетельствование гражданина осуществляется по общим правилам искового производства с учетом особенностей, содержащихся в ст. 263, 306 ГПК. Заявление должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня подачи с *обязательным извещением* заявителя, лица, в отношении которого поставлен вопрос о направлении на освидетельствование, или его законного представителя о месте и времени проведения слушания. Однако их неявка не препятствует рассмотрению дела.

Вопрос о необходимости освидетельствования решается судом на основании материалов, представленных заявителем. Особое внимание уделяется исследованию заключения врача-психиатра с точки зрения его обоснованности: достаточности используемых данных, логичности доводов и соответствия их сделанным выводам.

Установив наличие оснований для освидетельствования, судья выносит решение, которым дает санкцию на применение данной медицинской меры. Признав требования заявителя не-

обоснованными, судья отказывает заявителю в принудительном психиатрическом освидетельствовании.

§ 10. Дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

I. Запись акта гражданского состояния, содержащаяся в актовой книге, служит доказательством надлежащей государственной регистрации акта гражданского состояния (юридического факта).

Неправильные или неполные сведения о юридическом факте, содержащиеся в записи акта гражданского состояния, нарушают права и ущемляют интересы самого гражданина, а также других лиц.

Производство по делам о внесении исправлении или изменений в записи актов гражданского состояния, урегулированное ст. 307—309 ГПК, призвано устранить в записи акта гражданского состояния какие-либо ошибки, неточности, неправильности, неполноту, которые препятствуют заинтересованным лицам в осуществлении субъективных прав (личных неимущественных, наследственных, пенсионных и др.).

Возбуждение дела о внесении изменений и исправлений в запись акта гражданского состояния возможно при наличии следующих специальных условий:

1) акт гражданского состояния с предполагаемыми неправильностями, которые надлежит устранить, должен быть зарегистрирован, а у заявителя должно быть соответствующее свидетельство, подтверждающее государственную регистрацию;

2) обращению в суд должен предшествовать письменный отказ органа ЗАГС в исправлении или изменении записи акта гражданского состояния;

3) между заявителем и заинтересованными лицами не должно быть спора о праве, вытекающего из гражданских, семейных и иных материально-правовых отношений. Спор о внесении изменений или исправлений в запись акта гражданского состояния между заявителем и органом ЗАГСа является предметом рассмотрения суда в порядке особого производства.

С заявлением об установлении неправильности записи акта гражданского состояния могут обратиться владельцы свидетельства о регистрации акта гражданского состояния, а также лица, для которых удостоверенный свидетельством о регистрации факт порождает определенные правовые последствия. В числе послед-

них следует назвать, например, наследников или лиц, имеющих право на пенсию, обращающихся в суд с заявлением о внесении изменений и исправлений в свидетельство о смерти или рождения наследодателей или кормильцев.

Заявление подается в районный суд по месту жительства заявителя. К его содержанию предъявляются общие требования, предусмотренные ст. 131 ГПК. Кроме того, в заявлении необходимо указать, в какую запись акта гражданского состояния и какие исправления или изменения заявитель просит внести, а также сослаться на даты обращения в орган ЗАГС с указанием его наименования и получения ответа об отказе в исправлении или внесении изменения в данную запись (ст. 308 ГПК).

Основываясь на представленных и исследованных в судебном заседании с участием заявителя, представителя органа ЗАГСа и других заинтересованных лиц доказательствах, суд выносит решение. Согласно ст. 309 ГПК решение суда, которым подтверждается неправильность записи акта гражданского состояния, является основанием для внесения исправления или изменения в такую запись.

После его вступления в законную силу заявитель должен обратиться в орган ЗАГС по своему месту жительства или по месту хранения записи, подлежащей исправлению или изменению (п. 1 ст. 71 Закона об актах гражданского состояния). В результате произведенных исправлений или изменений заявителю выдается новое свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния (п. 2 ст. 73 Закона об актах гражданского состояния).

§ 11. Дела по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Одна из форм защиты субъективных прав и интересов граждан — нотариальное производство, в рамках которого совершаются определенные юридические действия. В соответствии со ст. 33 Основ законодательства о нотариате отказ в совершении нотариального действия или неправильное его совершение обжалуются в судебном порядке.

Дела по заявлениям о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении п. 10 ч. 1 ст. 262 ГПК отнесены к особому производству, а процессуальные особенности их рассмотрения предусмотрены ст. 310–312 ГПК.

В суд вправе обратиться любое заинтересованное лицо, которое считает неправильным совершенное нотариальное действие или которому неправомерно отказано в совершении нотариального действия (ч. 1 ст. 310 ГПК). При этом следует отметить, что заявления юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на действия нотариуса подведомственны судам общей юрисдикции, а не арбитражным судам.

В заявлении, подаваемом в районный суд по месту нахождения нотариуса или должностного лица, уполномоченного на совершение нотариального действия, кроме сведений о заявителе, необходимо указать: фамилию, имя, отчество нотариуса или должностного лица, выполнившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении, и наименование органа, где это должностное лицо работает; какое нотариальное действие совершено или в совершении какого нотариального действия отказано; обстоятельства, на которых основано заявление; доказательства, подтверждающие изложенные в заявлении обстоятельства; сведения о других заинтересованных лицах.

В ст. 310 ГПК предусмотрен десятидневный срок для обращения в суд, исчисляемый с момента, когда заявителю стало известно о совершении или отказе в совершении нотариального действия. Пропуск данного срока не влечет за собой отказа в принятии заявления. Если суд установит, что имелись уважительные причины несвоевременной подачи заявления, он может восстановить этот срок и рассмотреть заявление по существу.

Заявления лиц, оспаривающих права и обязанности, основанные на совершенном нотариальном действии, рассматриваются судом в порядке искового производства. Поэтому при подаче подлежат оставлению без рассмотрения, например, заявления на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока его принятия или спора о нем наследников, заявления, в которых оспариваются исполнительные надписи при наличии спора между должником и взыскателем о размерах платежей и т. п. Аналогичным образом суд должен поступить, если такой спор возник между заинтересованными лицами в ходе рассмотрения дела по существу, разъяснив заявителю его право обратиться за разрешением спора по подведомственности в общий или арбитражный суд.

В судебное заседание вызываются заявитель, а также нотариус (должностное лицо), совершивший или отказавший в соверше-

нии нотариального действия. При условии надлежащего извещения неявка указанных лиц без уважительных причин в процесс не препятствует рассмотрению заявления по существу.

При удовлетворении заявления суд, не подменяя собой нотариуса, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает выполнить такое действие. В резолютивной части решения соответственно указывается, какое конкретное действие, когда и кем совершенное отменяется или какое именно нотариальное действие и кем должно быть совершено.

После вступления в законную силу решения суда об удовлетворении заявления его копия направляется нотариусу, совершившему нотариальное действие (отказавшему в нем).

§ 12. Восстановление утраченного судебного производства

1. Содержание и результаты процессуальных действий, совершенных в рамках гражданского судопроизводства по конкретному делу судом и другими участниками процесса, отражаются в процессуальных документах, остающихся в материалах гражданского дела, которое хранится в архиве суда. Среди документов, образующих материалы конкретного дела, наибольшее значение имеют решение суда и определение о прекращении производства по делу. Их наличие свидетельствует, в частности, о невозможности повторного обращения в суд с требованием, тождественным тому, по которому они были вынесены.

В тех случаях, когда заинтересованное лицо по каким-либо причинам утратило или не сохранило решение суда или определение о прекращении производства по делу, оно может получить в суде их заверенные копии из дела. Однако по различным причинам как субъективного характера (например, потеря), так и объективного (пожар, наводнение, иное стихийное бедствие) материалы гражданского дела могут быть полностью или частично утрачены. В этом случае заинтересованные лица лишаются возможности использовать находящиеся в материалах дела документы для совершения юридически значимых действий (получения исполнительного листа, предъявления регрессного иска, представления возражений против предъявленного к ним тождественного или иного иска и т. д.). Для обеспечения возможности восстановления содержания вынесенного судом решения или определения о прекращении производства по делу, утраченных

вместе с материалами дела, в ГПК имеется гл. 38 под названием «Восстановление утраченного судебного производства»¹.

Судебное производство может быть утрачено полностью или в части. Так, если информация, содержащаяся в судебном решении или определении о прекращении производства по делу утрачена полностью, то судебное производство признается утраченным полностью. В части судебное производство утрачивается в случаях, когда уничтожена только часть документа, подлежащего восстановлению.

Важно иметь в виду, что по правилам гл. 38 ГПК может быть восстановлено только утраченное решение либо определение о прекращении производства по делу. Возможность восстановления содержания иных утраченных процессуальных документов не предусмотрена.

Таким образом, фактически восстановление утраченного судебного производства есть восстановление таких утраченных заключительных судебных постановлений по гражданскому делу, как решение и определение о прекращении производства по делу, а не всех процессуальных и иных документов, находившихся в утраченных материалах гражданского дела.

Если суд апелляционной, кассационной или надзорной инстанции отменил решение суда первой инстанции и вынес новое решение либо изменил решение суда первой инстанции и судебное производство было впоследствии утрачено, то заявитель вправе требовать восстановления судебного постановления, которым было отменено или изменено решение суда первой инстанции.

2. Дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается на основании заявления лица, участвующего в деле (ч. 2 ст. 313 ГПК), или его правопреемника. Если судья установит, что заявление подано лицом, не участвовавшим в деле, производство по которому утрачено, то в принятии заявления должно быть отказано (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК).

¹ Порядок восстановления исполнительных документов, исполнительных производств либо отдельных документов, находившихся в составе исполнительных производств установлен приказом ФССП от 10 сентября 2013 г. № 292 «О порядке действий по восстановлению утраченных исполнительных документов, исполнительных производств либо отдельных документов, находившихся в составе исполнительных производств, и организационных условиях предотвращения их утраты в подразделениях судебных приставов».

Дело о восстановлении утраченного судебного производства может быть возбуждено и рассмотрено независимо от истечения срока хранения материалов гражданского дела, которое было утрачено¹. Истечение такого срока не может служить основанием для отказа в принятии заявления о восстановлении утраченного судебного производства (ч. 2 ст. 318 ГПК).

Заявление о восстановлении утраченного судебного производства подается в суд, который принял утраченное решение или определение о прекращении производства по делу (ч. 1 ст. 314 ГПК). Оно должно отвечать общим требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК, а также специальным требованиям, указанным в ч. 2 ст. 314 ГПК. Так, в заявлении должно быть указано:

— о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель;

— какое постановление было принято судом: решение или определение о прекращении производства по делу;

— 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 или сведений о них;

— восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым.

Если заявление о восстановлении утраченного судебного производства не соответствует общим и специальным требованиям, предъявляемым к его содержанию, то это основание для оставления заявления без движения (ч. 1 ст. 136 ГПК).

В заявлении должно быть также указано, для какой цели заявителю необходимо восстановить содержание решения или определения о прекращении производства по делу.

Такая цель может заключаться, например, в том, чтобы не допустить возбуждения, рассмотрения и разрешения судом другого дела, если имелось, но было утрачено 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

¹ Сроки хранения документов федеральных судов общей юрисдикции определены Перечнем документов федеральных судов общей юрисдикции с указанием сроков хранения, утвержденным приказом Судебного департамента при ВС РФ от 9 июня 2011 г. № 112.

производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением между сторонами мирового соглашения.

Цель обращения заявителя в суд с требованием о восстановлении утраченного решения о присуждении может состоять также в том, чтобы обратить это решение к исполнению. Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, могут быть предъявлены к исполнению в течение трех лет (ч. 1 ст. 21 Закона об исполнительном производстве). Взыскателям, пропустившим срок предъявления исполнительного документа к исполнению по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен, если федеральным законом не установлено иное (ч. 2 ст. 432 ГПК; ч. 2 ст. 23 Закона об исполнительном производстве).

При отсутствии в заявлении цели обращения в суд оно оставляется без движения (ч. 1 ст. 315 ГПК).

Если же 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).

К заявлению должны быть приложены сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке. В противном случае судья оставляет заявление без движения (абз. 5 ст. 132 ГПК).

3. При рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства (а также дела, возбужденного на основании нового требования, если в восстановлении утраченного производства было отказано по причине того, что утраченное производство не было окончено вынесением решения или не было прекращено), суд обязан принять в качестве доказательств сохранившиеся материалы утраченного судебного производства, документы из дела, выданные гражданам и организациям до утраты производства, копии этих документов и иные документы, позволяющие установить факты, относящиеся к утраченному судебному производству. Такими документами могут быть заверенные судом копии процессуальных документов, копии документов, использованных в качестве доказательств по делу, запросы суда, выданные на руки лицам, участвующим в деле, и направленные гражданам и организациям и т. д.

Суд может также допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, а в необходимых случаях и судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда (ч. 2 ст. 316 ГПК).

Исследование доказательств по делу о восстановлении утраченного судебного производства должно происходить в присутствии всех участников утраченного судебного производства, поэтому суду надлежит принять предусмотренные законом меры по обеспечению их явки в судебное заседание (ч. 2 ст. 317 ГПК).

Одна из особенностей рассмотрения дела о восстановлении утраченного судебного производства состоит в том, что не допускается оставление заявления о восстановлении утраченного судебного производства без рассмотрения на основании ч. 3 ст. 263 ГПК, если между заявителем и заинтересованным лицом возникнут споры о том, выносилось ли решение либо определение о прекращении производства по делу, о дате утраты судебного производства, о том, какие факты были судом установлены, а какие не установлены, какие процессуальные действия совершались в рамках утраченного судебного производства и каково было содержание решения, определения, поскольку такие споры являются спорами о фактах, а не о праве.

Другая отличительная особенность рассматриваемых дел заключается в том, что при вынесении по ним решения суд не применяет нормы материального права, а устанавливает наличие или отсутствие факта вынесения в рамках другого гражданского процесса решения или определения о прекращении производства по делу с конкретным содержанием, т. е. при разрешении требования заявителя о восстановлении утраченного судебного производства по существу судом применяются только нормы процессуального права.

В ходе установления содержания утраченного решения, суд должен принимать во внимание, что по делу могло быть вынесено дополнительное решение (ст. 201 ГПК), определение о разъяснении решения (ст. 202 ГПК), определение о внесении исправлений в решение суда в связи с допущенными в нем опечатками и явными арифметическими ошибками (ст. 200 ГПК).

4. Решение о восстановлении судебного решения либо определения о прекращении производства по делу принимается судом в порядке, предусмотренном ст. 194 ГПК, и его содержание

должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к судебным решениям (ст. 198 ГПК).

Специальные требования, предъявляемые к мотивировочной части решения о восстановлении утраченного решения или определения о прекращении судебного производства, предусмотрены в ч. 2 ст. 317 ГПК.

В мотивировочной части решения должны быть указаны все сведения, представленные суду и исследованные в судебном заседании с привлечением всех участников процесса по утраченному производству, на основании которых суд установил факт принятия и последующей утраты восстановленного судебного постановления, выяснил его содержание и источники получения этих сведений. Необходимо также, чтобы в этом решении приводились выводы суда о доказанности обстоятельств, которые обсуждались судом, и о том, какие процессуальные действия совершались судом по утраченному производству.

Принимая решение о восстановлении утраченного судебного производства, суд не вправе изменять выводы об обстоятельствах дела и их доказанности, ссылки на нормы материального и процессуального права, окончательный вывод суда, сделанный в результате рассмотрения дела по существу, которые содержались в утраченном решении или определении о прекращении производства по делу, даже если считает их неправильными.

В резолютивной части решения должен быть приведен полный текст утраченного судебного решения или определения о прекращении производства по делу, заявление о восстановлении которого рассмотрел суд.

Содержание решения либо определения о прекращении производства по делу, вынесенного в рамках утраченного судебного производства, должно быть восстановлено в полном объеме без каких-либо изъятий.

Суд выносит решение об отказе в восстановлении утраченного судебного производства, если утраченное производство не было окончено вынесением решения или не было прекращено. В этом случае истец вправе предъявить новый иск (ч. 1 ст. 316 ГПК), т. е. иск, тождественный иску, утраченное производство по которому не было окончено (о том же предмете, по тем же основаниям и к тому же ответчику).

Предъявляя новый иск, истец должен сослаться на то, что судебное производство по тождественному иску было утрачено до

его прекращения или вынесения по нему решения, и приложить к исковому заявлению копию решения об отказе в восстановлении утраченного судебного производства.

Несмотря на то, что в ч. 1 ст. 316 ГПК говорится о праве предъявить новый *иск*, эту норму следует толковать расширительно: она касается неоконченных производств не только по исковым делам, но и производств по делам, возникшим из публичных правоотношений, делам особого производства и другим делам.

При отсутствии сведений, достаточных для восстановления в полном объеме утраченного решения или определения о прекращении производства по делу, при том, что сам факт вынесения такого решения или определения по делу подтвержден, суд выносит определение о прекращении производства по делу о восстановлении утраченного судебного производства (ч. 1 ст. 318 ГПК). В этом определении суд разъясняет лицам, участвующим в деле, их право предъявить иск в общем порядке. Этот иск не будет считаться новым, так как при невозможности восстановления полного текста решения или определения о прекращении производства установить тождество иска рассмотренного и вновь предъявляемого не представляется возможным. Новый же иск предъявляется в тех случаях, когда производство, которое заявитель просил восстановить, было возбуждено, но к моменту утраты не было окончено путем вынесения решения или определения о прекращении производства по делу.

Суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства, если цель обращения заявителя в суд с требованием о восстановлении утраченного решения состояла в том, чтобы обратиться к исполнению, но суд отказал в восстановлении срока предъявления исполнительного документа к исполнению (ч. 2 ст. 318 ГПК).

По общему правилу судебные расходы, понесенные судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства, не взыскиваются с заявителя. Однако если выяснится, что заявителю на момент обращения в суд было заведомо известно о том, что судебное производство в действительности не утрачено, то на него будет возложена обязанность возместить суду понесенные в связи с возбуждением дела судебные расходы (ч. 2 ст. 319 ГПК). Факт предъявления заведомо ложного заявления может быть установлен судом непосредственно, а также

в результате исследования документов, представленных заинтересованными лицами.

Решения и определения, вынесенные по требованию о восстановлении утраченного судебного производства, могут быть обжалованы в общем порядке, предусмотренном ГПК для обжалования судебных постановлений (ч. 1 ст. 319 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Какие категории дел относятся к делам особого производства?
2. Назовите лиц, участвующих в делах особого производства.
3. При наличии каких условий допустимо установление фактов, имеющих юридическое значение в особом производстве?
4. Какие этапы предполагает процедура усыновления?
5. Какова подведомственность и подсудность (родовая и территориальная) дел об усыновлении?
6. Какие требования предъявляются к форме и содержанию заявления об усыновлении и приложениям к нему?
7. Как распределяются обязанности доказывания по делам об усыновлении?
8. С какого момента возникают взаимные права и обязанности усыновителей и усыновленного?
10. Назовите круг субъектов, имеющих право на подачу заявления о признании гражданина ограниченно дееспособным.
11. Кто вправе обратиться в суд с заявлением об эмансипации?
12. Перечислите лиц, участвующих в делах об эмансипации.
13. Какова роль органа опеки и попечительства в делах данной категории?
14. Какие факты должен установить суд, рассматривающий заявление об эмансипации?
15. Определите специальные условия, с которыми закон связывает возможность возбуждения дела о внесении изменений и исправлений в записи актов гражданского состояния.
16. Назовите основания для подачи заявления о восстановлении прав по утраченным документам на заявителя.
17. Что такое «принудительная госпитализация» и «принудительное психиатрическое освидетельствование»?
18. Каковы основания применения принудительной госпитализации и принудительного психиатрического освидетельствования?

19. Каковы процессуальные особенности рассмотрения данных дел?

20. Какова цель рассмотрения судом заявления о восстановлении утраченного судебного производства?

21. При каком условии суд рассматривает по существу заявление о восстановлении утраченного судебного производства?

22. В чем состоят особенности рассмотрения дела о восстановлении утраченного судебного производства?

23. Каковы особенности рассмотрения судом иных категорий дел особого производства?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; 2014. № 11. Ст. 1098.

2. ФЗ от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» // СЗ РФ. № 17. Ст. 1643; 2013. № 27. Ст. 3459.

3. ФЗ от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724; 2013. № 52 (часть I). Ст. 6951.

4. Приказ ФССП от 10 сентября 2013 года № 292 «О порядке действий по восстановлению утраченных исполнительных документов, исполнительных производств либо отдельных документов, находившихся в составе исполнительных производств, и организационных условиях предотвращения их утраты в подразделениях судебных приставов».

5. Приказ Судебного департамента при ВС РФ от 9 июня 2011 г. № 112 «Об утверждении Перечня документов федеральных судов общей юрисдикции с указанием сроков хранения».

6. Определение КС РФ от 05.03.2009 № 544-О-П // СЗ РФ. 2009. № 32. Ст. 4064.

7. Постановление Пленума ВС РФ № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 от 1.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ».

8. Постановления Пленума ВС РФ:

«О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 27.05.1998 № 10;

«О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» от 20.04. 2006 № 8;

9. *Аргунов А. В.* Особое производство в гражданском процессуальном праве России и Франции. М.: Проспект, 2013.

10. *Буянова Е. В.* Процессуальные особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) детей: учебное пособие. Оренбург, 2010.

11. *Елисейкин П. Ф.* Судебное установление фактов, имеющих юридическое значение. М., 1973.

12. *Тихомирова Ю. В.* Производство по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.

13. *Чечот Д. М.* Неисковые производства. М.: Юридическая литература, 1973.

14. *Чудиновская Н. А.* Установление юридических фактов в гражданском и арбитражном процессе. М.: Волтерс Клувер, 2008.

Глава 20. Производство по делам с участием иностранных лиц

§ 1. Понятие международного гражданского процесса, его источники.

§ 2. Положение иностранных лиц, иностранного государства и международных организаций в гражданском процессе.

§ 3. Подсудность дел с участием иностранных лиц судам в РФ.

§ 4. Судебные поручения.

§ 5. Процессуальные аспекты применения судом норм иностранного материального права при разрешении дела по существу.

§ 6. Признание и приведение в исполнение иностранных судебных решений.

§ 1. Понятие международного гражданского процесса, его источники

Рассмотрение дел с участием иностранных лиц подчиняется в первую очередь обычным правилам национального гражданского судопроизводства. Однако наличие иностранного элемента придает таким делам некоторую специфику и приводит к созданию ряда специальных правил. *Совокупность норм, регулирующих отдельные вопросы, связанные с рассмотрением и разрешением государственными судами гражданских дел с участием иностранного элемента, называют международным гражданским процессуальным правом.* К области международного гражданского процесса относятся вопросы, которые имеют связь с различными правовыми системами и по этой причине требуют особого подхода в их решении (установление исключительной юрисдикции национального суда, а так же распределение компетенции между судами различных государств; определение наличия гражданской процессуальной право-и дееспособности иностранных лиц; порядок сношения между государствами по вопросам оказания правовой помощи при рассмотрении дел в суде (выполнение

судебных поручений, вручение за границей процессуальных документов и т. п.); признание и принудительное исполнение постановлений иностранных судов и иностранных арбитражей; иные специфические вопросы, возникающие в ходе производства по делу с участием иностранцев).

Источниками международного гражданского процесса являются различные нормативные правовые акты. Условно их можно разделить на две группы: международно-правовые акты и акты национального законодательства. Особое значение в правовом регулировании отводится международным источникам. *Международно-правовые акты* (Конвенции, договоры, соглашения и т. п.) унифицируют правовое регулирование вопросов, в которых задействован иностранный элемент, а также устанавливают стандарты, направленные на защиту прав иностранцев в сфере отправления правосудия, которые должны учитываться государствами, ратифицировавшими данные акты, при разработке и принятии национальных законов. В зависимости от пределов действия таких актов, выделяют: многосторонние договоры (универсального и регионального характера) и двусторонние соглашения.

Многосторонние соглашения *универсального характера*, не имеют определенных территориальных границ своего распространения, к ним может присоединиться любое государство. К числу таких актов в сфере международного гражданского процесса можно отнести следующие:

- Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 01.03.1954 г.;
- Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10.06.1958 (далее — Нью-Йоркская Конвенция);
- Венская конвенция о дипломатических сношениях от 18.04.1961;
- Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов от 05.10.1961;
- Венская конвенция о консульских сношениях от 24.04.1963;
- Гагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15.11.1965;
- Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 18.11.1970;

• Европейская конвенция об иммунитете государств от 16.05.1972.

Многосторонние соглашения *регионального характера* заключаются между государствами определенного региона и нередко устанавливают более льготный, упрощенный режим решения процедурных вопросов для соседствующих государств. Например, Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г. (далее — Киевское соглашение), Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная в Минске 22.01.1993 (далее — Минская конвенция), Кишиневская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г. — распространяют свое действие на территорию стран СНГ¹. В рамках Европейского союза унифицированные правила гражданского судопроизводства с участием иностранных лиц устанавливает Брюссельская конвенция от 27 сентября 1968 г. «О подсудности и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам».

Двусторонние международные соглашения детализируют содержание универсальных правил. Кроме того, многие многосторонние Конвенции и соглашения оставляют за государствами-участницами право устанавливать иные правила в заключаемых ими договорах с другим государством. Двусторонние договоры заключены РФ, например, с Австрией, Азербайджаном, Грецией, Египтом, Китаем, Вьетнамом, Италией, Испанией².

Международные акты играют определяющую роль в правовом регулировании вопросов международного гражданского процесса. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные национальным законом, то применяются правила международного договора.

¹ По данным СПС КонсультантПлюс Конвенция не вступила в силу для России на 03.10.2013.

² Перечень действующих международных двусторонних договоров РФ по вопросам оказания правовой помощи по гражданским делам см.: Справочная информация: «Двусторонние международные договоры Российской Федерации о правовой помощи» (материал подготовлен специалистами КонсультантПлюс) // СПС КонсультантПлюс.

К *национальным источникам* международного гражданского процесса относятся различные по своему характеру нормативные акты, которые либо в полном объеме, либо в части регулируют гражданские процессуальные отношения с участием иностранцев. В одних европейских странах (например, Швейцарии, Австрии, Польше и др.) приняты специальные законы и кодексы о международном частном праве, в которые включен комплекс норм как материального, так и процессуального характера. В других странах нормы международного гражданского процесса содержатся в действующих гражданских процессуальных кодексах, а также отдельных законах. Например, в США действует Закон об иммунитете иностранных государств 1976 г., закон о государственном иммунитете принят в 1978 г. в Англии. В российском праве нормы международного гражданского процесса сосредоточены главным образом в ГПК (раздел V) и АПК (раздел V). Отдельные нормы содержатся в актах материального права, например в части 3 ГК (раздел VI), СК (раздел VII), Консульском уставе РФ¹ и др.

§ 2. Положение иностранных лиц, иностранного государства и международных организаций в гражданском процессе

Статья 19 Конституции РФ, закрепляющая принцип равенства всех перед законом и судом, гарантирует равное отношение государства и его органов к участникам правоотношений независимо от различий между ними. В дополнение к этому ч. 3 ст. 62 Конституции РФ особо отмечает, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ.

Конституционные положения находят свое дальнейшее развитие и детализацию в ст. 398 ГПК. В соответствии с указанной нормой иностранные граждане, лица без гражданства, а также иностранные организации, международные организации (именуемые далее — иностранные лица) имеют право обращаться в российские суды для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов. Нормы российского процессуального законодательства в равной мере распространяются как на российских граждан, так и на иностранных субъектов.

¹ ФЗ от 05.07.2010 № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3554; 2012. № 47. Ст. 6394.

Иностранцы пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями.

Таким образом, российское законодательство устанавливает *национальный режим* для иностранных субъектов в вопросах оказания им судебной защиты.

Национальный режим предоставляется без каких-либо условий и не требует взаимности со стороны соответствующего иностранного государства или наличия международного соглашения. В то же время федеральным законом или международным договором РФ могут быть предусмотрены исключения из общего режима в виде особых правил или ограничений.

Так, для некоторых категорий иностранцев установлен иммунитет от судебной власти (ст. 401 ГПК). Перечень данных лиц и объем их иммунитета определены Венскими конвенциями о дипломатических и консульских сношениях 1961 г. и 1963 г.

Особые требования ГПК предъявляет к форме представления лицами, участвующими в деле, документов, выданных органами власти иностранного государства. Такие документы, если иное не предусмотрено международным договором или федеральным законом, требуют легализации (см. § 9 гл. 10 учебника).

В отношении иностранных лиц, находящихся за границей, Конвенция от 15 ноября 1965 года «О вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам», к которой РФ присоединилась в 2001 г.¹, предусматривает специальную процедуру вручения судебных документов.

Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций (ч. 4 ст. 398 ГПК). Однако такие ограничения — *реторсии* — применяются только в качестве исключительной меры.

Иностранный гражданин, находясь на территории РФ и подчиняясь российскому праву, продолжает сохранять правовую связь и с собственным государством. Данное обстоятельство

¹ Ф3 от 12.02.2001 № 10-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам» // СЗ РФ. 2001. № 7. Ст. 615. Текст Конвенции опубликован в СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 4951.

является определяющим при решении вопросов, связанных с гражданской процессуальной правоспособностью и гражданской процессуальной дееспособностью иностранных лиц.

Гражданская процессуальная право- и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальная правоспособность иностранных организаций определяется их личным законом (ч. 1 ст. 399 ГПК, ст. 400 ГПК). Личный закон — это право того государства, с которым лицо имеет наибольшую связь. Связь может быть юридической и выражаться в наличии у лица гражданства данного государства либо фактической в форме проживания лица на его территории.

Общим правилом определения личного закона выступает правило о «законе гражданства» (*lex patriae*). В соответствии с ним личным законом иностранного гражданина является право страны, гражданство которой гражданин имеет. Исключение из данного правила составляют случаи, когда иностранный гражданин имеет место жительства в РФ. В такой ситуации его личным законом считается не право страны гражданства, а право страны места проживания — российское право.

В случае если российский гражданин имеет также гражданство иностранного государства (двойное гражданство), личным законом для такого лица считается российское право.

Второй критерий определения личного закона — место проживания — является менее определенным и поэтому используется как факультативный в тех случаях, когда невозможно установить применимое право на основе гражданства иностранца или когда его использовать нецелесообразно. Такие ситуации возникают в случаях отсутствия у лица гражданства какого-либо государства либо в случае наличия у лица связи с несколькими государствами. При наличии у иностранца нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой гражданин имеет место жительства (ч. 2 ст. 399 ГПК). Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства (ч. 3 ст. 399 ГПК).

К беженцам применяются положения Конвенции о статусе беженцев, заключенной в г. Женеве 28.07.1951 г. В соответствии с ней личный статус беженца определяется законами страны его domicilio или, если у него такового не имеется, законами страны его проживания (ст. 12). По существу Конвенция использует критерий места жительства для определения личного закона,

устанавливая, что каждому беженцу во всех странах, присоединившихся к данному соглашению¹, будет в отношении вопросов отправления правосудия предоставляться то же положение, что и гражданам страны его обычного местожительства (ст. 16). Таким образом, личным законом беженца, получившего убежище в РФ, будет являться российское право.

Гражданская процессуальная дееспособность возникает у граждан разных стран по-разному. Например, в некоторых штатах США способность своими действиями реализовывать процессуальные права и нести процессуальные обязанности возникает с 21 года. Учитывая многообразие правового регулирования данного вопроса в различных правовых системах, российский законодатель вводит правило, согласно которому лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории Российской Федерации признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ч. 5 ст. 399 ГПК).

Личным законом иностранной организации в соответствии с *теорией инкорпорации* считается право страны, в которой организация учреждена (ч. 1 ст. 400 ГПК)². При определении личного закона юридического лица суды должны установить факт его создания и определить, по праву какого государства оно было учреждено. Организация будет признаваться правоспособной в силу своего национального правопорядка даже в случае отсутствия процессуальной правоспособности у объединения по российскому праву. Так, например, в создании юридического лица определяющим по праву многих государств, в том числе и России, является его регистрация в соответствующих официальных органах. Однако в некоторых странах допускается функционирование так называемых организаций де-факто, которые не получили официальный статус юридического лица. Например, в США допускается функционирование объединений, которые не прошли или не завершили в полном объеме процедуру официальной

¹ Россия присоединилась к Конвенции с заявлением (постановление ВС РФ от 13.11.1992 № 3876-1). Конвенция вступила в силу для России 01.02.1993 // БМД. 1993. № 9. С. 6–28.

² В современной международной практике применяются также и другие теории, положенные в основу определения личного закона организаций: «оседлости», «основного места деятельности», «контроля».

легализации и соответственно не получили требуемый статус. В Германии прохождение сложной официальной процедуры не требуется для полных товариществ, партнерских обществ лиц свободных профессий. При этом данные образования обладают возможностью вступать в материальные правоотношения, приобретать права и нести обязанности, то есть наделяются самостоятельной правоспособностью.

Возможна и обратная ситуация. Например, с точки зрения права, действующего в некоторых штатах США, хозяйственные товарищества не обладают статусом юридического лица и не наделяются самостоятельной правоспособностью. В делах, вытекающих из деятельности таких объединений, участвуют в качестве сторон лица, создавшие объединение, — товарищи. Российское гражданское право признает за полными и коммандитными товариществами статус самостоятельных субъектов права (ч. 2 ст. 50, ч. 2 ст. 66 ГК). В такой ситуации использование общего правила определения правоспособности иностранной организации на основе ее личного закона ущемляло бы положение ее контрагентов, лишавшихся возможности защитить свои права и интересы в российских судах и осложняло бы в перспективе развитие партнерских отношений с иностранными компаниями. Учитывая это, российский законодатель отступает от общего правила и специально оговаривает, что иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории Российской Федерации признана правоспособной в соответствии с российским правом (ч. 2 ст. 400 ГПК).

В качестве субъектов гражданского процессуального права могут выступать также международные организации и иностранные государства. Определение их процессуальной правоспособности имеет свою специфику и подчиняется особым правилам. В отличие от частных иностранных лиц международные организации и иностранные государства имеют публично-правовую природу, которая предопределяет их независимость от какого-либо национального правопорядка.

В основе определения процессуального статуса иностранного государства лежит категория *государственного суверенитета*. *Суверенитет* — неотъемлемая черта любого государства самостоятельно и независимо от других государств решать свои вопросы как на своей территории, так и за ее пределами. В сфере

гражданского процесса он проявляется в наличии у государства *судебного иммунитета*. Он означает, что ни одно государство не подпадает под юрисдикцию судов другого государства. В международном праве выделяют *абсолютный* и *функциональный* иммунитет. В первом случае государство неподсудно иностранным юрисдикционным органам в любом случае независимо от того, из каких правоотношений возник спор и в каком качестве (как суверен или частное лицо) оно участвовало в них. Функциональный иммунитет имеет место только в тех случаях, когда государство вступает в правоотношения как властный субъект и выполняет публичные функции. Как правило, вид иммунитета, которого придерживается государство, определяется в национальных законах об иммунитете¹. В целях унификации подходов к судебному иммунитету иностранного государства в 1972 г. была принята Европейская конвенция об иммунитете государств, в которой оговариваются случаи, когда государство не вправе ссылаться на иммунитет. В 2004 г. была принята Конвенция Организации Объединенных Наций о юрисдикционных иммунитетах государств и их собственности, которую Россия подписала в 2006 г. Однако Конвенция еще не вступила в силу.

В настоящее время большинство европейских государств и США придерживаются теории ограниченного (функционального) иммунитета. РФ пока остается на позициях признания за государством в сфере гражданского судопроизводства абсолютного судебного иммунитета.

Гражданское процессуальное законодательство различает три вида иммунитета (ч. 1 ст. 401 ГПК):

- иммунитет от привлечения к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица;
- иммунитет от наложения ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, а также принятия по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска;

¹ Например, в США в 1976 г. принят закон «Об иммунитетах иностранных государств». Аналогичные законы были приняты в Великобритании (1978 г.), Канаде (1981 г.) и др. Попытка принятия такого нормативного акта была предпринята и в РФ. В 2005 г. ГД ФС РФ приняла в первом чтении законопроект «О юрисдикционном иммунитете иностранного государства и его собственности», однако процедура окончательного принятия такого акта так и не была завершена.

Иммунитет от обращения взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда.

Судебный иммунитет у иностранного государства есть всегда, если только оно от него специально не отказалось. Распространение юрисдикции российского суда на иностранное государство возможно только с согласия компетентных органов соответствующего государства, заявленного непосредственно в суде по конкретному делу, а также если такое согласие выражено в международном договоре, в котором участвует РФ, или в федеральном законе. Отказ от каждого вида судебного иммунитета должен быть явно выражен, молчание не рассматривается в качестве признания юрисдикции российского суда. Поэтому в случае отсутствия заявления об отказе от иммунитета со стороны уполномоченного органа или договора, из которого вытекает согласие с компетенцией суда, производство по делу должно быть прекращено.

Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ (ч. 3 ст. 400 ГПК). При этом должны учитываться нормы всех документов, регулирующих его деятельность в совокупности.

Международные организации подлежат юрисдикции российских судов в пределах, определенных международными договорами Российской Федерации, федеральными законами (ч. 2 ст. 401 ГПК). Судебным иммунитетом могут обладать лишь межгосударственные (межправительственные) организации, так как он является производным от иммунитета государств, которые создали такое объединение. Иммунитет международной организации — специальный, установленный международным договором и уставом и определяемый теми особыми функциями, для выполнения которых организация создана. Как правило, само наличие иммунитета закрепляется в договорах о создании организации и ее учредительных документах, а содержание иммунитета раскрывается в Конвенциях¹, к которым отсылает ее

¹ Например, Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений ООН 1947 г.; Конвенция о правовом статусе, привилегиях и иммунитетах межгосударственных экономических организаций, действующих в определенных областях сотрудничества, 1980 года.; Генеральное соглашение о привилегиях и иммунитетах Совета Европы 1949 г. и др.

Устав, или в двусторонних соглашениях со страной пребывания штаб-квартиры такой организации.

§ 3. Подсудность дел с участием иностранных лиц судам в РФ

В случае возникновения спора с участием иностранного субъекта вопрос о выборе надлежащего юрисдикционного органа предполагает необходимость не только разграничения компетенции между российскими судами, но и учета компетенции иностранных судов. При этом должны приниматься во внимание как нормы национального процессуального законодательства, так и положения международных соглашений многостороннего и двустороннего характера. Российское гражданское процессуальное законодательство устанавливает последовательность применения нормативных положений. В первую очередь определение подсудности дел с участием иностранных лиц осуществляется по правилам гл. 44 ГПК. Именно нормами этой главы устанавливаются условия относимости спора с иностранным субъектом к юрисдикции российских судов, определяются правила *международной подсудности*. При разграничении компетенции внутри судебной системы российских судов, если гл. 44 ГПК не установлены особые правила, применяются общие положения гл. 3 ГПК. Помимо процессуального законодательства, нормы, определяющие подсудность дел с участием иностранцев, содержатся также в актах материальных отраслей права (например, ч. 2 ст. 160 СК).

Процессуальное законодательство закрепляет несколько видов международной подсудности: общую, альтернативную, исключительную и договорную.

По общему правилу компетенция российских судов зависит от *домицилия* ответчика. Суды в РФ рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится на территории РФ или гражданин-ответчик имеет место жительства в РФ (ч. 2 ст. 402 ГПК).

Помимо общего критерия определения международной подсудности, может иметь место иная правовая связь спора с российским правопорядком, определяющая компетентность российских судебных органов по его рассмотрению. В качестве такой связи может выступать российское гражданство истца (ч. 2 ст. 160 СК); нахождение на территории РФ органа управления, филиала или представительства иностранного лица, имущества ответчика,

причинение вреда на территории российского государства, если подается иск о возмещении вреда, и другие обстоятельства, предусмотренные ч. 3 ст. 402 ГПК. При этом спор может быть связан и с юрисдикцией иностранных судов. В данном случае истцу предоставлена возможность по своему усмотрению выбирать, в суд какого государства он будет обращаться за разрешением конфликта (*альтернативная подсудность*). Возбуждение и рассмотрение дела в суде одного государства препятствует последующему обращению к иной юрисдикции по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. 406 ГПК).

Ряд дел с участием иностранных лиц отнесен к *исключительной компетенции* российских судов, когда требующий разрешения конфликт или проблемная ситуация имеют наиболее тесную связь с территорией российского государства. Например, объектом спора выступает недвижимое имущество, находящееся на территории РФ, или спор носит публичный характер и вытекает из деятельности органов государственной власти РФ. При определенных условиях к исключительной компетенции российских судов могут быть отнесены также дела особого производства (ст. 403 ГПК).

По делу с участием иностранного лица до принятия его судом к своему производству стороны вправе договориться об изменении подсудности дела, передав его на рассмотрение суду иного государства. Такое изменение оформляется *пророгационным соглашением*. Данное соглашение составляется в письменной форме и отражает диспозитивную волю сторон по определению компетентного судебного органа. Вместе с тем стороны не вправе вмешиваться в императивные предписания и изменять родовую и исключительную подсудность национальных судов. Кроме того, не следует забывать и о суверенитете любого государства, в который вторгаются участники пророгационного соглашения. Изымая по своей воле дело из юрисдикции суда одного государства, которому оно должно было быть или могло быть подсудно, и передавая его суду другой страны, стороны тем самым вмешиваются в сферу определения юрисдикции государственных органов, находящихся в ведении самого государства. Учитывая это, на международном уровне заключаются договоры, в которых государства подтверждают за своими судами соответствующую компетенцию в случае передачи им спора на основании проро-

гационного соглашения (например, ст. 21 Минской конвенции 1993 г.)¹.

Законодательство каждого государства самостоятельно определяет компетенцию национальных судов, относя те или иные споры к общей, альтернативной или исключительной подсудности или изымая дело вообще из юрисдикции суда. В такой ситуации велика вероятность столкновения компетенции судов различных стран, которые будут конкурировать за право рассмотрения того или иного дела. Чтобы избежать подобных проблем и согласовать законодательство государств в данном вопросе, на международном уровне заключаются соглашения, унифицирующие правила подсудности. К таковым можно отнести региональные акты: Брюссельскую конвенцию 1968 г. и Луганскую конвенцию 1988 г. по вопросам юрисдикции и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских и коммерческих споров², Минскую конвенцию 1993 г., Кишиневскую конвенцию 2002 г.; а также двусторонние международные соглашения о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам.

В процессе рассмотрения дела, под влиянием различных обстоятельств могут изменяться факторы, влияющие на международную подсудность спора. В этой связи процессуальное законодательство особо оговаривает, что дело, принятое судом в РФ к производству с соблюдением правил подсудности, разрешается им по существу, если даже в связи с изменением гражданства, места жительства или места нахождения сторон либо иными обстоятельствами оно стало подсудно суду другой страны (ст. 405 ГПК).

§ 4. Судебные поручения

Зачастую в практике российских судов возникает необходимость собрать доказательства, вручить извещения или другие процессуальные документы на территории другого государства. Учитывая то обстоятельство, что юрисдикция судов распространяется только на территорию своего государства, они вынуждены

¹ В 2005 г. Гагской конференцией по международному частному праву была принята Гагская Конвенция в отношении соглашений о выборе суда. Эту Конвенцию одобрила и Российская Федерация. Однако документ на данный момент еще не вступил в силу.

² В данных конвенциях Россия не участвует, однако они служат для остальных государств примером гармонизации норм о подсудности. С текстом данных конвенций можно ознакомиться <http://www.lawmix.ru/abro/643>.

обращаться за помощью к компетентным иностранным органам. Нередко и иностранные суды направляют аналогичные запросы.

Суды в РФ исполняют поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и другие), переданные им в порядке, установленном международным договором РФ или федеральным законом. В настоящее время существует несколько вариантов сношений между судами разных государств по вопросам оказания правовой помощи.

Первый, самый старый способ связи установлен Гагскими конвенциями по вопросам гражданского процесса 1954 г. (ст. 9) «О вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам» 1965 г., «О получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам» 1970 г. Он заключается в использовании дипломатических каналов при передаче процессуальных документов, направлении запросов и получении ответов на них. Данный вариант представляет собой многоступенчатую процедуру передачи процессуальных документов от судов одного государства иностранным судам через высшие органы министерства юстиции, министерства иностранных дел или консула. Такая процедура направления судебных поручений закреплена во многих двусторонних договорах РФ (например, с Австрией, Китаем, Болгарией, Испанией и др.).

Второй вариант сношений между судами различных государств по вопросам оказания правовой помощи заключается в отказе от обращения к органам, ведающим международными связями, и передаче соответствующих полномочий исключительно органам юстиции (центральных, территориальных и других). Такой вариант востребован на региональном уровне и в настоящее время получил распространение среди стран СНГ (ст. 5 Минской конвенции 1993 г. с изменениями, внесенными Протоколом к Конвенции от 28 марта 1997 г.).

В третью группу включены упрощенные, более удобные и быстрые способы вручения документов (почтовая пересылка, непосредственный контакт иностранных судебных органов или участников процесса с судебными органами). Возможность их применения предусмотрена, в частности, Конвенцией 1965 г. (ст. 10), но при условии, что запрашиваемое государство не заявит возражений против этого (ст. 10). Упрощенная процедура

сношения может быть предусмотрена на уровне двусторонних соглашений между соседствующими государствами.

РФ, присоединяясь к Конвенции 1965 г., особо оговорила, что предусмотренные в ст. 10 Конвенции упрощенные способы вручения документов на территории РФ не допускаются¹. В то же время заключенные Россией соглашения со странами СНГ по вопросам оказания правовой помощи при рассмотрении хозяйственных споров предусматривают непосредственное сношение судебных органов данных государств².

Несоблюдение процедуры обращения с запросом о получении правовой помощи дает возможность судам отказать в выполнении судебного поручения.

Следует отметить, что отсутствие соглашения с государством, которое направляет судебное поручение в российские суды, не является абсолютным основанием для отказа в исполнении запроса. На основе принципа взаимности, действующего в международном гражданском процессе, он может быть исполнен. Однако в данном случае обращение за помощью должно осуществляться по дипломатическим каналам.

Заключение международного договора не ставит РФ в положение молчаливого безоговорочного исполнителя просьбы иностранного государства. Судебное поручение не подлежит исполнению, если:

- 1) это может нанести ущерб суверенитету РФ или угрожает безопасности РФ;
- 2) исполнение поручения не входит в компетенцию суда (ч. 2 ст. 407 ГПК).

Исполнение поручений иностранных судов производится в порядке, установленном российским правом, если иное не предусмотрено международным договором (ч. 3 ст. 407 ГПК). Во многих двусторонних соглашениях России (например, с Китаем, Италией, Латвией и др.) содержится оговорка о возможности

¹ Заявление РФ по Конвенции о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г. // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 4951.

² Соглашение о сотрудничестве хозяйственных арбитражных судов Республики Беларусь, Российской Федерации и Украины (заключено в г. Минске 21.12.1991) // ВВАС РФ. 1993. № 2; Соглашение стран СНГ от 20.03.1992 г. «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» // СПС КонсультантПлюс.

применения по просьбе запрашивающего учреждения процессуальных норм своего государства, если они не противоречат законодательству РФ.

§ 5. Процессуальные аспекты применения судом норм иностранного материального права при разрешении дела по существу

Нередко защищаемые российскими судами материальные права или интересы иностранных граждан имеют тесную связь с правовой системой другого государства. Эта связь является определяющей в решении вопроса предоставления судебной защиты. В соответствии с международным договором или федеральным законом суд должен применять нормы материального иностранного права при разрешении гражданского дела по существу (ч. 5 ст. 11 ГПК). Такая обязанность предусмотрена, в частности, нормами гражданского (гл. 68 ГК) и семейного законодательства (ст. 159, 161, 164 СК).

Иностранное право подлежит применению российскими судами независимо от того, применяется ли в соответствующем государстве к отношениям такого рода российское право, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом. В случае, когда применение иностранного права зависит от взаимности, предполагается, что она существует, если не доказано иное (ст. 1189 ГК). Сторона спора, ссылающаяся на неприменимость иностранных норм по причине отсутствия взаимности, должна представить веские доказательства своих утверждений.

Суд вправе отклонить иностранные нормы, если их применение противоречит основам правопорядка (публичному порядку) РФ, и обратиться к соответствующим нормам российского права (ст. 1193 ГК, ст. 167 СК).

Порядок применения иностранных норм заключается в необходимости последовательного решения двух задач: определения подлежащих применению норм права и уяснения их содержания.

Право, подлежащее применению, определяется на основании коллизионных норм, содержащихся в международных договорах РФ, национальных законах, а также обычаев, признаваемых в РФ. Если международный договор содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права,

применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается (ч. 3 ст. 1186 ГК).

Если суду, несмотря на предпринятые меры, не представляется возможным определить подлежащие применению нормы, применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано. Такое же правило действует и в отношении права страны, характеризующейся множественностью правовых систем.

Разрешая спор на основании норм иностранного права суд должен установить их содержание в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. Юридические понятия, не известные российскому праву либо имеющие иное смысловое наполнение, должны быть квалифицированы и растолкованы в соответствии с их действительным содержанием, придаваемым им правом соответствующей страны. С этой целью суды могут обращаться за разъяснениями в Минюст, который в рамках своих полномочий взаимодействует с органами государственной власти иностранных государств и осуществляет обмен правовой информацией с иностранными государствами¹. За соответствующей консультацией суды могут обращаться также к иным компетентным российским и иностранным органам или организациям, которые по роду своей деятельности владеют информацией о содержании иностранного права. В целях установления содержания иностранных норм суды вправе привлечь экспертов, заключение которых будет выступать в качестве доказательства и оцениваться наряду с другими материалами дела в соответствии с правилами, установленными ГПК. В качестве экспертов могут быть привлечены как российские, так и зарубежные специалисты-правоведы. Например, юридическую помощь по вопросам права иностранного государства могут оказывать адвокаты такого иностранного государства (ч. 5 ст. 2 Закона об адвокатуре).

Лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении

¹ Пункт 27 ст. 7 Указа Президента РФ от 13.10.2004 № 1313 «Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации» // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4108; 2013. № 52 (часть II). Ст. 7137.

содержания этих норм. Если же, несмотря на предпринятые меры, содержание норм иностранного права не установлено в разумные сроки, суд применяет нормы российского права.

§ 6. Признание и приведение в исполнение иностранных судебных решений

По общему правилу решение суда имеет силу лишь в пределах государства, суд которого вынес это решение¹. Однако развитие отношений между различными государствами, увеличение числа гражданских дел, рассматриваемых с участием иностранных лиц, исторически привели к необходимости формирования механизма, позволяющего признавать и исполнять решения судов одного государства на территории других государств.

Признать иностранное судебное решение — это значит допустить юридическое действие такого решения на территории признающего государства. Достаточно часто получение признания необходимо для принудительного исполнения решения иностранного суда, а следовательно, будучи признанным, такое решение может быть принудительно исполнено с помощью процедур, применяемых в признающем государстве.

В РФ, как и во многих других странах, признание и исполнение иностранных судебных решений происходит посредством *экзекватуры*, т. е. после придания им силы внутрисудебным судом. При этом решение иностранного суда российский суд по существу не проверяет, а лишь осуществляет контроль за соблюдением определенных условий признания и исполнения².

Порядок признания и приведения в исполнение решений иностранных судов на территории РФ регламентируется многими нормативными правовыми актами различного уровня. Достаточно подробно он урегулирован в ГПК (гл. 45) и АПК (гл. 31). Значительный массив норм содержится в многосторонних и двусторонних международных договорах с участием РФ (РФ является правопреемником СССР и для нее сохраняют силу те договоры, которые были заключены СССР).

¹ Луиц Л. А., Марышева Н. И. Курс международного частного права. Т. 3. Международный гражданский процесс. М., 1976. С. 167.

² Существуют и иные варианты. Например, в Великобритании иностранные судебные решения подлежат регистрации в определенном судебном органе. В ряде стран иностранные судебные решения не исполняются, а лишь служат основанием для предъявления нового иска.

В некоторых договорах указывается лишь на *возможность признания и исполнения иностранных судебных решений*; в других — определяются также и *необходимые для этого условия*. Наконец, в редких случаях договоры содержат нормы, регулирующие *порядок рассмотрения таких дел*. Необходимо учитывать, что нормы ГПК (АПК) применяются лишь постольку, поскольку иной порядок не предусмотрен международным договором с участием РФ.

Одним из основных международных договоров, регулирующих порядок признания и исполнения решений иностранных судов, являются Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 года (в данном случае регулирует вопрос исполнения решений о взыскании судебных расходов и издержек).

В рамках СНГ вопрос о признании и исполнении иностранных решений урегулирован в Минской конвенции и Киевском соглашении.

Данный вопрос находит свое решение и в двусторонних соглашениях, заключенных РФ с другими государствами.

По общему правилу решения иностранных судов признаются и исполняются в РФ только, если это *предусмотрено международным договором с участием РФ*. Считается, что в случае отсутствия такого договора вопрос о признании решения иностранного суда ставиться не может.

Однако в настоящее время получила развитие позиция, согласно которой признание и исполнение иностранных судебных решений возможно и в случае отсутствия международного договора на началах *взаимности*. Иначе говоря, в соответствии с этой позицией признание и исполнение иностранного судебного решения возможно без наличия соответствующего международного договора с участием России в том случае, если на территории государства, о признании и исполнении решения которого испрашивается разрешение у российского суда, в свою очередь признаются и исполняются решения российских судов. Несмотря на то, что указанная позиция не нашла отражения в действующем ГПК, в судебной практике нередки случаи, когда признание иностранного решения происходит именно на началах взаимности¹.

¹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 7 июня 2002 г. по делу № 5-Г02-64.

Очевидно, что в будущем допустимо закрепление такой возможности и в законе¹.

В настоящее время в гражданском процессе признаются и исполняются *решения иностранных судов и постановления об утверждении мировых соглашений по гражданским делам*, за исключением решений по экономическим спорам и другим делам, связанным с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, которые подведомственны арбитражным судам, а также *приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением*.

Необходимо различать решения иностранных государственных судов, которые в гражданском процессе: **а) признаются с целью принудительного исполнения; б) не требуют принудительного исполнения.**

А. Решения, требующие принудительного исполнения должны пройти определенный судебный контроль, в процессе которого суд проверяет соблюдение ряда условий. Их отсутствие ведет к отказу в исполнении решения иностранного суда (ст. 412 ГПК).

Таковыми условиями являются:

1) решение по праву страны, на территории которой оно принято, должно вступить в законную силу и подлежать исполнению. Факт вступления решения в законную силу должен следовать либо из самого решения, либо подтверждаться официальным документом, приложенным к решению (ст. 411 ГПК);

2) сторона, против которой принято решение, должна была иметь возможность принять участие в процессе рассмотрения дела иностранным судом, поскольку она была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела;

3) дело, вопрос об исполнении решения по которому решается, не должно относиться к исключительной подсудности судов в РФ. Например, исключительная подсудность дел с участием иностранных лиц определена в ст. 403 ГПК;

4) должно отсутствовать вступившее в законную силу решение суда в РФ, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, а также в производстве

¹ *Нешатаева Т. Н.* Международное частное право и международный гражданский процесс: учебный курс в трех частях. М.: Городец, 2004. С. 543–544.

российского суда должно отсутствовать тождественное возбужденное дело;

5) исполнение решения иностранного суда не должно наносить ущерб суверенитету РФ, угрожать ее безопасности либо противоречить публичному порядку России. Противоречие публичному порядку не означает того, что решение должно полностью соответствовать законодательству РФ. Противоречие ему — это та ситуация, когда решение иностранного суда явно несовместимо с основными принципами права признающего государства, нашедшими отражение, например, в его Основном законе¹;

6) не должен истечь срок предъявления решения к принудительному исполнению.

В соответствии с ч. 3 ст. 409 ГПК решение иностранного суда может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом РФ в порядке, предусмотренном ст. 112 ГПК.

Иногда закрепленные в международных договорах условия совпадают с теми, которые вытекают из ГПК. Однако в ряде случаев этого не происходит. Некоторые авторы считают, что в такой ситуации в силу приоритета международных норм над внутригосударственным законодательством должны учитываться только правила международного договора. Однако с подобным подходом согласиться нельзя. Так, например, в ситуации, когда ставится вопрос о признании и исполнении иностранного решения, которое противоречит публичному порядку РФ, даже в том случае, если в международном договоре отсутствует соответствующее условие об этом², в его признании и исполнении необходимо отказывать со ссылкой на Конституцию РФ.

Дела об исполнении иностранных судебных решений по родовой подсудности отнесены к компетенции судов субъектов РФ. Территориальная подсудность определяется местом жительства или по местом нахождения должника в РФ, а в случае, если должник не

¹ См., например: Определение ВС РФ от 19.08.2008 № 91-Г08-6.

² Например, оно не учтено в Договоре между СССР и Народной Республикой Албанией об оказании правовой помощи по гражданским, семейно-брачным и уголовным делам от 30 июня 1958 г.

имеет места жительства или места нахождения в РФ либо место его нахождения неизвестно, местом нахождения его имущества.

Закон содержит специальные требования, предъявляемые к ходатайству о принудительном исполнении решения иностранного суда и перечню прилагаемых к нему документов (ст. 410, 411 ГПК).

Такое ходатайство рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка была ему вручена, не является препятствием к рассмотрению ходатайства. В случае если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения ходатайства и причина признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом должника. В судебном заседании заслушиваются объяснения должника и рассматриваются представленные доказательства. Как указал ВС РФ, в предмет доказывания по таким делам входит «установление обстоятельств, которые перечислены в ст. 412 ГПК или международных договорах как основание для отказа в признании и исполнении решения иностранного суда. Бремя доказывания указанных обстоятельств возлагается на должника»¹.

Думается, что указанную позицию сложно принять без каких-либо оговорок, поскольку в некоторых случаях нарушение ряда условий признания и исполнения иностранных решений суд может выяснить и без доказательственной деятельности должника путем анализа действующего законодательства. Речь идет, например, об основаниях отказа в исполнении, закрепленных в п. 3 и п. 5 ч. 1 ст. 412 ГПК.

В связи с тем, что российский суд по существу дело, рассмотренное иностранным судом, не разрешает, а решает лишь вопрос о соблюдении условий признания и исполнения решения иностранного суда, то в результате им выносятся не решение, а определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом.

Решение иностранного суда и вступившее в законную силу определение российского суда о принудительном исполнении это-

¹ Обзор законодательства и судебной практики ВС РФ за четвертый квартал 2004 года. Утв. постановлением Президиума ВС РФ от 9 февраля 2005 г.

го решения являются основанием для выдачи исполнительного листа, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда.

Б. *Решения*, не нуждающиеся в принудительном исполнении, признаются на территории РФ без какой-либо специальной процедуры, прямо на *основании закона* (ст. 413 ГПК). Таковы, например, решения по делам относительно статуса гражданина государства, суд которого принял решение; о расторжении или признании недействительным брака между российским гражданином и иностранным гражданином, если в момент рассмотрения дела хотя бы один из супругов проживал вне пределов РФ; о расторжении или признании недействительным брака между российскими гражданами, если оба супруга в момент рассмотрения дела проживали вне пределов РФ (ст. 415 ГПК).

При этом, например, в отношении решений иностранных судов о расторжении брака признание происходит даже при отсутствии международного договора с участием России, допускающего такое признание. Однако это происходит при условии соблюдения законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и законодательства, подлежащего применению при расторжении брака (ст. 160 СК).

Специфику признания таких решений, как писал Т. М. Яблочков, нетрудно объяснить. Так, в отношении решений о статусе граждан — индивидуум, которому национальный закон или решение на основании закона «дает то или иное состояние, сохраняет его во всех странах, ибо оно, как юридический атрибут, так же нерасторжимо от его личности как и его физический и моральный атрибуты. Кроме того, поскольку решения этой категории не нуждаются в принудительном исполнении, то ясно, что здесь нет места опасению, что территориальная суверенная власть, признавая силу за иностранным решением, поступится своим суверенитетом»¹.

Тот факт, что по общему правилу такие решения признаются вне судебной процедуры, не означает, что они полностью исключены из-под судебного контроля. Из ГПК следует, что такие решения считаются признанными вне судебной процедуры только,

¹ Яблочков Т. М. Курс международного гражданского процессуального права // Труды по международному частному праву. М., 2009. С. 162–163.

если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно этого. Такое возражение может быть заявлено заинтересованным лицом в суд *субъекта РФ* по месту его *жительства* или месту *нахождения* в течение *месяца* после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда.

ГПК не определяет требования, предъявляемые возражению. Полагаем, что оно должно быть представлено в письменной форме и в целом отвечать общим требованиям, предъявляемым к заявлению (ст. 131 ГПК).

Так, в частности, в нем должны быть указаны *суд*, в который подаются возражения, *лицо*, которое такие возражения подает, указано *постановление иностранного суда*, против признания которого выступает заявитель, указано на наличие *оснований к отказу в признании*, а также *просьба* о непризнании иностранного судебного решения.

Основанием к отказу в признании не требующих дальнейшего производства решений является *нарушение перечисленных ранее условий*. Однако, поскольку в данном случае речь идет о признании решений, не требующих исполнения, то к ним не применимо условие о сроке давности приведения решения иностранного судебного решения к исполнению (ст. 412, 414 ГПК).

Порядок рассмотрения возражений в целом *схож* с порядком рассмотрения ходатайства о принудительном исполнении решения иностранного суда, который уже был описан выше.

После рассмотрения судом возражений относительно признания решения иностранного суда выносится соответствующее определение, которым либо отказывается в признании иностранного судебного решения, либо отклоняются возражения, а следовательно, решение иностранного суда считается признанным.

Наряду с делами, рассмотренными выше в порядке гражданского судопроизводства, также рассматриваются дела *о признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей)*. Возможность признания и исполнения таких решений предусмотрена многими международными договорами с участием России. Однако ключевое значение здесь играет *Нью-Йоркская конвенция (в ней участвуют более 130 государств)*. В ст. VII Конвенции сказано, что она не затрагивает действительности многосторонних или двусторонних соглашений в отношении признания и приведения в исполнение арбитражных решений, заключенных Договаривающимися Государствами, и не лишает никакую заинтересованную

сторону права воспользоваться любым арбитражным решением в том порядке и в тех пределах, которые допускаются законом или международными договорами страны, где испрашивается признание и приведение в исполнение такого арбитражного решения.

Порядок признания и исполнения решений иностранных третейских судов (арбитражей) в целом схож с рассмотренным выше порядком признания и исполнения постановлений иностранных государственных судов (требования, предъявляемые к ходатайству о признании и исполнении, подсудность, порядок рассмотрения и т. д.) (ч. 1 ст. 416 ГПК). Однако имеются определенные исключения. Например, специальные требования определены в отношении перечня приложений к ходатайству (ч. 2 ст. 416 ГПК).

Для признания и исполнения решения иностранного третейского суда (арбитража) необходимо соблюдение ряда условий, нарушение которых ведет к отказу в признании и исполнении.

Основания к отказу можно разделить на две группы.

К первой группе относятся основания, которые учитываются по просьбе стороны, против которой направлено решение, если эта сторона представит компетентному суду, в котором испрашиваются признание и исполнение, доказательство того, что:

а) одна из сторон арбитражного соглашения была в какой-либо мере недееспособна или это соглашение недействительно в соответствии с законом, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого доказательства — в соответствии с законом страны, в которой решение было принято;

б) сторона, против которой принято решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве, либо по другим причинам не могла представить доказательства, либо решение принято по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения. В случае если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, часть решения суда, в которой содержатся постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и исполнена;

в) состав третейского суда или арбитражное разбирательство не соответствовали арбитражному соглашению либо в отсутствие

такового не соответствовали закону страны, в которой имел место иностранный третейский суд (арбитраж);

г) решение еще не стало обязательным для сторон, или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой или в соответствии с законом которой оно было принято.

Вторую группу оснований суд, в котором испрашивается исполнение, должен применить и при отсутствии об этом просьбы стороны. Так, суд отказывает в исполнении решения иностранного третейского суда, если объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по законам этой страны или признание и приведение в исполнение этого решения противоречат публичному порядку этой страны (ст. 417 ГПК), а также если исполнение решения может нанести ущерб суверенитету РФ или угрожает безопасности РФ (ч. 1 ст. 416, п. 5 ч. 1 ст. 412 ГПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 416 ГПК в системной связи ст. VI Нью-Йоркской конвенции в случае, если в суде той страны, в которой было вынесено решение, заявлено ходатайство об отмене или о приостановлении исполнения решения иностранного третейского суда (арбитража), суд, в котором испрашиваются признание и исполнение, может отложить принятие своего определения, если сочтет это надлежащим.

Контрольные вопросы

1. Что такое «международный гражданский процесс»?
2. Как определяется гражданская процессуальная правоспособность иностранных лиц?
3. Как определяется компетенция российских судов по делам с участием иностранных субъектов?
4. Раскройте содержание судебного иммунитета государств и международных организаций.
5. Какова процедура сношений государств по вопросам оказания правовой помощи по гражданским делам?
6. Каков порядок применения иностранного права?
7. Что означает признание иностранного судебного решения?
8. Какими правовыми актами регулируется порядок признания и приведения в исполнение иностранных судебных решений?
9. Назовите условия признания и исполнения иностранных судебных решений.

**Список нормативных актов,
судебной практики, литературы**

1. *Карabelleвников Б. Р.* Исполнение решений международных коммерческих арбитражей. Комментарий к Нью-Йоркской конвенции 1958 г. и главам 30 и 31 АПК РФ 2002 г. / 2-е изд., перераб. и доп. М.: ФБК-ПРЕСС, 2003.

2. *Крохалев С. В.* Категория публичного порядка в международном гражданском процессе. СПб.: Издательский дом С.-Петербургского государственного университета, Издательство юридического факультета С.-Петербургского государственного университета, 2006.

3. *Луниц Л. А., Марышева Н. И.* Курс международного частного права: Международный гражданский процесс. В 3 т. Т. 3. М.: Юрид. лит., 1976.

4. *Хлестова И. О.* Юрисдикционный иммунитет государства. М.: ИД «Юриспруденция», 2007.

5. *Шак Х.* Международное гражданское процессуальное право. М.: БЕК, 2001.

Раздел VI ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

Глава 21. Производство в суде апелляционной инстанции

§ 1. Понятие, сущность и значение апелляционного производства.

§ 2. Право апелляционного обжалования.

§ 3. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

§ 4. Полномочия суда апелляционной инстанции.

§ 5. Основания к отмене решения суда в апелляционном порядке.

§ 6. Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции.

Производство в суде первой инстанции является основной и обязательной стадией по любому делу, завершаемой при его нормальном течении вынесением акта защиты права — правосудного судебного решения. Однако при осуществлении правосудия нельзя исключить возможных судебных ошибок, погрешностей, упущений, как и несогласия с вынесенным решением, сомнений сторон относительно правильности разрешения судом спора, надлежащей защиты их прав и законных интересов.

Процессуальным законом заинтересованные лица наделяются правом обжалования судебных постановлений в вышестоящие судебные инстанции. Согласно способам обжалования и проверки судебных постановлений гражданский процесс получает дальнейшее движение по проверочным стадиям.

Способами обжалования и проверки судебных постановлений по гражданским делам по ГПК являются апелляция, кассация, надзор,

производство по вновь открывшимся или новым обстоятельствам. Соответственно данным *способам* выделяются следующие проверочные стадии:

- 1) производство в суде апелляционной инстанции;
- 2) производство в суде кассационной инстанции;
- 2) производство в суде надзорной инстанции;
- 3) пересмотр судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам¹.

С одной стороны, общность указанных способов обжалования и проверки состоит в том, что все они служат достижению общих задач гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК), обеспечивают принятие правосудных судебных постановлений, надлежащую судебную защиту прав и законных интересов против возможных судебных ошибок. Поэтому нельзя не учитывать общего значения их в качестве гарантий и средств обеспечения судебной защиты прав и законных интересов лиц, в конечном счете, конституционного права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ) и единообразного толкования и применения права.

С другой — различие в специальных задачах каждой проверочной стадии обуславливает отличие *оснований и процессуального порядка проверки судебных постановлений* согласно способу обжалования и соответственно определяет особое место и назначение каждого из способов обжалования и проверки. В этой связи названные производства отличаются особенностями правил судопроизводства, predetermined, в том числе, организацией судебной системы, судебной инстанционностью.

§ 1. Понятие, сущность и значение апелляционного производства

1. Апелляция по ГПК выступает как способ обжалования и проверки не вступивших в законную силу судебных постановлений по гражданским делам, вынесенных ВС РФ и судами общей юрисдикции по первой инстанции. Апелляционное производство следует за *первичным* рассмотрением дела в суде первой инстанции, за состоявшимся уже судебным решением, которому суд апелляционной инстанции должен дать ту или иную оценку

¹ Способы обжалования и проверки судебных постановлений в гражданском процессе в связи с принятием Закона № 353-ФЗ, вступившим в силу с 1 января 2012 г., претерпели количественное и качественное изменение (см. соответственно последующие главы 22, 23, 24 настоящего учебника)

в результате его апелляционной проверки на предмет соответствия требованиям законности и обоснованности.

Реализация заинтересованным лицом права на обжалование судебного постановления, не вступившего в законную силу, в суд апелляционной инстанции влечет дальнейшее развитие процесса и повторное рассмотрение дела данной проверочной инстанцией. Проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу постановлений суда первой инстанции посредством повторного рассмотрения дела судом второй инстанции осуществляется в апелляционном порядке, определяемым как *апелляционное производство, иначе как производство в суде апелляционной инстанции*.

2. Производство в суде апелляционной инстанции имеет давнюю историю. В европейских правовых системах апелляция является распространенным и *обычным* способом обжалования судебных постановлений в сфере гражданской юрисдикции, возникшим на основе и под влиянием норм римского права (например, Франция, Германия). Термин апелляция происходит от лат. слова, *appellatio* — обращение, подача. Так, во Франции законодательно разграничиваются ординарные и экстраординарные способы обжалования судебных постановлений по гражданским делам, к первым из которых отнесена апелляция (ст. 527 ГПК Франции). Применительно к судебной системе Англии институт апелляции является единственным способом проверки судебных решений, реализуемым путем подачи апелляционной жалобы в соответствующую судебную инстанцию, который вместе с тем по признанию современных отечественных исследователей скрывает за собой разнообразные методы их проверки.

Апелляционное производство было известно и дореволюционному законодательству России. Оно регулировалось УГС. Классики процессуальной науки в XIX веке рассматривали апелляцию как перерешение, вторичное рассмотрение дела вышестоящей инстанцией по существу в целом или в части ввиду неправильности решения суда, выражающейся в неправильном толковании и применении закона и неверном установлении фактической стороны дела (Е. В. Васильковский, К. И. Малышев и др.).

Первые Декреты о суде (1917–1918 гг.) провозгласили отказ от апелляции. Была введена кассация как ординарный способ проверки решений, которая со временем изменялась. В ней появлялись черты апелляции, расширились полномочия суда

второй инстанции. Суд получил (1929 г.) право выносить новое решение по существу дела по трудовым спорам (ст. 246-а ГПК РСФСР 1923 г.).

В современной судебной системе России апелляционное производство появилось первоначально в арбитражном процессуальном законодательстве. Апелляционное производство в системе арбитражных судов было введено принятием АПК 1995 г. и предусмотрено ныне действующим АПК.

В гражданском процессуальном законодательстве началу формирования апелляционного производства послужили изменения и дополнения в ГПК РСФСР 1964 г. (1995 г., 2000 г.). Апелляция получила дальнейшее развитие в действующем ГПК РФ в связи с функционированием возрожденной мировой юстиции. Апелляционный способ был предусмотрен для обжалования не вступивших в законную силу решений и определений исключительно мировых судей субъектов РФ. Для обжалования не вступивших в законную силу постановлений федеральных судов общей юрисдикции и проверки их законности и обоснованности действовала кассация, являясь по сути апелляцией. В отличие от апелляции в действовавшей кассации предусматривались ограничения по представлению доказательств; суд кассационной инстанции вправе был отменить решение и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции. При значительном сходстве и имеющихся различиях обоснованность существования в российском гражданском процессе двух разновидностей производства в суде второй инстанции: апелляции и кассации, вызывала в литературе серьезные сомнения.

3. В настоящее время предусмотрено *единое* апелляционное производство (гл. 39 ГПК РФ).

Апелляционный порядок обжалования по ГПК РФ унифицирован как для не вступивших в законную силу принятых по первой инстанции решений и определений мировых судей, так и федеральных судов: ВС РФ и общей юрисдикции всех уровней (звеньев).

Апелляция как способ обжалования и проверки предполагает повторное рассмотрение судом апелляционной инстанции дела по существу для проверки законности и обоснованности решений и определений, не вступивших в законную силу, принятых по первой инстанции судами общей юрисдикции всех уровней.

Современная апелляция подлежит использованию в качестве *основного обычного способа исправления судебных ошибок, допущенных нижестоящим судом.*

Традиционно в отечественной доктрине заслуженность апелляции статуса ординарного способа обжалования обуславливается особенностями объекта обжалования — судебного решения, не вступившего в законную силу, и, соответственно, по общему правилу невозможности его принудительного исполнения. На рассмотрение, как правило, вышестоящего суда в рамках проверки обжалованного судебного решения передается на вторичное рассмотрение разрешенное судом первой инстанции дело, что соответствует началу двойной судебной юрисдикции, т. е. повторного рассмотрения дела иным составом суда. Данный способ является обычным для движения процесса, поскольку его применение зависит от усмотрения заинтересованных лиц, наделенных правом апелляционного обжалования. Свобода обжалования судебных постановлений основывается на принципе диспозитивности отечественного гражданского процесса.

4. Сущность апелляционного производства состоит в том, что суд второй инстанции повторно рассматривает дело по существу и осуществляет проверку законности и обоснованности вынесенных по первой инстанции и не вступивших в законную силу судебных постановлений на основе поданной апелляционной жалобы в установленном законом порядке.

Повторное рассмотрение дела по существу в суде апелляционной инстанции предполагает проверку как фактической, так и правовой стороны гражданского дела как в части установления судебным постановлением юридически значимых фактических обстоятельств дела в части их полноты, правильности и доказанности с помощью судебных доказательств, так и правовой квалификации спорного правоотношения в рамках заявленного иска (материально-правового требования) в суде первой инстанции, толкования и применения норм материального и процессуального права. Такая проверка судом апелляционной инстанции осуществляется в установленных законом пределах (см. § 4 настоящей главы). По общему правилу решение суда первой инстанции проверяется только в обжалуемой части, исходя из доводов апелляционных жалобы (представления) и возражений относительно них. Пересмотр дела осуществляется на основе не только имеющегося доказательственного материала в деле, но и вновь представленных

доказательств¹ в суд второй инстанции лицами, участвующими в деле. Апелляционная инстанция вправе дать иную оценку имеющимся доказательствам с точки зрения установления фактов, которые ранее были установлены или отвергнуты судом первой инстанции, на основании новых доказательств устанавливать новые юридически значимые обстоятельства.

5. Действующая законодательная модель апелляционной проверки по ГПК характеризуется элементами, характерными для полной и неполной апелляции² с преобладанием первой. Такая модель сочетает в себе черты прежних форм производства во второй инстанции: апелляции и кассации³ и включает не известные ранее правила судопроизводства. В этом смысле она получила новый «синтезированный» правовой регламент. Это проявляется в том, что суд апелляционной инстанции повторно рассматривает дело в судебном заседании по правилам производства в суде первой инстанции с учетом особенностей, предусмотренных гл. 39 ГПК РФ (абз. 2 ч. 1 ст. 327 ГПК РФ). В апелляционном производстве действуют общие правила производства в суде первой инстанции при неявке лиц, участвующих в деле (ст. 167 ГПК) (см. гл. 14 учебника). Проявлением свойства полной апелляции также является отсутствие общего полномочия суда апелляционной инстанции передать дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции (ст. 328 ГПК РФ) и наличие возможности перехода к рассмотрению дела по правилам первой инстанции (ч. 5 ст. 330 ГПК). В тоже время дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по не зависящим от него причинам (абз. 2 ч. 1 ст. 327.1 ГПК РФ); в суде апелляционной инстанции не применяется

¹ По терминологии ГПК они именуется новыми, а также дополнительными доказательствами.

² О видах апелляции: полной и неполной в процессуальной доктрине см.: Рихтер А. К. О полной и неполной апелляции // Журнал Министерства юстиции. 1907. № 3. С. 2–48; Васильковский Е. В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 36; Борисова Е. А. Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М.: Городец, 2008. С. 57–82

³ В литературе прежние апелляция и кассация характеризовались как полная и неполная апелляция. См.: подробнее см.: Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК Велби. Изд-во Проспект, 2004. С. 390–421 (гл. 19, 20 — автор М. С. Шакарян); Борисова Е. А. Проверка судебных актов по гражданским делам. М.: Городец, 2005. С. 91–103.

ряд правил производства в суде первой инстанции (ч. 6 ст. 327 ГПК РФ) (см. § 3 настоящей главы), что наиболее характерно для апелляции неполной.

6. Апелляция как современный отечественный способ обжалования характеризуется тем, что заинтересованные лица в гражданском процессе наделены широкой возможностью обжалования судебных решений в апелляционном порядке, их усмотрением определяется инициирование данного производства. Законом не установлены ограничения апелляционного обжалования не вступивших в законную силу судебных решений, известных иным странам (Франция, Германия). Обжалование не зависит от цены иска, от цены предмета жалобы, отсутствует правило об обязательном представительстве сторон. В этом смысле апелляция допускается безусловно и ограничивается только сроком. Подача апелляционной жалобы уполномоченным субъектом с соблюдением установленных законом порядка и срока влечет обязательное рассмотрение дела апелляционной инстанцией. Любая ошибка судебного решения, не вступившего в законную силу, может являться основанием для ее подачи.

Исчерпание апелляции как основного способа обжалования для заинтересованных лиц (ч. 2 ст. 376 ГПК) является обязательным условием для проверки судебного постановления в последующей проверочной инстанции — в кассационном порядке.

7. Апелляционные инстанции действуют в ВС РФ и судах общей юрисдикции всех уровней, кроме мировых судей, как правило являясь вышестоящим судом, как то:

- по отношению к мировому судье — *районный суд*, таковым он является согласно ст. 21 Закона о судебной системе;
- по отношению к районному суду, гарнизонному военному суду — *краевой и приравненный к нему суд*;
- по отношению к краевому и приравненному к нему суду, окружному (флотскому) военному суду — *Судебные коллегии по гражданским делам и административным делам ВС РФ; Судебная коллегия по делам военнослужащих ВС РФ*.

Апелляционная коллегия ВС РС является таковой по отношению к судебным постановлениям ВС РФ, принятым по первой инстанции.

8. Значение апелляции заключается в том, что в результате проверки судебных постановлений при новом рассмотрении

дела по существу суды апелляционной инстанции устраняют судебные ошибки, допущенные нижестоящими судами в отдельных взятых случаях, что способствует правильному толкованию и применению законов судами первой инстанции, а также вынесению правосудных решений. Суды апелляционной инстанции предотвращают возможность повторения подобных ошибок при рассмотрении аналогичных дел.

§ 2. Право апелляционного обжалования

1. **Право апелляционного обжалования**¹ является правом на возбуждение деятельности суда апелляционной инстанции (второй инстанции) по проверке решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу. Данное процессуальное право является проявлением принципа диспозитивности и связано с такими категориями как *объект и субъект обжалования*. Законом *установлен срок и порядок осуществления права апелляционного обжалования*.

Объектом права апелляционного обжалования являются решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу. Апелляционные жалобы могут быть принесены на решения ВС РФ и всех судов общей юрисдикции, принятые по первой инстанции.

В порядке апелляционного производства может обжаловаться судебное решение как в целом, так и в части. Например, резолютивная часть по вопросам распределения судебных расходов, мотивировочная часть относительно фактического основания решения, обжалование решение в части одного из нескольких заявленных и рассмотренных исковых требований судом первой инстанции. В случае подачи апелляционной жалобы на решение не в целом, а в части, оно не вступает в законную силу.

Самостоятельным объектом апелляционного обжалования могут быть дополнительное и заочное решение.

Объектом обжалования в апелляционном порядке в соответствии со ст. 331 ГПК (ч. 1) являются и определения суда первой инстанции (см. § 6 настоящей главы).

¹ Право апелляционного обжалования реализуется путем подачи апелляционной жалобы. Таким процессуальным документом для прокурора является представление, на которое распространяются все правила, предъявляемые к апелляционной жалобе.

К субъектам апелляционного обжалования относятся лица, имеющие право на подачу апелляционной жалобы, на принесение представления.

Право апелляционного обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу (ст. 320 ГПК), принадлежит сторонам и другим лицам, участвующим в деле, состав которых определен ст. 34 ГПК. Другими лицами в исковом производстве являются и третьи лица, — государственные органы и иные субъекты, защищающие права, свободы и законные интересы других лиц в порядке ст. 46 и 47 ГПК.

Это право впервые в новой системе способов обжалования предоставлено также лицам, не привлеченным к участию в деле, вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом (ч. 3 ст. 320 ГПК). Например, в нарушение правил об обязательном процессуальном соучастии на стороне ответчика суд не привлек таких лиц к участию в деле, однако вынесенным решением оказались затронуты их права.

До закрепления права апелляционного обжалования в ГПК в связи с принятием Закона № 353-ФЗ вопрос об обжаловании в суд второй инстанции суда общей юрисдикции лицами, не участвовавшими в деле, решения, о правах и обязанностях которых оно было принято, возникал в судебной практике. В отличие от гражданского процесса такое право закреплено в арбитражном процессе (ст. 42 АПК). Значимую роль сыграли постановления КС РФ от 20.02.2006 № 1-П, от 21.04.2010 № 10-П¹, которыми не исключался доступ таким лицам к судебной защите в апелляционном порядке. КС РФ признал, что суд второй инстанции не вправе отказать лицам, не привлеченным к участию в деле, вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом первой инстанции, в проверке наличия данного основания для отмены вынесенного судом первой инстанции решения.

¹ См. постановление КС РФ от 20.02.2006 № 1-П «По делу о проверке конституционности положения ст. 336 ГПК РФ в связи с жалобами граждан К. А. Инешина, Н. С. Никонова и ОАО «Нижнекамскнефтехим»; постановление от 21.04.2010 № 10-П «По делу о проверке конституционности части первой статьи 320, части второй статьи 327 и статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами гражданки Е. В. Алейниковой и общества с ограниченной ответственностью «Три К» и запросами Норильского городского суда Красноярского края и Центрального районного суда города Читы».

Право на подачу апелляционной жалобы имеют и *правопремники* сторон (ст. 44 ГПК).

Добровольный представитель вправе подать апелляционную жалобу при условии, что это его полномочие подтверждено специальной доверенностью (ст. 54 ГПК).

Законный представитель (ст. 52) и представитель по назначению суда (адвокат) (ст. 50 ГПК)¹ вправе обжаловать судебные постановления в апелляционном порядке в силу закона.

Право принесения апелляционного представления принадлежит прокурору, участвующему в деле в одной из двух предусмотренных законом форм (ст. 45 ГПК) (см. гл. 4 учебника). Прокурор обладает таким правом в силу законодательных установлений в качестве участвующего в деле лица независимо от фактического его участия в суде первой инстанции².

2. Срок и порядок осуществления права апелляционного обжалования. Данное право реализуется посредством подачи апелляционной жалобы (представления)³. Подача апелляционной жалобы является необходимым процессуальным действием лица, обладающего правом апелляционного обжалования, порождающим право и обязанность суда второй инстанции проверить не вступившее в законную силу решение.

Для сторон и других лиц — апелляционная жалоба, для прокурора — апелляционное представление — служат средством возбуждения апелляционного производства.

Срок подачи апелляционной жалобы установлен законом. Он равен месяцу (до принятия Закона № 353-ФЗ — десяти дням) и его течение определяется днем принятия решения в окончательной форме (ч. 2 ст. 321 ГПК). На судебные постановления по отдельным категориям дел установлены сокращенные сроки (ч. 3 ст. 261 ГПК).

¹ До внесения изменений в ст. 50 ГПК (в редакции ФЗ от 5 мая 2014 г. № 93-ФЗ) ВС РФ разъяснял допустимость апелляционного обжалования судебных постановлений представителем по назначению. См.: п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении».

² См. п. 19 постановления Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».

³ В дальнейшем все изложенное относительно жалобы касается и представления прокурора.

Срок на обжалование решения в апелляционном порядке исчисляется со следующего дня после дня принятия решения в окончательной форме (ст. 107 ГПК). Оговорка в ГПК «принятия решения в окончательной форме» предполагает случаи вынесения судом мотивированного (ст. 199) и дополнительного (ст. 201) решения. В первом случае датой принятия решения является дата его изготовления в полном объеме. В случае принятия дополнительного решения по делу и оценки его с существенных позиций как составной и неотъемлемой части основного решения исчисление срока на обжалование как дополнительного, так и основного решения определяется датой принятия дополнительного решения.

Специфика заочного производства и установление для заочного решения кроме того возможности по заявлению ответчика отмены его судом вынесшим влияют на исчисление срока его апелляционного обжалования. Он определяется датой вынесения определения суда об отказе в удовлетворении такого заявления, если оно было подано (ч. 2 ст. 237 ГПК).

С истечением процессуального срока на обжалование погашается право на подачу апелляционных жалобы, представления. Пропущенный срок может быть восстановлен в установленном порядке судом первой инстанции, решение которого намеревается обжаловать заинтересованное лицо (ст. 112 ГПК).

Порядок подачи апелляционной жалобы определяется следующими условиями:

а) апелляционная жалоба составляется *в письменной форме*. Содержание ее как процессуального документа должно отвечать требованиям ст. 322 ГПК. Апелляционная жалоба, помимо *общих* обязательных реквизитов, среди которых — наименование *суда апелляционной инстанции*, в который подается жалоба, *лица*, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения, должна содержать *специальные* ее реквизиты, которые непосредственно определяют ее содержание. К таким *специальным* обязательным требованиям относится указание *решения*, обжалуемого в полном объеме или в части, *требования* заинтересованного лица и *основания*, по которым оно считает решение *неправильным*. Реквизиты специального характера определяют собственно рамки жалобы, объем обжалования, которыми определяются пределы проверки решения в апелляционном порядке.

Требование лица, подающего жалобу *процессуального характера*, должно быть *формализовано применительно к полномочиям* суда апелляционной инстанции (ст. 328 ГПК).

В апелляционной жалобе не могут содержаться материально-правовые требования (иски), которые не были заявлены в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 322 ГПК). Ибо только в рамках главного производства — производства в первой инстанции, предъявлением иска задается стержневое объединяющее материально-правовое наполнение всех стадий процесса — материальное правоотношение, являющееся предметом иска и решения суда первой инстанции. Установленный запрет на заявление *новых требований* обеспечивает поступательную организацию и развитие гражданского процесса по стадиям для соблюдения последовательной судебной инстанционности. Иное противоречило бы месту и назначению апелляции как проверочному производству в системе судопроизводства по конкретному делу, следующему за первичным рассмотрением дела, за уже состоявшимся решением суда первой инстанции. Содержание жалобы в части *основания* определяется спецификой дела и его конкретными обстоятельствами. *Неправильность решения* может затрагивать допущенные при рассмотрении дела фактические и юридические ошибки. В одних случаях неправильность решения, например, может выражаться в невыяснении судом какого-либо существенного для дела обстоятельства, недоказанности того или иного юридического факта, в других — в нарушении или неправильном применении судом норм материального и (или) процессуального права. Соответственно должны быть изложены доводы, опровергающие правосудность вынесенного решения.

Податель жалобы вправе сослаться в жалобе на *новые доказательства*, приведя обоснование невозможности их своевременного представления в суд первой инстанции. Вопрос об их принятии и исследовании решается судом апелляционной инстанции в судебном заседании.

Необходимость таких реквизитов жалобы состоит в том, чтобы суд апелляционной инстанции имел четкое представление о том, *кем и что* обжалуется, какое решение; *в каком объеме* оно обжалуется, в целом или в части; *по каким основаниям* лицо считает решение суда незаконным и необоснованным.

Значимым является это и для других лиц, участвующих в деле, которые при получении копии жалобы имеют возможность под-

готовиться к участию в суде второй инстанции. Они вправе представить возражения, в том числе в письменной форме (ч. 2 ст. 325 ГПК), относительно апелляционной жалобы с приложением документов, подтверждающих свои возражения.

Заданными рамками жалобы и возражения относительно нее будут определяться пределы рассмотрения дела по конкретному делу.

Кроме того, обязательным реквизитом апелляционной жалобы является подпись лица, которое имеет право обжалования, или его представителя. Если апелляционная жалоба подается представителем, то к жалобе должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя, если в деле не имеется таких документов.

Апелляционное представление подписывается прокурором;

б) апелляционная жалоба и приложенные к ней документы должны быть представлены с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. Их перечень должен быть указан в жалобе, представлении;

в) если апелляционная жалоба подлежит оплате государственной пошлины, то к ней необходимо приложить документ, подтверждающий произведенную оплату.

Размер государственной пошлины, уплачиваемой при подаче апелляционной жалобы, определяется в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 333.19 части 2 НК РФ и составляет 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера. Для физических лиц — 100 руб., для организаций 2000 руб.

г) решения обжалуются в апелляционном порядке в соответствующий суд апелляционной инстанции (ст. 320.1 ГПК) (см. § 1 настоящей главы). Подается апелляционная жалоба через суд, принявший решение (ч. 1 ст. 321 ГПК).

Подача жалобы непосредственно в суд апелляционной инстанции обязывает его перенаправить ее в нижестоящий суд, вынесшей решение, для совершения подготовительных действий в соответствии со ст. 325 ГПК.

3. *Действия суда первой инстанции после поступления апелляционной жалобы.* После поступления апелляционной жалобы в суд первой инстанции судья проверяет, *подана ли жалоба: 1) в установленный законом срок; 2) с соблюдением требований закона о содержании жалобы и порядка подачи.*

Несоблюдение требований закона о содержании апелляционной жалобы и порядка ее подачи влечет наступление определенных процессуальных последствий.

Апелляционная жалоба по ГПК судьей первой инстанции может быть либо *оставлена без движения* (ст. 323), либо *возвращена* (ст. 324) лицу, подавшему жалобу.

Апелляционная жалоба может быть оставлена судьей без движения (ст. 323 ГПК) по следующим основаниям:

1) содержание жалобы не соответствует требованиям ч. 1 ст. 322 ГПК (например, не указаны основания (ранее по ГПК — доводы) апелляционной жалобы);

2) жалоба не подписана подающим ее лицом;

3) при подаче жалобы представителем в деле отсутствуют, а к жалобе не приложены, документы, удостоверяющие полномочия представителя;

4) отсутствуют копии жалобы и приложенных к ней документов, количество которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле;

5) жалоба не оплачена государственной пошлиной.

В перечисленных выше случаях судья выносит определение об оставлении апелляционной жалобы без движения и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков. Выпущенные в установленный срок указания судьи жалоба считаются поданной в день первоначального поступления ее в суд.

Заявление стороной новых требований в апелляционной жалобе, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции вопреки установленному запрету (ч. 2 ст. 322 ГПК), не является основанием для оставления жалобы без движения.

Апелляционные жалоба, представление возвращаются судьей первой инстанции в определенных законом следующих случаях:

1) невыполнение в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении апелляционной жалобы без движения;

2) истечение установленного в законе срока на апелляционное обжалование и отсутствие в жалобе просьбы о восстановлении пропущенного срока или в его восстановлении было отказано;

3) по просьбе лица, подавшего жалобу, или при отзыве представления прокурором при условии, что дело не направлено в суд апелляционной инстанции.

При наличии одного из указанных выше оснований вопрос о возвращении апелляционной жалобы решается судьей первой инстанции путем вынесения определения.

Определения об оставлении без движения и о возвращении апелляционной жалобы являются самостоятельным объектом обжалования (ст. 331 ГПК).

Судья первой инстанции, проверив, что апелляционная жалоба подана лицом, имеющим право на апелляционное обжалование, в установленный законом срок и с соблюдением порядка подачи обязан совершить необходимые процессуальные действия:

1) направить всем лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ним документов;

2) направить по истечении срока обжалования дело с апелляционной жалобой и поступившими возражениями относительно нее в суд апелляционной инстанции.

Возражения в письменной форме относительно апелляционной жалобы после ее получения вправе представить лица, участвующие в деле (ч. 2 ст. 325 ГПК). К возражениям на апелляционную жалобу должны быть приложены документы, подтверждающие эти возражения. Возражения и приложенные к ним документы направляются в суд первой инстанции с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Не исключается представление возражений и после поступления дела в суд апелляционной инстанции. Однако их представление должно обеспечить возможность ознакомления с ними и подготовку суда и лиц, участвующих в деле, до назначенного судебного заседания в апелляционной инстанции. В ином случае действия по представлению возражений, которые повлекли отложение апелляционного разбирательства, могут расцениваться как препятствия для своевременного рассмотрения дела в апелляционном порядке.

§ 3. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции

1. Последствием осуществления права на апелляционное обжалование (представление) в установленном порядке является перенос рассмотрения дела в суд апелляционной инстанции.

Судопроизводство в суде апелляционной инстанции осуществляется по правилам производства в суде первой инстанции с учетом *особенностей*, предусмотренных гл. 39 ГПК.

Такие особенности судопроизводства определяются местом и задачами апелляционного производства по повторному рассмотрению дела судом второй инстанции и проверке законности и обоснованности состоявшегося судебного решения. Апелляция следует за производством в суде первой инстанции. Первоначальное рассмотрение дела по существу посредством принятия решения входит в задачу суда первой инстанции.

Предусмотренными весьма *значимыми особенностями* являются:

— запрет на соединение и разъединение нескольких требований, изменение предмета или основания иска, изменение размера исковых требований, предъявление встречного иска, на замену ненадлежащего ответчика, привлечение к участию в деле третьих лиц (ч. 6 ст. 327 ГПК);

— запрет на заявление сторонами новых требований, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 322 ГПК);

— ограничения по представлению и принятию судом новых доказательств (абз. 2 ст. 2, ст. 322, абз. 2 ч. 1 ст. 327.1 ГПК).

Установленные такие особенности *апелляционного рассмотрения дела в общем порядке*, за исключением запрета ч. 2 ст. 322 ГПК, не действуют, если суд апелляционной инстанции переходит к рассмотрению дела по правилам первой инстанции, когда имеет место специальная ситуация, предусмотренная как новелла для апелляционного производства (ч. 5 ст. 330 ГПК). Иными словами, суд апелляционной инстанции переходит к рассмотрению дела в так называемом *специальном порядке*, особенность которого заключается также в том, что он предусмотрен в силу ограниченных законом оснований (ч. 4 ст. 330 ГПК). Кроме того, в рамках такого порядка суд апелляционной инстанции, одновременно выполняя функции суда первой инстанции и в установленном для последнего порядке, вновь рассматривает заявленный иск (материально-правовое требование). Такое рассмотрение дела осуществляется при наличии нарушений судом первой инстанции процессуальных норм, являющихся безусловными основаниями для отмены решения, предусмотренных ч. 4 ст. 330 ГПК РФ. Допущенные нарушения являются существенными при любых условиях и делают состоявшийся весь судебный процесс по конкретному делу в суде первой инстанции порочным.

Таким образом, правовое регулирование порядка рассмотрения дела судом апелляционной инстанции по ГПК дифференцировано. Для различения правовых возможностей как лиц, участвующих в деле, так и суда, речь можно вести об общем и специальном порядке рассмотрения дела судом апелляционной инстанции, разграничивая общее и специальное в правовом регулировании судопроизводства в суде апелляционной инстанции.

Особый принципиально отличный порядок судопроизводства в апелляционном порядке по ГПК предусмотрен при обжаловании определений суда первой инстанции (см. § 6 настоящей главы).

2. В апелляционном производстве в известной мере сохраняют свое значение и действие базовые принципы гражданского процесса с теми лишь особенностями, которые с необходимостью вытекают из характера апелляционного производства. Их содержание отражается в правилах судопроизводства для данной стадии процесса, в процессуальных правах и обязанностях лиц, участвующих в деле.

Лица, участвующие в деле, наделены в суде апелляционной инстанции процессуальными правомочиями, необходимыми для защиты их субъективных прав и интересов. Они имеют право знать о рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции, участвовать в судебном заседании, выступать в процессе на своем родном языке, знакомиться со всеми материалами дела, вести дело в суде лично или через своих представителей, заявлять ходатайства, представлять новые доказательства, давать объяснения по жалобе, возражать против доводов жалобы, представления, отказаться от жалобы, представления и др.

Согласно началу диспозитивности не только возникновение, но и дальнейшая судьба производства в суде второй инстанции, возникшего по жалобе заинтересованного лица, зависит от воли такого лица. Лицо, подавшее жалобу, представление может отказаться от жалобы, представления в суде апелляционной инстанции до принятия им апелляционного определения, заявив об этом письменно (ч. 2 ст. 326 ГПК). Принимая отказ от апелляционных жалобы, представления, суд апелляционной инстанции выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение суда первой инстанции не было обжаловано другими лицами (ч. 3 ст. 326 ГПК).

Принцип диспозитивности находит свое отражение в том, что и на этапе апелляционного производства истец вправе отказаться от иска, ответчик вправе признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение. Заявление об отказе от иска или о заключении мирового соглашения должно быть подано в апелляционную инстанцию в письменной форме. До принятия отказа истца от иска либо утверждения мирового соглашения суд должен разъяснить истцу (сторонам) последствия их процессуальных действий. Принимая отказ истца от иска или утверждая мировое соглашение сторон, суд отменяет решение и прекращает производство по делу. Суд второй инстанции может не принять отказ от иска и не утвердить мировое соглашение по тем же основаниям, что и суд первой инстанции (ст. 39, 173 ГПК). В этом случае дело рассматривается в апелляционном порядке.

Специфику действий на этапе апелляционной проверки проявляет принцип состязательности. Суд апелляционной инстанции повторно рассматривает дело по имеющимся в нем и дополнительно представленным доказательствам лицами, участвующими в деле. Новые доказательства могут быть представлены в суд второй инстанции как лицом, подающим жалобу, так и иными лицами, которым предоставлено право апелляционного обжалования. Способы их вовлечения в процесс различны. Это возможно либо ссылкой в апелляционной жалобе, либо непосредственно в судебном заседании суда апелляционной инстанции заявлением ходатайства о принятии и исследовании дополнительных (новых) доказательств. Законом их представление во вторую инстанцию ограничено и допускается только в случае обоснования невозможности их представления в суд первой инстанции. Лицо, участвующее в деле, должно обосновать невозможность представления дополнительных доказательств в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него. Так, лица вправе заявлять ходатайства об истребовании, приобщении к делу дополнительных письменных доказательств, о вызове свидетелей, о назначении экспертизы, которые были необоснованно отклонены судом первой инстанции¹. В силу принципа состязательности вопрос о принятии дополнительных (новых) доказательств ставится в судебном заседании на обсуждение лиц, участвующих в деле. Принятие или непринятие судом новых доказательств оформля-

¹ Пункт 28 постановления Пленума ВС РФ от 19.06.2012 № 13.

ется отдельным определением. Судом апелляционной инстанции такие доказательства принимаются лишь при признании наличия обозначенных условий. Только в этом случае закон допускает их исследование и оценку при установлении юридически значимых обстоятельств в апелляционном порядке.

Принцип устности в апелляции проявляется в том, что так же, как и в производстве суда первой инстанции, рассмотрение дела в суде второй инстанции происходит в судебном заседании в устной форме, что находит отражение в регламенте апелляционного разбирательства.

Начало непосредственности, действуя в известных пределах, отражается в том, что с доказательствами, имеющимися в деле, источник которых имеет устную форму (например, свидетельские показания), знакомится суд второй инстанции через протоколы и иные процессуальные документы. Непосредственно воспринимает суд объяснения сторон и других участвующих в апелляционном заседании лиц, а также принятые новые доказательства. Такими доказательствами могут быть подтверждены как основания жалобы, так возражений против жалобы, представления.

3. Производство по апелляционной жалобе, представлению после поступления дела в суд апелляционной инстанции включает следующие *этапы*:

- 1) подготовку дела к судебному разбирательству (жалобы к рассмотрению);
- 2) рассмотрение дела (жалобы) судом апелляционной инстанции в судебном заседании.

Апелляционная жалоба должна быть рассмотрена в сроки, установленные законом (ст. 327.2 ГПК). Все суды апелляционной инстанции, кроме ВС РФ, должны рассмотреть дело не позднее чем в течение двух месяцев со дня его поступления в суд второй инстанции. Для апелляционных инстанций ВС РФ (Судебных коллегий и Апелляционной коллегии) срок рассмотрения составляет три месяца. Федеральным законом могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения. Сроки рассмотрения включают и подготовку дела к судебному разбирательству.

Подготовку дела к судебному разбирательству после поступления дела с апелляционной жалобой, представлением в суд апелляционной инстанции проводит член соответствующего суда. До устного процесса судья изучает дело, его материалы, имеющиеся в деле, и дополнительные доказательства по делу,

готовит доклад к судебному заседанию. С материалами дела наряду с докладчиком должны знакомиться и другие члены судебной коллегии (состава).

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, заблаговременно извещает стороны и других участников процесса о времени и месте судебного заседания с тем, чтобы они имели возможность своевременно явиться в суд.

Рассмотрение жалобы судом апелляционной инстанции проводится в открытом судебном заседании. Исключения из этого правила допускаются, как и в суде первой инстанции, лишь в случаях и по основаниям, указанным в законе (ст. 10, 182 ГПК).

Суд апелляционной инстанции, за исключением районного суда, рассматривает жалобу в коллегиальном составе трех профессиональных судей (ч. 2 ст. 14 ГПК).

Апелляционное разбирательство осуществляется по правилам гл. 15 ГПК с учетом установленных особенностей. Судом апелляционной инстанции повторно рассматривается дело в судебном заседании (ч. 1 ст. 327 ГПК). Заседание суда апелляционного суда проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции, включает четыре составные *части*: подготовительную, рассмотрение дела по существу, судебные прения, постановление и оглашение апелляционного определения.

Подготовительная часть начинается с открытия судьей — председательствующим — в назначенный день и час судебного заседания. Им объявляется, какое дело, по чьей жалобе и на решение какого суда, подлежит рассмотрению.

После этого он проверяет явку участвующих в деле лиц и представителей, были ли надлежащим образом извещены неявившиеся и какие имеются сведения о причинах их неявки. Далее он устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Председательствующий объявляет состав суда. Сообщает, кто выступает в качестве прокурора, переводчика, секретаря судебного заседания и разъясняет участвующим в деле лицам их право заявлять отводы; выясняет, нет ли у них отводов. Судье, прокурору, переводчику и секретарю судебного заседания может быть заявлен отвод по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции (ст. 16—21 ГПК). Кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела в апелляционном порядке судья,

ранее участвовавший в разрешении данного дела в суде первой, кассационной или надзорной инстанции (ч. 2, 4, 5 ст. 17 ГПК). Порядок разрешения отводов и последствия их удовлетворения определяются общими правилами (ст. 20—21 ГПК).

Затем председательствующий разъясняет участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности, в частности право возбуждать ходатайства, и выясняет, нет ли каких-либо заявлений, например о принятии к делу новых доказательств.

Разъяснив процессуальные права и обязанности, суд решает вопрос о последствиях неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и их представителей. Вопрос об их участии в апелляционном производстве регулируется так же, как и в суде первой инстанции, аналогичны и процессуальные последствия неявки (ст. 167 ГПК). При отсутствии сведений об извещении этих субъектов суд должен отложить разбирательство. Неявка лиц, своевременно извещенных о месте, дате и времени заседания суда апелляционной инстанции, влечет отложение апелляционного разбирательства, если суд признает причины их неявки уважительными. Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин.

Заявления и ходатайства участвующих в деле лиц разрешаются судом апелляционной инстанции после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

Рассмотрение дела по существу начинается с доклада председательствующего или одного из судей. Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы апелляционной жалобы и поступивших относительно нее возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые суду необходимо рассмотреть для проверки решения суда первой инстанции.

После доклада заслушиваются объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу, или его представитель либо прокурор, если им принесено апелляционное представление. В случае обжалования решения суда обеими сторонами первым выступает истец. Далее исследуются при наличии соответствующих ходатайств имеющиеся в деле

доказательства, а также новые доказательства, принятые судом апелляционной инстанции.

Исследование доказательств осуществляется в установленном для суда первой инстанции порядке.

Суд второй инстанции вправе дать иную оценку имеющимся в деле доказательствам с точки зрения установления фактов, которые не были установлены судом первой инстанции либо отвергнуты последним.

В судебных прениях после окончания выяснения обстоятельств дела и исследования доказательств лицам, участвующим в деле, возможность выступить предоставляется в той же последовательности, в какой они давали объяснения.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции обязательно ведется протокол судебного заседания.

По окончании судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления.

Вынесение и оглашение апелляционного определения. Суд апелляционной инстанции по итогам рассмотрения дела выносит постановление в форме апелляционного определения (ст. 329 ГПК). Оно принимается в совещательной комнате. Совещание судей происходит по правилам, предусмотренным ст. 15, 194 ГПК РФ.

Определение, которое будет принято, зависит от основного вывода суда по вопросу о законности и обоснованности обжалованного решения и реализуемого полномочия (ст. 328 ГПК).

Апелляционное определение должно отвечать требованиям законности и обоснованности. Оно изготавливается в письменной форме, по содержанию состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части должны быть указаны дата и место вынесения определения; наименование суда, вынесшего определение, состав суда; лицо, подавшее апелляционные жалобы, представление.

В описательной части излагается краткое содержание обжалованного решения суда первой инстанции, апелляционных жалоб, представления, возражений на них, если таковые поступили; представленные доказательства, объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции.

В мотивировочной части определения излагаются основания, по которым суд апелляционной инстанции пришел к выводам по результатам рассмотрения апелляционных жалоб, представ-

ления. Такие выводы в отношении проверяемого решения суда первой инстанции могут быть сведены к оставлению решения без изменения, к полной или частичной отмене или изменению решения с постановлением нового решения или к прекращению производства по делу, а также к оставлению заявления без рассмотрения полностью или в части. Выводы суда второй инстанции о законности и обоснованности решения суда в этой части определения формируются в результате анализа имеющегося в деле доказательственного материала, а также новых доказательств, представленных в апелляционную инстанцию, и сопоставления их с решением суда первой инстанции.

Оставляя решение без изменения, суд апелляционной инстанции должен указать в своем определении мотивы, по которым отклоняются доводы жалобы, представления (ч. 3 ст. 329 ГПК).

В качестве правового основания даются ссылки на законы, которыми суд руководствовался при вынесении определения.

В резолютивной части определения формулируются выводы суда апелляционной инстанции по делу, вытекающие из мотивировочной части, и соответствующие полномочиям, предоставленным этому суду законом (ст. 328 ГПК).

В случае удовлетворения жалобы суд апелляционной инстанции взыскивает с другой стороны пошлину, уплаченную апеллятором, что также отражается в резолютивной части решения.

Если суд апелляционной инстанции оставляет заявление без рассмотрения, прекращает производство по делу, выносит новое решение или изменяет решение, которое уже приведено в исполнение (по основаниям, предусмотренным ст. 211 и 212 ГПК), в резолютивной части указывается о повороте исполнения или о передаче этого вопроса на разрешение суда первой инстанции.

Определение суда второй инстанции вступает в законную силу немедленно по оглашении и может быть обжаловано согласно закону в кассационном, надзорном порядке (ст. 377, 391.1 ГПК).

§ 4. Полномочия суда апелляционной инстанции

1. Под полномочиями суда апелляционной инстанции принято понимать процессуальные права, которые предоставлены суду в отношении обжалованного судебного решения по результатам рассмотрения апелляционной жалобы. Они определены ст. 328 ГПК.

Полномочия сводятся к определенным процессуальным действиям суда апелляционной инстанции посредством принятия апелляционного определения:

- оставлению решения суда первой инстанции без изменения, апелляционных жалобы, представления без удовлетворения;
- отмене или изменению решения суда первой инстанции полностью или в части и принятию по делу нового решения;
- отмене решения суда первой инстанции полностью или в части и прекращению производства по делу либо оставлению заявления без рассмотрения полностью или в части.

Оставление решения суда первой инстанции без изменения и жалобы, представления без удовлетворения (п. 1 ст. 328 ГПК). Суд апелляционной инстанции оставляет решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу, представление без удовлетворения, если при рассмотрении дела в апелляционном порядке придет к выводу о том, что решение законно и обоснованно и поэтому нет оснований для его отмены или изменения.

Полная или частичная отмена или изменение решения и постановление нового решения (п. 2 ст. 328 ГПК). При этом суд апелляционной инстанции вправе полностью или в части отменить решение и принять по делу новое, а также изменить решение суда первой инстанции.

Полномочия суда по вынесению нового решения и изменению различны по содержанию, но связаны с установлением судом оснований для отмены или изменения решения суда (ст. 330 ГПК). Хотя нельзя не признать условность такого различия.

Отмена решения суда первой инстанции полностью или в части с постановлением нового решения производится в том случае, когда оно незаконно или необоснованно. Отмена вынесенного решения, как правило, означает, что суд апелляционной инстанции пришел к иному выводу о правах и обязанностях сторон по иску, нежели нижестоящий суд. Поэтому *новое решение по содержанию* противоположно решению суда первой инстанции, в нем дается иной ответ по иску. Так, например, первоначальное решение об отказе в иске заменено апелляционным определением, которым иск удовлетворен. Однако не всегда новое решение, выносимое судом апелляционной инстанции согласно ч. 5 ст. 330 ГПК, может быть противоположным отмененному решению суда первой инстанции в связи с нарушением им норм процессуального права.

Изменение судебного решения, в свою очередь, производится в случае, когда суд апелляционной инстанции согласен с основным выводом о правах и обязанностях сторон, содержащимся в принятом решении суда, спор по существу разрешен правильно, но при повторном рассмотрении дела суд пришел к выводу об изменении решения. В отличие от нового решения такие изменения касаются увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы, изменения срока исполнения решения, мотивировочной и резолютивной частей решения, определенных уточнений, поправок к ним.

Отмена решения суда полностью или в части и прекращение производства по делу либо оставление заявления без рассмотрения (п. 3 ст. 328 ГПК) производится судом апелляционной инстанции по тем же основаниям, что и судом первой инстанции. Они указаны соответственно в ст. 220 и 222 ГПК. В этом случае суд второй инстанции обнаруживает отсутствие законодательно установленных предпосылок права на предъявление иска либо невыполнение условий правомерного осуществления данного права.

Суд апелляционной инстанции также прекращает производство по делу и отменяет принятое решение в случае принятия им отказа истца от иска или утверждения мирового соглашения сторон.

Без проверки законности и обоснованности обжалуемого судебного решения суд апелляционной инстанции оставляет апелляционную жалобу без рассмотрения по существу, если установит, что жалоба подана с пропуском срока апелляционного обжалования и не решен вопрос о его восстановлении (п. 4 ст. 328 ГПК).

2. *Пределы рассмотрения дела судом апелляционной инстанции*. Проверочная деятельность суда апелляционной инстанции осуществляется в установленных законом пределах. Проверка законности и обоснованности решения суда первой инстанции ограничивается содержанием *апелляционной жалобы и представленными письменными возражениями* на жалобу, которые вправе представить все лица, участвующие в деле. Суд связан как *доводами* лица, подающего жалобу, так и *доводами* лица, возражающего относительно жалобы (абз. 1 ч. 1 ст. 327.1 ГПК). В апелляционной жалобе податель должен определить *объем обжалования* — какое решение обжалуется, в целом или в части и по каким основаниям он считает решение суда неправильным; что требует от суда

(требование жалобы), реализация какого полномочия (п. 3 и 4 ст. 322 ГПК). Законом императивно устанавливается, что при обжаловании в порядке апелляции решения в части суд проверяет законность и обоснованность решения *только в обжалуемой части*. Однако в интересах законности суд вправе проверить решение *в полном объеме* (ч. 2 ст. 327.1 ГПК). При этом повторное рассмотрение дела апелляционной инстанцией осуществляется в рамках *заявленных и рассмотренных судом первой инстанции исковых требований*. Это вытекает из установленного законом запрета на принятие и рассмотрение судом второй инстанции новых требований, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции.

Поэтому пределы проверки и рассмотрения в порядке апелляции определяются следующими элементами: с одной стороны, объемом обжалования решения, 1) решение в части или в целом и 2) доводами (основанием) жалобы и возражений относительно нее, с другой — 3) заявленными и рассмотренными судом первой инстанции исковыми (материально-правовыми) требованиями.

Таким образом, по общему правилу суд апелляционной инстанции должен рассмотреть дело в том объеме, который ограничен доводами апелляционной жалобы (представления) и возражений относительно нее, проверить законность и обоснованность обжалованного решения в целом или той его части, которая вынесена по заявленному в суде первой инстанции иску.

Однако *в интересах законности* суд апелляционной инстанции наделен правом выйти за пределы жалобы, проверив дело в полном объеме (абз. 2 ч. 2 ст. 327.1 ГПК). Разграничим предусмотренные случаи ч. 3 ст. 327.1 ГПК (1) и иные (2).

(1). Решение в апелляционном порядке подлежит отмене во всех случаях, если судом первой инстанции было допущено одно из процессуальных нарушений, указанных в ч. 4 ст. 330 ГПК, являющихся безусловным основанием к отмене решения независимо от того, указывалось на это нарушение в апелляционной жалобе (либо в возражениях) или нет. Так, например, независимо от доводов жалобы суд апелляционной инстанции отменяет решение как ничтожное, если дело рассмотрено незаконным составом суда, в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания.

Кроме того, в процессуальной доктрине и судебной практике рассмотрения дел в суде второй инстанции как *безусловные основания* рассматриваются также случаи, указанные в ст. 220 и 222 ГПК, при наличии которых суд, отменяя решение, должен прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения. В данной ситуации дело разрешено первой инстанцией по существу, хотя заявитель не обладал правом на обращение за судебной защитой либо не выполнил условия правомерного осуществления данного права. Такой *выход за пределы жалобы, представления, определенный* правоположениями судебной практики, *оправдан*, он продиктован возможными случаями недопустимости судебного разбирательства.

(2). Закон не ограничивает суд апелляционной инстанции *и в иных случаях* в интересах законности проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. В каждом конкретном случае перед судом стоит проблема поиска баланса между началами диспозитивности и законности. ВС РФ разъясняет¹, что апелляционной инстанции необходимо исходить из того, что *под интересами законности* с учетом положений ст. 2 ГПК следует понимать 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. Излишне широкое истолкование интересов законности может привести к нарушению самим судом апелляционной инстанции закона, определяющего пределы рассмотрения. Проблема поиска баланса между диспозитивностью и законностью требует взвешенного и осторожного подхода суда, который признавал бы приоритет и доминирование диспозитивного начала современного гражданского процесса, включая апелляционное про-

¹ Пункт 24 постановления Пленума ВС РФ от 19.06.2012 № 13.

изводство, в том числе, — объем обжалования решения зависит от воли заинтересованных лиц.

3. Суды апелляционной инстанции не наделены законом правомочием направления дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции¹ при отмене решения суда для устранения допущенных им нарушений и ошибок. Из этого следует, что допущенные по делу нарушения и ошибки согласно жалобе, представлению должны быть исправлены самой апелляционной инстанцией без передачи дела на новое рассмотрение (ст. 328 ГПК) путем реализации предоставленных полномочий, включая принятие нового решения.

Наделение суда апелляционной инстанции правомочием выносить новые решения без передачи права направления дела на новое рассмотрение можно объяснить соображениями процессуальной экономии, стремлением ускорить рассмотрение дела и устранить ненужную волокиту при судебной защите.

Более того, законом как альтернатива такому отсутствующему полномочию введена в гражданский процесс возможность рассмотрения дела судом апелляционной инстанции по правилам суда первой инстанции при отмене им решения суда первой инстанции по безусловным процессуальным нарушениям, среди которых: 1) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и неизвещенных о времени и месте судебного заседания и 2) принятие решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле (ч. 4 ст. 330 ГПК).

Имеющееся правовое регулирование, исключаящее во всех без исключения случаях возможность направления дела судом апелляционной инстанции на новое рассмотрение в суд первой инстанции, не согласуется со сложившимися потребностями правового оборота, оправдываемыми при определенных основаниях такую необходимость в целях недопущения ограничения процессуальных средств защиты и реализации права на судебную защиту согласно Конституции РФ (ст. 18, 46, 47) в полном объеме.

¹ Вопрос о необходимости расширения полномочий суда апелляционной инстанции *при определенных основаниях* путем предоставления ему в исключительных случаях полномочия по передаче дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции вставал перед федеральным законодателем на базе действовавшего регулирования в решениях КС РФ. См.: определение КС РФ от 03.07.2007 № 623-О-П; постановление КС РФ от 21.04.2010 № 10-П.

Такая потребность уже на базе действующего правового регулирования апелляции выявляется судебной практикой. ВС РФ в постановлении Пленума ВС РФ от 19.06.2012 № 13 среди таких оснований рассматривает нарушение правил подсудности (п. 37), а также принятие решения суда об отказе в удовлетворении иска (заявления) по причине пропуска срока исковой давности или установленного федеральным законом срока обращения в суд как вынесенного в предварительном судебном заседании без исследования и установления иных фактических обстоятельств дела (п. 38).

§ 5. Основания к отмене решения суда в апелляционном порядке

Суд апелляционной инстанции призван проверить законность и обоснованность решения суда первой инстанции. Закон устанавливает в общей форме основания к отмене проверяемого судебного решения.

Ими являются (ч. 1 ст. 330 ГПК):

- 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.

Правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям.

Традиционно данный перечень оснований к отмене сводится к *незаконности и необоснованности решения суда*. Первые три основания раскрывают содержание необоснованности, последнее — незаконность.

При этом между понятиями незаконности и необоснованности, так же как между фактической и правовой стороной решения на самом деле существует тесная связь. Требование обоснованности судебного решения содержит процессуальный закон, несоблюдение данного требования означает в то же время и нарушение закона. Понимание незаконности в таком широком смысле позволяет любое необоснованное решение суда при-

знавать одновременно незаконным. В тоже время незаконность судебного решения не порождает с неизбежностью его необоснованность. Незаконное решение в силу ч. 4 ст. 330 ГПК может быть обоснованным.

В юридической практике обозначенные в законе разновидности незаконности и необоснованности судебных решений встречаются в самых разнообразных сочетаниях: существуют одновременно, одно вытекает из другого и т. п.

Необоснованным и подлежащим отмене решение признается в следующих случаях:

1) *неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела*, т. е. суд не выяснил весь круг юридических фактов, значимых для разрешения дела. Это может означать неполное выяснение судом всех существенных обстоятельств дела или исследование не тех фактов, которые необходимо установить. Такое нарушение является следствием неверного определения предмета доказывания (искомых фактов, фактов материально-правового характера), который определяется нормами материального права, регулирующими спорные материальные правоотношения;

2) *недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела*, имеет место в тех случаях, когда выводы суда о фактах подтверждаются доказательствами, не исследованными в судебном заседании, или недостоверными или противоречивыми доказательствами, либо основываются на доказательствах, полученных с нарушением правил их относимости и допустимости. Такие дефекты судебного решения, касающиеся фактической его стороны, являются результатом нарушения судом правил оценки доказательств;

3) *несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела*. Данный недостаток решения проявляется, например, тогда, когда суд из установленных им фактов делает неправильный вывод о фактических взаимоотношениях сторон или сделанный вывод о фактах не соответствует действительным обстоятельствам дела. Такой недостаток может, в частности, иметь место в случаях, когда норма материального права не содержит конкретный перечень юридических фактов, с которыми она связывает юридические последствия, а лишь в общей форме указывает на определенный критерий (например, вывод о невозможности дальнейшей совместной жизни и сохранения семьи по делам о расторжении брака делается на основании

ряда обстоятельств. Такими могут быть, в частности, супружеская измена, различия в характере супругов). Может случиться, что выводы суда являются противоречивыми. Так, резолютивная часть может не соответствовать фактам, изложенным в мотивировочной части.

Незаконность решения связана с нарушением или неправильным применением норм материального или (и) процессуального права (п. 4 ч. 1 ст. 330 ГПК). В свою очередь, виды нарушения *материального и процессуального закона* соответственно детализированы (ч. 2 и ч. 3, 4 ст. 330 ГПК).

Нарушением или неправильным применением норм материального права судом первой инстанции закон (ч. 2 ст. 330 ГПК) расценивает:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению;
- 2) применение закона, не подлежащего применению;
- 3) неправильное истолкование закона.

1) *Неприменение надлежащего закона* имеет место в случаях, когда судом не только не указывается в решении подлежащая применению норма материального права, но и разрешается дело вопреки нормам действующего законодательства¹. Незаконность решения подобного вида может проявиться и в том случае, если суд основывал свое решение на аналогии закона или права, хотя существовала норма права, регулирующая спорное правоотношение, или разрешил дело на основании нормативного правового акта, который не соответствует нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, не установив имеющегося противоречия (ч. 2 ст. 11 ГПК).

Применение ненадлежащего закона служит, как правило, препятствием к разрешению спора на основе закона надлежащего.

2) *Применение ненадлежащего закона* чаще всего связано с неправильной квалификацией правоотношений сторон, что, в свою очередь, может быть следствием неполноты исследования всех обстоятельств дела. Допускается, например, смешение договорных и внедоговорных обязательств, трудовых и гражданских правоотношений. Применение ненадлежащего закона приводит

¹ Аналогичные основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции были известны предшествовавшему ГПК 1964 г. См.: *Лесницкая Л. Ф.* Пересмотр решения суда в кассационном порядке М.: Юридическая литература, 1974. С. 164–167.

к неправильному установлению ответственности сторон (неверное определение размера ущерба, подлежащего взысканию, и т. п.). Частным случаем применения судом ненадлежащего закона может быть применение недействующего (отмененного, не вступившего в действие) закона или подзаконного акта, не соответствующего закону или принятого некомпетентным органом. Например, применение закона субъекта РФ, противоречащего федеральному закону.

3) *Неправильное истолкование закона* встречается на практике в тех случаях, когда содержание и основной смысл закона понимаются неверно, искажаются; когда закон истолковывается в противоречии с его смыслом, целью и задачами. Неправильное истолкование закона — наиболее часто встречающееся нарушение законности, вскрываемое судами второй инстанции.

Нарушением норм процессуального права, являющимся основанием для изменения либо отмены решения, признается то, которое 1) *привело или могло привести к принятию неправильного решения* (ч. 3 ст. 330 ГПК) или 2) *составило повод к безусловной отмене решения независимо от правильности разрешения дела по существу* (ч. 4 ст. 330 ГПК).

В первом случае, отвечают ли установленному условию нарушения норм процессуального права, допущенные судом первой инстанции, — апелляция суд решает в каждом конкретном случае. Так, нарушение сроков рассмотрения дела само по себе не может служить основанием отмены решения, если оно по существу правильно.

Во втором — нарушения в качестве закрытого перечня предусмотрены в законе. В теории процесса они именуется безусловными основаниями к отмене решения.

Решение, постановленное с такими нарушениями, не может быть признано законным, не является актом правосудия. Оно подлежит обязательной отмене независимо от доводов апелляционных жалобы, представления в любом случае. Основаниями для отмены решения суда первой инстанции являются:

- 1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- 3) нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;

4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) 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.

Не может быть отменено правильное по существу решение по одним лишь формальным соображениям (ч. 6 ст. 330 ГПК).

Судебное решение подлежит безусловной отмене полностью или в части также при наличии оснований, указанных в ст. 220 и 222 ГПК. Однако в этих случаях нарушение норм процессуального права приводит к окончанию дела без вынесения решения (прекращению производства или оставлению заявления без рассмотрения).

§ 6. Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции

1. Наряду с решениями суда первой инстанции в апелляционном порядке могут быть обжалованы *определения суда первой инстанции*. В отличие от решения *не каждое* определение суда первой инстанции может быть самостоятельным объектом обжалования. Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле (прокурором принесено представление), только *в двух случаях*. Во-первых, когда ГПК прямо предусматривает такую возможность обжалования определения. Во-вторых, если определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела (ст. 311 ГПК). К первой группе относятся определения, например, предусмотренные ст. 33, 42, 44, 65, 76, 78, 104, 106, 112, 134, 135, 145, 152, 200, 202, 203, 208, 212, 218, 223, 296, 298 и др. ГПК. Ко второй группе — заключительные, например определения о прекращении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения (ст. 220 и 222) и пресекающие определения (об отказе в принятии искового заявления).

Во всех других случаях определения суда первой инстанции не могут быть обжалованы отдельно от решения суда, но возражения относительно таких определений могут быть включены в апелляционные жалобу, представление.

2. По общему правилу *правом обжалования* определений суда первой инстанции обладают лица, участвующие в деле. Полномочие добровольного представителя на обжалование судебных определений должно быть отражено в доверенности.

Некоторые определения могут выноситься в отношении лиц, не имеющих к процессу прямого касательства. Так, судья может оштрафовать должностных лиц или граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, в случаях: неисполнения ими определения о представлении находящихся у них доказательств (ч. 3 ст. 57), нарушения запрещения суда как меры по обеспечению иска (ч. 2 ст. 140), нарушения порядка в зале судебного заседания (ч. 3 ст. 159) и др. Оштрафованные лица вправе ходатайствовать перед судом о сложении или об уменьшении штрафа (ч. 1 ст. 106). Определение судьи об отказе в сложении или уменьшении штрафа может быть обжаловано в апелляционную инстанцию (ч. 2 ст. 106).

Лица, чьи права были затронуты определением суда, в случаях, предусмотренных законом (ч. 1 ст. 331), также вправе обжаловать его путем подачи частной жалобы.

3. Подача частных жалоб (представлений) и их рассмотрение происходит в порядке, предусмотренном для обжалования решений суда первой инстанции с особенностями, установленными ГПК.

В отличие от жалобы на решение частная жалоба (представление) может быть подана в течение 15 дней со дня вынесения определения судом первой инстанции, если иные сроки не установлены законом (ст. 332 ГПК). Суд первой инстанции при направлении лицам, участвующим в деле, копии частной жалобы, представления прокурора и приложенных к ним документов *обязан назначить разумный срок*, в течение которого указанные лица вправе представить в суд первой инстанции *возражения в письменной форме* относительно частной жалобы, представления прокурора с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле (ч. 2 ст. 333 ГПК).

Подача частных жалобы, представления на определение не препятствует продолжению рассмотрения дела по существу в первой инстанции. Исключение составляют жалобы на те определения, которые исключают дальнейшее движение дела.

Подача частной жалобы (представления), как правило, не приостанавливает исполнение соответствующего определения

(ч. 3 ст. 145, ч. 3 ст. 212). Исключение составляют определения об отмене обеспечения иска и замене одних обеспечительных мер другими (ч. 3 ст. 145).

Частная жалоба, в отличие от апелляционной жалобы на судебное решение, не затрагивает сути процесса в целом, а относится к разрешенным определением судопроизводственным вопросам, возникшим в ходе производства по гражданскому делу. Частная жалоба государственной пошлиной не оплачивается.

Рассмотрение частных жалоб (представлений) в связи с принятием Закона № 353-ФЗ происходит в порядке, отличном от предусмотренного для рассмотрения апелляционных жалоб на решения. По общему правилу рассмотрение в судебном заседании частных жалобы, представления осуществляется без извещения лиц, участвующих в деле. Однако из этого правила есть исключения. С обязательным извещением лиц, участвующих в деле, рассматриваются частные жалобы (представления) на определения о приостановлении производства, о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения.

Кроме того, в силу новых установлений ГПК¹, направленных на реализацию постановления КС РФ от 30.11.2012 № 29-П, суд апелляционной инстанции наделен правом рассмотреть частную жалобу (представление прокурора) с извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения, учитывая в каждом конкретном случае характер и сложность разрешаемого процессуального вопроса, а также доводы частной жалобы, представления прокурора и возражения относительно них (абз. 2 ч. 3 ст. 333 ГПК).

Также новыми процессуальными правилами расширен и перечень определений суда первой инстанции, проверка которых осуществляется судом апелляционной инстанции с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения частной жалобы, представления (ч. 3 ст. 333). Включенными в отличие от упомянутых ранее традиционно проверяемых по частной жалобе определений по судопроизводственным вопросам оказались иные категории определений суда. Речь идет об определениях по отдельным категориям гражданских дел, которыми завершается производство в связи с их рассмотрением и разрешением судом первой инстанции по существу (ч. 2 ст. 412,

¹ ФЗ от 28 декабря 2013 г. № 436-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации».

ч. 5 ст. 422, ч. 5 ст. 427 ГПК). Поэтому такие судебные постановления хотя и выносятся в форме определения с учетом специфики предмета рассмотрения, являются итоговыми по делу. Они схожи с решением суда первой инстанции по предмету рассмотрения, порядку принятия, правовым последствиям. При поименовании же таких определений в ст. 333 ГПК исключена возможность их обжалования и проверки в обычном апелляционном порядке и на равных основаниях с решением суда, что снизило уровень процессуальных гарантий лиц, участвующих в таких гражданских делах. Обжалование их посредством апелляции стало возможным лишь путем подачи частной жалобы, представления и проверки в предусмотренном порядке для их рассмотрения.

4. Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу (представление прокурора), вправе:

- оставить определение суда первой инстанции без изменения, жалобу (представление прокурора) без удовлетворения;
- отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Апелляционный суд не вправе отменить и передать вопрос на новое рассмотрение суду первой инстанции. Имеется ситуация, когда при обжаловании и отмене определения об отказе в принятии заявления о выдаче судебного приказа решение вопроса о принятии заявления о выдаче судебного приказа передается мировому судье.

Определение апелляционного суда, вынесенное по частной жалобе (представлению), вступает в законную силу со дня его вынесения.

Контрольные вопросы

1. Характерные черты апелляции как отечественного современного ординарного способа обжалования и проверки судебных постановлений.
2. Особенности судопроизводства в суде апелляционной инстанции.
3. В чем проявляется действие принципов диспозитивности и состязательности на этапе апелляционного производства?
4. На какие судебные постановления может быть подана апелляционная жалоба?
5. Действия суда первой инстанции после поступления апелляционной жалобы (представления).

6. В чем различие между просьбой (отзывом) о возвращении апелляционной жалобы (представления) лица, их подавшего (принесшего), и отказом от апелляционной жалобы (представления)?

7. Определите, какие нарушения процессуального закона, являются безусловными основаниями к отмене решения суда первой инстанции?

8. Определите судебные постановления, которые могут быть проверены судом апелляционной инстанции посредством подачи частной жалобы.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 28 декабря 2013 г. № 436-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» // <http://www.pravo.gov.ru>. 30.12.2013.
2. Определение КС РФ от 03.07.2007 № 623-О-П «По запросу Новооскольского районного суда Белгородской области о проверке конституционности абзаца четвертого статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».
3. Постановление КС РФ от 21.04.2010 № 10-П «По делу о проверке конституционности части первой статьи 320, части второй статьи 327 и статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами гражданки Е. В. Алейниковой и общества с ограниченной ответственностью «Три К» и запросами Норильского городского суда Красноярского края и Центрального районного суда города Читы».
4. Постановление КС РФ от 30.11.2012 № 29-П «По делу о проверке конституционности положений части пятой статьи 244.6 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».
5. Постановление Пленума ВС РФ от 19.06.2012 № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регулирующих производство в суде апелляционной инстанции».
6. *Лесницкая Л. Ф.* Пересмотр решения суда в кассационном порядке М.: Юридическая литература, 1974.
7. Проверка судебных постановлений в гражданском процессе стран ЕС и СНГ / под ред. Е. А. Борисовой. М.: Норма, 2007.

8. *Борисова Е. А.* Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М.: Городец, 2008.

9. *Смагина Е. С.* Апелляционное производство в гражданском процессе. М.: Юрлитинформ, 2007.

10. *Терехова Л. А.* Система пересмотра судебных актов в механизме судебной защиты. М.: Волтерс Клувер, 2010.

Глава 22. Производство в суде КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке кассации.

§ 2. Право на обращение в суд кассационной инстанции (субъекты, объект, суды, рассматривающие дело в порядке кассации, срок обращения).

§ 3. Порядок подачи кассационной жалобы, содержание жалобы, возвращение жалобы.

§ 4. Порядок рассмотрения кассационной жалобы.

§ 5. Пределы рассмотрения дела судом кассационной инстанции и основания к отмене решения, изменению или вынесению нового решения.

§ 6. Полномочия суда кассационной инстанции. Постановление суда кассационной инстанции.

§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке кассации

В целях обеспечения реализации гарантированного ст. 46 Конституции РФ права каждого на судебную защиту в гражданском процессе закреплен институт пересмотра не вступивших в законную силу судебных постановлений суда первой инстанции в апелляционном порядке. Однако его наличие не является полной и абсолютной гарантией отсутствия судебных ошибок, вынесения судами первой и апелляционной инстанций во всех без исключения случаях судебных актов, полностью соответствующих действующему законодательству, особенно при наличии противоречий, пробелов в нормативно-правовом регулировании спорного материального правоотношения, при применении судами первой и апелляционной инстанции правовых норм по аналогии.

Средством устранения возможных судебных ошибок и одновременно, гарантией права на судебную защиту является закрепленный гл. 41 ГПК *институт кассации* — совокупность норм, регулирующих кассационное производство.

Кассационное производство, являясь стадией гражданского процесса, представляет собой деятельность суда кассационной инстанции и участников процесса по проверке законности вступивших в законную силу судебных постановлений судов первой, апелляционной и кассационной инстанций, а также судебных приказов.

Таким образом, **институт кассации** — это совокупность норм, регулирующих порядок возбуждения производства в суде кассационной инстанции по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений судов первой, апелляционной, кассационной инстанций и судебных приказов, процедуру и пределы рассмотрения кассационных жалоб (представлений), а также основания к отмене обжалуемых судебных постановлений ввиду их незаконности и полномочия суда кассационной инстанции.

В ходе судебной реформы, в особенности, в связи с внесением изменений в ГПК Законом № 353-ФЗ, кассационное производство претерпело существенные преобразования. Если ранее в кассационном порядке проверялась законность и обоснованность не вступивших в законную силу решений судов первой инстанции, то сейчас кассационное производство представляет собой пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений. При этом в кассационном порядке вступившее в законную силу судебное постановление может быть обжаловано только при условии, что лицом *были исчерпаны иные установленные законом способы обжалования* судебного постановления до дня вступления его в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК). Суд кассационной инстанции проверяет соответствие нормам материального и процессуального права обжалуемого решения, поскольку основанием к отмене решения в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права (ст. 387 ГПК).

Как и в апелляции, любое из лиц, участвующих в деле, несогласное с вступившими в законную силу судебными постановлениями, вынесенными судами первой и апелляционной инстанций, может обратиться с кассационной жалобой, возбудив тем самым кассационное производство — деятельность суда кас-

сационной инстанции по рассмотрению кассационной жалобы. Вместе с тем рассмотрение жалобы, представления судом кассационной инстанции осуществляется в два этапа. Первоначально кассационная жалоба или представление изучаются единолично судьей суда кассационной инстанции (ст. 380.1 ГПК) на предмет выявления предусмотренных законом оснований для пересмотра обжалуемого решения в кассационном порядке. И только в случае установления наличия оснований для отмены решения, предусмотренных ст. 387 ГПК, судья передает кассационную жалобу (представление) для рассмотрения непосредственно в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Несмотря на произошедшие изменения кассационное производство остается одной из важнейших составляющих процесса судебной защиты нарушенных субъективных материальных прав, способствующих правильному разрешению гражданских дел, укреплению законности и правопорядка. Возможность проверки законности вступивших в законную силу судебных актов позволяет вышестоящим судам устранять существенные ошибки в применении и толковании норм материального и процессуального права, допущенные судами первой и апелляционной инстанций, способствует исключению появления противоречащих друг другу судебных постановлений и обеспечению единообразия судебной практики.

§ 2. Право на обращение в суд кассационной инстанции (субъекты, объект, суды, рассматривающие дело в порядке кассации, срок обращения)

1. Возбуждение производства в суде кассационной инстанции осуществляется путем подачи кассационной жалобы, представления. **Право кассационного обжалования** — возможность возбудить и поддерживать деятельность суда кассационной инстанции по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений судов первой, апелляционной и кассационной инстанций, а также судебных приказов.

2. **Правом на кассационное обжалование** обладают все лица, участвующие в деле (ч. 1 ст. 376 ГПК), вне зависимости от того, принимали ли они участие в судебном заседании, в котором было вынесено обжалуемое постановление, то есть истцы, ответчики, третьи лица, заявители и заинтересованные лица, их правопреемники, а также органы государственной власти, органы местного

самоуправления, организации или граждане, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступившие в процесс в целях дачи заключения по основаниям и в порядке, предусмотренном ст. 46, 47 ГПК. В случае обжалования в суд кассационной инстанции судебного постановления, бывшего предметом рассмотрения в суде апелляционной инстанции, либо постановления суда апелляционной инстанции правом кассационного обжалования обладают все лица, участвовавшие в деле, вне зависимости от того, по чьей инициативе было возбуждено апелляционное производство.

Правом принесения кассационного представления обладают Генеральный прокурор РФ и его заместители, а также прокуроры субъектов РФ (прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа) и военного округа (флота) при условии, что прокурор принимал участие в деле в порядке ст. 45 ГПК, то есть дело было возбуждено по иску (заявлению) прокурора или прокурор был привлечен к участию в процессе с целью дачи заключения по делу (ч. 3 ст. 377 ГПК). Указанные лица вправе принести представление о пересмотре вступивших в законную силу постановлений судов первой и апелляционной инстанций и в тех случаях, когда вопреки прямым предписаниям закона об обязательном участии прокурора в деле с целью дачи заключения он не был привлечен к участию в процессе (ч. 3 ст. 45 ГПК).

Обратиться с кассационной жалобой могут заявители и должники по делам о выдаче судебного приказа.

Кроме лиц, участвующих в деле, правом кассационного обжалования обладают также другие лица, если их права и законные интересы нарушены обжалуемыми судебными постановлениями (ч. 1 ст. 376 ГПК). Систематическое толкование указанного положения и нормы п. 4 ч. 4 ст. 330 ГПК позволяют сказать, что правом кассационного обжалования наделяются **лица, не привлеченные к участию** в процессе в судах первой и апелляционной инстанций, когда **обжалуемым судебным постановлением разрешен вопрос об их правах или обязанностях**. Это может иметь место, когда в резолютивной части судебного постановления на указанных лиц прямо возлагаются какие-либо обязанности, может и быть обусловлено характером спорного материального правоотношения, когда принятое решение затрагивает права всех его субъектов вне зависимости от их привлечения к участию в процессе, — случаи

обязательного процессуального соучастия, например по спорам о выделе доли из общей собственности.

В интересах указанных лиц представления о пересмотре судебных постановлений в кассационном порядке могут быть принесены также Генеральным прокурором РФ (его заместителями), прокурорами субъектов РФ, прокурорами военного округа (флота) при соблюдении общих условий обращения прокурора в суд в защиту прав других лиц, установленных ст. 45 ГПК.

3. *Объектом* кассационного обжалования в первую очередь являются вступившие в законную силу судебные постановления судов первой и апелляционной инстанций, за исключением судебных постановлений ВС РФ (ч. 1 ст. 376 ГПК). Таким образом, объектом кассационного обжалования являются:

— решения, определения мировых судей, районных судов, гарнизонных военных судов, принятые ими по первой инстанции;

— решения, определения судов субъектов РФ¹, окружных (флотских) военных судов по делам о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок (гл. 22.1 ГПК) и вынесенные по первой инстанции;

— апелляционные определения и другие определения районных судов, судов субъектов РФ, окружных (флотских) военных судов, вынесенные этими судами при рассмотрении гражданских дел в апелляционном порядке.

Обязательным условием обжалования указанных судебных постановлений в кассационном порядке является **исчерпание** до дня вступления их в законную силу **иных** установленных процессуальным законом **способов обжалования** (ч. 2 ст. 376 ГПК). Данная норма фактически означает, что вышеуказанные судебные постановления судов первой инстанции могут быть обжалованы в кассационном порядке только при условии, что они были обжалованы в апелляционном порядке судом апелляционной инстанции, дело было рассмотрено судом по существу и было вынесено апелляционное определение (п. 3 постановления Пленума ВС РФ № 29 от 11.12.2012). Представляется, что отказ судом первой инстанции в восстановлении срока на апелляционное обжалование

¹ Термин «суды субъектов РФ» в отношении судов общей юрисдикции легально не используется в законодательстве и употребляется исключительно в целях настоящего учебника применительно к верховным судам республик, краевым, областным судам, судам городов федерального значения, суду Еврейской автономной области, судам автономных округов.

судебного постановления, выраженный во вступившем в законную силу определении, также должен рассматриваться в качестве использования заинтересованным лицом всех возможностей апелляционного обжалования соответствующего постановления суда первой инстанции. Иной подход ограничивает гарантированное ст. 46 Конституции РФ право каждого на судебную защиту.

Кроме того, данное условие обязательности апелляционного обжалования постановления суда первой инстанции не применяется при кассационном обжаловании вступившего в законную силу постановления суда первой инстанции лицами, не привлеченными к участию в деле, но о правах и обязанностях которых суд вынес решение, а также при подаче кассационных представлений Генеральным прокурором РФ (его заместителями) или прокурорами субъектов РФ как в интересах таких лиц, так и по делам, в которых в силу закона участие прокурора является обязательным, однако прокурор не был привлечен к участию в процессе.

Во-вторых, объектом кассационного обжалования являются постановления президиумов судов субъектов РФ и окружных (флотских) военных судов, вынесенные в кассационном порядке.

К третьей группе самостоятельных объектов кассационного обжалования следует отнести судебные приказы, возможность апелляционного обжалования которых законом не предусмотрена.

Решения, определения, вынесенные по первой инстанции судами субъектов РФ, окружными (флотскими) судами и апелляционные определения на такие решения, вынесенные Судебной коллегией по гражданским делам, Судебной коллегией по административным делам или Военной коллегией Верховного Суда РФ в кассационном порядке не обжалуются. Исключение, как уже отмечалось ранее, составляют судебные постановления по делам о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок.

В кассационном порядке обжаловано может быть как вступившее в законную силу постановление в целом, так и в части. Так, например, при соединении в одном исковом заявлении нескольких требований о взыскании суммы основного долга и неустойки, судебное решение может быть обжаловано в части взыскания неустойки. Еще одним примером может служить

обжалование судебного постановления в части распределения судебных расходов.

4. В системе судов общей юрисдикции в порядке кассационного производства пересмотр судебных постановлений осуществляют президиумы судов субъектов РФ и окружных (флотских) военных судов, Судебные коллегии по гражданским делам и по административным делам, а также Военная коллегия ВС РФ.

Согласно ч. 2 ст. 377 ГПК президиумы судов субъектов РФ пересматривают в кассационном порядке следующие вступившие в законную силу судебные постановления:

- решения и определения районных судов и мировых судей;
- апелляционные определения районных судов;
- апелляционные определения судов субъектов РФ;
- судебные приказы.

Соответственно президиумы окружных (флотских) военных судов пересматривают в кассационном порядке вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов и апелляционные определения окружных (флотских) военных судов.

Судебные коллегии по гражданским делам и по административным делам и Военная коллегия ВС РФ пересматривают в кассационном порядке следующие вступившие в законную силу судебные постановления:

- решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если они были обжалованы в президиум суда субъекта РФ;
- апелляционные определения судов субъектов РФ, если они были обжалованы в президиум суда субъекта РФ;
- кассационные постановления президиумов судов субъектов РФ;
- решения и определения гарнизонных военных судов, если они были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда;
- апелляционные определения окружных (флотских) военных судов, если они были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда;
- кассационные постановления президиумов окружных (флотских) военных судов.

Таким образом, вступившие в законную силу постановления районных судов и гарнизонных военных судов, принятые

ими по первой инстанции, а также апелляционные определения судов субъектов РФ и окружных (флотских) судов могут быть в кассационном порядке обжалованы дважды — первоначально в президиум суда субъекта РФ или президиум окружного (флотского) суда, а затем в Судебную коллегия по гражданским или административным делам либо Военную коллегия ВС РФ. Тогда как все остальные судебные постановления и судебные приказы, являющиеся объектом кассационного обжалования, могут быть обжалованы в соответствующий суд кассационной инстанции только один раз. Однако, если по кассационной жалобе на вступившие в законную силу решения и определения мировых судей, на апелляционные определения районных судов и на судебные приказы в результате кассационного производства будут переданы на рассмотрение президиума суда субъекта РФ и будет вынесено постановление президиума, то фактически данные судебные акты могут быть обжалованы повторно в судебные коллегии ВС РФ посредством обжалования соответствующего постановления президиума суда субъекта, вынесенного в кассационном порядке.

5. Процессуальным законом установлен единый шестимесячный *срок кассационного обжалования вступивших в законную силу судебных постановлений* (ч. 2 ст. 376 ГПК). Его единство заключается в том, что при наличии установленной законом возможности повторного кассационного обжалования судебного постановления срок обжалования не исчисляется заново, а продолжается. Так, например, решение районного суда в пределах шестимесячного срока может быть обжаловано сначала в президиум суда субъекта РФ, а затем в судебную коллегия ВС РФ.

Исчисляются сроки кассационного обжалования в соответствии с общими правилами исчисления процессуальных сроков, установленных гл. 9 ГПК, с учетом особенностей, прямо предусмотренных законом. По общему праву, судебные постановления могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции со дня их вступления в законную силу. Поскольку кассационному обжалованию подлежат только судебные акты, обжалованные в апелляционном порядке, то начинает исчисляться срок кассационного обжалования на следующий день после вынесения апелляционного определения, которое вступает в законную силу со дня его принятия (ч. 5 ст. 329 ГПК). При этом срок исчисляется именно со дня следующего за днем оглашения апелляционного определения, момент составления мотивированного судебного акта не

влияет на исчисление срока. В отношении судебных приказов, не подлежащих апелляционному обжалованию, срок кассационного обжалования исчисляется с момента их вынесения.

Как разъяснил Пленум ВС РФ в п. 8 постановления от 11.12.2012 № 29, в случае вынесения по делу второго или последующего апелляционного определения в результате рассмотрения судом апелляционной инстанции апелляционных жалоб лиц, которым был восстановлен срок на апелляционное обжалование, а также в случае вынесения дополнительного апелляционного определения шестимесячный срок для кассационного обжалования судебного постановления суда первой и апелляционной инстанций по данному делу следует исчислять со дня, следующего за днем принятия последнего апелляционного определения или вынесения дополнительного апелляционного определения. При этом, если в вынесении дополнительного апелляционного определения отказано, то это не влияет на исчисление срока кассационного обжалования, который течет с момента вынесения основного апелляционного определения.

Поскольку срок на кассационное обжалование един, то в отношении судебных постановлений, которые могут быть обжалованы в кассационном порядке дважды, применяется правило, согласно которому период рассмотрения кассационной жалобы в суде кассационной инстанции не учитывается и подлежит исключению из общего шестимесячного срока. Таким образом, период времени с момента подачи кассационной жалобы в президиум суда субъекта РФ (даты штампа почтового отправления или даты штампа канцелярии суда субъекта РФ) до момента ее рассмотрения (даты определения об отказе в передаче жалобы на рассмотрение суда кассационной инстанции или даты постановления президиума суда субъекта РФ) в шестимесячный срок не включается.

Пропущенный срок кассационного обжалования может быть восстановлен. Вопрос о его восстановлении разрешается судом первой инстанции, рассматривавшем дело по существу. Однако необходимо учитывать, что ч. 4 ст. 112 ГПК установлены особые основания восстановления срока на кассационное обжалование. Указанный срок может быть восстановлен *только в исключительных случаях*, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, *объективно исключающим возможность* подачи кассационной жалобы в установленный срок, и эти обстоятельства

имели место в период *не позднее одного года* со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу. В отношении физических лиц к обстоятельствам, являющимися основаниями для восстановления срока, могут относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние, иные относящиеся к личности заявителя обстоятельства, а также другие независящие от лица обстоятельства, в силу которых оно было лишено возможности своевременно обратиться с кассационной жалобой в суд (п. 10 постановления Пленума ВС РФ № 29 от 11.12.2012). Очевидно, что данный перечень обстоятельств не является исчерпывающим. В каждом конкретном случае наличие оснований для восстановления срока кассационного обжалования будет определяться судом с учетом конкретных обстоятельств и личности гражданина, пропустившего срок. И наоборот, нахождение руководителя или представителя организации в командировке или отпуске, смена руководителя организации, отсутствие в штате организации юриста и т. д. не могут рассматриваться в качестве уважительных причин пропуска юридическим лицом срока кассационного обжалования.

Также в силу прямого указания закона обстоятельства, являющиеся основаниями для восстановления срока кассационного обжалования, должны иметь место в период не позднее одного года со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу. Представляется, что данная норма должна быть истолкована таким образом, что соответствующие обстоятельства должны возникнуть в указанный период, при этом если они завершились после истечения года с момента вступления обжалуемого постановления в силу, то срок кассационного обжалования должен быть восстановлен. Например, в случае тяжелой болезни гражданина, которая продолжалась более одного года. Обстоятельства же, возникшие за пределами годичного срока, не имеют правового значения и проверке не подлежат (п. 10 постановления № 29 Пленума ВС РФ от 11.12.2012).

§ 3. Порядок подачи кассационной жалобы, содержание жалобы, возвращение жалобы

1. Кассационные жалоба, представление¹ подаются непосредственно в суд кассационной инстанции (ч. 1 ст. 377 ГПК),

¹ В силу закона прокурор реализует право на обращение в суд кассационной инстанции путем подачи кассационного представления. Кассационное

что влияет на их содержание и обуславливает необходимость приложения к жалобе определенных документов.

2. *Форма и содержание кассационной жалобы* закреплены в ст. 378 ГПК.

В кассационной жалобе должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который они подаются;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, место жительства гражданина или место нахождения организации и его 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 инстанциям, и содержание принятых ими решений;

5) указание на судебные постановления, которые обжалуются; если же кассационная жалоба ранее подавалась в суд кассационной инстанции, то указывается на принятое по жалобе определение или постановление;

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) просьба лица, подающего жалобу.

Помимо этого в кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, или в представлении прокурора в защиту прав такого лица должно быть указано на то, какие именно права или законные интересы этого лица нарушены обжалуемым судебным постановлением.

Кассационная жалоба подписывается лицом, ее подающим, или его представителем. В последнем случае к жалобе прилагается документ, удостоверяющий полномочия представителя. Поскольку обжалование судебного постановления является специальным полномочием в силу норм ст. 54 ГПК, то об этом полномочии представителя должно быть прямо указано в доверенности.

представление прокурора подается по общим правилам обращения в суд с кассационной жалобой, поэтому в дальнейшем изложенное относительно кассационной жалобы в полной мере применимо и к представлению прокурора.

Кассационное представление, подаваемое в президиум суда субъекта РФ, должно быть подписано прокурором субъекта РФ, прокурором военного округа (флота), Генеральным прокурором РФ или его заместителями, а подаваемое в судебные коллегии ВС РФ, — только Генеральным прокурором РФ или его заместителями.

Особенностью обращения в суд кассационной инстанции является то, что к жалобе обязательно прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений судов первой, апелляционной и кассационной инстанций, принятых по делу.

Также к кассационной жалобе прилагается документ об уплате государственной пошлины либо документы, подтверждающие право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо судебное постановление суда первой инстанции о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Кассационная жалоба подается с копиями по количеству лиц, участвующих в деле.

В отличие от производства в суде первой и апелляционной инстанций несоблюдение формы и содержания кассационной жалобы влечет за собой ее возвращение. Никакого срока для устранения имеющихся недостатков не предоставляется.

3. В том случае если лицо, обращающееся с кассационной жалобой, нарушило процессуальный порядок и условия ее подачи, кассационное производство возбуждено быть не может, а кассационная жалоба возвращается заявителю без рассмотрения по существу.

Основания возвращения кассационной жалобы закреплены в ст. 379.1 ГПК. Их перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Таковыми являются:

1) нарушение требований, предъявляемых к форме и содержанию кассационной жалобы, предусмотренных п. 1–5, 7 ч. 1, 3–7 ст. 378 ГПК. Таким образом, из всех закрепленных в законе требований к форме и содержанию кассационной жалобы не являются основаниями для возвращения жалобы только отсутствие в жалобе правового обоснования незаконности обжалуемых судебных постановлений, а именно отсутствие указания 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. Также не может рассматриваться в качестве основания для возвращения отсутствие в кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, указания на то, какие его права или охраняемые законом интересы нарушены оспариваемым судебным постановлением;

2) подача кассационной жалобы лицом, не имеющим права на кассационное обжалование, то есть незаинтересованным лицом, не принимавшим участие в деле и не утверждающим, что его права нарушены данным судебным актом, либо должностным лицом прокуратуры, которому не предоставлено право на принесение кассационного представления, либо в отношении судебного постановления, которое не является объектом кассационного обжалования и т. д.;

3) пропуск установленного законом срока кассационного обжалования. Исключением являются случаи, когда к жалобе приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) подача кассационной жалобы с нарушением порядка обращения в суд кассационной инстанции, закрепленного ст. 377 ГПК. Так, основанием возвращения является подача кассационной жалобы на решение районного суда непосредственно в ВС РФ, минуя президиум суда субъекта РФ, либо ошибка в определении суда субъекта РФ по территориальности, в котором подлежит рассмотрению кассационная жалоба;

5) наличие письменного ходатайства (просьбы) лица, подавшего жалобу, о ее возвращении при условии, что кассационная жалоба еще не принята к производству суда кассационной инстанции.

Согласно ч. 2 ст. 379.1 ГПК кассационная жалоба должна быть возвращена без рассмотрения по существу в течение десяти дней со дня ее поступления в суд кассационной инстанции.

Возвращение жалобы не препятствует повторному обращению с тождественной жалобой в суд кассационной инстанции после устранения допущенных недостатков. Однако это возможно только в пределах единого шестимесячного срока кассационного обжалования. При этом необходимо учитывать, что при возвращении жалобы без рассмотрения время с момента подачи

жалобы до момента вынесения определения о ее возвращении не исключается из срока кассационного обжалования.

§ 4. Порядок рассмотрения кассационной жалобы

1. Поданная с соблюдением всех установленных законом правил кассационная жалоба принимается судом кассационной инстанции к производству. Рассмотрение кассационной жалобы осуществляется в *два этапа*: судьей суда кассационной инстанции на предмет наличия оснований для передачи жалобы на рассмотрение в судебном заседании суда кассационной инстанции и затем судом кассационной инстанции непосредственно в судебном заседании в случае передачи жалобы на его рассмотрение.

2. Первоначально кассационная жалоба изучается единолично судьей суда кассационной инстанции. Согласно ст. 380.1 ГПК в президиуме суда субъекта РФ, окружного (флотского) военного суда жалоба изучается председателем соответствующего суда, его заместителем или судьей данного суда, а в судебных коллегиях ВС РФ — судьей ВС РФ.

Изучение жалобы судьей суда кассационной инстанции имеет своей целью определение необходимости передачи ее на рассмотрение уже непосредственно в судебном заседании суда кассационной инстанции. Единственным критерием наличия такой необходимости может являться выявление судьей нарушений судами первой и апелляционной инстанций норм права, являющихся основаниями отмены решения в кассационном порядке, а именно существенных нарушений 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 (ст. 387 ГПК).

В первую очередь изучаются сами кассационные жалоба или представление, а также приложенные к ним документы. В связи с этим особое значение приобретает именно составление кассационной жалобы, определение перечня документов, которые должны быть к ней приложены. В жалобе должны быть четко указаны конкретные нарушения норм права, приведены четкие и ясные доводы, их подтверждающие, а также обоснованное их влияние на конечный результат рассмотрения дела. Поскольку первоначально у судьи кассационной инстанции все материалы дела отсутствуют, то необходимо прилагать к жалобе те имеющи-

ся в деле документы, которые свидетельствуют о нарушении судами первой или апелляционной инстанций норм материального либо процессуального права, на которые ссылается заявитель. Если в жалобе указывается на допущенные нарушения норм процессуального права, которые не нашли своего отражения в обжалуемых решении и определении, например на отсутствие протокола судебного заседания или рассмотрение дела в отсутствие лица, не извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, следует к жалобе приложить копии соответствующих листов дела.

В ходе изучения жалобы и приложенных к ней материалов у судьи может возникнуть необходимость истребования всех материалов дела. Как правило, это происходит в случае, когда жалобы и приложенных к ней материалов недостаточно для определения наличия или отсутствия оснований пересмотра обжалуемых судебных постановлений в кассационном порядке либо в целях подтверждения тех обстоятельств, на которые указано в жалобе. Также дело истребуется судьей и в том случае, когда им установлено наличие оснований для отмены обжалуемых судебных постановлений в целях их дальнейшей передачи на рассмотрение суда кассационной инстанции в судебном заседании.

По ходатайству лиц, участвующих в деле, судья на этапе изучения материалов кассационной жалобы может приостановить исполнение обжалуемого судебного постановления (ч. 1 ст. 381 ГПК). Целью приостановления исполнения решения является защита имущественных или иных прав и интересов должника. Приостанавливаться исполнение решения судьей кассационной инстанции должно в том случае, если, во-первых, им будут выявлены нарушения норм материального или процессуального права, которые могут привести к отмене обжалуемых постановлений, и во-вторых, будут установлены обстоятельства, свидетельствующие о невозможности или затруднительности поворота исполнения судебного решения в случае его отмены, либо о возможности причинения значительного ущерба должнику в результате принудительного исполнения обжалуемого постановления. Именно поэтому приостановление исполнения обжалуемого постановления возможно только в случае истребования судьей кассационной инстанции материалов дела (ч. 1 ст. 381 ГПК). Вопрос о приостановлении исполнения судебного постановления разрешается судьей единолично без вызова сторон и проведения

судебного заседания либо одновременно с истребованием дела, либо после его истребования, но до окончания производства в суде кассационной инстанции. О приостановлении исполнения судьей выносится определение, которое обжалованию не подлежит (п. 16 постановления № 29 Пленума ВС РФ от 11.12.2012).

Срок рассмотрения кассационной жалобы судьей суда субъекта РФ составляет не более одного месяца, а при истребовании дела — не более двух месяцев. Судьей ВС РФ кассационная жалоба должна быть рассмотрена в двухмесячный срок, а в случае истребования дела — в трехмесячный срок, при этом данный срок с учетом сложности дела может быть продлен председателем ВС РФ или его заместителем, но не более чем на два месяца (ст. 382 ГПК).

По итогам изучения кассационных жалобы, представления судья должен принять решение либо о передаче жалобы, представления на рассмотрение в судебном заседании суда кассационной инстанции, либо об отказе в передаче. Критерием данного решения является выявление судьей существенных нарушений норм материального или процессуального права, которые могут являться основанием для отмены обжалуемого судебного постановления в кассационном порядке. О передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции или об отказе в передаче выносится мотивированное определение.

Содержание указанных определений регламентировано ст. 383, 384 ГПК. Помимо обычных реквизитов, в определении должны быть изложены мотивы, по которым отказано в передаче, либо наоборот, основания для передачи кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции. В определении о передаче дела для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции также отражаются предложения судьи о том, как следует поступить кассационному суду.

Определение судьи о передаче или об отказе в передаче жалобы с делом на рассмотрение в судебном заседании кассационной инстанции обжаловано быть не может. Вместе с тем ч. 3 ст. 381 ГПК закрепляет положение, в силу которого председатель или заместители председателя ВС РФ могут вынести определение об отмене определения судьи ВС РФ об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном

заседании суда кассационной инстанции и передать их для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции. Подобное определение уполномоченными должностными лицами может быть вынесено как по собственной инициативе, так и по просьбе обратившихся к ним заинтересованных лиц. Данная норма позволяет утверждать, что лица, подавшие кассационную жалобу, могут в случае несогласия с определением судьи ВС РФ об отказе в передаче их жалоб на рассмотрение суда кассационной инстанции обратиться с просьбой к председателю ВС РФ об отмене такого определения. Указанное право, со всей очевидностью, носит внепроцессуальный характер, законом никак не регламентировано, не определены сроки и порядок его реализации. Также законом не определены и сроки, в течение которых должностным лицом ВС РФ может быть вынесено подобное определение.

При вынесении определения об отказе в передаче жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции подателю жалобы сама жалоба и приложенные к ней документы не возвращаются.

2. В случае вынесения определения о передаче жалобы, представления на рассмотрение в судебном заседании суда кассационной инстанции судья направляет вынесенное определение, жалобу (представление) и дело в суд кассационной инстанции.

В судебном заседании суда кассационной инстанции дело рассматривается по общим правилам с изъятиями и дополнениями, предусмотренными гл. 41 ГПК, в частности ст. 385, 386 ГПК. Дело должно быть рассмотрено в судебном заседании суда кассационной инстанции со дня вынесения судьей определения о его передаче на рассмотрение в президиуме суда субъекта РФ в срок, не превышающий один месяц, а в ВС РФ — не превышающий два месяца.

Суд кассационной инстанции назначает дату судебного заседания, извещает лиц, участвующих в деле, и лиц, обратившихся с жалобой (представлением), которые не были привлечены к участию в процессе, о времени и месте судебного заседания с учетом того, чтобы они имели возможность явиться на заседание, а также направляет им копии кассационных жалобы (представления) и определения об их передаче для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции. Неявка лиц, участвую-

щих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению дела.

Рассмотрение дела в суде кассационной инстанции начинается с доклада дела судьей. В президиуме суда субъекта РФ дело докладывается либо член президиума (в том числе председатель суда или его заместитель), либо другой судья суда субъекта РФ, ранее не участвовавший в рассмотрении дела. В судебных коллегиях ВС РФ дело докладывается одним из судей соответствующей коллегии.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы кассационных жалобы, представления, послужившие основаниями для их передачи с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции (ч. 5 ст. 386 ГПК).

Лица, участвующие в деле, пользуются всеми процессуальными правами при рассмотрении дела в судебном заседании суда кассационной инстанции. Так, в частности, они могут направить заблаговременно в суд свои письменные объяснения по доводам кассационной жалобы; заявлять ходатайства по вопросам, отнесенным к компетенции суда кассационной инстанции и в рамках установленных законом пределов рассмотрения дела в кассации, например, об отложении дела слушанием в виду невозможности явки в судебное заседание или о дополнении кассационной жалобы; о приостановлении или прекращении производства по делу и т. д. (п. 20, 23 постановления № 29 Пленума ВС РФ от 11.12.2012). Присутствующие в судебном заседании лица вправе давать суду кассационной инстанции письменные и устные объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

После заслушивания объяснений лиц, участвующих в судебном заседании, суд кассационной инстанции удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления. При этом все вопросы, возникающие в ходе рассмотрения дела как в совещательной комнате, так и в судебном заседании, решаются большинством голосов судей суда кассационной инстанции, рассматривающих дело. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, кассационные жалоба, представление считаются отклоненными. Вынесенное постановление оглашается в судебном заседании.

§ 5. Пределы рассмотрения дела судом кассационной инстанции и основания к отмене решения, изменению или вынесению нового решения

1. Суд кассационной инстанции проверяет законность обжалуемых судебных постановлений и судебных приказов. В силу ч. 2 ст. 390 ГПК при рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права. Формально это означает, что суд кассационной инстанции не проверяет обоснованность обжалуемых судебных постановлений, не вправе исследовать новые доказательства, устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанций. Он лишь определяет наличие или отсутствие оснований к отмене решения, закрепленных в ст. 387 ГПК. Вместе с тем кассационная инстанция проверяет имеющиеся в деле доказательства на предмет соблюдения судами первой и апелляционной инстанций процессуальных правил собирания и исследования доказательств, в частности правила допустимости.

В соответствии с принципом диспозитивности по общему правилу суд кассационной инстанции проверяет законность, во-первых, только обжалуемых судебных постановлений, и во-вторых, только по тем доводам, которые изложены в кассационной жалобе (ч. 2 ст. 390 ГПК). Исходя из этого общего положения в ч. 2 ст. 390 ГПК одновременно закрепляется норма, что 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.

Данное нормативное положение призвано обеспечить стабильность судебных актов и реализацию правила правовой определенности. В соответствии с постановлениями ЕСПЧ по делу «Брумареску против Румынии» от 28 октября 1999 г., «Рябых против Российской Федерации» от 24.07.2003, постановлениями КС РФ № 1-П от 20.02.2006, № 2-П от 05.02.2007 правовая определенность предполагает уважение принципа недопустимости повторного рассмотрения однажды решенного дела. Полномочие вышестоящего суда по пересмотру дела должно осуществляться в целях исправления судебных ошибок, неправильного отправления правосудия, а не пересмотра по существу. Отступления от

принципа правовой определенности оправданы, только когда являются обязательными в силу обстоятельств существенного и непреодолимого характера.

Вместе с тем нарушения норм материального и процессуального права, в том числе и существенные, судами первой и апелляционной инстанций могут быть допущены, а стороны могут эти нарушения не заметить, на них не ссылаться. Поэтому ч. 2 ст. 390 ГПК одновременно закрепляет возможность суда кассационной инстанции в интересах законности выйти за пределы доводов кассационной жалобы. Иными словами, суд кассационной инстанции не может оставить без внимания выявленные им существенные нарушения норм права, являющиеся основанием к отмене судебного решения, только по мотивам того, что никто из лиц, участвующих в деле, на эти нарушения не ссылался в жалобе, представлении или объяснениях.

Процессуальный закон закрепляет и правило, согласно которому суд кассационной инстанции проверяет законность только тех судебных постановлений, которые обжалуются, и только в той части, в которой они обжалуются (ч. 2 ст. 390 ГПК). Очевидно, что в рамках одного судебного процесса рассматриваются, как правило, взаимосвязанные, обуславливающие друг друга требования. Например требование о взыскании основного долга и пени за просрочку платежа. В случае обжалования решения в части размера взысканной пени по общему правилу суд кассационной инстанции не может исследовать законность решения в части взыскания суммы основного долга. Вместе с тем незаконность решения в этой части исключает даже предположение, что решение в части взыскания пени может быть признано законным. Поэтому Пленум ВС РФ в п. 25 постановления № 29 от 11.12.2012 разъяснил, что если обжалуемая часть решения обусловлена другой его частью или иным судебным постановлением, вынесенным по этому же делу, которые не обжалуются заявителем, то эта часть решения или судебное постановление также подлежат проверке судом кассационной инстанции. Иными словами, если при обжаловании решения о взыскании задолженности по договору займа и пени за просрочку платежа только в части взыскания пени (ее размера) суд установит, что решение о взыскании задолженности по договору займа вынесено на основании свидетельских показаний при несоблюдении сторонами простой письменной формы сделки, то есть нарушено правило допустимости доказательств,

то решение подлежит отмене в полном объеме, вне зависимости от доводов жалобы и факта обжалования решения только в части взыскания пени.

2. Согласно норме ст. 387 ГПК *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.

Исходя из буквального толкования вышеуказанного положения закона, можно утверждать, что основанием для отмены решения в кассационном порядке является не любое нарушение норм права, а лишь такое значительное нарушение, которое носит неустранимый характер, допущение которого повлияло на существо оспариваемого судебного постановления, и которое тем самым нарушает права, свободы и законные интересы каких-либо конкретных лиц (как привлеченных, так и не привлеченных к участию в процессе) либо публичные интересы, когда без отмены судебного решения защита и восстановление указанных прав или публичных интересов невозможны.

Однако такое толкование не дает четкого, ясного и однозначного представления о том, какие именно нарушения норм права являются основанием для отмены решения судом кассационной инстанции, как эти основания соотносятся с «классическими» основаниями отмены решения в суде апелляционной инстанции, закрепленными в ст. 330 ГПК.

Основаниями для отмены обжалуемого судебного постановления судом апелляционной инстанции также является нарушение норм материального и процессуального права. При этом, исходя из систематического толкования ч. 2, 3 и 6 ст. 330 ГПК, очевидно, что это, как правило, такие нарушения, которые привели к вынесению неправильного решения, поскольку недопустима отмена решения только лишь по формальным соображениям. В отношении же нарушений норм процессуального права дополнительно в ч. 3 ст. 330 ГПК указывается, что основанием к отмене решения является такое нарушение, которое привело или могло привести к вынесению неправильного решения. Исключение же составляют безусловные основания для отмены решения ввиду нарушения норм процессуального права, перечисленные в ч. 4 ст. 330 ГПК

(рассмотрение дела судом в незаконном составе или в отсутствие лиц, не извещенных о судебном заседании надлежащим образом, и т. д.), а также в ст. 220, 222, 263 ГПК (основания для прекращения производства по делу и оставления заявления без рассмотрения), при наличии которых решение подлежит отмене в любом случае, поскольку нарушены основные, базовые принципы гражданского процесса, без соблюдения которых осуществление правосудия невозможно.

Систематическое толкование общих норм гражданского процессуального права и принципов процесса, в частности ст. 2, 4, 5, 6, 8, 9, 12, 16, 17, 22–33, 35, 134–136, 220, 222, а также требований, предъявляемых к судебному решению (ст. 195 ГПК), оснований к отмене решения в апелляционном и кассационном порядке (ст. 330, 387 ГПК) позволяет сказать, что основаниями к отмене решения в суде кассационной инстанции являются:

— во-первых, нарушения норм материального или процессуального права, которые привели к вынесению неправильного судебного постановления, что нарушает права, свободы или охраняемые законом интересы кого-либо из участвующих в деле либо не привлеченных к участию в процессе граждан или организаций. При этом недопустима отмена решения только лишь по формальным соображениям с целью проведения повторного рассмотрения дела;

— во-вторых, безусловные нарушения норм процессуального права, закрепленные в ч. 4 ст. 330 ГПК, при наличии которых судебное постановление подлежит отмене в любом случае, поскольку они представляют нарушения основных, базовых начал и принципов гражданского процесса, без соблюдения которых осуществление правосудия невозможно;

— в-третьих, обстоятельства, являющиеся основаниями прекращения производства по делу и оставления заявления без рассмотрения, закрепленные в ст. 220, 222, 263 ГПК, которые связаны с отсутствием у обратившегося за судебной защитой лица права на предъявление иска или несоблюдения им порядка обращения в суд.

И наконец, как уже неоднократно упоминалось выше, суд кассационной инстанции проверяет только законность судебных постановлений, то есть правильность применения и толкования норм материального и процессуального права. Однако всегда необходимо учитывать, что ошибки в применении и толковании

судом норм материального права в большинстве случаев связаны с неправильной правовой квалификацией судом спорного материального правоотношения. Поскольку согласно ч. 2 ст. 56 ГПК именно суд определяет предмет доказывания по делу — круг спорных юридических фактов, установление которых необходимо для разрешения дела по существу, и ставит их на обсуждение сторон, даже когда стороны на них не ссылались, — то ошибки в применении и толковании норм материального права, как правило, влекут за собой либо обуславливаются различными недостатками в определении, исследовании и установлении круга юридических фактов, имеющих значение для разрешения спора по существу.

§ 6. Полномочия суда кассационной инстанции. Постановление суда кассационной инстанции

1. **Полномочия суда кассационной инстанции, то есть его права и обязанности, которые могут и должны быть реализованы по результатам рассмотрения кассационной жалобы, закреплены в ч. 1 ст. 390 ГПК.**

Если кассационная жалоба неосновательна, а обжалуемое судебное постановление законно, основания к его отмене отсутствуют, то суд кассационной инстанции **оставляет обжалуемое постановление без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения** (п. 1 ч. 1 ст. 390 ГПК).

Когда при рассмотрении дела в судебном заседании кассационной инстанции будет установлено, что обжалуемое судебное постановление вынесено с нарушениями норм материального или процессуального права, являющимися основаниями к их отмене в кассационном порядке, то использование судом кассационной инстанции конкретных полномочий зависит от характера нарушений, допущенных судами нижестоящих инстанций:

— **когда судами в обжалуемом судебном постановлении допущена только ошибка в применении или толковании норм материального права**, а необходимые для разрешения дела обстоятельства определены правильно, исследованы и подтверждаются имеющимися в деле доказательствами, собранными и исследованными с соблюдением правил относимости и допустимости доказательств, то есть для исправления допущенных ошибок в применении норм материального права не требуется установление новых обстоятельств дела, представление, исследование

и оценка доказательств, то **суд кассационной инстанции отменяет полностью или в части либо изменяет обжалуемое постановление и принимает новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение** (п. 5, ч. 1 ст. 390 ГПК, ст. 27 постановления № 29 Пленума ВС РФ от 11.12.2012);

— если судами первой, апелляционной или кассационной инстанций при рассмотрении дела допущены существенные нарушения норм материального или процессуального права, которые носят неустранимый характер, когда требуется установление новых юридических фактов, повторное исследование имеющихся в деле доказательств и (или) представление дополнительных доказательств либо привлечение иных лиц к участию в деле, то суд кассационной инстанции **отменяет обжалуемое постановление полностью либо в части и направляет дело на новое рассмотрение в соответствующий суд**. Иными словами, дело направляется на новое рассмотрение в том случае, когда допущенные нарушения норм права не могут быть устранены судом кассационной инстанции. Передавая дело на новое рассмотрение, кассационный суд может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда (п. 2 ч. 1 ст. 390 ГПК);

— в тех случаях, когда судами были допущены нарушения норм процессуального права и заявленные требования были рассмотрены, несмотря на наличие оснований для прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения, суд кассационной инстанции **отменяет обжалуемое постановление полностью либо в части** и, применяя нормы ст. 220, 222, 263 ГПК соответственно, **прекращает производство по делу или оставляет заявление без рассмотрения** (п. 3 ч. 1 ст. 390 ГПК);

— суд кассационной инстанции **оставляет в силе одно из принятых по делу судебных постановлений** в той ситуации, когда по делу различными судебными инстанциями выносились различные по существу судебные постановления (п. 4 ч. 1 ст. 390 ГПК). Например, суд первой инстанции иск удовлетворил, а суд апелляционной инстанции решение суда первой инстанции отменил и вынес новое решение, которым в удовлетворении иска отказал. В этой ситуации, придя к выводу, что апелляционное определение незаконно, а решение суда первой инстанции вынесено при правильном применении норм материального права и соблюдены им нормы процессуального права, суд кассационной

инстанции отменяет апелляционное определение и оставляет в силе решение суда первой инстанции;

— в том случае, когда при рассмотрении жалобы в судебном заседании суд кассационной инстанции установит, что кассационная жалоба была ошибочно принята судьей суда кассационной инстанции к производству при **наличии оснований** для ее возвращения, **предусмотренных ст. 379.1 ГПК**, суд кассационной инстанции **оставляет жалобу без рассмотрения по существу** (п. 6 ч. 1 ст. 390 ГПК).

2. О применении того или иного полномочия указывается в постановлении суда кассационной инстанции. Президиум суда субъекта РФ по итогам рассмотрения дела в кассационном порядке выносит кассационное постановление в форме постановления, а судебные коллегии ВС РФ — в форме определения. Требования к форме и содержанию кассационных постановления и определения закреплены в ст. 388 ГПК.

В общем виде постановление суда кассационной инстанции (постановление или определение) состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части указываются дата и место принятия постановления или определения; наименование и состав суда, его принявшего; соответствующее дело; судебное заседание (открытое или закрытое), в котором рассматривалась жалоба; наименование лица, подавшего кассационную жалобу или представление; фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче дела для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

В описательной части постановления излагаются содержание обжалуемых судебных постановлений; отражается фамилия и инициалы судьи, делавшего доклад, и краткое содержание доклада; основные доводы кассационной жалобы и возражений, если таковые были представлены в суд кассационной инстанции; краткое содержание объяснений лиц, участвовавших в судебном заседании или выраженных в письменных объяснениях.

Мотивировочная часть постановления суда кассационной инстанции посвящена изложению выводов суда по результатам рассмотрения кассационной жалобы, а также мотивов, по которым суд пришел к этим выводам. В случае удовлетворения жалобы суд кассационной инстанции должен указать, какие именно существенные нарушения норм материального или про-

цессуального права были допущены судами по делу, как эти нарушения повлияли на существо принятого решения, какие права лиц нарушаются оспариваемыми постановлениями. При отказе в удовлетворении жалобы в кассационном постановлении также обязательно указываются мотивы, по которым судом отклоняются те или иные доводы жалобы. Мотивировочная часть кассационного постановления также обязательно должна содержать указание и ссылки на нормативные акты, которыми руководствовался суд кассационной инстанции. Если в ходе рассмотрения дела суд кассационной инстанции вышел за пределы доводов кассационной жалобы, то в мотивировочной части должны быть отражены причины, вызвавшие такую необходимость.

В **резюлютивной** части кассационного постановления указываются краткие выводы суда кассационной инстанции по существу рассматриваемых кассационной жалобы или представления и оспариваемых судебных постановлений, точно и полно указываются их реквизиты. При отмене судебных постановлений и передаче дела на новое рассмотрение в резолютивной части должны быть указаны конкретный суд, в который передается дело и в каком составе дело подлежит рассмотрению (в том же или ином составе суда). В случае же вынесения нового решения, изменения судебных постановлений, прекращения производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения в резолютивной части также указывается на распределение судебных расходов между участвующими в деле лицами. Если в ходе производства в суде кассационной инстанции исполнение обжалуемого судебного постановления было приостановлено, то в резолютивной части постановления кассационного суда должно быть указано об отмене данного определения.

Постановление президиума соответствующего суда подписывается его председательствующим, определение судебной коллегии — судьями, рассматривавшими дело в кассационном порядке (ч. 3 ст. 388 ГПК).

Вынесение кассационных постановления, определения и их объявление происходят по общим правилам, предусмотренным ст. 194, 193 ГПК. Поэтому суд кассационной инстанции может в судебном заседании огласить только резолютивную часть своего постановления, определения, разъяснив, когда и где лица, участвующие в деле, их представители могут ознакомиться

с мотивированным постановлением, определением суда (п. 28 постановления № 29 Пленума ВС РФ от 11.12.2012).

Также необходимо учитывать, что в случае направления дела на новое рассмотрение указания суда кассационной инстанции о толковании закона, данные в кассационном постановлении являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело (ч. 3 ст. 390 ГПК). При этом 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 (ч. 2 ст. 390 ГПК).

Постановление или определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия. Копии постановления или определения суда кассационной инстанции направляются лицам, участвующим в деле.

Постановления президиума суда субъекта РФ или президиума окружного (флотского) суда, вынесенные в кассационном порядке, могут быть обжалованы в судебные коллегии по гражданским или административным делам либо Военную коллегию ВС РФ.

Определения судебных коллегий по административным делам, по гражданским делам и Военной коллегии ВС РФ, вынесенные ими в кассационном порядке, могут быть обжалованы в Президиум ВС РФ в порядке надзора.

Контрольные вопросы

1. Раскройте сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке кассации.
2. Право на обращение в суд кассационной инстанции (понятие, субъекты, срок обращения).
3. Какие судебные постановления могут быть обжалованы в кассационном порядке.
4. Перечислите суды, рассматривающие дела в порядке кассации.
5. Опишите порядок подачи кассационной жалобы или представления прокурора, раскройте содержание жалобы.
6. Раскройте основания возвращения кассационной жалобы.

7. Опишите порядок рассмотрения кассационной жалобы (рассмотрение жалобы судьей суда кассационной инстанции, основания для передачи жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции).

8. Каковы пределы рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

9. Раскройте основания к отмене обжалуемого судебного постановления судом кассационной инстанции.

10. Каковы полномочия суда кассационной инстанции. Обязательность указаний суда кассационной инстанции.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. Постановление Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 29 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регулирующих производство в суде кассационной инстанции» // СПС КонсультантПлюс.

2. Постановление ЕСПЧ по делу «Брумареску против Румынии» (Brumarescu v. Romania) от 28.10.1999, Reports 1999-VII, § 50.

3. Постановление ЕСПЧ от 24.07.2003 «Дело “Рябых (Ryabykh) против Российской Федерации”» (жалоба № 52854/99) // БВС. 2003. № 12.

4. Постановление КС РФ от 20.02.2006 № 1-П // СЗ РФ. 2006. № 10. Ст. 1145.

5. Постановление КС РФ от 05.02.2007 № 2-П // СЗ РФ. 2007. № 7. Ст. 932.

6. Определение КС РФ от 23.04.2013 № 600-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Марьина Владимира Васильевича на нарушение его конституционных прав рядом статей Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

7. Определение Московского городского суда от 11.10.2013 № 4г/1-10316 // СПС КонсультантПлюс.

8. Гражданский процесс: учебник / под ред. С. Н. Абрамова. М., 1948.

9. Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М: Проспект, 2004.

10. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (постатейный) / под ред. В. М. Жуйкова, М. К. Треушников. М.: Городец, 2007.

11. Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ / под ред. П. В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012.

12. Терехова Л. А. Система пересмотра судебных актов в механизме судебной защиты. М.: Волтерс Клувер, 2007.

Глава 23. Производство в суде надзорной инстанции

§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных постановлений в порядке надзора.

§ 2. Право на обращение в Президиум ВС РФ.

§ 3. Рассмотрение надзорных жалобы, представления в Президиуме ВС РФ.

§ 4. Рассмотрение надзорных жалобы, представления с делом в Президиуме ВС РФ.

§ 5. Полномочия Президиума ВС РФ и основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора.

§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных постановлений в порядке надзора

Производство по пересмотру в порядке надзора вступивших в законную силу судебных решений, определений, постановлений традиционно считается самостоятельной стадией гражданского процесса¹.

Первоначально ГПК устанавливал, что указанный пересмотр осуществляется многочисленными судебными инстанциями трех уровней системы судов общей юрисдикции:

— президиумами верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также окружных (флотских) военных судов;

— Судебной коллегией по гражданским делам, Военной коллегией ВС РФ²;

¹ См., например: Гражданское процессуальное право: учебник МГЮА / под ред. М. С. Шакарян. М., 2004. С. 422; Гражданский процесс: учебник МГУ / под ред. М. К. Треушникова. М., 2010. С. 557.

² Ныне переименована — Судебная коллегия по делам военнослужащих ВС РФ.

— Президиумом ВС РФ.

С 1 января 2012 г. (в соответствии с изменениями ГПК, внесенными Законом № 353-ФЗ) пересмотр судебных постановлений по гражданским делам в порядке надзора осуществляется единственным, высшим в системе судов общей юрисдикции органом, рассматривающим конкретные дела, — Президиумом ВС РФ (ч. 1 ст. 391.1 ГПК). Постановления Президиума ВС РФ обжалованию не подлежат.

Другие указанные выше суды, рассматривавшие ранее гражданские дела в порядке надзора, переименованы в суды кассационной инстанции (к ним добавлена новая инстанция — Судебная коллегия по административным делам ВС РФ).

Необходимость надзорного производства вызывается тем, что суды первой, апелляционной, кассационной инстанций не всегда обеспечивают правильное рассмотрение и разрешение дел и, как следствие, — защиту прав, свобод и законных интересов граждан, организаций и других субъектов спорных правоотношений, т. е. выполнение задач гражданского судопроизводства, определенных ст. 2 ГПК. В связи с этим требуются дополнительные процессуальные гарантии исправления допущенных ими нарушений и защиты прав, свобод и законных интересов указанных лиц.

Эти гарантии и должен обеспечивать Президиум ВС РФ.

«Производство в суде надзорной инстанции», т. е. в Президиуме ВС РФ, как оно названо в главе 41.1 ГПК (по форме, но, к сожалению, далеко не в полной мере по содержанию), а также связанная с «надзором» и используемая в процессуальном законодательстве и научной литературе терминология («надзорное производство», «суд надзорной инстанции» и т. п.) имеют конституционную основу — ст. 126 Конституции РФ, в силу которой ВС РФ является высшим судебным органом по делам, подсудным судам общей юрисдикции, и «... осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью...».

Таким образом, производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора является (при определенных условиях, о которых будет указано далее) дополнительной гарантией защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, других заинтересованных лиц и последней, завершающей стадией процедуры обжалования судебных постановлений (дальнейшее обжалование судебных по-

становлений невозможно, а их пересмотр остается допустимым только в рамках производства по вновь открывшимся или новым обстоятельствам (гл. 42 ГПК).

Кроме этого, производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений в порядке надзора — с учетом того, что оно осуществляется высшим судебным органом (Президиумом ВС РФ), — имеет целью обеспечение единообразного применения судами закона (так называемого единства судебной практики).

Это вытекает из п. 3 ст. 391.9 ГПК, в котором установлено, что судебные постановления подлежат отмене или изменению в порядке надзора, если они нарушают «единообразие в толковании и применении судами норм права».

Таким образом, Президиум ВС РФ, рассматривая в порядке надзора конкретные дела, должен решать вопросы, имеющие значение не только для этих дел, но и для развития права в целом — формирования правильного и единообразного применения судами общей юрисдикции РФ на всей ее территории норм права (как по делам, которые судам еще предстоит рассмотреть, так и (при определенных обстоятельствах) по делам, которые суды уже рассмотрели).

Поэтому значение постановлений Президиума ВС РФ, в которых решены принципиальные вопросы толкования и применения норм права, может выходить за рамки конкретных дел, по которым они приняты, и оказывать влияние на:

- формирование будущей судебной практики (на единообразное применение судами тех норм права, по которым дано толкование в постановлении Президиума ВС РФ);
- возможность пересмотра вынесенных ранее по иным делам судебных постановлений, вступивших в законную силу, по новым обстоятельствам (п. 5 ч. 4 ст. 392 ГПК).

Пересмотр судебных постановлений в порядке надзора является исключительной стадией гражданского процесса, поскольку существенным образом отличается от «обычного» производства по проверке судебных постановлений — производства в суде апелляционной инстанции (по объекту обжалования, порядку рассмотрения жалобы, полномочиям суда, основаниям для отмены и изменения судебных постановлений и др.) и — в некоторой степени — от производства в суде кассационной инстанции

(главным образом, по основаниям для отмены и изменения обжалуемых судебных постановлений), что будет рассмотрено далее.

§ 2. Право на обращение в Президиум ВС РФ

1. В содержании права на обращение в суд надзорной инстанции необходимо выделить субъекты и объекты этого права, а также порядок его реализации (срок и порядок подачи надзорной жалобы, представления, требования к их содержанию).

2. Субъектами права на обращение в Президиум ВС РФ (равно как и в суды апелляционной и кассационной инстанций) согласно ч. 1 ст. 391.1 ГПК являются:

- 1) лица, участвующие в деле, по которому приняты обжалуемые судебные постановления (состав лиц, участвующих в деле, определен в ст. 34 ГПК);
- 2) другие лица, т. е. не участвовавшие в деле, но при условии, что обжалуемыми судебными постановлениями нарушены их права, свободы, законные интересы.

Таким образом, лица, которые не участвовали в деле и права, свободы или законные интересы которых судебные постановления не затрагивают, права на их обжалование не имеют.

Если в рассмотрении дела участвовал прокурор (как лицо, обратившееся в суд с заявлением в защиту прав, свобод, законных интересов других лиц, либо как лицо, дававшее в случаях, предусмотренных ГПК и другими федеральными законами, заключение по делу, — ст. 45 ГПК), то в Президиум ВС РФ вправе обратиться с надзорным представлением Генеральный прокурор РФ или его заместитель (ч. 3 ст. 391.1 ГПК).

3. Объекты права на обжалование в Президиум ВС РФ определены в ч. 2 ст. 391.1 ГПК.

Их можно разделить на три вида.

Во-первых, это вступившие в законную силу постановления судов определенного уровня, принятые ими по первой инстанции (п. 1–3), а именно:

- а) решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов;
- б) решения окружных (флотских) военных судов;
- в) решения и определения ВС РФ — при условии, что все они «были предметом апелляционного рассмотрения», т. е. обжаловались в суд второй инстанции (соответственно — в Судебную

коллегию по административным делам или судебную коллегию по гражданским делам ВС РФ; Военную коллегию ВС РФ; Апелляционную коллегию ВС РФ).

Во-вторых, объектами права на обжалование в Президиум ВС РФ являются определения судебных коллегий этого Суда, принятые ими по второй инстанции (п. 4, 5), а именно:

— Апелляционной коллегии — в отношении решений и определений ВС РФ, принятых по первой инстанции;

— Судебной коллегии по административным делам, Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии — в отношении решений (но не определений) других указанных выше судов (их определения согласно п. 3 ч. 2 ст. 331 ГПК обжалуются в апелляционные инстанции тех же судов).

Третьим видом судебных постановлений, обжалование которых допускается в Президиум ВС РФ, являются определения соответствующих коллегий этого Суда (по административным, по гражданским делам, Военной), принятые ими в кассационном порядке (п. 6), т. е. после рассмотрения кассационной жалобы, представления с делом в судебном заседании (ст. 386 ГПК).

Совершенно очевидно, что при обжаловании кассационного определения судебной коллегии ВС РФ становится возможным одновременное обжалование и других судебных постановлений, в отношении которых оно вынесено (например, оставленные им без изменения решение районного суда, апелляционное определение областного суда и кассационное постановление президиума этого суда).

Если кассационная жалоба, представление не рассматривались в судебном заседании соответствующей коллегией ВС РФ, а были оставлены судьей без удовлетворения с вынесением в порядке, установленном ст. 383 ГПК, определения об отказе в передаче кассационной жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, то надзорная жалоба, представление в Президиум ВС РФ не могут быть поданы. В таких случаях процесс обжалования завершается на уровне соответствующей коллегии ВС РФ.

4. Надзорные жалобы, представления подаются непосредственно в Президиум ВС РФ в течение трех месяцев со дня вступления в силу обжалуемых судебных постановлений (ст. 391.2 ГПК).

Судебные постановления, которые могут быть обжалованы в надзорном порядке (определения и постановления судов апелляционной и кассационной инстанций), вступают в законную силу со дня их принятия (ч. 5 ст. 329 и ст. 391 ГПК). Следовательно, течение срока подачи надзорной жалобы начинается на следующий день после наступления указанного события (ч. 3 ст. 107 ГПК).

Лицам, пропустившим этот срок, он может быть восстановлен только в исключительных случаях; заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции; на определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении срока может быть подана частная жалоба (ч. 4 и 5 ст. 112 ГПК).

5. Надзорная жалоба, представление должны соответствовать установленным в ст. 391.3 ГПК требованиям.

Надзорная жалоба, представление должны содержать:

1) наименование суда, в который они подаются (естественно, это — Президиум ВС РФ);

2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле;

3) наименование 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.

Если надзорная жалоба подается лицом, не участвовавшим в деле, то в ней должно быть указано, какие права, свободы или законные интересы этого лица нарушены обжалуемым судебным постановлением (ч. 2 ст. 391.3 ГПК). Это необходимо для решения в Президиуме ВС РФ вопроса о возможности рассмотрения такой жалобы.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем (в последнем случае к ней прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющий

полномочия представителя). Надзорное представление должно быть подписано Генеральным прокурором РФ или его заместителем (ч. 3 ст. 391.3 ГПК).

В содержании надзорной жалобы, представления важно выделить их обязательные составляющие (части).

При этом вполне уместно воспользоваться терминологией, определяющей содержание решения суда (ст. 198 ГПК), и признать, что надзорная жалоба, представление должны состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

В вводной части указываются: суд, в который адресуется надзорная жалоба, представление (Президиум Верховного Суда РФ); лицо, подающее надзорную жалобу, представление; другие лица, участвующие в деле (п. 1–3 ч. 1 ст. 391.3 ГПК).

Описательная часть должна содержать краткое изложение обстоятельств дела и суть принятых судами решений (п. 4 ч. 1 ст. 391³ ГПК).

Мотивировочная часть должна содержать указание на то, какие судебные постановления обжалуются и по каким основаниям (п. 5 и 6 ч. 1 ст. 391.3 ГПК). Доводы этой части надзорной жалобы, представления следует соотносить с основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора, установленными в ст. 391⁹ ГПК.

В резолютивной части должна быть четко определена просьба лица, подающего жалобу или представление: какое или какие судебные постановления оно просит отменить либо изменить и др. (соответственно с полномочиями Президиума ВС РФ при пересмотре судебных постановлений в порядке надзора, определенными в ст. 391.12 ГПК).

Содержание мотивировочной и резолютивной частей надзорной жалобы, представления имеет очень важное значение, поскольку именно на их основе Президиум ВС РФ по общему правилу определяет пределы рассмотрения дела (ч. 2 ст. 391.12 ГПК), а лица, участвующие в деле, но не обжалующие судебные постановления, определяют свои правовые позиции в заседании Президиума ВС РФ.

К надзорной жалобе, представлению должны быть приложены копии судебных постановлений, принятых по делу, и копии надзорной жалобы, представления в количестве, соответствующем количеству лиц, участвующих в деле (ч. 4 и 5 ст. 391.3 ГПК).

Копии судебных постановлений необходимы для решения судьей ВС РФ вопроса о возможности передачи надзорной жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ либо об отказе в такой передаче (на основании изучения этих документов и доводов надзорной жалобы, представления).

Копии надзорной жалобы, представления необходимы для их направления — в случае передачи жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ — другим лицам, участвующим в деле, чтобы они имели возможность подготовиться к разбирательству их дела судом надзорной инстанции.

В соответствии с ч. 6 ст. 391.3 ГПК к надзорной жалобе должны быть также приложены документы, подтверждающие соблюдение подателем жалобы необходимых при обращении в суд требований по уплате государственной пошлины либо о наличии у него льгот, освобождающих (полностью или частично) от выполнения этих требований, а именно:

— об уплате государственной пошлины в установленных законом (Налоговым кодексом РФ) случаях, порядке и размере (таким документом является квитанция об уплате государственной пошлины);

— о праве на получение льготы по уплате государственной пошлины (в таких случаях необходимо в надзорной жалобе сослаться на соответствующую норму закона, освобождающую данное лицо от уплаты государственной пошлины полностью или частично, и приложить к ней документ, подтверждающий — если это требуется в соответствии с законом, — определенный статус лица, обладающего данной льготой);

— об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины или изменении судом (суд вправе и полностью освободить лицо от уплаты государственной пошлины) ее размера (в этом случае к надзорной жалобе прилагаются соответствующие судебные постановления).

§ 3. Рассмотрение надзорных жалобы, представления в Президиуме ВС РФ

1. Порядок рассмотрения в Президиуме ВС РФ надзорных жалоб и представлений совпадает с кассационным производством: практически полностью — с порядком рассмотрения кассаци-

онных жалоб и представлений в судебных коллегиях ВС РФ; во многом — с порядком рассмотрения кассационных жалоб и представлений в президиумах высших судов республик, краевых, областных и других соответствующих им судов (некоторые различия между ними, как и ранее между надзорными производствами в судах указанных уровней, не являются существенными).

Причина такого явления в том, что Закон № 353-ФЗ лишь формально (по наименованию), но не по содержанию разделил ранее единое — надзорное — производство по проверке и пересмотру судебных постановлений, вступивших в законную силу, на два: на *кассационное* (в президиумах указанных выше судов уровня субъектов РФ, окружных, флотских военных судов; в судебных коллегиях ВС РФ) и *надзорное* (в Президиуме ВС РФ). При этом существо прежнего производства (теперь — раздвоенного) со всеми его существенными недостатками сохранилось. Проблемы надзорного производства (как прежнего, так и нынешнего) исследовались во многих научных работах¹.

2. Надзорная жалоба, представление, поступившие в ВС РФ, первоначально изучаются только на предмет соблюдения указанных выше (в § 2) требований к их содержанию, порядку и сроку подачи.

Это вызвано тем, что надзорные жалоба, представление, не отвечающие установленным требованиям, не могут быть рассмотрены по существу и подлежат возвращению в течение десяти дней со дня их поступления в ВС РФ.

В соответствии со ст. 391.4 ГПК надзорная жалоба, представление возвращаются, если:

1) не отвечают требованиям, предусмотренным п. 1–5 и 7 ч. 1, а также ч. 3–6 ст. 391.3 ГПК, т. е. требованиям к их содержанию, кроме соблюдения требования, установленного в п. 6 ч. 1 ст. 391.3 ГПК, об указании на основания для пересмотра судебного постановления в порядке надзора и приведения доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований (представляется, что данное исключение — оно по сути освобождает подателя надзорной жалобы, представления от необходимости правового обоснования своей просьбы о пересмотре судебных постановлений — установлено законодателем совершенно неосновательно, особенно для прокурора);

¹ См. список рекомендованной к данной главе литературы.

2) надзорная жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

3) пропущен срок для обжалования судебного постановления в порядке надзора и не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба лица, подавшего надзорную жалобу, представление, о их возвращении или отзыве;

5) надзорная жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных ч. 2 ст. 391.1 ГПК, т. е. если судебные постановления, на которые поданы надзорная жалоба, представление, должны обжаловаться не в Президиуме ВС РФ, а в иной судебной инстанции (апелляционной, кассационной).

3. Если надзорная жалоба, представление поданы в соответствии с установленными ст. 391.1–391.3 ГПК правилами, они изучаются судьей ВС РФ по существу.

Первоначально судья изучает их по доводам, изложенным в надзорной жалобе, представлении, и приложенным к ним копиям обжалуемых судебных постановлений.

При наличии у судьи сомнений в законности этих постановлений он истребует дело и продолжает изучение надзорной жалобы или представления по его материалам после поступления дела в ВС РФ.

В случае истребования дела судья может вынести определение о приостановлении исполнения обжалуемого решения суда до окончания производства в Президиуме ВС РФ, но только при наличии просьбы об этом лица, подавшего надзорную жалобу, представление (по своей инициативе судья делать этого не вправе).

По результатам изучения надзорных жалобы, представления судья выносит одно из двух определений (ч. 2 ст. 391.5 ГПК):

1) об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ (т. е. по сути — об отказе в их удовлетворении), если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора (они указаны в ст. 391.9 ГПК), либо

2) о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ.

Во втором случае надзорное производство продолжится, теперь уже в коллегиальном органе — Президиуме ВС РФ, который должен принять окончательное решение по существу надзорных жалобы, представления.

В первом случае надзорное производство по общему правилу завершается. Однако ч. 3 ст. 391.5 ГПК предоставляет Председателю ВС РФ, его заместителю право не согласиться с указанным определением судьи и вынести свое определение о его отмене и передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ.

Из этого следует, что лицо, которому судьей Верховного Суда РФ отказано в передаче его надзорной жалобы или представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ, вправе повторно обратиться в ВС РФ — к его Председателю или заместителю Председателя — с требованием вновь рассмотреть надзорную жалобу, представление и указанием мотивов, по которым оно считает решение судьи ВС РФ неправильным (ГПК не устанавливает форму такого обращения, поэтому оно может быть изложено в виде «обычного» заявления с приложением к нему надзорных жалобы, представления и определения судьи ВС РФ).

Необходимо отметить, что положения ч. 3 ст. 391.5 ГПК изложены неудачно — они неточно и неполно регулируют возникающие в данной части надзорного производства отношения.

В связи с этим следует уточнить:

— во-первых, основываясь на принципе диспозитивности, Председатель ВС РФ, его заместитель могут реализовывать указанное право только в случаях обращения к ним лица, чьи надзорные жалоба, представление были оставлены судьей ВС РФ без удовлетворения (но не могут это делать по собственному усмотрению, т. е. при отсутствии указанного обращения);

— во-вторых, при наличии такого обращения и выявлении при повторном рассмотрении надзорных жалобы, представления оснований для пересмотра обжалуемых судебных постановлений в порядке надзора, т. е. при обнаружении незаконности определения судьи ВС РФ, указанное «право» Председателя ВС РФ, его заместителя становятся их обязанностью (они не могут произвольно и незаконно, ссылаясь на «право», отклонить повторную надзорную жалобу или представление).

ГПК устанавливает требования к определениям судьи ВС РФ, принимаемым по результатам рассмотрения надзорных жалоб, представлений (ст. 391.7 и 391.8 ГПК).

Они должны содержать вводную и описательные части, в которых указываются: дата и место вынесения определения; фами-

лия и инициалы судьи, вынесшего определение; наименование лица, подавшего надзорные жалобы, представление; судебные постановления, которые обжалуются.

В определении об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ должны быть также указаны мотивы, по которым судья ВС РФ принял такое решение, т. е. дано правовое обоснование отсутствия оснований для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора и несостоятельности доводов надзорных жалобы, представления.

В определении о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ должны быть также указаны:

— содержание дела, по которому приняты обжалуемые судебные постановления;

— мотивированное изложение оснований для такой передачи (т. е. изложение судьей мотивов, по которым он считает судебные постановления подлежащими пересмотру в порядке надзора);

— предложение судьи (отменить, изменить судебные постановления и др. — в соответствии с полномочиями Президиума ВС РФ, определенными в ст. 391.12 ГПК).

Необходимо отметить, что правовые позиции судьи ВС РФ, изложенные в мотивировочной части его определения, не имеют существенного значения для Президиума ВС РФ (в отношении оснований проверки законности судебных постановлений и предложений судьи относительно просьбы, содержащейся в надзорных жалобе, представлении), поскольку Президиум ВС РФ должен рассматривать не это определение, а надзорную жалобу или представление и в первую очередь оценивать правовые позиции, изложенные именно в этих документах.

Однако в некоторых случаях — когда имеются основания для выхода Президиума ВС РФ за пределы доводов надзорных жалобы, представления, о которых указывается в определении судьи ВС РФ, — такое определение приобретает существенное значение; правовая позиция судьи в таких случаях должна быть обязательно рассмотрена и оценена Президиумом ВС РФ.

4. Надзорные жалоба, представление в этой части надзорного производства (до вынесения судьей определения о передаче жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ либо об отказе в такой передаче)

в соответствии со ст. 391.6 ГПК должны рассматриваться в ВС РФ в сроки, не превышающие:

- два месяца, если по ним не было истребовано дело;
- три месяца, если по ним было истребовано дело (естественно, в этом случае срок увеличивается, поскольку изучение дела требует дополнительного времени).

Время, прошедшее со дня истребования дела до его поступления в ВС РФ, в указанный трехмесячный срок не включается, поскольку его продолжительность от суда не зависит.

Председатель ВС РФ, его заместитель могут продлить срок рассмотрения надзорных жалобы, представления в случае истребования дела и с учетом его сложности, но не более чем на два месяца.

§ 4. Рассмотрение надзорных жалобы, представления с делом в Президиуме ВС РФ

1. В случае вынесения судьей ВС РФ либо Председателем ВС РФ, его заместителем определения в порядке, предусмотренном соответственно ст. 391.8 и ч. 3 ст. 391.5 ГПК, Президиум ВС РФ принимает дело к своему производству в порядке надзора.

Надзорные жалоба, представление с делом должны рассматриваться Президиумом ВС РФ в срок, не превышающий два месяца со дня вынесения указанного выше определения.

Порядок и срок рассмотрения Президиумом ВС РФ надзорных жалобы, представления установлены в ст. 391.10 ГПК.

2. Рассмотрению дела предшествует его подготовка к судебному разбирательству, в ходе которой Президиум ВС РФ совершает в отношении лиц, участвующих в деле, действия, имеющие целью создать для них реальные возможности в полной мере реализовать в данной стадии процесса свое конституционное право на судебную защиту (подготовиться к предстоящему судебному заседанию и (при желании) принять в нем участие), а именно:

- направляет им копии надзорных жалобы, представления и определения о передаче их с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ;
- извещает их о времени и месте рассмотрения дела по правилам, предусмотренным гл. 10 ГПК («Судебные извещения и вызовы»).

3. Правила формирования состава Президиума ВС РФ для рассмотрения им конкретных дел в порядке надзора имеют особенности.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Закона о судах общей юрисдикции в состав Президиума ВС РФ входят Председатель ВС РФ и его заместители (т. е. в силу занимаемых должностей), а также специально утвержденные в этом качестве Советом Федерации по представлению Президента РФ судьи ВС РФ.

В таком составе Президиум ВС РФ постоянно осуществляет все свои полномочия, в том числе и по рассмотрению в порядке надзора гражданских дел.

Однако, если определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом в Президиум ВС РФ вынес Председатель ВС РФ или его заместитель, то он в силу ч. 3 ст. 391.10 ГПК, несмотря на то, что входит в состав Президиума ВС РФ по должности, не может участвовать в рассмотрении данных надзорных жалобы, представления.

Это специальное правило направлено на создание обстановки объективности и беспристрастности в Президиуме ВС РФ при рассмотрении указанных жалоб, представлений и согласуется с общими правилами формирования состава суда и отводов судей, установленных в гл. 2 ГПК.

4. В заседании Президиума ВС РФ вправе принимать участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица (их представители), подавшие надзорную жалобу, если их права, свободы или законные интересы нарушены обжалуемыми судебными постановлениями. Это право может быть реализовано с использованием систем видеоконференц-связи (ч. 5 ст. 391.10 ГПК в редакции ФЗ от 26 апреля 2013 г. № 66).

Если прокурор является лицом, участвующим в деле, в судебном заседании Президиума ВС РФ принимает участие Генеральный прокурор РФ или его заместитель.

Неявка лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Президиумом ВС РФ, не препятствует рассмотрению им дела.

Рассмотрение дела в заседании Президиума ВС РФ начинается с доклада судьи, который согласно ч. 7 ст. 391.10 ГПК излагает: обстоятельства дела; содержание принятых по нему судебных постановлений; доводы надзорных жалобы, представления, «послужившие основаниями для передачи надзорных жалобы,

представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ...».

Представляется, что судья должен изложить все доводы надзорных жалобы, представления, как это было ранее установлено для производства в суде надзорной инстанции в ч. 4 ст. 386 первоначальной редакции ГПК, поскольку Президиум ВС РФ рассматривает не определение судьи (по указанным в нем доводам), а именно надзорную жалобу или представление, что обязывает его дать — с учетом материалов дела — оценку всем содержащимся в них доводам, имеющим юридическое значение; следовательно, все они должны быть доложены судьей в судебном заседании.

После доклада судьи лица, имеющие право участвовать в судебном заседании Президиума ВС РФ (ч. 5 ст. 391.10 ГПК) и явившиеся в заседание (участвующие в нем с использованием систем видеоконференц-связи), вправе дать свои объяснения по делу. Первым дает объяснения лицо, подавшее надзорные жалобы, представление.

Необходимо отметить, что, исходя из основных положений гражданского судопроизводства, распространяемых на все стадии процесса, эти лица вправе в судебном заседании Президиума ВС РФ не только дать свои объяснения по существу дела, но и сделать заявления, имеющие значения для его разбирательства (об отводе кого-либо из судей, об отложении по уважительным причинам судебного заседания и т. п.).

5. По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления с делом Президиум ВС РФ принимает постановление.

Постановление принимается большинством голосов членов Президиума; при равном количестве голосов, поданных за пересмотр судебных постановлений и против пересмотра, надзорные жалоба, представление считаются отклоненными (они не набрали большинства голосов).

ГПК не требует оглашения полного текста постановления Президиума ВС РФ либо его резолютивной части в судебном заседании, поэтому оно завершается только объявлением существа принятого постановления (об удовлетворении или отказе в удовлетворении надзорных жалобы, представления — в соответствии с полномочиями Президиума ВС РФ), а подготовка и подписание постановления председательствующим в заседании Президиума ВС РФ осуществляется позже.

В постановлении Президиума ВС РФ согласно ст. 391.13 ГПК должны быть указаны:

- 1) наименование и состав суда;
- 2) дата и место принятия;
- 3) дело, по которому принято постановление;
- 4) наименование лица, подавшего надзорные жалобу, представление;
- 5) фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче надзорных жалоб, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании;
- 6) содержание обжалуемых судебных постановлений;
- 7) выводы Президиума ВС РФ по результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления;
- 8) мотивы, по которым Президиум ВС РФ пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми он руководствовался.

§ 5. Полномочия Президиума ВС РФ и основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора

1. По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления Президиум ВС РФ согласно ч. 1 ст. 391.12 ГПК вправе:

- 1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, а 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 этом Президиум может указать на необходимость рассмотрения дела в этом суде 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 (по тем же основаниям и с теми же последствиями, что и в судах первой, апелляционной и кассационной инстанции — ст. 220, 222; 328, п. 3; 390, п. 3 ч. 1 ГПК);
- 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 (т. е. когда для вынесения нового постановления, разрешающего дело по существу, не требуется исследование, оценка доказательств и установление обстоятельств, имеющих значение для дела);

б) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 391.4 ГПК (т. е. когда судья ошибочно принял к рассмотрению надзорные жалобу, представление, не отвечающие установленным требованиям и подлежащие возвращению без рассмотрения по существу).

2. При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум ВС РФ проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорных жалобы, представления.

В интересах законности Президиум ВС РФ вправе выйти за эти пределы (проверить правильность применения и толкования судами норм материального и процессуального права по иным, не содержащимся в надзорных жалобе, представлении, основаниям), но при этом он не вправе выходить за пределы предмета обжалования, т. е. проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются (например, когда они вынесены по нескольким требованиям, а обжалуются лишь в части разрешения одного), либо тех судебных постановлений, которые не обжалуются (например, когда обжалуется кассационное определение судебной коллегии ВС РФ, но не обжалуются другие постановления — судов нижестоящих инстанций).

При рассмотрении дела Президиум ВС 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 (т. е. решать вопросы, относящиеся к фактической стороне дела, — «вопросы фактов»).

Однако указания Президиума ВС РФ о толковании закона («вопросов права») являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

3. Судебные постановления подлежат отмене или изменению, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум ВС РФ установит, что обжалуемое постановление нарушает:

1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации;

2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;

3) единообразие в толковании и применении судами норм права (ст. 391.9 ГПК).

Эти основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора установлены в соответствии с Законом № 353-ФЗ. Ранее ими (в соответствии с первоначальной редакцией ст. 387 ГПК) являлись «существенные нарушения норм материального или процессуального права». ФЗ от 4 декабря 2007 г. № 330-ФЗ они были несколько изменены и в настоящее время относятся только к производству в суде кассационной инстанции.

Основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора в настоящее время унифицированы с такими же основаниями в арбитражном процессе (ст. 304 АПК), что является положительным явлением и свидетельствует о том, что Президиумы ВС РФ и ВАС РФ при разрешении дел в порядке надзора должны решать важные вопросы развития права, имеющие значение не только для конкретных дел, но и для формирования судебной практики. К сожалению, эти основания сформулированы очень неопределенно, что предоставляет президиумам указанных судов чрезмерно широкие возможности при решении вопросов об отмене (изменении) судебных постановлений или оставлении их в силе.

Контрольные вопросы

1. В чем сущность и значение стадии производства в суде надзорной инстанции?

2. Какие судебные постановления, в какой суд и при каких условиях могут быть обжалованы в порядке надзора?

3. В чем состоят особенности производства в суде надзорной инстанции (отличия от апелляционного и кассационного производств)?

4. Каков порядок рассмотрения надзорных жалобы, представления?
5. В каких случаях надзорные жалоба, представление рассматриваются по существу, а в каких случаях возвращаются без рассмотрения?
6. Какие вопросы выясняет и разрешает суд надзорной инстанции при рассмотрении надзорных жалобы, представления с делом в судебном заседании?
7. В каких пределах суд надзорной инстанции проверяет законность обжалуемых судебных постановлений?
8. Вправе ли суд надзорной инстанции исследовать имеющиеся в деле или представляемые дополнительно доказательства?
9. По каким основаниям суд надзорной инстанции может отменить или изменить обжалуемые судебные постановления?
10. Каково значение постановлений суда надзорной инстанции для:
 - а) дела, по которому оно принято;
 - б) других дел, рассмотренных судами;
 - в) для судебной практики в целом?

**Список нормативных актов,
судебной практики, литературы**

1. Постановление Пленума ВС РФ от 12.02. 2008 № 2 «О применении норм гражданского процессуального законодательства в суде надзорной инстанции в связи с принятием и введением в действие Федерального закона от 4 декабря 2007 г. № 330-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации»» (признано утратившим силу в связи с изменением законодательства постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 11.12. 2012 № 29 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регулирующих производство в суде кассационной инстанции», но имеет значение для изучения истории развития законодательства и судебной практики).
2. *Боннер А. Т.* Проблемы установления истины в гражданском процессе. Издательский Дом С.-Петербургского госуниверситета, 2009.
3. *Борисова Е. А.* Апелляция, кассация, надзор по гражданским делам: учебное пособие. М.: Норма, 2013.

4. *Борисова Е. А.* Реформирование цивилистического процесса: европейский и российский опыт // Закон. 2012. № 1.
5. *Жуйков В. М.* Судебная реформа: проблемы доступа к правосудию. М.: Статут, 2006.
6. *Жуйков В. М.* О некоторых проблемах проверки судебных постановлений по гражданским делам // Арбитражный и гражданский процесс. 2010. № 6–9.
7. *Жуйков В. М.* Проблемы правового регулирования проверочных производств в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. № 11, 12.
8. Апелляция, кассация, надзор: новеллы ГПК РФ и УПК РФ. Первый опыт критического осмысления / под общ. ред. Н. А. Колоколова. М.: Юрист, 2011.
9. Проверка судебных постановлений в гражданском процессе стран ЕС и СНГ / под ред. Е. А. Борисовой. 2-е изд. М.: Норма, 2012.

Глава 24. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

§ 1. Сущность и значение пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

§ 2. Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

§ 3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

§ 1. Сущность и значение пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам

Производство по пересмотру судебных постановлений, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся или новым обстоятельствам является самостоятельной стадией гражданского процесса и регулируется нормами гл. 42 ГПК (ст. 392–397 ГПК)¹. Эта стадия носит исключительный характер, так как предназначена для пересмотра судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Цель данного пересмотра состоит в том, чтобы выяснить, подлежит ли отмене вступившее в законную силу судебное постановление ввиду обнаружения обстоятельств (вновь открывшихся или новых обстоятельств), которые *не были и не могли быть известны заявителю и суду при рассмотрении дела* и, как следствие, не были учтены судом при вынесении решения. Эти обстоятельства должны иметь *существенное* значение для дела (т. е. они могли существенным образом повлиять на результат разрешения этого дела, если бы суд имел возможность установить их ранее вместе с другими обстоятельствами, имеющими значение для дела).

¹ Вопросам применения гл. 42 ГПК посвящено постановление Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31.

Сущность производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам заключается в выявлении и установлении судом обстоятельств, которые не были и не могли быть известны суду при рассмотрении дела, но обнаружение которых свидетельствует о неправильности вступившего в законную силу судебного постановления по существу. В случае доказанности таких обстоятельств судебное постановление отменяется и дело оказывается в той стадии процесса, по окончании которой было вынесено отмененное судебное постановление для того, чтобы заново рассмотреть дело, но уже с учетом этих вновь открывшихся или новых обстоятельств.

Данная стадия пересмотра позволяет отменить неправильное судебное постановление, вступившее в законную силу, обеспечить повторное рассмотрение дела судом соответствующей инстанции с учетом выявленных вновь открывшихся или новых обстоятельств и вынести на их основе правильное судебное постановление.

§ 2. Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам

Основания для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам перечислены в ст. 392 ГПК.

До внесения Законом № 353-ФЗ изменений и дополнений в гл. 42 ГПК все основания для пересмотра, указанные в ст. 392 ГПК, именовались «вновь открывшимися обстоятельствами». С принятием названного закона перечень оснований для пересмотра был расширен и они были разделены на две группы: «вновь открывшиеся обстоятельства» и «новые обстоятельства». В результате перечень оснований для пересмотра в ст. 392 ГПК стал в целом аналогичным перечню оснований для пересмотра, содержащемуся в ст. 311 АПК.

Вновь открывшимися обстоятельствами признаются указанные в ч. 3 ст. 392 ГПК обстоятельства, *существовавшие на момент* принятия судебного постановления и существенные для дела.

Новыми обстоятельствами являются указанные в ч. 4 ст. 392 ГПК обстоятельства, возникшие *после* принятия судебного постановления и имеющие существенное значение для правильного разрешения дела.

Общий признак и вновь открывшихся, и новых обстоятельств как оснований для пересмотра состоит в том, что они не могли быть установлены судом при рассмотрении дела.

К *вновь открывшимся* обстоятельствам относятся следующие обстоятельства:

1) *существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю (п. 1 ч. 3 ст. 392 ГПК).*

Круг обстоятельств, подпадающих под данное основание для пересмотра, не конкретизирован. Для получения ответа на вопрос о том, подпадает ли конкретное обстоятельство под данное основание, необходимо выяснить, существовало ли оно объективно на день принятия решения по делу, могло ли оно повлиять на результат рассмотрения дела (являлось ли оно существенным), было ли оно известно или могло ли быть известно суду и заявителю в период рассмотрения дела.

По своему характеру и содержанию эти обстоятельства таковы, что информация об их существовании не могла быть получена обычным путем с помощью доказательств, даже если имелось предположение об их существовании. Поэтому суд не знал и не мог знать об их существовании.

Например, вновь открывшимся обстоятельством по делу о признании права на наследство может быть признан факт составления завещания наследодателем, о котором не было сообщено соответствующему наследнику. В период рассмотрения дела ни суд, ни спорящие стороны не знали и не могли знать об этом факте, так как установить этот факт, если наследодатель о нем никому не сообщал, практически невозможно.

Изначально можно предполагать о возможном существовании завещания с учетом норм о наследовании (разд. 5 ГК), но подтвердить или опровергнуть факт составления завещания при отсутствии самого завещания и какой-либо конкретной информации о его составлении чрезвычайно затруднительно. Поэтому факт составления завещания правомерно мог быть не включен судом в предмет доказывания по делу, но при последующем обнаружении завещания может послужить основанием для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Если же выяснится, что суд первой инстанции какие-то обстоятельства изначально при рассмотрении дела ошибочно не включил в предмет доказывания, то такие обстоятельства не могут впоследствии признаваться вновь открывшимися. Так, не должен

признаваться вновь открывшимся обстоятельством по делу о возмещении вреда факт причинной связи между действиями ответчика и наступившими последствиями или факт отсутствия вины причинителя вреда. Такие факты в силу положений ст. 1064 ГК входят в предмет доказывания по делу. А их недоказанность в ходе рассмотрения дела не может служить основанием для последующего пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам вступившего в законную силу судебного решения. Допущенная же судом первой инстанции ошибка в виде неправильного определения обстоятельств, имеющих значение для дела, является одним из оснований для отмены решения судом апелляционной инстанции (п. 1 ч. 1 ст. 330 ГПК) и может послужить поводом для обжалования судебного постановления в кассационном или надзорном порядке.

Иногда, после вынесения решения по делу, проигравшая сторона обнаруживает доказательства, которые ей надлежало представить в суд для подтверждения обстоятельств, о которых она знала и на которые ссылалась, но не смогла их доказать. Факт обнаружения таких доказательств не является ни вновь открывшимся, ни новым обстоятельством, в связи с чем не может служить основанием для пересмотра;

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 (п. 2 ч. 3 ст. 392 ГПК).*

Данное основание указывает на факты, свидетельствующие о порочности (недоверности) доказательств, которые были положены судом в основу вынесенного им постановления, ввиду их фальсификации.

Поскольку доказательства представляются в суд для подтверждения обстоятельств, имеющих значение для дела, то чаще всего фальсификация доказательств преследует цель воспрепятствовать установлению действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон. Поэтому обычно факт фальсификации доказательств свидетельствует о том, что обстоятельства, которыми суд обосновал свое решение, в действительности не существовали. Фальсификация доказательств только тогда будет признана основанием для пересмотра, когда она повлекла вынесение незаконного или необоснованного судебного постановления.

Факт фальсификации доказательств может быть подтвержден не только приговором суда по уголовному делу, вступившим в законную силу, но и определением или постановлением суда, постановлением следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела за истечением срока давности, вследствие акта об амнистии, в связи со смертью обвиняемого или по причине не достижения лицом возраста, с которого наступает уголовная ответственность (п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31);

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 (п. 3 ч. 3 ст. 392 ГПК).*

Данное основание так же как и предыдущее, указывает на факты преступных действий, совершенных при рассмотрении и разрешения дела, но не связанных с фальсификацией доказательств. Круг этих действий четко не определен. Нет в законе также прямого указания на то, что эти действия с необходимостью влекут за собой вынесение незаконного и необоснованного судебного постановления. Соответственно, самого факта совершения преступлений лицами, участвующими в деле, их представителями, а также судьями при рассмотрении и разрешения дела достаточно для вывода о незаконности и необоснованности судебного постановления, если только эти преступления не связаны с фальсификацией доказательств (в таком случае применяется п. 2 ч. 3 ст. 392 ГПК).

Факт совершения преступления сторонами, другими лицами, участвующими в деле, их представителями, судьями может быть подтвержден не только приговором суда по уголовному делу, вступившим в законную силу, но и определением или постановлением суда, постановлением следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела за истечением срока давности, вследствие акта об амнистии, в связи со смертью обвиняемого или не достижением лицом возраста, с которого наступает уголовная ответственность (п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31).

К *новым* обстоятельствам относятся следующие:

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 (п. 1 ч. 4 ст. 392 ГПК).

Обычно судебное постановление суда общей юрисдикции или арбитражного суда ложится в основу судебного постановления по другому делу в тех случаях, когда те или иные факты предмета доказывания по предыдущему делу признаются не подлежащими доказыванию при рассмотрении другого дела в силу их преюдициальности.

Соответственно, если судебный акт, которым были установлены факты, признанные преюдициально установленными, впоследствии отменяется, то это, как правило, свидетельствует о том, что соответствующие факты нуждаются в повторном доказывании с помощью обычных средств доказывания.

Под постановлением органа государственной власти или органа местного самоуправления, положенным в основу оспариваемого судебного постановления, следует понимать как нормативный, так и ненормативный правовой акт. Отмена такого постановления как основание для пересмотра предполагает, что акт утратил силу не в связи с истечением срока его действия или отменой после вступления решения суда в силу, а в результате признания его недействительным (недействующим) на тот момент, по состоянию на который, по мнению суда, вынесшего решение, этот акт действовал и подлежал применению к спорному правоотношению. Так, признание нормативного правового акта утратившим силу в связи с принятием нового акта не будет служить основанием для пересмотра. Если же нормативный правовой акт признан недействующим по причине его противоречия акту, имеющему большую юридическую силу, то надлежит дополнительно выяснить, с какого момента он признан недействующим.

Ненормативный правовой акт может быть признан утратившим силу или отменен органом, его принявшим, вышестоящим органом или признан недействительным судом. Во всех этих случаях обязательно надлежит выяснить, влияет ли его отмена на результат рассмотрения дела;

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 (п. 2 ч. 4 ст. 392 ГПК).*

Данное основание применяется чаще всего в тех случаях, когда после вступления в законную силу решения суда по делу о принуждении ответчика исполнить обязательство по договору или о применении к ответчику мер ответственности за нарушение договорного обязательства, соответствующий договор решением суда по другому делу признается недействительным или на основании решения суда по другому делу применяются последствия недействительности ничтожной сделки.

Вывод о недействительности сделки может содержаться как в резолютивной, так и в мотивировочной части решения суда по другому делу (п. 11 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31);

3) *признание КС РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в КС РФ (п. 3 ч. 4 ст. 392 ГПК).*

Вопрос о конституционности закона, подлежащего применению в конкретном деле, может возникнуть у суда еще в ходе судебного разбирательства. В этом случае суд может обратиться в КС РФ с требованием проверить конституционность подлежащей применению нормы (ст. 101 Закона о Конституционном Суде РФ). На период до разрешения КС РФ данного вопроса производство по делу подлежит приостановлению (абз. 6 ст. 215 ГПК). После вынесения КС РФ решения производство по делу возобновляется и суд оканчивает рассмотрение дела, принимая решение с учетом позиции КС РФ.

Если же требование о проверке конституционности нормы, примененной в конкретном деле, предъявлено в КС РФ заинтересованными лицами (ст. 96 Закона о Конституционном Суде РФ) после вступления в законную силу судебного постановления и данная норма признана неконституционной либо КС РФ дал ей иное конституционно-правовое истолкование (п. 11 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31), то это является основанием для пересмотра соответствующего судебного постановления по новым обстоятельствам.

С заявлением о пересмотре судебного постановления по данному основанию вправе обратиться лицо, жалоба которого на нарушение конституционных прав и свобод законом, примененным в конкретном деле, была рассмотрена и удовлетворена КС РФ;

4) *установление ЕСПЧ нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом кон-*

кретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в ЕСПЧ (п. 4 ч. 4 ст. 392 ГПК).

КС РФ обращает внимание на то, что не только ЕСПЧ, но и решения ЕСПЧ — в той части, в какой ими, исходя из общепризнанных принципов и норм международного права, дается толкование содержания закрепленных в Конвенции прав и свобод, включая право на доступ к суду и справедливое правосудие, — являются составной частью российской правовой системы. Поэтому они должны учитываться федеральным законодателем при регулировании общественных отношений и правоприменительными органами при применении соответствующих норм права¹.

Лицо, по заявлению которого ЕСПЧ установил нарушение положений ЕСПЧ и(или) Протоколов к ней при рассмотрении судом конкретного дела, повлекшее вынесение неправильного решения, вправе требовать пересмотра такого решения по новым обстоятельствам;

5) *определение (изменение) в постановлении Президиума ВС 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 ВС РФ, вынесенном по результатам рассмотрения другого дела в порядке надзора, или в постановлении Пленума ВС РФ.*

Наличие данного основания для пересмотра признается, если в постановлении Президиума или Пленума ВС 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 ВС 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 Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31).

¹ Постановление КС РФ от 05.02.2007 № 2-П.

КС РФ в одном из своих постановлений¹ дал ряд разъяснений, на основании которых можно сделать следующие выводы относительно механизма применения рассматриваемого основания судами общей юрисдикции:

а) толкование норм права может осуществляться ВС РФ для выработки правовой позиции как в связи с рассмотрением конкретного дела (ad hoc), так и в целях обеспечения единообразного их понимания и применения судами — в отношении всех дел со схожими фактическими обстоятельствами на основе обобщенной практики их разрешения.

Не допускается придание *обратной силы* правовым позициям, выраженным в соответствующем постановлении Пленума ВС РФ или Президиума ВС РФ, без учета характера спорных правоотношений и установленных для этих случаев *конституционных рамок действия правовых норм с обратной силой*, как они определены КС РФ в указанном постановлении.

Придание толкованию норм права на основе обобщения судебной практики характера правовой позиции, *имеющей обратную силу*, — в рамках рассматриваемого механизма, — допустимо только при наличии специального указания на это, которое должно быть выражено ВС РФ формально определенным образом, ясно и недвусмысленно, т. е. в соответствующем постановлении Пленума ВС РФ должно содержаться прямое указание на придание сформулированной в нем правовой позиции обратной силы применительно к делам со схожими фактическими обстоятельствами;

б) наличие в определении судьи об отказе в передаче дела для рассмотрения в кассационном порядке или в порядке надзора указания на возможность пересмотра оспариваемого судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам не выступает в качестве обязательного требования такого пересмотра;

в) не исключается возможность непосредственного обращения заинтересованного лица с заявлением о пересмотре по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судебного акта, вступившего в законную силу, в суд, принявший оспариваемый судебный акт, если он не обращался с заявлением о пересмотре судебного акта в кассационном порядке или в порядке надзора;

¹ Постановление КС РФ от 21.01.2010 № 1-П.

г) не допускается пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам вступившего в законную силу судебного акта с нарушением процедуры, установленной гл. 42 ГПК.

Помимо оснований для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, указанных в ст. 392 ГПК, КС РФ указывает еще на одно основание для пересмотра.

В ряде своих решений КС РФ высказал мнение о возможности использования механизма пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам для пересмотра постановления Президиума ВС РФ в тех случаях, когда такое постановление принято в результате судебной ошибки, которая не была или не могла быть выявлена ранее. Речь идет о постановлении, вынесенном в порядке надзора, которым были изменены или отменены постановления нижестоящего суда по данному делу¹.

Выявление судебной ошибки, допущенной при рассмотрении дела и вынесении ВС РФ постановления в порядке надзора, которым было изменено или отменено постановление нижестоящего суда по данному делу, не закреплено в ГПК в качестве основания для пересмотра, но должно учитываться в правоприменительной практике.

§ 3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам

Объектами пересмотра по вновь открывшимся или новым обстоятельствами являются вступившие в законную силу судебные постановления, вынесенные на всех стадиях гражданского судопроизводства, за отдельными исключениями, предусмотренными законом.

Решение суда первой инстанции, которое не оспаривалось или которое оспаривалось, но было оставлено без изменения судом вышестоящей инстанции, подлежит пересмотру по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в суде первой инстанции.

Если же суд апелляционной, кассационной или надзорной инстанции изменил решение или принял новое решение по делу, то пересмотру подлежит постановление вышестоящей инстан-

¹ Постановление КС РФ от 02.02.1996 № 4-П; постановление КС РФ от 03.02.1998 № 5-П; определение КС РФ от 08.02.2001 № 36-О.

ции, которым было изменено или отменено решение суда первой инстанции.

Определения судов первой инстанции, определения вышестоящих судов, выносимые по процессуальным вопросам, могут быть пересмотрены в случае, если они исключают возможность дальнейшего движения дела (п. 1 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31).

Судебный приказ является одним из видов судебных постановлений и так же может быть пересмотрен по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Субъектами права на обращение в суд с требованием о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам являются лица, участвующие в деле, а также другие лица, если судебными постановлениями разрешен вопрос об их правах и обязанностях (п. 2 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31).

Представители лиц, участвующих в деле, имеют право обратиться с соответствующим требованием от имени представляемого, если это право вытекает из закона или если право обжаловать судебное постановление специально оговорено в их доверенности (ст. 54 ГПК).

После получения заявления, представления о пересмотре судья соответствующего суда проверяет, имеется ли у заявителя право на обращение в суд и соблюден ли порядок обращения.

Если заявление, представление подается лицом, не имеющим право на его подачу, или если выясняется, что требование о пересмотре предъявлено в отношении акта, который не подлежит пересмотру по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, то судья выносит определение об отказе в принятии заявления, представления (по аналогии применяется п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК), а если нарушен порядок обращения в суд, заявление (представление) возвращается (ст. 135 ГПК) или оставляется без движения (ст. 136 ГПК).

Обращение в суд с соответствующим требованием оформляется письменным заявлением (или представлением, если соответствующее требование предъявляет прокурор) о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Специальных требований к содержанию указанного заявления, представления ГПК не предусматривает. В п. 3 постановле-

ния Пленума ВС РФ от 11.12.2012 г. № 31 указано, что заявление, представление 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.

Может возникнуть вопрос: как следует поступить суду, если в заявлении, представлении о пересмотре в качестве оснований для пересмотра указаны обстоятельства, которые не подпадают под признаки вновь открывшихся или новых обстоятельств? В этой ситуации основания не принимать заявление, представление к производству суда нет, но имеется основание для отказа в удовлетворении заявления, представления о пересмотре по существу.

К заявлению исходя из общих требований ст. 132 ГПК должны быть приложены:

- 1) копии заявления, представления по числу ответчиков и третьих лиц;
- 2) документы, подтверждающие наличие и обнаружение вновь открывшихся или новых обстоятельств и их копии для ответчика и третьих лиц, если эти документы у них отсутствуют;
- 3) доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя заявителя.

К заявлению, представлению, подаваемым в апелляционную, кассационную инстанции или в Президиум ВС РФ, прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу.

Если заявление или его приложение не соответствуют общим требованиям, предусмотренным в ст. 131, 132 ГПК, то суд оставляет заявление, представление без движения.

При подаче заявления, представления государственная пошлина не оплачивается (см. ст. 333.19 НК).

Заявление, представление о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подается в суд, принявший это постановление, т. е. в суд, который непосредственно вынес это постановление.

Срок подачи заявления, представления составляет три месяца со дня установления оснований для пересмотра (ст. 394 ГПК).

Определение дня, с которого начнет течь указанный срок, зависит от специфики оснований для пересмотра и осуществляется по правилам ст. 395 ГПК. Так, если обнаружались существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю (п. 1 ч. 3 ст. 392 ГПК), то срок начинает течь со дня, следующего за днем, когда заявитель узнал об этих обстоятельствах (п. 1 ст. 395 ГПК).

Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением, представлением о пересмотре не препятствует принятию этого заявления, представления к производству суда. Но, если после принятия заявления, представления судом к своему производству не подано ходатайство о восстановлении указанного срока или в ходе рассмотрения ходатайства о восстановлении срока суд не устанавливает уважительных причин его пропуска, то суд отказывает в пересмотре судебного постановления по существу по причине пропуска срока обращения в суд.

Возбуждение судом производства по заявлению, представлению о пересмотре оформляется определением о принятии заявления, представления к производству суда и назначении судебного заседания по делу. В определении указывается, какие действия надлежит совершить лицам, участвующим в деле, к началу судебного заседания, и разъясняются последствия их невыполнения.

Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления, представления (ст. 396 ГПК).

Порядок рассмотрения заявлений, представлений о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам гл. 42 ГПК подробно не регламентирован.

Судебное постановление, которым заявление, представление о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам разрешается по существу, выносится в форме определения (ч. 1 ст. 397 ГПК).

Разрешая по существу требование, содержащееся в заявлении, представлении, суд может реализовать два предоставленных ему *полномочия*:

1) удовлетворить заявление, представление и отменить судебное постановление по вновь открывшимся или новым обстоятельствам или

2) отказать в удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Специальных требований к содержанию определения об отмене постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам нормы гл. 42 ГПК не предъявляют. Определение должно отвечать общим требованиям к содержанию определения, предусмотренным в ст. 225 ГПК. В определении должны быть отражены выводы о том, являются ли указанные заявителем обстоятельства вновь открывшимися или новыми, можно ли считать эти обстоятельства установленными с учетом представленных доказательств, подлежит ли пересматриваемое судебное постановление отмене.

После отмены судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам производство по пересмотру оканчивается. В зависимости от того, суд какой инстанции выносил отмененное судебное постановление, новое судебное разбирательство по делу будет осуществляться по правилам производства в суде первой или апелляционной, или кассационной, или надзорной инстанции в этом же или в другом судебном заседании.

В постановлении КС РФ от 19 марта 2010 года № 7-П¹ отмечается, что удовлетворение заявления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам и, соответственно, отмена данного судебного постановления не определяют итоговое решение суда по делу, которое в таких случаях, как требует ч. 3 ст. 397 ГПК, рассматривается по правилам, установленным ГПК (проводится новое судебное разбирательство, заново исследуются доказательства, стороны вправе представить новые доказательства, в процесс могут быть привлечены новые участники) (п. 5).

Согласно ч. 2 ст. 397 ГПК на определения суда *первой инстанции* об удовлетворении или об отказе в удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурора.

Определения, вынесенные по результатам рассмотрения заявления, представления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судами апелля-

¹ Постановление КС РФ от 19.03.2010 № 7-П.

ционной, кассационной инстанций, а также Президиумом ВС РФ вступают в законную силу со дня их вынесения и обжалованию в апелляционном порядке не подлежат (ч. 2 ст. 397 ГПК РФ). Вместе с тем определения судов апелляционной и кассационной инстанций могут быть обжалованы соответственно в кассационном порядке (за исключением судебных постановлений ВС РФ) и в порядке надзора в Президиум ВС РФ (п. 13 постановления Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 31).

Пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам существенно отличается от остальных проверочных производств. Различны цели пересмотра, основания для пересмотра, порядок пересмотра и полномочия суда.

Контрольные вопросы

1. В чем состоит специфика пересмотра судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам по сравнению с другими видами пересмотра судебных постановлений?
2. Какие основания для пересмотра относятся к вновь открывшимся обстоятельствам?
3. Какие основания для пересмотра относятся к новым обстоятельствам?
4. В чем состоит отличие вновь открывшихся обстоятельств от новых доказательств?
5. Какие судебные постановления могут быть пересмотрены по вновь открывшимся или новым обстоятельствам?
6. Кто наделен правом требовать пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам?
7. В чем состоят особенности порядка обращения в суд с требованием о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам?
8. С какого момента исчисляется срок на обращение в суд с заявлением о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам и каковы последствия его пропуска?
9. На каком этапе суд решает вопрос, относятся ли указанные заявителем обстоятельства к вновь открывшимся или новым обстоятельствам?
10. Какие действия может совершить суд по итогам рассмотрения заявления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. Постановление КС РФ от 02.02.1996 № 4-П «По делу о проверке конституционности пункта 5 части второй статьи 371, части третьей статьи 374 и пункта 4 части второй статьи 384 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан К. М. Кульнева, В. С. Лалуева, Ю. В. Лукашова и И. П. Серебряникова».
2. Постановление КС РФ от 03.02.1998 № 5-П «По делу о проверке конституционности статей 180, 181, пункта 3 части 1 статьи 187 и статьи 192 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации».
3. Определение КС РФ от 08.02.2001 № 36-О «По жалобе акционерной компании “Алроса” на нарушение конституционных прав и свобод статьей 333 Гражданского процессуального кодекса РСФСР».
4. Постановление КС РФ от 05.02.2007 № 2-П «По делу о проверке конституционности положений статей 16, 20, 112, 336, 376, 377, 380, 381, 382, 383, 387, 388 и 389 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Кабинета Министров Республики Татарстан, жалобами открытых акционерных обществ “Нижнекамскнефтехим” и “Хакасэнерго”, а также жалобами ряда граждан».
5. Постановление КС РФ от 21.01.2010 № 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”»».
6. Постановление КС РФ от 19.03.2010 № 7-П «По делу о проверке конституционности части второй статьи 397 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан И. В. Амосовой, Т. Т. Васильевой, К. Н. Жестковой и других».
7. Постановление Пленума ВС РФ от 11.12.2012 № 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».

8. Курс советского гражданского процессуального права (в двух томах). Т. 2. (Глава XIX). М., 1981.

9. Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: практ. пособие / под ред. В. М. Жуйкова. М., 2005.

10. *Ахмедов С. М.* Производство по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам в системе пересмотра судебных актов в арбитражном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008.

11. *Ломоносова Е. М.* Пересмотр гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Харьков, 1970.

12. *Морозова Л. С.* Пересмотр судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам. М.: Госюриздат, 1959.

Раздел VII ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 26. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

§ 1. Исполнительное производство как стадия гражданского процесса. Роль суда в исполнительном производстве.

§ 2. Органы принудительного исполнения. Судебный пристав-исполнитель.

§ 3. Органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов.

§ 4. Лица, участвующие в исполнительном производстве. Стороны в исполнительном производстве, их процессуальные права и обязанности.

§ 5. Акты, подлежащие принудительному исполнению (основания исполнения). Исполнительные документы. Давность исполнения.

§ 6. Общие правила исполнения. Меры принудительного исполнения. Расходы по исполнению.

§ 7. Отсрочка, рассрочка, изменение способа и порядка исполнения. Разъяснение акта, подлежащего исполнению. Индексация присужденных денежных сумм.

§ 8. Приостановление исполнительного производства. Отложение исполнительных действий.

§ 9. Окончание исполнительного производства. Возвращение исполнительного документа. Прекращение исполнительного производства.

§ 10. Защита прав взыскателя, должника и других лиц в исполнительном производстве.

§ 11. Поворот исполнения отмененных судебных постановлений.

§ 1. Исполнительное производство как стадия гражданского процесса. Роль суда в исполнительном производстве

1. Судебное решение устанавливает наличие или отсутствие тех или иных субъективных гражданских прав и (или) обязанностей. Однако процесс защиты права на этом не завершается. Говорить о достижении закрепленных в ст. 2 ГПК задач гражданского процесса возможно только в случае реального осуществления предписаний, зафиксированных в судебном акте. Судебное решение может быть исполнено добровольно. Если же этого не происходит, законодательство закрепляет механизм принудительного исполнения судебного решения. Таким образом, завершение процесса судебной защиты нарушенного или оспоренного субъективного материального права или охраняемого законом интереса происходит в случае их реального восстановления путем принудительного исполнения судебного решения.

Принудительное исполнение судебных актов осуществляется в рамках исполнительного производства. *Исполнительное производство представляет собой деятельность суда, судебного пристава-исполнителя, сторон и других лиц по принудительному осуществлению требований судебных актов или актов других юрисдикционных органов.* Самостоятельной целью исполнительного производства является правильное и своевременное исполнение исполнительного документа, а также охрана авторитета судебного решения.

Исполнительное производство осуществляется в определенной установленной законом форме, регламентирующей процедуру взыскания. Исполнительное производство регулируется ГПК, АПК, Законом об исполнительном производстве, Законом о судебных приставах, СК, УИК, иными нормативными актами.

2. В процессуальной науке длительное время существует дискуссия о месте исполнительного производства в системе российского права. Однако особую остроту эта дискуссия приобрела после принятия в 1997 г. Закона об исполнительном производстве и Закона о судебных приставах, которыми была создана Федеральная служба судебных приставов. Принятый в 2007 году и действующий в настоящее время Закон об исполнительном производстве не устранил имеющихся противоречий. Основной

проблемой данной дискуссии является вопрос о том, является ли исполнительное производство стадией гражданского процесса.

В современном исполнительном производстве возникает два вида правоотношений. В одних правоотношениях принимает участие суд. Это правоотношения, связанные с выдачей исполнительного листа и его дубликата, разъяснением судебного акта, подлежащего исполнению, отсрочкой, рассрочкой исполнения, изменением способа и порядка исполнения, приостановлением и прекращением исполнительного производства, обжалованием действий судебного пристава-исполнителя. Данные правоотношения урегулированы разделом VII ГПК и разделом VII АПК и бесспорно являются гражданскими процессуальными правоотношениями, поскольку обладают всеми необходимыми признаками. Однако необходимо отметить, что раздел VII ГПК 2002 г., в отличие от ГПК 1964 г., называется не «исполнительное производство», а «производство по делам, связанным с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов». Тем самым законодатель подчеркивает, что ГПК не регулирует процедуру совершения непосредственно исполнительных действий.

Другие правоотношения в исполнительном производстве возникают непосредственно между судебным приставом-исполнителем (ФССП) с одной стороны, и участниками исполнительного производства — с другой, без участия суда. Это правоотношения, связанные с возбуждением исполнительного производства, обращением взыскания на имущество должника (его арест, оценка, изъятие и реализация), совершением иных исполнительных действий.

Вместе с тем представляется, что исполнительное производство в целом является завершающей стадией гражданского процесса, поскольку правосудие без принудительного исполнения, без реального восстановления установленного судебным решением права немыслимо и является незаконченным. В исполнительном производстве в целом продолжают действовать принципы гражданского процессуального права (законность, диспозитивность, равноправие сторон, равенство всех граждан перед законом и т. д.).

3. Субъектами исполнительного производства являются суд, ФССП в лице уполномоченных должностных лиц и судебного пристава-исполнителя, стороны (взыскатель и должник), лица, содействующие совершению исполнительных действий, а также

лица, непосредственно исполняющие требования исполнительного документа.

Суд является не просто субъектом исполнительного производства, он — властный, решающий субъект правоотношений в исполнительном производстве, в которых он принимает участие. При этом к компетенции суда отнесены наиболее важные, основополагающие вопросы, связанные с возбуждением, развитием и окончанием исполнительного производства. Суд выдает исполнительный лист и дубликат исполнительного листа (ст. 428, 429, 430 ГПК) как на основании собственных актов, так и на основании решений иностранных судов и третейских судов. Исключительно суд рассматривает вопросы о перерыве и восстановлении срока исполнительности давности (ст. 432 ГПК), о разъяснении судебного акта, отсрочке, рассрочке исполнения, изменении способа и порядка исполнения, индексации присужденных денежных сумм (ст. 433, 434 ГПК). Суд разрешает вопросы правопреемства в исполнительном производстве (ст. 44 ГПК), приостановления, возобновления и прекращения исполнительного производства, в том числе в виду заключения мирового соглашения между взыскателем и должником (ст. 436—440 ГПК), а также поворота исполнения решения (ст. 443 ГПК). Кроме того, суд также может рассматривать вопросы отложения совершения исполнительных действий (ст. 38 Закона об исполнительном производстве). В суд может быть обжаловано любое постановление, действие или бездействие судебного пристава-исполнителя (ст. 441 ГПК).

Непосредственно исполнительных действий, направленных на арест, изъятие и реализацию имущества должника суд не совершает. Однако это не означает, что суд устранен из исполнительного производства. Роль суда в исполнительном производстве в целом характеризуется осуществлением им предварительного и последующего контроля. Предварительный контроль заключается в том, что суд дает санкцию на совершение процессуального действия (разъясняет судебный акт, изменяет способ и порядок исполнения, что позволяет судебному приставу-исполнителю применять иные меры принудительного исполнения и т. д.). Последующий контроль заключается в осуществлении судом надзора в отношении уже совершенного исполнительного действия и выражается, как правило, в рассмотрении судом жалоб на действия (бездействия) судебного пристава-исполнителя.

§ 2. Органы принудительного исполнения. Судебный пристав-исполнитель

1. Принудительное исполнение постановлений судов и актов иных юрисдикционных органов на территории РФ осуществляется находящейся в ведении Минюста России ФССП и ее территориальными органами (ст. 5 Закона об исполнительном производстве, п. 1 Положения о ФССП)¹.

2. Исполнительные действия по возбуждению исполнительного производства, аресту имущества должника и его изъятию, выселению или вселению, обращению взыскания на заработную плату должника и другие совершает судебный пристав-исполнитель ФССП или структурных подразделений территориальных органов ФССП. Именно он является лицом, непосредственно осуществляющим принудительное исполнение. Судебный пристав-исполнитель является государственным служащим.

Однако процессуальное положение судебного пристава-исполнителя в исполнительном производстве может быть двойным. В правоотношениях, возникающих между судебным приставом-исполнителем (ФССП) с одной стороны, и сторонами (взыскателем и должником), иными участниками исполнительного производства — без участия суда, судебный пристав-исполнитель является властным субъектом, имеющим полномочия по применению мер принудительного исполнения.

В рамках предоставленных ему полномочий судебный пристав-исполнитель обязан: 1) принимать все предусмотренные законом меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов; 2) предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать копии; 3) рассматривать заявления и ходатайства сторон по поводу исполнительного производства, выносить постановления, разъяснять сроки и порядок их обжалования; 4) заявить самоотвод в случае, если он прямо заинтересован в ходе исполнительного производства или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности (ст. 12 Закона о судебных приставах).

¹ Утверждено Указом № 1316 Президента РФ от 13.10.2004 // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4111.

Для обеспечения надлежащего и своевременного исполнения требований судебных и иных актов судебному приставу-исполнителю предоставлены права: 1) получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, в том числе персональные данные, объяснения, справки; 2) проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов; 3) давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий; 4) 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 исполнительных документах; 5) арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом; 6) объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка; 7) совершать иные действия, предусмотренные законом (ст. 12 Закона о судебных приставах).

Требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных и иных актов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории РФ. В случае невыполнения требований нарушители могут быть привлечены к административной и даже уголовной ответственности (ст. 6, 113 Закона об исполнительном производстве, ст. 17.8, 17.14 КоАП, ст. 315 УК). При этом судебный пристав-исполнитель обязан использовать предоставленные ему права в соответствии с законом, не ущемлять права и законные интересы граждан и организаций (ст. 13 Закона о судебных приставах).

При этом в целях обеспечения независимости, объективности и законности действий судебного пристава-исполнителя действующее законодательство предусматривает институт его отвода. Судебный пристав-исполнитель не может участвовать в исполнительном производстве и подлежит отводу, если он состоит в родстве или свойстве со сторонами исполнительного производства, их представителями или другими лицами, участвующими в исполнительном производстве, подчинен или подконтролен указанным лицам либо заинтересован в исходе исполнительного производства (ст. 63 Закона об исполнительном производстве). При наличии указанных оснований судебный

пристав-исполнитель обязан заявить самоотвод. Отвод может быть заявлен взыскателем или должником.

3. В правоотношениях, которые возникают с участием суда, судебный пристав-исполнитель занимает положение лица, участвующего в деле, и обладает соответствующими процессуальными правами и обязанностями (ст. 35 ГПК).

§ 3. Органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов

Как правило, все исполнительные действия совершаются судебным приставом-исполнителем. Однако возможно исполнение требований исполнительных документов действий иными лицами, органами или организациями (ст. 7 Закона об исполнительном производстве). Так, требования о взыскании денежных средств могут быть исполнены *без возбуждения исполнительного производства* непосредственно банками или кредитными организациями, в которых имеются счета должника, путем предъявления им исполнительного документа и соответствующего заявления. Они должны незамедлительно исполнить содержащиеся в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств, о чем в течение трех дней проинформировать взыскателя (ст. 8, п. 5 ст. 70 Закона об исполнительном производстве).

В иных прямо предусмотренных законом случаях требования судебных актов о регистрации актов гражданского состояния могут непосредственно исполняться органами ЗАГС; о регистрации прав на недвижимое имущество — государственными органами по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним; о регистрации юридических лиц или изменений в учредительные документы — налоговыми органами; о списании с лицевого счета или со счета депо должника и о зачислении на лицевой счет или счет депо взыскателя эмиссионных ценных бумаг — эмитентом или держателем реестра, осуществляющим ведение реестра владельцев эмиссионных ценных бумаг, либо депозитарием, осуществляющим учет прав на эмиссионные ценные бумаги должника; о взыскании периодических платежей или денежных средств, не превышающих в сумме двадцати пяти тысяч рублей, — лицом, выплачивающим должнику заработную плату, пенсию, стипендию и иные периодические платежи и т. д.

Во всех подобных случаях органы, организации и должностные лица не являются органами принудительного исполнения,

но несут ответственность за неисполнение требований судебных актов и актов других органов (ст. 332 АПК, 113, 114 Закона об исполнительном производстве, ст. 17.14 КоАП).

§ 4. Лица, участвующие в исполнительном производстве. Стороны в исполнительном производстве, их процессуальные права и обязанности

1. Субъектами правоотношений в исполнительном производстве, в рамках которых непосредственно осуществляется принудительное исполнение требований исполнительных документов, являются, с одной стороны, судебный пристав-исполнитель (ФССП), а с другой стороны, участники исполнительного производства исполнительного производства. К участникам исполнительного производства относятся собственно *стороны* (взыскатель и должник) и *лица, содействующие совершению исполнительных действий*. К лицам, содействующим совершению исполнительных действий следует относить представителей сторон, понятых, переводчиков, специалистов, оценщиков, хранителей и иных лиц, привлечение которых может быть необходимо для совершения исполнительных действий (ст. 53–63 Закона об исполнительном производстве). Также к лицам, содействующим исполнению, следует относить и лиц, которые непосредственно исполняют требования исполнительного документа, но не являются должником. Это банки и иные кредитные организации, органы ЗАГС, органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество, эмитенты (регистраторы, депозитарии) ценных бумаг, организации, в которых работает должник, и иные лица и организации которые по указанию судебного пристава-исполнителя непосредственно совершают действия, предписанные в исполнительном документе или постановлении судебного пристава-исполнителя.

Лицами, участвующими в исполнительном производстве являются лица, выступающие в исполнительном производстве от своего имени, имеющие материальную заинтересованность, обладающие правом на совершение действий, направленных на возникновение, развитие и окончание исполнительного производства. То есть к лицам, участвующим в исполнительном производстве, следует относить только стороны исполнительного производства.

2. Сторонами в исполнительном производстве являются взыскатель и должник.

Взыскатель — лицо, в пользу или в интересах которого вынесено решение и выдан исполнительный документ.

Должник — лицо, обязанное по исполнительному документу совершить определенные действия или воздержаться от их совершения в пользу взыскателя.

В случае удовлетворения иска взыскателем является истец, а должником — ответчик. При отказе в иске истцу и взыскании с него в пользу ответчика компенсации за потерю времени (ст. 99 ГПК), а также при удовлетворении встречного иска взыскателем выступает ответчик, а истец является должником. В случае удовлетворения иска третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, он становится взыскателем, а должником выступают истец и (или) ответчик. В случаях исполнения определения суда о наложении штрафа должником может выступать свидетель, эксперт, переводчик, специалист, лицо, удерживающее доказательства, лицо, нарушившее порядок в судебном заседании, лицо, нарушившее запрет суда передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства (ст. 57, 140, 159, 162, 168 ГПК).

Чтобы быть стороной исполнительного производства необходимо обладать правоспособностью. Согласно ч. 1, 2 ст. 49 Закона об исполнительном производстве стороной могут быть РФ, субъекты РФ, муниципальные образования, физические и юридические лица, а также в случаях, прямо предусмотренных законом, — объединение граждан, не являющееся юридическим лицом.

Процессуальной дееспособностью в исполнительном производстве обладают организации и граждане, достигшие возраста 18 лет, а также по достижении 16 лет, в случае вынесения решения об объявлении их полностью дееспособными (эмансипации) или вступления в брак. Права и обязанности несовершеннолетних в возрасте до 14 лет, недееспособных, граждан, ограниченных в дееспособности, в исполнительном производстве осуществляются их законными представителями. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет осуществляют свои права и исполняют обязанности в присутствии или с согласия в своего законного представителя или представителя органа опеки и попечительства, оформленного в письменной форме. А несовершеннолетние в возрасте от 16 до 18 лет выступают в исполнительном производстве самостоятельно, однако в зависимости от индивидуальных особенностей несовершеннолетнего судебный пристав-исполнитель

вправе привлечь для участия в исполнительном производстве его законного представителя или представителя органа опеки и попечительства (ст. 51 Закона об исполнительном производстве). Кроме того, лица, ограниченные в дееспособности, когда в исполнительном производстве осуществляются их права и (или) обязанности, в распоряжении которыми они не ограничены (личные неимущественные права), могут самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве, поскольку материальный закон наделяет их полной дееспособностью в указанных правоотношениях.

3. В силу принципа равноправия сторон должник и взыскатель обладают равными процессуальными правами и обязанностями. Они имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

Стороны могут участвовать в исполнительном производстве лично или через представителей. Личное участие стороны в исполнительном производстве не лишает ее права иметь представителя. Однако необходимо учитывать, что если на должника возложены обязанности, которые он может исполнить только лично, то при их исполнении должник не вправе действовать через представителя (ст. 53 Закона об исполнительном производстве).

Стороны обязаны при совершении исполнительных действий соблюдать действующее законодательство, исполнять законные требования судебного пристава-исполнителя, сообщать ему об изменении места жительства или места работы (ст. 6, 28, 50 Закона об исполнительном производстве). Стороны обязаны добросовестно использовать свои права и исполнять обязанности. Должник обязан возместить расходы по совершению исполнительных действий.

Стороны обладают специфическими правами, влияющими на возникновение, развитие и завершение исполнительного про-

изводства. Взыскатель вправе предъявить исполнительный лист к исполнению, отказаться от взыскания полностью или в части, потребовать возврата исполнительного листа. Стороны могут заключить мировое соглашение. Должник же обязан исполнить требования исполнительного документа, однако ему предоставляется срок для добровольного исполнения. Он также вправе указать на имущество, на которое в первую очередь должно быть обращено взыскание.

4. В случае выбытия одной из сторон в исполнительном производстве осуществляется правопреемство. Правопреемство в исполнительном производстве возможно тогда, когда возможно правопреемство в материальном правоотношении. Вопрос о правопреемстве в исполнительном производстве в установленном судебным актом правоотношении рассматривается судом в судебном заседании, по итогам которого выносится определение о замене или об отказе в замене правопреемника (ст. 44 ГПК). Данное определение может быть обжаловано. В исполнительном производстве, возбужденном на основании актов иных органов, вопрос о замене в порядке правопреемства разрешается судебным приставом-исполнителем самостоятельно. Вступление правопреемника в исполнительное производство оформляется постановлением судебного пристава-исполнителя, которое утверждается старшим судебным приставом (ст. 52 Закона об исполнительном производстве).

5. Как и при рассмотрении дела в суде, в исполнительном производстве возможно соучастие. Соучастие возможно как на стороне должника, на стороне взыскателя, так и на стороне взыскателя и должника одновременно. Каждый из соучастников участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие одному из соучастников (ст. 49 Закона об исполнительном производстве).

§ 5. Акты, подлежащие принудительному исполнению (основания исполнения). Исполнительные документы. Давность исполнения

1. По правилам исполнительного производства осуществляется принудительное исполнение как постановлений судов общей юрисдикции и арбитражных судов, так и актов иных юрисдикционных органов.

Судебные постановления и акты иных юрисдикционных органов, которые в соответствии с прямым указанием закона подлежат принудительному исполнению в порядке исполнительного производства, называются основаниями исполнения.

В рамках исполнительного производства происходит исполнение не только судебных актов, непосредственно разрешающих дело по существу, но и различных определений суда, например об утверждении мирового соглашения, о наложении штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение участниками процесса своих процессуальных обязанностей. Помимо постановлений судов общей юрисдикции и арбитражных судов, основаниями исполнения также являются решения третейских судов, постановления органов и должностных лиц о наложении административных взысканий, постановления налоговых органов о взыскании недоимки по налогам и сборам и пени за несвоевременную уплату налога или сбора, решения комиссий по трудовым спорам, постановления самого судебного пристава-исполнителя и т. д. Основанием исполнения являются также нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов и исполнительные надписи нотариусов.

Необходимо различать такие понятия, как основание исполнения и исполнительный документ. В ряде случаев для возбуждения исполнительного производства судебному приставу-исполнителю необходимо предъявить не само судебное постановление, не акт юрисдикционного органа, а выдаваемый на их основании исполнительный документ.

Исполнительный документ — это выданный в соответствии с актом уполномоченного органа или должностного лица документ, составленный по строго определенной форме, на основании которого органы принудительного исполнения непосредственно осуществляют принудительное исполнение (взыскивают денежные средства, имущество, принуждают должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения).

Перечень исполнительных документов закреплен в ст. 12 Закона об исполнительном производстве. Исполнительными документами являются:

— исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов, решений третейских судов, решений иностранных судов;

- судебные приказы;
 - нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;
 - удостоверения комиссий по трудовым спорам;
 - 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;
 - оформленные в установленном порядке акты органов, осуществляющих контрольные функции о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций о полном или частичном неисполнении требований;
 - акты Пенсионного фонда РФ и Фонда социального страхования РФ о взыскании денежных средств с должника-гражданина, зарегистрированного в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя, без приложения документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в случае, если должник вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без открытия расчетного и иных счетов;
 - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях;
 - исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество;
 - постановления судебного пристава-исполнителя, например постановление о взыскании исполнительского сбора или о наложении штрафа за неисполнение исполнительного документа.
- Таким образом, некоторые акты являются одновременно основаниями исполнения и исполнительными документами. К ним, в частности, относятся судебный приказ, нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов, постановления органов (должностных лиц) по делам об административных правонарушениях, постановления судебного пристава-исполнителя.

Закрепленный в законе перечень исполнительных документов нельзя считать исчерпывающим. По правилам исполнительного производства, но только в случаях, прямо предусмотренных

законом, подлежат принудительному исполнению акты любых органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим лицам или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества, либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от совершения этих действий.

Все исполнительные документы по своей форме и содержанию должны отвечать определенным требованиям. Общие требования, предъявляемые к форме и содержанию исполнительных документов, закреплены в ст. 13 Закона об исполнительном производстве. Так, в исполнительном документе должны быть указаны: наименование органа, выдавшего исполнительный документ; дело или материалы, по которым выдан исполнительный документ, и их номера; дата принятия акта, подлежащего исполнению; дата вступления в законную силу акта либо указание на его немедленное исполнение; сведения о должнике и взыскателе; резолютивная часть акта, подлежащего принудительному исполнению; дата выдачи исполнительного документа. В числе сведений о сторонах в исполнительном документе указываются: 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. Исполнительный документ подписывается должностным лицом выдавшего его органа и заверяется печатью.

Форма и содержание судебного приказа определяется гл. 11 ГПК. Судебный приказ подписывается судьей и скрепляется печатью суда. Форма и содержание нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов определяется гл. 16 СК. Оно также подписывается лицами, его заключившими и удостоверив-

шими, и заверяется печатью. Требования к форме и содержанию постановления судебного пристава-исполнителя закреплены ст. 14 Закона об исполнительном производстве.

В случае несоблюдения указанных требований судебный пристав-исполнитель отказывает в возбуждении исполнительного производства (п. 4 ч. 1, ч. 2 ст. 31 Закона об исполнительном производстве), а исполнительный документ направляет взыскателю, а также в орган или лицу, его выдавшему.

Для возбуждения исполнительного производства судебному приставу-исполнителю обязательно должен быть предъявлен подлинник исполнительного документа, а в случае его утраты — дубликат.

2. Наиболее распространенным исполнительным документом является исполнительный лист, выдаваемый судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов.

Исполнительный лист представляет собой предписание суда органам принудительного исполнения осуществить соответствующее судебное постановление в порядке исполнительного производства.

Суды общей юрисдикции и арбитражные суды выдают также исполнительные листы на основании утвержденных ими же мировых соглашений, решений третейских судов, решений иностранных судов (ст. 411, 416, 423, 428 ГПК, ст. 142, 240, 246 АПК).

По общему правилу судебное решение подлежит принудительному исполнению только после его вступления в законную силу. В связи с этим и исполнительный лист выдается судом только после вступления судебного решения или иного судебного акта в законную силу (ст. 428 ГПК, ст. 318, 319 АПК). Исключение составляют случаи обращения решения к немедленному исполнению, когда исполнительный лист выдается судом немедленно после вынесения решения.

В строгом соответствии с принципом диспозитивности исполнительный лист выдается судом взыскателю или уполномоченному представителю взыскателя на основании их заявления. В дальнейшем взыскатель самостоятельно передает исполнительный лист органу принудительного исполнения или предъявляет должнику. По просьбе взыскателя суд может непосредственно направить исполнительный лист для исполнения органу принудительного исполнения по месту совершения исполнительных действий или непосредственно должнику.

Однако из этого правила есть исключения. Во-первых, в силу прямого указания абз. 2 ч. 1 ст. 428 ГПК суд независимо от наличия просьбы взыскателя в пятидневный срок со дня принятия судебного постановления направляет исполнительный лист на исполнение по решениям о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок. Во-вторых, подп. 9.3.8. Инструкции по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной Приказом Судебного департамента при ВС РФ от 29.04.2003 № 36, закреплен перечень случаев, когда суд, непосредственно исходя из буквального толкования данного пункта, без просьбы взыскателя, направляет для исполнения исполнительный лист. Указанной Инструкцией к таким случаям отнесены дела, решения по которым в силу закона подлежат немедленному исполнению (ст. 211 ГПК), а именно: дела о взыскании алиментов, дела о восстановлении на работе незаконно уволенных или переведенных работников и взыскании заработной платы за вынужденный прогул; а также дела о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, либо смертью кормильца; дела о взыскании денежных сумм с должностных лиц, виновных в незаконном увольнении или переводе работников либо в неисполнении решения суда о восстановлении на работе. Кроме этого, судом направляются для исполнения исполнительные листы и о взыскании ущерба, причиненного преступлением, о взыскании государственной пошлины, штрафов, иных денежных сумм в доход государства. Существование изложенных положений следует признать оправданным, поскольку задержка исполнения по делам, решения по которым подлежат немедленному исполнению, может привести не только к невозможности исполнения, но и к более тяжким последствиям, например к смерти человека (ребенка) в виду отсутствия средств к существованию. При взыскании же государственной пошлины с должника в пользу бюджета соответствующий финансовый орган вообще не принимает участие в деле и не знает о необходимости осуществления такого взыскания.

Как правило, на основании одного судебного акта выдается только один исполнительный лист. Вместе с тем, если исполнение должно быть произведено в различных местах, например, когда взыскивается имущество, расположенное в разных местностях, либо если решение вынесено в пользу нескольких истцов и (или)

против нескольких ответчиков, суд должен по просьбе взыскателя выдать несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения и той части решения, которая по каждому листу подлежит исполнению (ст. 429 ГПК). Если же решение вынесено против нескольких ответчиков, признанных судом солидарно обязанными, то в каждом исполнительном листе должна быть указана общая сумма взыскания и перечислены все ответчики с указанием на их солидарную ответственность. Для обеспечения надлежащего исполнения и недопущения превышения пределов взыскания ст. 34 ФЗ Закона об исполнительном производстве предусмотрено объединение в сводное исполнительное производство исполнительных производств имущественного характера, возбужденных в отношении одного должника, а также возбужденных в отношении нескольких должников по солидарному взысканию в пользу одного взыскателя и создание банков данных о ведении сводных исполнительных производств.

Исполнительный лист является формальным документом и выдается судом по строго определенной форме. Исполнительный документ должен быть заполнен четко и грамотно. Помарки, дополнения и исправления не допускаются. Содержание исполнительного документа должно соответствовать требованиям ст. 13 Закона об исполнительном производстве. Форма бланка исполнительного листа и Правила изготовления, учета, хранения и уничтожения бланков исполнительных листов утверждены постановлением Правительства РФ от 31.07.2008 № 579. Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

В случае утраты подлинника исполнительного листа может быть выдан его *дубликат*. Дубликат исполнительного листа выдается по заявлению взыскателя судом общей юрисдикции или арбитражным судом, вынесшим соответствующее постановление и выдавшим исполнительный лист (ст. 430 ГПК, ст. 323 АПК).

Заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано до истечения срока предъявления исполнительного документа к исполнению. После истечения данного срока подача заявления о выдаче дубликата исполнительного листа возможна только одновременно с заявлением о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению либо после восстановления судом данного срока.

Вопрос о выдаче дубликата рассматривается судом по общим правилам гражданского судопроизводства в судебном заседании с обязательным извещением всех лиц, участвующих в деле, однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления по существу. При рассмотрении заявления о выдаче дубликата суд должен установить, что взыскание по утерянному исполнительному листу не было произведено. В противном случае суд отказывает в выдаче дубликата. По своему содержанию дубликат исполнительного листа должен быть полностью идентичен утраченному, за тем исключением, что на нем делается надпись «дубликат». В случае, когда по утраченному исполнительному листу производилось частичное взыскание, это должно учитываться органом принудительного исполнения в ходе дальнейшего исполнительного производства и осуществления взыскания на основании дубликата исполнительного листа.

По результатам рассмотрения заявления о выдаче дубликата исполнительного листа суд выносит определение об удовлетворении заявления либо об отказе в выдаче дубликата.

Аналогично решается вопрос и о выдаче дубликата судебного приказа.

3. Действующим законодательством предусмотрены определенные сроки, в течение которых исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению. Эти сроки называются сроками исполнительной давности. *Срок исполнительной давности — установленный законом период времени, в течение которого исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению.*

Сроки исполнительной давности для различных видов исполнительных документов и правила их исчисления установлены в ст. 21 Закона об исполнительном производстве.

Исполнительные листы, выдаваемые на основании постановлений судов общей юрисдикции, арбитражных судов, судебные приказы подлежат принудительному исполнению в течение трех лет. При этом исполнительные документы, содержащие требования о взыскании периодических платежей, могут быть предъявлены к исполнению в течение всего срока, на который присуждены такие платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока. Оформленные в установленном порядке акты органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств могут быть предъявлены к исполнению в течение шести

месяцев. Срок давности для предъявления к исполнению удостоверений комиссии по трудовым спорам составляет три месяца. Судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет. Сроки предъявления других исполнительных документов к исполнению устанавливаются соответствующими законами.

Сроки давности для предъявления к исполнению исполнительных листов, выданных на основании постановлений судов общей юрисдикции, арбитражных судов исчисляются со дня вступления соответствующего акта в законную силу. В тех же случаях, когда решение было обращено судом к немедленному исполнению, срок исполнительной давности начинает исчисляться со следующего дня за днем вынесения решения. Если же должнику была предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения, то исполнительная давность исчисляется с момента окончания срока, установленного при предоставлении отсрочки или рассрочки. Срок для предъявления к исполнению судебных приказов начинает исчисляться с момента выдачи второго экземпляра взыскателю после истечения 10-дневного срока для представления должником возражений (ст. 128—130 ГПК). По всем другим исполнительным документам срок исполнительной давности исчисляется со следующего дня после дня их выдачи, если иное не установлено законом, в частности положениями ст. 21 Закона об исполнительном производстве.

Истечение срока исполнительной давности влечет за собой негативные последствия для взыскателя. Предъявление по истечении данного срока исполнительного документа является основанием для отказа в возбуждении исполнительного производства.

При исчислении сроков предъявления исполнительных документов к исполнению важное значение имеют установленные законодательством правила о перерыве срока исполнительной давности и его восстановлении.

Основания перерыва течения срока исполнительной давности закреплены в ст. 22 Закона об исполнительном производстве, ст. 432 ГПК. Срок предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается в случае предъявления исполнительного документа к исполнению, а также в случае частичного исполнения должником исполнительного документа до момента его предъявления к принудительному исполнению. После перерыва течение

срока исполнительской давности возобновляется, при этом время, истекшее до перерыва срока, в новый срок не засчитывается. В случае возвращения исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью его полного или частичного исполнения срок исполнительской давности после перерыва исчисляется со дня его возвращения.

Порядок и основания восстановления пропущенного срока предъявления исполнительного документа к исполнению регламентированы ст. 23 Закона об исполнительном производстве, ст. 432 ГПК. Восстановлены могут быть только сроки для предъявления к исполнению исполнительных листов и судебных приказов. По другим исполнительным документам пропущенные сроки исполнительской давности восстановлению не подлежат.

Вопрос о восстановлении пропущенного срока исполнительской давности рассматривается по заявлению взыскателя судом или арбитражным судом, принявшими соответствующий судебный акт, или судом по месту исполнения. Основанием для восстановления срока является признание судом причин пропуска срока уважительными. Как правило, уважительными причинами признаются болезнь, нахождение взыскателя в длительной служебной командировке и т. п. Восстановление срока означает, что взыскателю предоставляется право предъявить исполнительный документ к исполнению. Особенностью исполнения судебных актов арбитражных судов является то, что в случае восстановления срока исполнительской давности взыскателю предоставляется трехмесячный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению (ст. 321 АПК, ч. 2 ст. 21 Закона об исполнительном производстве).

Вопрос о восстановлении срока рассматривается судом в судебном заседании с обязательным извещением всех лиц, участвующих в деле, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса по существу. По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

§ 6. Общие правила исполнения. Меры принудительного исполнения. Расходы по исполнению

1. Исполнительное производство, как правило, возбуждается судебным приставом-исполнителем по заявлению взыскателя на основании приложенного к нему исполнительного документа

(ч. 1 ст. 30 Закона об исполнительном производстве). Заявление подается взыскателем по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения, то есть по общему правилу — по месту жительства или месту пребывания должника-гражданина, месту нахождения (юридическому адресу) должника-организации или ее представительства, филиала, либо по месту нахождения имущества должника (ст. 33 Закона об исполнительном производстве). Исполнительные документы, обязывающие должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий), предъявляются к исполнению по месту совершения этих действий.

В трехдневный срок со дня поступления в подразделение ФССП заявление взыскателя и исполнительный документ передаются судебному приставу-исполнителю, который, в свою очередь, в трехдневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа обязан принять к его исполнению и возбудить исполнительное производство либо отказать в возбуждении, о чем выносится соответствующее постановление. Основания отказа в возбуждении исполнительного производства закреплены в ст. 31 Закона об исполнительном производстве, их перечень является исчерпывающим. В возбуждении исполнительного производства должно быть отказано, если исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий; истек и не восстановлен судом срок исполнительской давности; исполнительный документ не соответствует установленным требованиям к его форме и содержанию; заявление о возбуждении исполнительного производства не подписано, подписано неуполномоченным лицом или же исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя за исключением случаев, когда исполнительное производство подлежит возбуждению без заявления взыскателя; не вступил в законную силу подлежащий исполнению судебный акт или акт другого органа, за исключением случаев немедленного исполнения. После устранения данных обстоятельств исполнительный документ может быть предъявлен к исполнению повторно. Также основаниями для отказа в возбуждении исполнительного производства являются предъявление ко взысканию исполнительного документа, по которому ранее исполнительное производство было прекращено или окончено ввиду фактического исполнения, либо документа, который не подлежит исполнению ФССП.

Копии постановления о возбуждении исполнительного производства об отказе в возбуждении не позднее следующего дня после вынесения направляются судебным приставом-исполнителем взыскателю, должнику, в суд или орган, выдавший исполнительный документ.

В постановлении о возбуждении исполнительного производства, в частности, указывается предоставляемый должнику срок для добровольного исполнения продолжительностью пять дней, а также должник предупреждается о принудительном исполнении со взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий. Срок для добровольного исполнения не устанавливается по исполнительным документам, подлежащим немедленному исполнению, и в иных случаях, указанных в ч. 14 ст. 30 Закона об исполнительном производстве.

2. Время для производства исполнительных действий установлено в рабочие дни с 6 до 22 часов по местному времени, причем стороны могут предложить судебному приставу-исполнителю удобное для них время совершения исполнительных действий (ст. 35 Закона об исполнительном производстве). Совершение исполнительных действий в иное время возможно только в случаях, не терпящих отлагательства, и с предварительного письменного разрешения старшего судебного пристава.

3. *Меры принудительного исполнения — это способы и приемы осуществления судебным приставом-исполнителем требований исполнительного документа без согласия должника.* Их перечень указан в ст. 68 Закона об исполнительном производстве, однако он не является исчерпывающим. Судебным приставом-исполнителем могут быть использованы и иные прямо предусмотренные законом меры, обеспечивающие исполнение исполнительного документа. Все меры принудительного исполнения можно разделить на две большие группы. Первая — это меры по обращению взыскания на доходы или имущество должника. К ним относятся: а) обращение взыскания на денежные средства, иное имущество или имущественные права должника; б) обращение взыскания на получаемые должником периодические выплаты (на заработную плату, пенсию, стипендию и т. п.); в) обращение взыскания на имущественные права должника; г) изъятие у должника имущества, присужденного взыскателю; д) обращение в регистрирующий орган для регистрации перехода права на имущество, в том числе на ценные бумаги, с должника на взыскателя. Ко второй

группе относятся меры, направленные на исполнение требований актов, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения; например принудительное вселение взыскателя в жилое помещение или выселение должника, принудительное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства, принудительное освобождение нежилого помещения или земельного участка от пребывания (присутствия) должника и его имущества, совершение от имени и за счет должника действия, указанного в исполнительном документе, когда такое действие может быть совершено без личного участия должника и т. п.

В качестве отдельной меры принудительного исполнения закон называет наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества.

Применение мер принудительного исполнения, направленных против личности должника, не допускается. Основанием применения мер принудительного исполнения являются возбуждение исполнительного производства и истечение срока для добровольного исполнения, когда таковой установлен.

4. От мер принудительного исполнения необходимо отличать *исполнительные действия — совершаемые судебным приставом-исполнителем действия, направленные на создание условий для применения мер принудительного исполнения, а равно на понуждение должника к полному, правильному и своевременному исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе* (ст. 64 Закона об исполнительном производстве). К исполнительным действиям относятся любые действия судебного пристава-исполнителя по исполнению требований исполнительного документа, в частности вызов сторон, направление запросов в различные органы и организации, наложение ареста на имущество должника, в том числе денежные средства и ценные бумаги, его изъятие, оценка, передача на хранение или реализацию, розыск должника, его имущества, розыск ребенка и т. п.

5. Обращение взыскания на имущество должника включает изъятие имущества и (или) его реализацию либо передачу взыскателю. Взыскание на имущество должника обращается в размере, необходимом для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, с учетом взыскания расходов по совершению исполнительных действий и исполнительского сбора.

Первоначально взыскание обращается на денежные средства должника и иные ценности, в том числе находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях. При их отсутствии или недостаточности взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее должнику на праве собственности, хозяйственного ведения и (или) оперативного управления, за исключением имущества, изъятого из оборота, и имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание, независимо от того, где и в чьем фактическом владении и (или) пользовании оно находится.

Очередность обращения взыскания на имущество должника определяется судебным приставом-исполнителем, однако должник вправе указать имущество, на которое он просит обратить взыскание в первую очередь.

Перечень имущества физических лиц-должников, на которое не может быть обращено взыскание в ходе исполнительного производства, зафиксирован в ст. 446 ГПК. Данный перечень является исчерпывающим, однако законом могут быть применительно к конкретным категориям граждан установлены дополнительные виды имущества, на которое не может быть обращено взыскание. Невозможность обращения взыскания на имущество означает, что это имущество должника в ходе совершения исполнительных действий не может быть подвергнуто аресту (описи), изъятию и принудительной реализации.

Закрепление в действующем законодательстве перечня имущества физических лиц, на которое не может быть обращено взыскания, является гарантией соблюдения на территории Российской Федерации прав человека, а именно гарантией сохранения должнику денежных средств и иного имущества, минимально необходимых для обеспечения нормальных условий существования самого должника и лиц, находящихся на его иждивении, а также для продолжения ими своих профессиональных занятий.

Так, в частности, взыскание не может быть обращено на жилое помещение и земельные участки, на которых оно расположено, которое для гражданина-должника и членов его семьи является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением случая, когда оно является предметом ипотеки; 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 100 МРОТ.

При обращении взыскания на имущество организаций и индивидуальных предпринимателей в случае отсутствия у них денежных средств, достаточных для взыскания, ст. 94 Закона об исполнительном производстве установлена очередность обращения взыскания:

- 1) в первую очередь — на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производственном процессе;
- 2) во вторую очередь — на имущественные права, непосредственно не используемые в производственном процессе;
- 3) в третью очередь — на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производственном процессе;
- 4) в четвертую очередь — на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров движимое и недвижимое имущество.

При обращении взыскания на имущество четвертой очереди судебный пристав-исполнитель сообщает об этом в ФНС РФ, а применительно к банкам и иным кредитным организациям — в ЦБ РФ, для принятия ими решения об обращении в арбитражный суд с заявлением о признании должника несостоятельным (банкротом).

После возбуждения исполнительного производства в ходе обращения взыскания на имущество судебный пристав-исполнитель может наложить арест на имущество должника. Арест налагается в целях обеспечения исполнения исполнительного документа и мерой принудительного исполнения не является. Поэтому арест на имущество должника может быть наложен и в течение срока, установленного для добровольного исполнения, и при отсрочке, рассрочке исполнения. При наложении ареста правила очередности обращения взыскания на имущество должника не применяются (ст. 80 Закона об исполнительном производстве).

6. На заработную плату и иные доходы должника обращается взыскание в следующих случаях:

- 1) исполнения исполнительных документов, содержащих требования о взыскании периодических платежей;
- 2) взыскания суммы, не превышающей десяти тысяч рублей;

3) отсутствия или недостаточности у должника денежных средств и иного имущества для исполнения требований исполнительного документа в полном объеме (ст. 98 Закона об исполнительном производстве).

При обращении взыскания на заработную плату и иные доходы должника судебный пристав-исполнитель направляет исполнительный документ лицам, выплачивающим должнику заработную плату или иные периодические платежи, которые обязаны производить соответствующие удержания и выплачивать или переводить удержанные денежные средства взыскателю. Удержания производятся до исполнения в полном объеме содержащихся в исполнительном документе требований.

Необходимо учитывать, что с должника может быть удержано не более пятидесяти процентов заработной платы и иных доходов, а при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда в связи со смертью кормильца и возмещении ущерба, причиненного преступлением, — не более семидесяти процентов. Законом также установлены виды доходов, на которые вообще не может быть обращено взыскание, в частности денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда, причиненного здоровью и в связи со смертью кормильца; денежные суммы, выплачиваемые лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц; компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов гражданам, пострадавшим в результате радиационных или техногенных катастроф или в связи с уходом за нетрудоспособными гражданами (ст. 101 Закона об исполнительном производстве).

7. Особенности исполнения требований к должнику совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий) заключаются в том, что в случаях их неисполнения должником в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании исполнительского сбора и устанавливает должнику новый срок для исполнения. При неисполнении должником требований, содержащихся в исполнительном документе, без уважительных причин во вновь установленный срок судебный пристав-исполнитель составляет в отношении

должника протокол об административном правонарушении для наложения штрафа в соответствии со ст. 17.15 КоАП и устанавливает новый срок для исполнения. Если для исполнения указанных требований участие должника необязательно, то судебный пристав-исполнитель организует исполнение с последующим взысканием с должника произведенных расходов (ст. 105 Закона об исполнительном производстве).

8. Взысканные с должника или полученные от реализации его имущества денежные средства перечисляются на депозитный счет подразделения судебных приставов. За счет этих средств, 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, — взыскивается исполнительский сбор (ст. 110 Закона об исполнительном производстве). Подлежащие выплате взыскателю денежные средства перечисляются на его банковский счет. Невостребованные 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.

В случае недостаточности средств для удовлетворения в полном объеме всех заявленных требований взысканная сумма распределяется между взыскателями в следующей очередности:

- 1) 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;
- 2) во вторую очередь удовлетворяются требования по выплате выходных пособий и оплате труда, а также по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- 3) в третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- 4) в четвертую очередь удовлетворяются все остальные требования.

При этом требования каждой последующей очереди удовлетворяются после удовлетворения требований предыдущей очереди в полном объеме. А при недостаточности взысканных сумм для удовлетворения всех требований одной очереди, они удовлет-

воряются пропорционально (ст. 111 Закона об исполнительном производстве).

9. Расходами по совершению исполнительных действий являются средства, затраченные на их организацию и проведение. Перечень расходов по совершению исполнительных действий закреплен в ст. 116 Закона об исполнительном производстве. Он не является исчерпывающим. К расходам по совершению исполнительных действий относятся средства, затраченные на перевозку, хранение и реализацию имущества должника; вознаграждение за работу переводчиков, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий; перевод (пересылку) взыскателю денежных средств; розыск должника, его имущества, розыск ребенка; проведение государственной регистрации прав должника, а также иные средства, затраченные на совершение необходимых исполнительных действий.

Расходы по совершению исполнительных действий оплачиваются за счет средств федерального бюджета или взыскателя с последующим их взысканием с должника.

Помимо расходов на совершения исполнительных действий с должника взыскивается *исполнительский сбор* — денежное взыскание, налагаемое на должника в случае неисполнения им исполнительного документа в срок, установленный для добровольного исполнения. Размеры и порядок взыскания исполнительского сбора закреплены в ст. 112 Закона об исполнительном производстве.

§ 7. Отсрочка, рассрочка, изменение способа и порядка исполнения. Разъяснение акта, подлежащего исполнению.

Индексация присужденных денежных сумм

1. В ходе исполнения судебного или иного акта могут возникнуть обстоятельства, препятствующие или затрудняющие принудительное исполнение, свидетельствующие о том, что имущественное положение должника не позволяет исполнить решение суда в установленные сроки или имеются способ и порядок исполнения, которые являются наиболее приемлемыми в каждом конкретном случае. Такими обстоятельствами могут быть болезнь должника или членов его семьи, временное отсутствие заработка при наличии данных о предполагаемом получении должником доходов в конкретный период времени, отсутствие присужденного имущества в натуре, стихийное бедствие, изменение условий

жизни, переезд на другое место жительства и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Во всех подобных случаях может возникнуть вопрос об отсрочке, рассрочке исполнения или изменении способа и порядка исполнения (ст. 434 ГПК, ст. 37 Закона об исполнительном производстве).

Отсрочка исполнения представляет собой перенесение срока исполнения решения. *Рассрочка* — установление периода, в течение которого долг возмещается частичными платежами. *Изменение способа и порядка исполнения* решения заключается в замене одной меры принудительного исполнения на другую. Необходимость в изменении способа и порядка исполнения возникает, как правило, тогда, когда при исполнении решения, которым присуждены определенные вещи, выявляется невозможность исполнения в виду отсутствия присужденного имущества вследствие его уничтожения, порчи, подмены.

Вопрос об отсрочке и рассрочке исполнения решения, изменении порядка и способа исполнения решения рассматривается судом, выдавшим исполнительный документ, или судом по месту исполнения в открытом судебном заседании по инициативе сторон исполнительного производства или по заявлению судебного пристава исполнителя¹. О времени и месте судебного заседания извещаются взыскатель, должник, судебный пристав-исполнитель, однако их неявка не препятствует рассмотрению дела. На определение суда по вопросу об отсрочке или рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения может быть подана частная жалоба (ст. 203, 434 ГПК).

При удовлетворении заявления в определении должен быть указан срок отсрочки (рассрочки), а при рассрочке, кроме того,

¹ Между нормами ст. 434 ГПК и ст. 37 Закона об исполнительном производстве имеются некоторые расхождения. В силу положений Закона об исполнительном производстве, во-первых, заявление по вопросам отсрочки, рассрочки, изменения способа и порядка исполнения подается только в суд, выдавший исполнительный документ. Во-вторых, данные вопросы рассматривает орган, выдавший исполнительный документ. Тогда как положения ст. 434 ГПК относят осуществление отсрочки, рассрочки, изменения порядка или способа исполнения постановлений несудебных юрисдикционных органов к компетенции суда. Представляется, что применению подлежит ст. 434 ГПК, что не лишает несудебные органы и должностных лиц, выдавших исполнительный документ, рассматривать указанные вопросы, если такая возможность прямо предусмотрена нормативными актами, регулирующими их деятельность.

и размер (в рублях или процентах) периодических платежей, подлежащих взысканию в счет погашения присужденной суммы. Пределы действия отсрочки (рассрочки) могут быть определены не только датой, но и наступлением какого-либо события (изменением материального положения ответчика, выздоровлением и т. п.).

2. Невозможность или затруднительность совершения исполнительных действий может быть вызвана неясностью предписаний, содержащихся в резолютивной части решения, и, как следствие, неясностью требований исполнительного документа. Это, как правило, связано с нечеткостью, противоречивостью самого судебного акта, наличием в нем пробелов. В подобных случаях взыскатель, должник, судебный пристав-исполнитель могут обратиться в суд, вынесший судебное постановление, с заявлением о разъяснении решения (ст. 433 ГПК). Вопрос о разъяснении судебного постановления рассматривается в судебном заседании по правилам ст. 202 ГПК. Разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

§ 8. Приостановление исполнительного производства.

Отложение исполнительных действий

1. *Приостановление исполнительного производства* — временное прекращение совершения исполнительных действий на неопределенный срок в связи с наступлением обстоятельств, препятствующих дальнейшему ходу исполнения.

Основания приостановления исполнительного производства закреплены в ст. 39, 40 Закона об исполнительном производстве. Их перечень является исчерпывающим.

Приостановлено исполнительное производство может быть как судом, так и судебным приставом-исполнителем, при этом выделяются основания, по которым приостановить исполнительное производство может только суд, и основания, при наличии которых исполнительное производство приостанавливается как судом, так и судебным приставом-исполнителем.

Законодательство предусматривает два вида приостановления исполнительного производства: *обязательное и факультативное*. *Обязательное приостановление* означает, что при наличии предусмотренных законом оснований в любом случае исполнительное производство должно быть приостановлено (ч. 1 ст. 39, ч. 1 ст. 40

Закона об исполнительном производстве). При наличии же оснований *факультативного приостановления* решение вопроса зависит от усмотрения суда или судебного пристава-исполнителя, которые в каждом конкретном случае устанавливают, влияет ли наличие соответствующих обстоятельств на целесообразность и возможность совершения исполнительных действий (ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 40 Закона об исполнительном производстве). Решая вопрос о приостановлении исполнительного производства при наличии факультативных оснований, должны учитываться характер взыскания и мера принудительного исполнения, подлежащая применению в каждом конкретном случае.

2. Основаниями обязательного приостановления исполнительного производства судом являются:

1) предъявление иска об освобождении от наложенного ареста (исключении из описи) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу, когда в иске содержится просьба исключить из описи именно то имущество, на которое обращено взыскание по данному исполнительному документу;

2) оспаривание должником или взыскателем результатов оценки арестованного имущества. В силу прямого указания закона оценка имущества, произведенная судебным приставом-исполнителем без привлечения оценщика, может быть обжалована сторонами исполнительного производства или оспорена в суде, причем не позднее десяти дней со дня их извещения о произведенной оценке (ч. 7 ст. 85 Закона об исполнительном производстве). Также необходимо учитывать, что если оспаривается результат оценки части имущества, на которое обращено взыскание, то и исполнительное производство подлежит приостановлению частично;

3) оспаривания должником постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании исполнительского сбора. Основанием приостановления исполнительного производства о взыскании сбора является принятие судом к рассмотрению как заявления об оспаривании исполнительского сбора, так и иска должника об отсрочке или о рассрочке его взыскания, об уменьшении его размера или освобождении от взыскания исполнительского сбора (п. 6 ч. 1 ст. 40, п. 5 ч. 8 ст. 112 Закона об исполнительном производстве).

Во всех указанных случаях исполнительное производство приостанавливается до момента вступления в законную силу соответствующего судебного постановления.

Исполнительное производство подлежит приостановлению судебным приставом-исполнителем или судом:

4) в случае смерти должника, вступления в законную силу решения об объявлении его умершим, если установленные подлежащим исполнению актом правоотношения допускают правопреемство. Производство приостанавливается до вступления в процесс правопреемника должника;

5) после вступления в силу решения о признании должника в установленном порядке безвестно отсутствующим — до момента назначения опекуна имущества безвестно отсутствующего должника;

6) при наличии вступившего в законную силу решения суда о признании должника недееспособным. При этом имеется в виду как признание гражданина полностью недееспособным, так и ограничение его дееспособности. В последнем случае исполнительное производство приостанавливается, если ограничение дееспособности касается тех прав и (или) обязанностей, которые подлежат принудительному осуществлению. Исполнительное производство приостанавливается до момента назначения должнику опекуна или попечителя;

7) в случае участия должника в боевых действиях, выполнения должником задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также вооруженного конфликта. Если в таких же условиях находится взыскатель, то исполнительное производство подлежит приостановлению лишь при наличии просьбы об этом самого взыскателя;

8) после отзыва у должника — кредитной организации — лицензии на осуществление банковских операций. Согласно ст. 20 Закона о банках и банковской деятельности с момента отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций подлежат приостановлению исполнительные производства об имущественных взысканиях с кредитной организации. Исключение составляют исполнительные производства о взыскании задолженности по текущим обязательствам кредитной организации;

9) в случае применения арбитражным судом в отношении должника-организации процедуры банкротства. Согласно ст. 96 Закона об исполнительном производстве в случае наличия определений арбитражного суда о введении процедур наблюдения, финансового оздоровления или внешнего управления подлежат

приостановлению все производства по имущественным взысканиям, за исключением производств, возбужденных на основании вступивших в законную силу до даты введения указанных процедур судебных актов о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, компенсации морального вреда, а также о взыскании задолженности по текущим платежам и задолженности по заработной плате;

10) после направления судебным приставом-исполнителем в ФНС РФ или ЦБ РФ уведомления о наложении ареста на имущество должника-организации, непосредственно используемое в производственном процессе (п. 4 ч. 1 ст. 94 Закона об исполнительном производстве).

3. Исполнительное производство может быть приостановлено **только судом** в виду следующих обстоятельств:

1) оспаривания исполнительного документа или судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ, если такое оспаривание предусмотрено законом. Допускается, например, оспаривание такого вида исполнительных документов, как исполнительные надписи нотариуса. В соответствии со ст. 310 ГПК должник может оспорить выданную против него исполнительную надпись путем предъявления в суд иска о признании ее недействительной. Судебный приказ может оспариваться путем подачи кассационной жалобы (п. 1 ч. 2 ст. 377 ГПК) или предъявления должником иска о признании его недействительным.

В случае обжалования вступившего в законную силу судебного акта в кассационном или надзорном порядке, судья суда соответствующей инстанции в случае истребования дела вправе вынести определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде кассационной или надзорной инстанции (ч. 1 ст. 381, ч. 1 ст. 391.5 ГПК);

2) нахождения должника в длительной служебной командировке;

3) принятие к производству заявления об оспаривании постановления, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя или отказа в совершении действий. Эта мера должна применяться в тех случаях, когда в жалобе ставится под сомнение правомерность самого факта возбуждения исполнительного про-

изводства. Например, если оспаривается постановление о возбуждении исполнительного производства в связи с тем, что оно было возбуждено после истечения срока давности исполнения;

4) обращение в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, с заявлением о разъяснении способа и порядка его исполнения.

Суд и судебный пристав-исполнитель также могут приостановить производство в случаях:

5) нахождения должника на лечении в стационарном лечебном учреждении. Представляется, что необходимо при этом оценивать тяжесть заболевания и предполагаемую длительность лечения;

6) вынесения судебным приставом-исполнителем постановления о розыске должника, его имущества или розыске ребенка;

7) прохождение должником военной службы по призыву в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, не переведенных на военное положение, при наличии соответствующей просьбы самого должника;

8) направление судебным приставом-исполнителем при необходимости совершения отдельных исполнительных действий и (или) применения отдельных мер принудительного исполнения на территории, на которую не распространяются его полномочия, постановления, утверждаемого старшим судебным приставом, о поручении совершить отдельные исполнительные действия и (или) применить отдельные меры принудительного исполнения судебному приставу-исполнителю по месту совершения соответствующих исполнительных действий.

Следует отметить еще два обстоятельства. Во-первых, в случае принесения протеста на вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении исполнение приостанавливается судом, органом или должностным лицом, вынесшим оспариваемое постановление (ст. 41 Закона об исполнительном производстве и ст. 31.6 КоАП). Во-вторых, право приостанавливать исполнительное производство предоставлено главным судебным приставам РФ, субъектам РФ и их заместителям в случае обжалования постановлений, действий (бездействия) подчиненных им должностных лиц службы судебных приставов.

4. Приостанавливается исполнительное производство до устранения соответствующих обстоятельств. Совершение исполнительных действий по приостановленному исполнитель-

ному производству, как правило, не допускается. Исключение составляет применение мер обеспечения исполнения решения, а также осуществление розыска должника, его имущества или отобранного у должника ребенка, поскольку именно для совершения этих действий исполнительное производство приостанавливается. Кроме того, необходимо учитывать также, что не может быть приостановлено исполнение решения, подлежащего немедленному исполнению.

5. Суд рассматривает заявления о приостановлении исполнительных производств, возбужденных как на основании исполнительных листов, выданных судами общей юрисдикции или судебных приказов, так и на основании иных исполнительных документов, за исключением случаев, когда разрешение этого вопроса отнесено законом к компетенции арбитражного суда. Арбитражный суд приостанавливает исполнительные производства, возбужденные на основании исполнительных листов арбитражных судов, на основании актов органов, осуществляющих контрольные функции, и актов по делам об административных правонарушениях в отношении организаций или индивидуальных предпринимателей.

С заявлением о приостановлении исполнительного производства в суд могут обратиться взыскатель, должник, судебный пристав-исполнитель. Оно рассматривается по месту нахождения судебного пристава-исполнителя в судебном заседании с обязательным извещением сторон исполнительного производства и судебного пристава-исполнителя. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению вопроса по существу (ст. 440 ГПК). По результатам рассмотрения заявления судом выносится определение, которое может быть обжаловано. Определение о приостановлении исполнительного производства исполняется судебным приставом-исполнителем немедленно после его получения.

Возобновляется исполнительное производство тем судом, который выносил постановление о приостановлении, по заявлению взыскателя, должника, судебного пристава-исполнителя или по собственной инициативе в случае устранения обстоятельств, которые послужили основаниями его приостановления. Вопрос о возобновлении исполнительного производства рассматривается в порядке ст. 440 ГПК.

По основаниям, отнесенным к компетенции судебного пристава-исполнителя, исполнительное производство приостанав-

ливаются и возобновляется приставом-исполнителем, в производстве которого находится соответствующий материал, как по заявлению одной из сторон, так и по собственной инициативе. Постановление судебного пристава-исполнителя о приостановлении исполнительного производства утверждается старшим судебным приставом.

6. В отличие от приостановления, *отложение* исполнительных действий — это перенос совершения конкретного исполнительного действия (наложения ареста на имущество, выселения должника) на другое время. Такая необходимость может возникнуть в случае наличия обстоятельств, которые препятствуют совершению конкретных исполнительных действий, и отсутствия оснований для приостановления исполнительного производства. Например, отсутствие должника и иных совместно проживающих с ним лиц в квартире, где предполагается проведение описи имущества или вселение взыскателя и т. д.

Вопрос об отложении исполнительных действий может быть решен как определением суда, так и судебным приставом-исполнителем самостоятельно (ст. 38 Закона об исполнительном производстве). В любом случае об отложении исполнительных действий судебный пристав-исполнитель выносит постановление. Самостоятельно судебный пристав-исполнитель может отложить совершение исполнительных действий на срок не более 10 дней. Однако законодательство не устанавливает, что отложение может быть допущено только один раз. Постановление судебного пристава-исполнителя об отложении исполнительных действий может быть обжаловано.

Вопрос об отложении исполнительных действий рассматривается судом в том же порядке, что и вопрос о приостановлении исполнительного производства. Как правило, суд обращается к этому вопросу в случае, если отсутствуют основания для приостановления исполнительного производства при рассмотрении им соответствующего заявления. Это связано с тем, что отложение исполнительных действий является в основном оперативным инструментом работы судебного пристава-исполнителя. Срок отложения исполнительных действий определяется судом с учетом конкретных обстоятельств дела.

Отложение совершения конкретных исполнительных действий не препятствует совершению в рамках данного исполни-

тельного производства любых иных необходимых исполнительных действий.

§ 9. Окончание исполнительного производства.

Возвращение исполнительного документа.

Прекращение исполнительного производства

1. *Окончание исполнительного производства* — это завершение всех действий по принудительному исполнению судебного акта или акта иного органа в подразделении службы судебных приставов, возбудившем исполнительное производство. Логическим итогом совершения исполнительных действий должно являться реальное исполнение исполнительного документа. Ввиду этого, как правило, исполнительное производство оканчивается при фактическом исполнении требований документа, в том числе за счет одного или нескольких должников при солидарном взыскании (ст. 47 Закона об исполнительном производстве). Однако достижение данного результата по различным причинам не всегда возможно. Поэтому закон предусматривает иные основания окончания исполнительного производства. Ими являются:

1) *возвращение* исполнительного документа как по требованию взыскателя или органа, выдавшего документ, так и по иным основаниям, указанным в ст. 46 Закона об исполнительном производстве;

2) *направление* копии исполнительного документа в организацию для осуществления периодического удержания из заработка должника. В этих случаях исполнительное производство в подразделении службы судебных приставов оканчивается, но фактическое исполнение продолжается, при этом судебный пристав-исполнитель вправе проводить проверку правильности удержания и перечисления денежных средств;

3) *ликвидация* либо *признание* должника-организации банкротом и направление исполнительного документа соответственно в ликвидационную комиссию (ликвидатору) либо конкурсному управлению. Исключения составляют производства, в рамках которых осуществляется исполнение требований исполнительных документов о признании права собственности, компенсации морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о применении последствий недействительности сделок, а также о взыскании задолженности по текущим платежам;

4) истечения срока давности исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении;

5) прекращение исполнительного производства.

Об окончании исполнительного производства судебным приставом-исполнителем выносится постановление. По окончанию исполнительного производства совершение каких-либо исполнительных действий не допускается. Одновременно с окончанием исполнительного производства судебный пристав-исполнитель, как правило, снимает наложенные им в ходе исполнительного производства аресты на имущество должника и иные ограничения прав должника на его имущество, а также отменяются розыск должника, его имущества, розыск ребенка, иные установленные для должника ограничения. Исключения составляют окончание исполнительного производства по исполнительному документу об обеспечительных мерах, а также ситуации, когда одновременно с окончанием основного исполнительного производства возбуждаются производства о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий и исполнительского сбора. Также следует отметить, что постановление об окончании исполнительного производства может быть отменено старшим судебным приставом, если в течение срока предъявления исполнительного документа к исполнению возникнет необходимость повторного совершения исполнительных действий.

2. *Возвращение исполнительного документа* — это окончание исполнительного производства без фактического исполнения требований исполнительного документа (полностью или в части), которое не препятствует повторному предъявлению исполнительного документа ко взысканию и возбуждению исполнительного производства в случае устранения обстоятельств, послуживших основаниями для его возвращения. Основаниями возвращения являются:

1) подача взыскателем заявления о возвращении исполнительного документа;

2) невозможность установления места жительства (нахождения) должника и получения сведений о принадлежащем ему имуществе, если законом не предусмотрен розыск должника или его имущества. Так розыск должника осуществляется при исполнении документов, содержащих требования об отобрании или о передаче ребенка либо требований неимущественного или

имущественного характера, сумма которых превышает 10 000 рублей, но когда их исполнение невозможно в отсутствие должника (ст. 65 Закона об исполнительном производстве);

3) отсутствие у должника имущества или доходов, на которые может быть обращено взыскание, а все принятые судебным приставом-исполнителем, предусмотренные и допустимые законом меры по отысканию его имущества оказались безрезультатными;

4) отсутствие возможности исполнить обязывающий должника совершить определенные действия (воздержаться от их совершения) исполнительный документ, когда сама возможность совершения подобных действий не утрачена;

5) отказ взыскателя оставить за собой имущество должника, не реализованное при исполнении;

6) воспрепятствование взыскателем своими действиями (бездействием) фактическому исполнению;

7) выдворение за пределы РФ должника, являющегося гражданином иностранного государства или лицом без гражданства, который не уплатил административный штраф.

Вопрос о возвращении исполнительного документа разрешается судебным приставом-исполнителем. Взыскатель может в любой момент в пределах установленных сроков исполнительной давности вновь предъявить возвращенный исполнительный документ к исполнению. Однако если исполнительный документ был возвращен в связи с отсутствием у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание, то повторное предъявление его для исполнения возможно не ранее шести месяцев со дня вынесения постановления об окончании производства, в отношении исполнительного листа. Ранее повторное возбуждение исполнительного производства возможно в случае предъявления взыскателем информации об имуществе должника.

3. *Прекращение исполнительного производства* — это окончание исполнительного производства без фактического исполнения в виду отсутствия у взыскателя права требовать принудительного исполнения или урегулирования спора между сторонами. В случае прекращения исполнительного производства повторное предъявление исполнительного документа ко взысканию невозможно.

Основания прекращения исполнительного производства закреплены в ст. 43 Закона об исполнительном производстве. Перечень оснований является исчерпывающим, исполнительное

производство может быть прекращено только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Полномочия по прекращению исполнительного производства предоставлены и суду, и судебному приставу-исполнителю. В связи с этим все основания прекращения исполнительного производства подразделяются на две группы:

1) исполнительное производство прекращается судом в случае смерти гражданина, являющегося взыскателем или должником, объявления его умершим, когда правоотношение, по которому осуществляется принудительное исполнение, не допускает правопреемства или признания его безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности не могут быть реализованы доверительным управляющим, назначенным органом опеки и попечительства;

2) также исполнительное производство прекращается только судом в случае утраты возможности исполнения исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий). Примером может служить прекращение исполнения судебного решения, когда подлежащая передаче вещь уничтожена и отсутствует возможность изменения способа и порядка исполнения;

3) исключительно суд рассматривает вопрос о прекращении исполнительного производства в виду отказа взыскателя от получения вещи, изъятой у должника при исполнении исполнительного документа, содержащего требование о передаче ее взыскателю. Имеются в виду ситуации, когда взыскатель без обоснования каких-либо причин отказывается от присужденных предметов надлежащего качества, не имеющих никаких недостатков. В ином случае отказ взыскателя должен влечь не прекращение исполнительного производства, а постановку перед судом вопроса об изменении способа и порядка исполнения решения;

4) пункт 4 ч. 1 ст. 43 Закона об исполнительном производстве указывает, что исполнительное производство подлежит прекращению судом и в иных случаях, когда законом предусмотрено прекращение исполнительного производства. Так, например, ч. 14 ст. 103 Закона об исполнительном производстве устанавливает, что исполнительное производство по взысканию штрафа за преступление прекращается в случае отмены приговора в части назначения штрафа.

Также представляется, что суд должен прекращать исполнительное производство и при установлении обстоятельств, являющихся основаниями для прекращения производства судебным приставом-исполнителем, в частности при рассмотрении жалобы на постановление судебного пристава-исполнителя об отказе в удовлетворении заявления о прекращении исполнительного производства.

Вопрос о прекращении исполнительного производства рассматривается судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя (ст. 440 ГПК). Дело рассматривается в судебном заседании с обязательным извещением взыскателя, должника и судебного пристава-исполнителя, однако их неявка не является препятствием для разрешения вопроса по существу. По результатам рассмотрения выносится определение, которое направляется взыскателю, должнику и судебному приставу-исполнителю.

Суд рассматривает заявления о прекращении исполнительных производств, возбужденных как на основании исполнительных листов, выданных судами общей юрисдикции или судебных приказов, так и на основании иных исполнительных документов, за исключением случаев, когда разрешение этого вопроса отнесено законом к компетенции арбитражного суда. Арбитражный суд прекращает исполнительные производства, возбужденные на основании исполнительных листов арбитражных судов, на основании актов органов, осуществляющих контрольные функции, и актов по делам об административных правонарушениях в отношении организаций или индивидуальных предпринимателей.

Исполнительное производство прекращается судебным приставом-исполнителем в случаях:

5) принятия судом акта о прекращении исполнения выданного им исполнительного документа;

6) вынесения судом определения о принятии отказа взыскателя от взыскания либо об утверждении мирового соглашения между взыскателем и должником. Суд принимает отказ взыскателя от взыскания и утверждает мировое соглашение сторон по правилам ст. 173 ГПК, если эти действия не противоречат закону и не нарушают прав других лиц;

7) отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

8) отмены или признания недействительным исполнительного документа, на основании которого возбуждено исполнительное производство;

9) прекращения исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ;

10) внесения записи об исключении юридического лица взыскателя или должника из единого государственного реестра юридических лиц.

Заявление о прекращении исполнительного производства рассматривается судебным приставом-исполнителем в трехдневный срок со дня его поступления к нему. Вынесенное постановление утверждается старшим судебным приставом или его заместителем.

Также следует обратить внимание, что при отмене судебного акта, ставшего основанием для прекращения исполнительного производства, либо изменении обстоятельств, послуживших основанием для прекращения исполнительного производства, оно возобновляется по заявлению взыскателя или инициативе судебного пристава-исполнителя, например в случае явки гражданина, признанного умершим или безвестно отсутствующим (ч. 3 ст. 43 Закона об исполнительном производстве).

§ 10. Защита прав взыскателя, должника и других лиц в исполнительном производстве

1. Действующее законодательство закрепляет несколько способов защиты прав сторон и иных лиц в исполнительном производстве. Основными из них являются:

а) обжалование постановлений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя в порядке подчиненности (гл. 18 Закона об исполнительном производстве). Обращение с жалобой в порядке подчиненности не является обязательным и не препятствует обращению в суд (ст. 247 ГПК);

б) оспаривание постановлений, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя в судебном порядке (ст. 441 ГПК, ст. 121, 128 Закона об исполнительном производстве);

в) предъявление иска о возмещении убытков, причиненных в результате совершения или своевременного несовершения ис-

полнительных действий (ч. 2 ст. 119 Закона об исполнительном производстве).

Кроме этого, стороны исполнительного производства могут защищать свои права путем:

г) подачи должником заявления об отмене ареста имущества;

д) поворота исполнения судебного акта;

е) предъявления взыскателем иска к организации, не перечислившей удержанные с должника суммы;

ж) предъявления должником регрессного иска к должностному лицу, виновному в неисполнении исполнительного документа.

Специфическим способом защиты прав иных лиц в исполнительном производстве является предъявление иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи).

2. Любое постановление, действие (бездействие) судебного пристава-исполнителя может быть обжаловано или оспорено в суд.

В административном порядке жалоба на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя может быть подана вышестоящему должностному лицу — старшему судебному приставу, главному судебному приставу субъекта РФ, главному судебному приставу РФ или их заместителям. Жалоба подается в течение десяти дней со дня вынесения постановления, совершения действия, установления факта его бездействия или отказа в отводе либо со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о вынесении постановления, совершении действий (бездействии). В случае признания жалобы обоснованной обжалуемое постановление может быть полностью или частично отменено и принято новое решение по существу либо предписано соответствующему уполномоченному должностному лицу ФССП принять новое решение или совершить конкретные исполнительные действия.

Заявления об оспаривании постановлений, действий (бездействия) должностных лиц ФССП подлежат рассмотрению в арбитражном суде в случаях исполнения исполнительного документа, выданного арбитражным судом, исполнения требований, содержащихся в актах органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств, судебных актов, актов других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях в отношении организации или гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и исполнения постановления

судебного пристава-исполнителя о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов в отношении этих же лиц, а также в иных случаях, установленных АПК.

При исполнении постановлений судов общей юрисдикции и постановлений других органов либо актов в отношении граждан, не осуществляющих предпринимательскую деятельность, а также во всех иных случаях такие заявления подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Оспорены в суд могут быть не только постановления, действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, но и иных должностных лиц ФССП: главного судебного пристава РФ и его заместителей, главного судебного пристава субъекта РФ и его заместителей, старшего судебного пристава и т. д. Это обусловлено тем, что законом вышестоящим должностным лицам ФССП предоставлена возможность отменять постановления нижестоящих должностных лиц, в том числе судебных приставов-исполнителей, по конкретным исполнительным производствам и принимать новые решения по ним, передавать исполнительные производства из одного подразделения ФССП в другое, приостанавливать исполнительное производство и т. д.

Заявление об оспаривании постановлений, действий (бездействия) должностных лиц ФССП могут быть поданы как должником и взыскателем, так и лицами, не принимающими участие в исполнительном производстве. Последние имеют право оспаривать действия судебного пристава-исполнителя только в том случае, если в ходе исполнения непосредственно затронуты их права, то есть судебный пристав-исполнитель своим постановлением (действием) изменил их правовой статус или статус их имущества. Как правило, указанное может иметь место при обращении взыскания на принадлежащее им имущество.

Отказ в отводе судебного пристава-исполнителя может быть обжалован только лицом, заявлявшим отвод.

Заявления об оспаривании постановлений, действий (бездействия) должностных лиц службы судебных приставов подаются в суд или арбитражный суд, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности должностное лицо, чьи действия оспариваются в течение десяти дней со дня совершения обжалуемого действия (отказа в совершении действия) или со дня, когда взыскателю или должнику, не извещенным о времени и месте

совершения действия судебного пристава-исполнителя, стало о нем известно.

Заявление об оспаривании постановлений, действий (бездействия) должностных лиц службы судебных приставов рассматриваются в самостоятельном процессе в рамках производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, в порядке, урегулированном гл. 23, 25 ГПК. Если заявленное требование непосредственно касается кого-либо из лиц, не участвующих в исполнительном производстве, и решение по делу затрагивает его права и обязанности, то привлечение такого лица к участию в деле в качестве заинтересованного лица является обязательным.

3. Помимо права на подачу жалобы на действия судебного пристава-исполнителя закон предоставляет должнику право на подачу заявления об отмене ареста имущества (ч. 1 ст. 442 ГПК). Подобная необходимость возникает в тех случаях, когда осуществляется исполнение решений о денежных взысканиях путем обращения взыскания на имущество должника, либо о присуждении определенного имущества. Должник имеет право подать заявление об отмене ареста имущества в случае, если при его осуществлении судебным приставом-исполнителем были допущены нарушения действующего законодательства, причем независимо от того, принадлежит арестованное имущество должнику или другим лицам. Таким образом, с одной стороны, основаниями заявления должника об отмене ареста имущества не может являться принадлежность арестованного имущества другим лицам, а с другой стороны, вопрос о принадлежности арестованного имущества судом при рассмотрении данного заявления не рассматривается и не разрешается.

Заявление об отмене ареста имущества подается должником в суд, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель. Заявление может быть подано до момента реализации этого имущества. Оно рассматривается в судебном заседании с участием взыскателя, должника и судебного пристава-исполнителя, которые извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению жалобы.

4. В случае если лица, исполняющие документы о периодических взысканиях (выплачивающие должнику заработную плату, пенсию, стипендию), не перечисляют удержанные суммы, взыскатель может предъявить к ним иск о взыскании денежной

суммы, удержанной с должника, но не перечисленной взыскателю (ст. 118 Закона об исполнительном производстве).

5. При уклонении должника (организации или индивидуального предпринимателя) от исполнения решения о восстановлении на работе, взыскатель может обратиться в суд с заявлением о взыскании с должника среднего заработка за время вынужденного прогула по день исполнения исполнительного документа (ст. 106 Закона об исполнительном производстве). В этом случае должник-организация может предъявить регрессный иск к должностному лицу, виновному в неисполнении исполнительного документа о взыскании причиненного ущерба (ст. 120 Закона об исполнительном производстве).

6. В настоящее время одним из наиболее эффективных средств защиты прав сторон и иных лиц в исполнительном производстве является предъявление иска о возмещении убытков, причиненных им в результате совершения исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения, либо бездействия пристава-исполнителя. Данный иск основывается на общих нормах о возмещении вреда (ст. 1064, 1069, 1071 ГК РФ) и рассматривается по общим правилам искового производства. Причиненный вред возмещается за счет казны РФ в лице главного распорядителя средств бюджета — ФССП. К участию в деле привлекается и судебный пристав-исполнитель, чьи действия (бездействие) причинили вред.

7. Средством защиты прав лиц, не участвующих в исполнительном производстве, является возможность предъявления ими исков об освобождении имущества от ареста (исключения из описи). Это связано с тем, что наиболее часто встречающимся является случай наложения ареста на имущество, которое принадлежит не должнику, а этим лицам. Фактически это означает, что возникает спор о принадлежности имущества, на которое обращено взыскание.

Иск об освобождении имущества от ареста предъявляется и рассматривается судом по правилам искового производства. Ответчиками по этому иску выступают одновременно и должник, и взыскатель. Если арестованное или конфискованное имущество уже реализовано, то предъявляется иск о его возврате, а в качестве ответчика также привлекается и приобретатель имущества.

Особенностью рассмотрения дел об освобождении имущества от ареста еще является то, что суд проверяет законность

наложения ареста на имущество. И если будут установлены при рассмотрении дела факты нарушения судебным приставом-исполнителем действующего законодательства в ходе проведения ареста, то суд независимо от заявления заинтересованных лиц и установления принадлежности арестованного имущества отменяет арест имущества в целом или исключает часть имущества из описи.

§ 11. Поворот исполнения отмененных судебных постановлений

Одним из способов защиты прав должника в исполнительном производстве является поворот исполнения. Необходимость в нем возникает тогда, когда уже исполненный судебный акт отменяется вышестоящими инстанциями по каким-либо причинам. *Поворот исполнения* — это возвращение должнику всего, что с него было взыскано в пользу взыскателя по отмененному судебному акту (ст. 443 ГПК).

Вопрос о повороте исполнения отнесен к исключительной компетенции суда. Основаниями поворота исполнения являются:

- 1) полное или частичное исполнение судебного акта;
- 2) отмена этого судебного акта с вынесением решения об отказе в удовлетворении иска полностью или в части либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 443 ГПК).

Для осуществления поворота исполнения необходимо наличие **обоих оснований в совокупности**.

Вопрос о повороте исполнения судебного постановления должен разрешаться по собственной инициативе судом, отменившим исполненное решение, и (или) вынесшим новое решение об отказе в удовлетворении иска, определение о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения. Это может быть суд первой инстанции в случае отмены решения по вновь открывшимся обстоятельствам, либо в случае, если при новом рассмотрении дела по существу им будет вынесено противоположное первоначальному решение или определение о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения. Суды апелляционной, кассационной или надзорной инстанции также обязаны разрешать вопрос о повороте исполнения, если они при пересмотре дела, соответственно в апелляционном, кассационном порядке или в порядке надзора

вынесут решение о полном или частичном отказе в иске или определение о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 444, 445 ГПК). Однако судам апелляционной, кассационной и надзорной инстанции предоставлена возможность передачи вопроса о повороте исполнения на разрешения суда первой инстанции, о чем прямо должно быть указано в судебном акте. Такая необходимость возникает, например, в тех случаях, когда в материалах дела отсутствуют точные сведения о размере и характере произведенного взыскания.

Если, отменяя решение, суд не рассмотрит вопрос о повороте исполнения, то ответчик имеет право в пределах установленного законом срока исковой давности подать заявление о повороте исполнения в суд первой инстанции независимо от того, суд какой инстанции принял новое решение по делу (ст. 444, 445 ГПК). Данное заявление рассматривается в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, однако их неявка не препятствует разрешению вопроса по существу. По итогам суд выносит определение, которое может быть обжаловано в установленном порядке (ст. 444 ГПК).

Осуществление поворота исполнения возможно по любому судебному акту. Исключение составляют дела о взыскании алиментов и дела о взыскании заработной платы, авторских гонораров, вознаграждений за использование прав на различные произведения, средств в счет возмещения вреда, причиненного здоровью, или смертью кормильца. Это связано с тем, что данные выплаты очень часто являются единственным источником средств существования взыскателя. Поворот исполнения по данным делам допускается только в том случае, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах (ч. 3, 4 ст. 445 ГПК).

Принудительное осуществление поворота исполнения возможно, как правило, только после вступления нового судебного решения или определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения в законную силу.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие и сущность исполнительного производства. Какова роль суда в исполнительном производстве?

2. Кто осуществляет принудительное исполнение требований исполнительных документов? Каковы права и обязанности судебного пристава-исполнителя?

3. Какие органы и организации исполняют требования судебных актов и актов других органов без возбуждения исполнительного производства?

4. Раскройте понятие сторон в исполнительном производстве, их права и обязанности.

5. Раскройте понятие оснований исполнения, исполнительных документов, перечислите их. Раскройте понятие и порядок исчисления исполнительской давности.

6. Опишите общие правила исполнения. Какие существуют меры принудительного исполнения?

7. Раскройте основания и порядок предоставления отсрочки, рассрочки, изменения способа и порядка исполнения, процедуру разъяснения акта, подлежащего исполнению.

8. Каковы виды, основания и порядок приостановления исполнительного производства и отложения исполнительных действий?

9. Раскройте основания и порядок окончания исполнительного производства, в том числе возвращения исполнительного документа и прекращения исполнительного производства.

10. Какие формы защиты прав взыскателя, должника и других лиц в исполнительном производстве существуют?

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492; 2014. № 6. Ст. 563.

2. Указ Президента РФ от 13.10.2004 № 1316 «Вопросы Федеральной службы судебных приставов» // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4111; 2013. № 52 (часть II). Ст. 7137.

3. Приказ Судебного департамента при ВС РФ от 29.04.2003 № 36 «Об утверждении инструкции по судебному делопроизводству в районном суде» // СПС Консультант Плюс.

3. Постановление Правительства РФ от 31.07.2008 № 579 «О бланках исполнительных листов» // СЗ РФ. 2008. № 31. Ст. 3748; 2013. № 31. Ст. 4238.

4. Постановление Пленума ВАС РФ от 23.07.2009 № 59 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона

“Об исполнительном производстве” в случае возбуждения дела о банкротстве» // ВВАС. № 9. 2009.

3. *Валеев Д. Х.* Комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве» (с постатейными материалами). М.: Статут, 2011.

4. *Исаенкова О. В., Балашов А. Н., Балашова И. Н.* Исполнительное производство в Российской Федерации: курс лекций: учебное пособие для вузов / под ред. О. В. Исаенковой. М.: Гросс-Медиа, РОСБУХ. 2008.

5. Как исполнить решение суда? Пособие для взыскателя / А. В. Закарлюка, М. А. Куликова, А. С. Намятов и др.; рук. авт. кол. И. В. Решетникова. М.: Инфотропик Медиа. 2013.

Раздел VIII АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ (СПОСОБЫ) РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

Глава 26. АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ (СПОСОБЫ) РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

§ 1. Понятие и значение альтернативных способов разрешения споров.

§ 2. Посредничество (медиация).

§ 1. Понятие и значение альтернативных способов разрешения споров

Альтернативные процедуры разрешения споров (АРС) получили свое название от их противопоставления государственному суду, осуществляющему правосудие.

К альтернативным процедурам¹ относятся самые разнообразные виды разрешения споров. Как правило к ним причисляют все несудебные формы защиты права. Но иногда под альтернативными способами понимают только процедуры, в которых отсутствует орган государственной власти, полномочный принимать решения в отношении спорящих сторон.

Единого нормативно-правового акта, регулирующего альтернативные процедуры, в России нет. Нормы, относящиеся к АРС, рассредоточены во многих правовых актах. На уровне отдельных федеральных законов регулируются третейские процедуры и медиация (Закон о третейских судах и Закон о медиации). Нормы о претензионном порядке содержатся в нормативно-правовых актах, регламентирующих отдельные материально-правовые

¹ Допускаются понятия «альтернативные способы», «альтернативные методы».

отношения (например, ст. 37 Закон о почтовой связи). АРС с участием административных органов, как правило, регулируется внутренними регламентами федеральных агентств и служб (например, приказ ФСТ России № 797-тп в ред. от 24.09.13 «Административный регламент по урегулированию споров»).

К альтернативным процедурам прибегают в гражданских делах в широком смысле слова. Однако к некоторым гражданско-правовым отношениям АРС не применимы в силу прямого указания закона: такой запрет связан, как правило, с особенностью правоотношений, требующих дополнительного контроля со стороны государства. Например, альтернативные способы не могут быть использованы в делах о признании брака недействительным.

Применение альтернативных процедур по спорам, возникающим из административно-правовых отношений, допускается лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

Предпосылки возникновения АРС в их современном виде связаны с идеей создания более упрощенных, дешевых, быстрых и эффективных способов защиты для спорящих сторон в сравнении с гражданским процессом.

Это тем более важно, что сфера правового регулирования общественных отношений постоянно расширяется. Соответственно, растет количество обращений за судебной защитой, что увеличивает загруженность судов.

Важным фактором развития АРС является социально-экономический эффект их применения: между сторонами, обратившимися к АРС, как правило, правоотношения сохраняются, следовательно, обеспечивается стабильность гражданского оборота и устойчивость межличностных отношений.

В ряде стран в целях развития альтернативных процедур их применение в споре прямо предписывается законом или может быть назначено судом. Также предусматривается возложение судебных расходов на сторону, не воспользовавшуюся АРС, независимо от результатов рассмотрения дела.

Основными видами альтернативных процедур разрешения споров являются переговоры, претензия, административные комиссии, посредничество (медиация), третейские суды.

Помимо этого, к альтернативным процедурам относят конфликтологическое консультирование; участие посредника в переговорах в качестве представителя стороны или со стороной;

коррекцию установок и позиций сторон спора, проводимую третьим лицом; частное жюри и др.

1) Переговоры, как правило, проводятся в устной форме самими спорящими сторонами, их результаты оформляются письменно и имеют силу договора.

2) Претензионный порядок заключается в направлении письменного заявления в адрес контрагента об устранении нарушенного права. Претензия должна содержать предложение о способе или порядке совершения требуемых действий. Срок ответа на претензию и срок исполнения требований устанавливается законом либо договором сторон. Признание претензии не является основанием принудительного исполнения. Однако обязанности по соблюдению претензионного порядка: направление претензии и невозможность обращения в суд до истечения установленного срока исполнения требований — являются важным условием для решения вопроса о правомерности возбуждения дела в суде (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК).

3) Урегулирование разногласий органом государственной власти в пределах его компетенции производится административной комиссией в соответствии с установленным административным регламентом. Урегулирование споров в административных комиссиях является государственной услугой. Ею могут воспользоваться субъекты, осуществляющие деятельность, подконтрольную соответствующему органу власти. За обращение в административные комиссии взимается государственная пошлина. Результат рассмотрения разногласий оформляется актом административного органа.

Вышестоящие органы и должностные лица имеют право контролировать деятельность административных комиссий, в том числе рассматривая жалобы на их деятельность.

4) Посредничеством (медиацией) является процедура выработки сторонами спора с помощью посредника взаимоприемлемого соглашения, устраняющего спор.

5) Третейский суд разрешает спор на основании соглашения сторон о рассмотрении спора третьим лицом. Обычно третейский судья избирается сторонами спора. Порядок рассмотрения спора определяется сторонами или третейским судом. Решение третейского суда должно исполняться сторонами добровольно, но закон допускает возможность принудительного исполнения в случае,

если государственный суд даст соответствующую санкцию (см. гл. 27 учебника).

По отношению к судебному порядку защиты права выделяют: а) *досудебные АРС*; б) *альтернативные процедуры, применяемые в ходе гражданского процесса* и в) *внесудебные альтернативные процедуры*.

Досудебными способами являются все порядки, не исключающие возможности обращения в суд. Чаще всего досудебными АРС выступают переговоры и претензионный порядок.

Обращение к *альтернативным способам, применяемым в ходе гражданского процесса*, допустимо на всех стадиях, в том числе в исполнительном производстве. Но после возбуждения дела в суде стороны не могут обратиться к альтернативным процедурам с участием органа административной власти.

Внесудебные альтернативные процедуры применяются в целях предотвращения гражданского процесса. Так, защита права в третейском суде препятствует обращению в государственный суд по тождественному требованию (п. 3 ч. 1 ст. 134 ГПК).

Применение альтернативных способов перед обращением в суд может быть *обязательным* либо *необязательным* для спорящих.

Обязательные альтернативные способы применяются в случаях прямого указания закона либо в силу договора, заключенного сторонами. Так, п. 1 ст. 161 КВВТ предусматривает обязательное предъявление претензии до обращения с иском в суд. Соблюдение обязательного досудебного АРС — неперемное условие для истца, обращающегося в суд с исковым заявлением (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Необязательные альтернативные процедуры могут применяться по любому спору, если хотя бы одна из сторон заявит соответствующую просьбу, а вторая сторона не будет возражать против ее проведения. Любые альтернативные процедуры, применяемые в ходе рассмотрения дела в суде, не обязательны для сторон.

Правовые последствия обращения к АРС, имеющие значение для возбуждения гражданского дела в суде (п. 1 ч. 1 ст. 135), отложения процесса (ч. 1 ст. 169) и его завершения без вынесения решения (ст. 220, ст. 222) устанавливаются ГПК.

§ 2. Посредничество (медиация)

В ряде спорных правоотношений существенное значение имеет неправовая составляющая: таковы многие брачно-семейные, трудовые, наследственные и другие споры. Их наилучшее урегулирование достигается с учетом неправовых факторов, послуживших основой конфликта.

Так, между соседями А. и В. возник конфликт в отношении своих территорий, примыкающих к общему забору, разделяющему участки соседей. А. был намерен посадить рядом с забором плодовые деревья, а В. собирался построить гараж. Каждый считал, что действия соседа нацелены на ущемление его интересов. В результате А. предъявил в суд иск о межевании земельных участков. Независимо от результатов рассмотрения дела конфликт соседей не будет устранен судебным решением, поскольку суть спора заключается в противоположных намерениях по использованию земли.

Поскольку неправовые факторы не учитываются при рассмотрении дел в судах, наличие «победившего» и «побежденного» в разрешенном споре, характерное для судебного решения, зачастую сохраняет конфликт, несмотря на то, что правоотношение юридически перестало быть спорным.

Процедура урегулирования споров с участием посредника регулируется Законом о медиации.

Медиация — это разрешение спора на основании добровольного согласия сторон с участием независимого лица-медиатора, исполняющего роль посредника, путем достижения взаимоприемлемого решения (ст. 1, 2 Закона о медиации). Разрешение вопросов права не является значимым для медиатора в примирительной процедуре. Медиация основана на установлении и сближении интересов сторон. По итогам медиации должны выигрывать обе стороны, а не одна.

Медиацию могут проводить несколько посредников, также ее могут осуществлять специализированные организации. Медиация не является предпринимательской деятельностью (ч. 3 ст. 15 Закона о медиации).

К *медиатору* предъявляется две группы требований: общие и специальные.

К общим относятся требования совершеннолетия, дееспособности и несудимости медиатора, его *независимости и беспри-*

страстности (ст. 3, 15 Закона о медиации). Медиатором становится только лицо, избранное по взаимному согласию спорящих.

Специальными являются требования, установленные для медиатора, осуществляющего примирение на профессиональной основе. Им может быть лицо, достигшее 25 лет, имеющее высшее профессиональное образование и образование медиатора¹. Только профессиональные медиаторы проводят медиацию по делам, возбужденным в суде или третейском суде.

Должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления не могут быть медиаторами.

Заявление о применении медиации может сделать любая из сторон в любое время. При рассмотрении спора в суде суд также вправе предложить сторонам обратиться к медиатору, однако закон устанавливает особые требования к медиации, проводимой после возбуждения дела в суде, а также в третейском суде. Не допускается медиация в отношении споров, затрагивающих права третьих лиц и публичные интересы.

Соглашение о проведении процедуры медиации заключается в письменной форме. Оно включает сведения о предмете спора; медиаторе. Стороны сами устанавливают порядок и срок проведения процедуры медиации; размер расходов на медиацию и правила их распределения. Медиация проводится в срок, установленный сторонами, но не превышающий 180 дней.

Специальный порядок проведения медиации распространяется на процедуры примирения, проводимые после возбуждения дела в суде или третейском суде. Срок медиации не может быть более 60 дней.

Принципы медиации установлены в законе (ст. 3 Закона о медиации). Важнейшим принципом медиации является ее *добровольность*. Стороны должны выразить обоюдное согласие на проведение процедуры примирения, согласовать условия проведения медиации и назначить медиатора.

Принципом медиации является *равноправие сторон*. Стороны имеют равные права при заключении договора о медиации и при проведении процедуры медиации.

¹ Предлагается учреждение института *судебных медиаторов*, которыми должны стать помощники судей и судьи в отставке. См.: Проект ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в связи с совершенствованием примирительных процедур» // <http://www.arbitr.ru>.

Медиация *конфиденциальна*. Сведения о готовности участвовать в медиации и сведения, раскрытые в ходе медиации, не могут быть сообщены в суде. Медиатор не вправе сообщать сведения, полученные от одной стороны, без ее согласия другой стороне.

Медиатор не вправе предлагать сторонам свой вариант решения спора. В посредничестве, называемом *консультация*, посредник имеет право давать рекомендацию: как следует разрешить спор. Однако эта рекомендация не является для сторон обязательной.

В случае успешного завершения медиации стороны заключают письменное *медиативное соглашение*. В нем указываются сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре, медиаторе, устанавливаются обязательства сторон, сроки и порядок их исполнения.

Если процедура примирения происходила до обращения в суд, то ее итогом может быть заключение нового договора, регулирующего правоотношения сторон.

При проведении медиации в гражданском процессе или третейском разбирательстве медиативное соглашение может быть утверждено судом как мировое соглашение.

Результатом медиации может стать отказ от иска, признание иска (ст. 39 ГПК).

Например, при рассмотрении судом иска А. к М. было заключено соглашение о проведении процедуры медиации. По итогам медиации сторонами заключено медиативное соглашение. В связи с его подписанием истец А. подал в суд заявление об отказе от иска и суд прекратил производство по делу.

В медиативном соглашении стороны, не урегулировав спора, могут достигнуть соглашения о фактах или признания обстоятельств дела (ч. 2 ст. 68 ГПК).

Сторона вправе прекратить медиацию без урегулирования спора в любой момент.

Если стороны не достигают соглашения, медиация прекращается в день истечения срока, установленного для примирительных процедур. Медиация прекращается досрочно, если медиатор признает дальнейшее проведение примирительных процедур нецелесообразным.

Прекращение медиации не лишает сторон, не достигших соглашения, права использовать любые допустимые законом способы правовой защиты, в том числе права вновь обратиться к медиации.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение альтернативным способам разрешения споров.
2. Назовите основные виды альтернативных процедур и охарактеризуйте их.
3. Назовите принципы медиации.
4. Каковы особенности судебной медиации? Раскройте процессуальные последствия обращения к медиативной процедуре в ходе судебной защиты права.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ «О почтовой связи» // СЗ РФ. 1999. № 29. Ст. 3697; 2011. № 50. Ст. 7351.
2. ФЗ от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2895; 2014. № 6. Ст. 560.
3. Постановление КС РФ от 26.05.2011 № 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона “О третейских судах в Российской Федерации”, статьи 28 Федерального закона “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним”, пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона “Об ипотеке (залоге недвижимости)” в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации».
4. Справка о практике применения Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СПС Консультант Плюс.
5. Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» / под редакцией С. К. Загайновой и В. В. Яркова. М.: Издательство Инфотропик совместно с Центром медиации УрГЮА. 2012.
6. Развитие медиации в России: теория, практика, образование / под редакцией Е. И. Носыревой и Д. Г. Фильченко М.: Издательство Инфотропик совместно с Центром медиации УрГЮА. 2012.

Глава 27. ТРЕТЕЙСКОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

§ 1. Понятие и значение третейского разбирательства. Третейский суд.

§ 2. Рассмотрение споров в третейском суде.

§ 3. Оспаривание решений третейских судов.

§ 4. Исполнение решений третейских судов.

§ 1. Понятие и значение третейского разбирательства.

Третейский суд

1. Российское законодательство, как и законодательство многих стран, предусматривает возможность передачи правовых споров на рассмотрение третейского суда.

Третейское разбирательство является общепризнанной формой рассмотрения правовых споров наряду с судебным и административным порядком. Возможность защиты нарушенных прав третейскими судами предусмотрена ст. 11 ГК. Такая возможность конкретизируется многими законами, в частности ЗК (п. 2 ст. 64), Законом о саморегулируемых организациях (ст. 6), Законом о сельскохозяйственной кооперации (ст. 33.1), Законом о соглашениях о разделе продукции (ст. 22).

Общепризнано, что предоставление заинтересованным лицам права по своему усмотрению обратиться за разрешением спора в государственный суд (суд общей юрисдикции, арбитражный суд) в соответствии с его компетенцией, установленной законом, или избрать альтернативную форму защиты своих прав и обратиться в третейский суд расширяет возможности разрешения споров в сфере гражданского оборота¹. Аналогичную позицию занимает Европейский суд по правам человека².

¹ См.: постановление КС РФ от 26.05.2011 № 10-П.

² Постановление от 27.02.1980 по делу «Девер (Deweer) против Бельгии», постановление от 08. 07.1986 по делу «Литгоу и другие (Lithgow and others)

Третейское разбирательство представляет собой согласованный сторонами в соответствии с заключенным ими третейским соглашением порядок рассмотрения и разрешения определенных правовых споров (спора) третейским судом (судьями), избираемым сторонами.

Сущность третейского разбирательства заключается в том, что защита нарушенных или оспоренных прав осуществляется избранными в согласованном порядке сторонами правового спора судом (судьей) путем его рассмотрения и разрешения в соответствии с подлежащими применению правовыми нормами с вынесением обязательного для сторон решения.

Третейский суд — суд (судья), избранный сторонами для разрешения спора (споров) между ними, решения которого стороны признают для себя обязательными и обязуются им подчиниться¹.

Третейские суды не осуществляют государственную (судебную) власть, не входят в судебную систему РФ, занимают самостоятельное место среди юрисдикционных органов. Рассмотрение споров третейским судом является альтернативой разбирательству в государственных судах.

Третейский суд является одним из институтов гражданского общества, наделенных публично значимыми функциями. Преимуществами третейского разбирательства являются свобода сторон в выборе судей, конфиденциальность третейского разбирательства, участие сторон в определении порядка рассмотрения дела, простота и доступность процедур.

При рассмотрении дела в третейском суде у сторон сохраняется возможность обращения в государственный суд с заявлением об обеспечении иска, предъявленного в третейский суд, требованиями об оспаривании решения третейского и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ст. 25,40, 45 Закона о третейских судах).

против Соединенного Королевства» и от 03.04. 2008 по делу «Риджент Кампани (Regent Company) против Украины».

¹ В литературе понятие «третейский суд» используется в различных значениях. Третейский суд рассматривают как способ (форму) защиты гражданских прав или как орган, организующий третейское разбирательство, или как конкретный состав третейского суда, рассматривающий переданный на его разрешение спор // Третейское разбирательство в РФ / под ред. О. Ю. Скворцова. М., 2010. С. 1.

Порядок организации и деятельности третейских судов определяется в специальном законодательстве РФ и международных актах. В России основополагающими актами в этой области являются Закон о третейских судах и Закон о международном коммерческом арбитраже. Так, среди многочисленных международных актов, принятых по вопросам арбитражного (третейского) разбирательства, необходимо отметить Европейскую конвенцию о внешнеторговом арбитраже 1961 г., Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже 1985 г.

2. *Виды третейских судов.* Действующие в РФ третейские суды можно классифицировать по различным основаниям.

По предмету третейского разбирательства выделяются:

— третейские суды, рассматривающие споры между российскими гражданами и организациями. Деятельность таких судов регулируется Законом о третейских судах;

— третейские суды, рассматривающие споры из внешнеторговых и иных видов международных экономических связей. Такие третейские суды называются международными коммерческими арбитражами, их деятельность на территории РФ определяется Законом о международном коммерческом арбитраже.

В настоящем учебнике рассматриваются вопросы деятельности третейских судов, созданных в соответствии с Законом о третейских судах.

В зависимости от времени действия выделяют постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора (так называемые разовые или ad hoc).

Постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями — юридическими лицами и их объединениями (ассоциациями, союзами). Порядок третейского разбирательства в постоянно действующем третейском суде устанавливается положениями этого суда (уставами, регламентами). Поэтому порядок рассмотрения дела в постоянно действующем третейском суде заранее известен будущим участникам третейского разбирательства. Если стороны не договорились об ином, то при передаче спора в постоянно действующий третейский суд правила постоянно действующего третейского суда рассматриваются в качестве неотъемлемой части третейского соглашения, т. е. обязательны для них.

Порядок создания постоянно действующего третейского суда в соответствии с Законом о третейских судах определяется ст. 3 данного закона. Наиболее известными постоянно действующими третейскими судами в нашей стране являются Третейский суд для разрешения экономических споров при Торгово-промышленной палате РФ, Третейский суд при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате, Сибирский третейский суд, Третейский суд Ассоциации российских банков¹ и другие.

Третейский суд для разрешения конкретного спора образуется в соответствии с соглашением сторон с соблюдением обязательных требований Закона о третейских судах. Правила рассмотрения спора в таком суде стороны каждый раз создают заново, а закон устанавливает в основном диспозитивные нормы, которые должны восполнить пробелы в случае, если какая-либо часть необходимых для третейского разбирательства процедур не будет согласована сторонами.

*Подведомственность дел третейскому суду*², т. е. относимость правовых споров к ведению третейского суда, определяется нормами законодательства РФ и соглашением сторон. Применительно к постоянно действующим третейским судам — также с учетом правил, регламентирующих их деятельность.

Закон о третейских судах предусматривает возможность передачи на рассмотрение третейского суда *споров*, вытекающих из *гражданских правоотношений* (ст. 2 ГК)³. Следовательно, к подведомственности третейского суда не могут быть отнесены споры, вытекающие из налоговых, финансовых, иных административных отношений, дела особого производства, а также те споры, которые соответствующими законами отнесены исключительно к ведению государственного суда (например, дела о банкротстве)⁴.

¹ Актуальная информация о деятельности третейских судов представлена на сайте <http://www.arbitrage.spb.ru>.

² В современной литературе, посвященной третейскому разбирательству, в качестве аналогичного используется термин «арбитрабельность».

³ В специальных исследованиях и судебной практике признается, что понятие «споры из гражданско-правовых отношений» используется в указанном законе в узком смысле и не охватывает семейные, трудовые и другие отношения, которые применительно к гражданскому судопроизводству именуется гражданско-правовыми.

⁴ Пункт 3 ст. 33 ФЗ от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Что касается подведомственности споров по субъектному составу, необходимо отметить, что закон относит к компетенции третейского суда споры с участием и физических лиц, и организаций.

Правила постоянно действующего третейского суда определяют круг правовых споров, которые могут быть приняты к рассмотрению конкретным третейским судом.

Соглашение сторон о передаче спора на рассмотрение третейского суда — *третейское соглашение* — является обязательным условием для принятия и рассмотрения спора третейским судом. По своей сути третейское соглашение представляет собой договор. Содержание третейского соглашения определяется его сторонами. В него может включаться либо только условие о передаче спора в какой-либо конкретный постоянно действующий третейский суд или приглашаемым для его рассмотрения арбитрам, либо стороны могут сразу в своем соглашении согласовать порядок будущего третейского разбирательства: место, язык проведения разбирательства, кандидатуры судей (арбитров) или требования, предъявляемые к судьям, порядок обмена корреспонденцией между сторонами и т. п. необходимые условия, которые в силу закона могут быть определены сторонами по своему усмотрению. Формулирование третейского соглашения — сложная и достаточно специфичная работа. Для облегчения положения сторон, желающих передать свой спор на рассмотрение третейского суда, в постоянно действующих судах разработаны примерные формы третейских соглашений, рекомендуемые для использования.

Практике известны различные виды третейских соглашений:

— третейский договор — соглашение, представляющее собой самостоятельный договор о передаче в третейский суд возникающих между его сторонами споров (как уже возникших, так и тех, которые могут возникнуть в будущем);

— третейская оговорка — соглашение, включаемое сторонами в гражданско-правовой договор и являющееся одним из его условий о рассмотрении в третейском суде споров, возникающих из этого договора.

Третейское соглашение может быть заключено как до возникновения спора, так и после, в том числе в ходе рассмотрения спора в государственном суде до принятия решения по существу спора судом первой инстанции.

Третейское соглашение должно быть заключено в письменной форме. Закон о третейских судах устанавливает обязательные требования к форме и содержанию третейского соглашения, несоблюдение которых влечет признание его незаключенным (ст. 7).

Необходимо обратить внимание на принцип автономии третейского соглашения, предусмотренный в ст. 17 Закона о третейских судах, согласно которому третейское соглашение, заключенное в виде оговорки в договоре, должно рассматриваться как независимое от других условий договора. Признание договора недействительным не влечет автоматического признания третейского соглашения недействительным.

§ 2. Рассмотрение споров в третейском суде

Определение порядка рассмотрения споров в третейских судах имеет специфику. Если порядок судопроизводства в судах общей юрисдикции и арбитражных судах определяется исключительно нормами процессуального законодательства, то порядок разбирательства в третейском суде регламентируется нормами Закона о третейских судах, соглашением сторон, правилами постоянно действующего третейского суда, если спор передается на рассмотрение такого третейского суда.

Третейское разбирательство осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон. Большинство названных принципов присуще судопроизводству в государственных судах. Однако применительно к третейскому разбирательству они имеют свое особое содержание. Рассмотрим отдельные аспекты.

Так, действие *принципа диспозитивности* проявляется дополнительно в возможности сторон определять по своей воле в соглашении, — какие споры передать на рассмотрение третейского суда, в какой именно третейский суд; изменять и дополнять требования, предъявленные в третейский суд; заявлять встречный иск, оспаривать решение третейского суда в компетентном суде, если соглашением сторон не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным; обращаться в компетентный суд с просьбой о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В соответствии с *принципом состязательности* третейского разбирательства каждая сторона должна доказать те обстоя-

тельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений. Третейский суд вправе предложить сторонам представить дополнительные доказательства. Однако он лишен возможности обязать сторону представить имеющееся у нее доказательство либо истребовать их по своей инициативе. Для разъяснения возникающих при разрешении дела вопросов, требующих специальных познаний, третейский суд может назначить экспертизу и потребовать от любой из сторон представления необходимых для проведения экспертизы документов, иных материалов или предметов (ст. 29 Закона о третейских судах).

Принцип конфиденциальности является противоположностью принципа гласности. В соответствии с принципом конфиденциальности состав третейского суда рассматривает дело в закрытом заседании, если стороны не договорились об ином. Третейский судья не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон и их правопреемников. О таких сведениях он не может быть допрошен в качестве свидетеля.

Гарантией *принципа независимости и беспристрастности третейских судей* выступает особый порядок формирования состава третейского суда. Состав третейского суда либо порядок его формирования определяется соглашением сторон или правилами постоянно действующего третейского суда. Число третейских судей должно быть нечетным. Для рассмотрения дела может быть назначен (избран) и один третейский судья.

Законом установлены требования, предъявляемые к третейскому судье. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. При коллегиальном разрешении спора такое требование предъявляется к председателю состава третейского суда. Дополнительные требования к квалификации третейского судьи могут быть согласованы сторонами или определены правилами третейского разбирательства. Если третейский судья не отвечает указанным требованиям, ему может быть заявлен отвод.

Порядок обращения в третейский суд и рассмотрения спора. Для обращения в третейский суд необходимо оформить исковое заявление. Содержание искового заявления должно отвечать требованиям, предусмотренным ст. 23 Закона о третейских судах. Копия искового заявления направляется ответчику.

Свои возражения против иска ответчик может изложить в отзыве на исковое заявление, который представляется истцу и в третейский суд, как правило, до первого заседания.

Ответчик также вправе подать встречный иск. При этом установлены два условия предъявления встречного иска, первое из которых присуще и гражданскому судопроизводству — наличие взаимной связи встречного иска и требований истца. Второе условие является специфичным и состоит в том, что встречный иск может быть рассмотрен третейским судом только, если данное требование подпадает под действие третейского соглашения.

Расходы, связанные с рассмотрением спора третейским судом, возмещаются сторонами третейского разбирательства. В отличие от судебных расходов, которые несут стороны гражданского судопроизводства, на стороны третейского разбирательства дополнительно возложена обязанность выплачивать гонорар третейским судьям, нести расходы на организационное, материальное и иное обеспечение третейского разбирательства, а также иные расходы, определяемые третейским судом. Размер гонорара третейского судьи определяется с учетом цены иска, сложности спора, времени, затраченного судьями на третейское разбирательство.

О времени и месте заседания третейского суда стороны третейского разбирательства должны быть заблаговременно извещены. Неявка надлежащим образом уведомленных сторон на заседание без уважительных причин не является препятствием для разбирательства дела и принятия решения третейским судом.

Третейское разбирательство осуществляется на языке, определенном соглашением сторон, а при его отсутствии на русском языке. Перевод документов на язык третейского разбирательства обеспечивается сторонами. Рассмотрение дела третейским судом происходит в закрытом заседании, если стороны не договорились об ином.

Обеспечение иска. Закон наделил третейский суд полномочиями по просьбе любой стороны распорядиться о принятии обеспечительных мер в отношении предмета спора, а также потребовать от другой стороны предоставления надлежащего обеспечения в связи с такими мерами. С целью принятия обеспечительных мер стороны третейского разбирательства могут обратиться с заявлением в компетентный государственный суд

по месту осуществления третейского разбирательства или месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры (ст. 25 Закона о третейских судах).

Решение третейского суда. Третейский суд принимает акты в форме решений и определений.

Решение третейского суда должно отвечать требованиям законности и обоснованности (ст. 33 Закона). К решению третейского суда Законом предъявляется требование обязательности, которое состоит в обязанности сторон добровольно исполнять это решение.

По вопросам, не затрагивающим существа спора, третейский суд выносит определение (например, ст. 38, ч. 4 ст. 17, ч. 4 ст. 25 Закона).

§ 3. Оспаривание решений третейских судов

В Законе о третейских судах предусмотрена возможность оспаривания решений третейского суда в государственном суде.

В соответствии со ст. 40 Закона о третейских судах заявление об отмене решения постоянно действующего третейского суда или третейского суда, образованного сторонами для решения конкретного спора, подается в компетентный суд стороной третейского разбирательства, если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным.

Суды общей юрисдикции компетентны рассматривать заявления об оспаривании решений третейских судов, которые приняты по спорам, не связанным с осуществлением его сторонами предпринимательской и иной экономической деятельности.

Рассмотрение заявлений, подведомственных судам общей юрисдикции, осуществляется в рамках производства по делам об оспаривании решений третейских судов, регламентированного гл. 46 ГПК.

Согласно ст. 418 ГПК заявление об оспаривании решения третейского суда может быть подано в суд в течение трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, если иное не предусмотрено международным договором РФ или федеральным законом.

Заявление может быть подано стороной третейского разбирательства, а также лицами, не являющимися участниками

третейского соглашения, если вопрос об их правах и обязанностях разрешен третейским судом¹.

Подсудность дел об оспаривании решений третейских судов установлена ч. 2 ст. 418 ГПК. Заявление подается в районный суд, на территории которого принято решение третейского суда.

С заявления об отмене решения третейского суда взимается государственная пошлина в размере, установленном п. 13 ч. 1 ст. 333.19 НК РФ.

Заявление об оспаривании решений третейского суда должно быть оформлено в соответствии с требованиями к его форме и содержанию, установленным в ст. 419 ГПК.

Порядок рассмотрения заявлений об отмене решений третейского суда. Заявление об отмене решения третейского суда рассматривается судьей единолично в судебном заседании не позднее одного месяца со дня поступления заявления в суд.

При подготовке дела к судебному разбирательству при наличии ходатайства обеих сторон судья истребует материалы дела из третейского суда по правилам, предусмотренным ст. 57 ГПК.

Заявление рассматривается в судебном заседании по общим правилам судопроизводства в суде первой инстанции. Неявка надлежащим образом извещенных сторон третейского разбирательства в судебное заседание не препятствует рассмотрению заявления. При рассмотрении дела суд устанавливает наличие или отсутствие оснований для отмены решения третейского суда путем исследования представленных сторонами третейского разбирательства доказательств.

Отмена решения третейского суда возможна только по основаниям, исчерпывающе определенным в ст. 421 ГПК. Эти основания аналогичны определенным ст. 42 Закона о третейских судах. Выявление данных оснований не связано с проверкой обоснованности выводов третейского суда по существу рассматриваемого спора, правильности применения норм материального права.

Все основания для отмены решения третейского суда можно разделить на две группы:

- 1) основания, которые должны быть доказаны стороной, подавшей заявление;
- 2) основания, устанавливаемые судом, независимо от того, ссылается на них сторона, подавшая заявление, или нет.

¹ Определение КС РФ от 18.12.2008 № 1086-О-П.

В соответствии с ч. 2 ст. 421 ГПК суд общей юрисдикции должен отменить решение третейского суда, если сторона третейского разбирательства, обратившаяся в суд с заявлением, докажет, что:

1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом. Третейское соглашение может быть признано недействительным по основаниям, предусмотренным ст. 168–179 ГК. Дополнительное основание признания недействительным третейского соглашения предусмотрено п. 3 ст. 5 Закона о третейских судах;

2) сторона не была уведомлена надлежащим образом об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

3) решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения;

4) состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали третейскому соглашению сторон или федеральному закону. В частности, нарушение ст. 8, 10, 11 и 19 Закона о третейских судах влечет отмену его решения.

Суд также отменяет решение третейского суда, если в ходе рассмотрения дела установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом (см. о подведомственности третейскому суду);

2) решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

К основополагающим принципам российского права здесь прежде всего относятся принципы, закрепленные в Конституции РФ, а также отраслевые принципы гражданского права. Например, принципы равенства участников гражданских правоотношений, свободы договора, неприкосновенности собственности, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, свободного перемещения товаров, услуг, финансовых средств на территории РФ и др.

Для отмены решения третейского суда суду достаточно установить наличие любого из перечисленных оснований.

По результатам рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда суд выносит определение об отмене решения третейского суда или об отказе в этом (ст. 422 ГПК), которое может быть обжаловано в апелляционном порядке.

§ 4. Исполнение решений третейских судов

По общему правилу решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и в сроки, которые установлены в самом решении. Если решение добровольно не исполняется, то оно может быть обращено к принудительному исполнению.

Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства на основе выданного государственным судом исполнительного листа.

При обращении в суд с заявлением о выдаче исполнительного листа необходимо учитывать положение п. 4 ст. 45 Закона о третейских судах, согласно которому такое заявление может быть подано в суд не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда.

Право на обращение в суд с заявлениями о выдаче исполнительного листа принадлежит стороне третейского разбирательства, в пользу которой принято решение.

В случае достижения сторонами третейского разбирательства мирового соглашения и утверждения его третейским судом, право обращения в суд за исполнительным листом имеет любая сторона третейского разбирательства, считающая, что мировое соглашение добровольно не исполняется другой стороной.

Рассмотрение заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов отнесено к подведомственности судов общей юрисдикции и арбитражных судов. Суды общей юрисдикции, исходя из содержания ст. 22 ГПК и ст. 27, 31 АПК, рассматривают дела о выдаче исполнительных листов на решения третейских судов, вынесенные по гражданско-правовым спорам, не связанным с осуществлением его сторонами предпринимательской и иной экономической деятельности.

Подсудность заявлений о выдаче исполнительных листов судам общей юрисдикции определяется в соответствии с ч. 2 ст. 423 ГПК. Данные дела отнесены к подсудности районных судов (родовая подсудность). Территориальная подсудность определяется по месту нахождения должника либо по месту жительства, а в случае, если его место жительства или место нахождения неизвестно, —

заявление может быть предъявлено в суд по месту нахождения имущества должника — стороны третейского разбирательства.

Заявления о выдаче исполнительного листа оформляется в соответствии с требованиями к его форме и содержанию, установленными в ст. 424 ГПК. Заявление оплачивается государственной пошлиной в размере, определенном п. 11 ч. 1 ст. 333.19 НК РФ.

Порядок рассмотрения заявлений о выдаче исполнительного листа. Согласно ч. 1 ст. 425 ГПК заявления о выдаче исполнительного листа рассматриваются судьей единолично в месячный срок по правилам, предусмотренным кодексом.

Подготовка данных дел осуществляется по правилам главы 14 ГПК с учетом ч. 2 ст. 425. Судья вправе по ходатайству обеих сторон истребовать из третейского суда материалы дела. Истребование материалов дела осуществляется по правилам для истребования доказательств, установленным в ст. 57 ГПК.

Рассмотрение заявления о выдаче исполнительного листа происходит с участием сторон третейского разбирательства. Однако неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом, не является препятствием к рассмотрению дела.

При рассмотрении дела в судебном заседании суд устанавливает наличие или отсутствие оснований для отказа в выдаче исполнительного листа, предусмотренных в ст. 426 ГПК. Выявление оснований для отказа в выдаче исполнительного листа не связано с проверкой обоснованности выводов третейского суда по существу спора и правильности применения третейским судом норм материального права.

ГПК предусматривает исчерпывающий перечень оснований для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Основания для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение третейского суда, предусмотренные ст. 426 ГПК, можно так же как и основания для отмены решения третейского суда, разделить на две группы:

1) обстоятельства, по которым будет отказано в выдаче исполнительного листа, если их наличие докажет сторона третейского разбирательства, против которой принято решение третейского суда (ч. 1 ст. 426);

2) обстоятельства, по которым будет отказано в выдаче исполнительного листа, если они будут установлены судом, рассма-

тривающим дело, независимо от того, ссылались на них сторона или нет (ч. 2 ст. 426).

Основания для отказа в выдаче исполнительного листа, содержащиеся в п. 1–4 ч. 1 и ч. 2 ст. 426 ГПК совпадают с основаниями для отмены решения третейского суда. Лишь в п. 5 ч. 1 ст. 426 ГПК РФ закреплено основание, присущее только делам о выдаче исполнительных листов. В указанной норме предусмотрено, что суд отказывает в выдаче исполнительного листа, если решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства (т. е. на момент рассмотрения заявления не наступил срок исполнения решения) или было отменено судом в соответствии с федеральным законом, на основании которого было принято решение третейского суда.

В соответствии с ч. 5 ст. 425 суд вправе отложить рассмотрение заявления о выдаче исполнительного листа, если в производстве суда, указанного в ч. 2 ст. 418 ГПК, находится заявление об отмене решения, в отношении которого испрашивается исполнительный лист на принудительное исполнение. Судебное разбирательство будет возобновлено после рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда и вынесения соответствующего определения по делу.

По результатам рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда суд выносит определение (ст. 427 ГПК). В зависимости от обстоятельств, установленных в судебном заседании, может быть вынесено определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в этом.

В соответствии с п. 8 ст. 45 Закона о третейских судах определение о выдаче исполнительного листа подлежит немедленному исполнению, при этом согласно ч. 5 ст. 427 ГПК определение может быть обжаловано в апелляционном порядке.

Если после вынесения определения об отказе в выдаче исполнительного листа возможность обращения в третейский суд не утрачена, стороны третейского разбирательства могут повторно обратиться за разрешением спора в третейский суд (ч. 3 ст. 427 ГПК). Если оснований обращения в третейский суд не имеется, сторона третейского разбирательства вправе обратиться в суд общей юрисдикции за защитой нарушенных прав в исковом порядке.

Контрольные вопросы

1. Раскройте понятие и значение третейского разбирательства в РФ.
2. Назовите источники правового регулирования деятельности третейских судов в РФ.
3. Приведите классификацию третейских судов.
4. Раскройте принципы третейского разбирательства.
5. Дайте общую характеристику порядка рассмотрения дел в третейских судах.
6. Раскройте порядок обращения в суд с заявлением об оспаривании решений третейских судов.
7. Раскройте содержание оснований для отмены решений третейских судов.
8. Раскройте порядок обращения в суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.
9. Раскройте содержание оснований для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Список нормативных актов, судебной практики, литературы

1. ФЗ от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» // СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870; 2013. № 30 (часть I). Ст. 4084.
2. ФЗ 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 18; 2011. № 30 (ч. 1). Ст. 4596.
3. ФЗ от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» // СЗ РФ. 2007. № 49. Ст. 6076; 2013. № 23. Ст. 2871.
4. Постановление КС РФ от 26.05.2011 № 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса РФ, пункта 2 статьи 1 Федерального закона “О третейских судах в РФ”, статьи 28 Федерального закона “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним”, пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона “Об ипотеке (залоге недвижимости)” в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда РФ».
5. Постановления ЕСПЧ от 08.07.1986 по делу «Литгоу и другие (Lithgow and others) против Соединенного Королевства».

6. Постановление ЕСПЧ от 27.02.1980 по делу «Девер (Deweert) против Бельгии».

7. Постановление ЕСПЧ от 03.04.2008 по делу «Риджент Кампани (Regent Company) против Украины».

8. *Зайцев А. И.* Проблемные аспекты третейского судопроизводства в России. Саратов, 2007.

9. *Комаров А. С.* Основополагающие принципы третейского суда // ВВАС РФ. 2001. № 7.

10. *Курочкин С. А.* Государственные суды в третейском разбирательстве и международном коммерческом арбитраже. М., 2008.

11. *Скворцов О. Ю.* Третейское разбирательство предпринимательских споров в России: проблемы, тенденции, перспективы. М., 2005.

Заключение

Настоящий учебник предназначен быть основным, но не единственным источником для изучения дисциплины «Гражданский процесс». Помимо учебника работа с соответствующим нормативным материалом, специальной литературой и судебной практикой призвана служить достижению тех результатов, которые преследует освоение изучаемой дисциплины.

В результате освоения учебной дисциплины «Гражданский процесс» обучающийся должен:

знать: источники гражданского процессуального права; содержание гражданских процессуальных норм; понятия и основные теоретические положения науки гражданского процессуального права; актуальные проблемы правового регулирования судопроизводства в сфере гражданской юрисдикции; правовые позиции высших судебных органов, касающиеся гражданского судопроизводства;

уметь: оперировать основными понятиями гражданского процессуального права; выявлять и анализировать проблемы правового регулирования судопроизводства в судах общей юрисдикции, применения альтернативных процедур (способов) разрешения (урегулирования) споров, анализировать факты и правоотношения, возникающие при рассмотрении гражданских дел в судах общей юрисдикции; анализировать, толковать и правильно применять нормы материального и процессуального права при рассмотрении дел в судах общей юрисдикции, при разрешении (урегулировании) споров с использованием альтернативных процедур (способов); принимать решения и совершать юридические действия на основании гражданских процессуальных норм; осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов, касающихся осуществления правосудия по гражданским делам в судах общей юрисдикции, применения альтернативных процедур (способов) разрешения (урегулирования) споров; давать

квалифицированные юридические заключения и консультации по вопросам судебной защиты прав, свобод, охраняемых законом интересов; правильно составлять и оформлять процессуальные и иные юридические документы;

владеть: гражданской процессуальной терминологией; навыками работы с гражданским процессуальным и иным законодательством в целях обеспечения защиты прав, свобод и интересов субъектов права; навыками анализа и применения гражданских процессуальных норм к конкретным правовым ситуациям, анализа процессуальных действий и процессуальных отношений, а также анализа и поиска судебной практики, которая необходима при рассмотрении и разрешении гражданских дел в судах общей юрисдикции, анализа и поиска научной (специальной) литературы.

Оглавление

Предисловие	3
Введение	5
Список сокращений и обозначений	8

Раздел I ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА КУРСА «ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС». ИСТОЧНИКИ И ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА РОССИИ

Глава 1. Предмет и система курса «Гражданский процесс»	13
§ 1. Конституция РФ о праве на судебную защиту. Формы защиты прав и законных интересов субъектов российского права	14
§ 2. Понятие гражданского процессуального права. Предмет, метод, система и значение гражданского процессуального права	18
§ 3. Соотношение гражданского процессуального права с другими отраслями права	24
§ 4. Источники гражданского процессуального права. Действие норм гражданского процессуального права во времени, пространстве и по кругу лиц. Аналогия гражданского процессуального права	26
§ 5. Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи. Стадии гражданского процесса. . .	43
§ 6. Сущность, основные черты и значение гражданской процессуальной формы.	47
§ 7. Предмет и система науки «Гражданский процесс». Система учебного курса.	49
<i>Контрольные вопросы</i>	54

Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . . 54

Глава 2. Принципы гражданского процессуального права. 55

§ 1. Понятие, система и значение принципов гражданского процессуального права 55

§ 2. Организационно-функциональные принципы правосудия 58

§ 3. Принципы, определяющие процессуальную деятельность 74

§ 4. Взаимосвязь принципов гражданского процессуального права 92

Контрольные вопросы 94

Список нормативных актов, судебной практики и литературы . . . 94

Раздел II

ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ, ИХ ОСОБЕННОСТИ И СУБЪЕКТЫ

Глава 3. Гражданские процессуальные правоотношения. 96

§ 1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их особенности 96

§ 2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений 102

Контрольные вопросы 105

Список литературы 105

Глава 4. Лица, участвующие в деле 106

§ 1. Понятие и состав лиц, участвующих в деле 106

§ 2. Стороны в гражданском процессе.
Процессуальное соучастие. Замена ненадлежащего ответчика. Процессуальное правопреемство 109

§ 3. Третьи лица 125

§ 4. Участие прокурора в гражданском процессе 129

§ 5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан в защиту прав и интересов других лиц 134

Контрольные вопросы 139

Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . . 140

Глава 5. Представительство в суде 141

§ 1. Понятие представительства в суде 141

§ 2. Судебные представители. Лица, которые не могут быть представителями в суде 143

§ 3. Основания и виды представительства 145

§ 4. Полномочия представителя в суде (объем и оформление) . . . 147

Контрольные вопросы 149

Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . . 150

Раздел III

ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

Глава 6. Подведомственность гражданских дел 152

§ 1. Понятие и виды подведомственности 152

§ 2. Подведомственность гражданских дел судам 154

Контрольные вопросы 157

Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . . 157

Глава 7. Подсудность гражданских дел. 158

§ 1. Понятие и виды подсудности 158

§ 2. Родовая подсудность гражданских дел 162

§ 3. Территориальная подсудность 171

§ 4. Передача дела из одного суда в другой 179

Контрольные вопросы 183

Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . . 184

Глава 8. Процессуальные сроки 185

§ 1. Понятие и виды процессуальных сроков 185

§ 2. Исчисление и приостановление процессуальных сроков . . . 186

§ 3. Последствия пропуска процессуальных сроков.
Продление и восстановление процессуальных сроков. . . 188

Контрольные вопросы 190

Список нормативных актов, судебной практики и дополнительной литературы 191

Глава 9. Судебные расходы. Судебные штрафы. 192

§ 1. Понятие и виды судебных расходов в гражданском процессе 192

§ 2. Государственная пошлина 192

§ 3. Издержки, связанные с рассмотрением дела 198

§ 4. Освобождение от судебных расходов 201

§ 5. Распределение судебных расходов 202

§ 6. Судебные штрафы 204

Контрольные вопросы	206
Список нормативных актов, судебной практики, литературы . .	206

Раздел IV

ИСК. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Глава 10. Иск	208
§ 1. Понятие иска и его элементы	208
§ 2. Виды исков	212
§ 3. Право на иск и право на предъявление иска	221
§ 4. Защита интересов ответчика	224
§ 5. Право сторон на изменения в исковом споре	230
§ 6. Обеспечение иска	235
Контрольные вопросы	239
Список нормативных актов, судебной практики, литературы . .	239
Глава 11. Доказывание и доказательства	241
§ 1. Понятие судебных доказательств и судебного доказывания	241
§ 2. Предмет доказывания	249
§ 3. Обязанность доказывания и представления доказательств	256
§ 4. Относимость и допустимость доказательств	261
§ 5. Классификация доказательств	265
§ 6. Оценка доказательств	268
§ 7. Объяснения сторон и третьих лиц. Утверждения и признания	270
§ 8. Свидетельские показания	272
§ 9. Письменные доказательства. Электронные документы . . .	277
§ 10. Вещественные доказательства	283
§ 11. Аудио- и видеозаписи	287
§ 12. Заключение экспертов	289
§ 13. Обеспечение доказательств	298
Контрольные вопросы	299
Список нормативных актов, судебной практики, литературы . .	299

Раздел V

ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 12. Возбуждение гражданского дела	301
§ 1. Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения	301

§ 2. Исковое заявление и его реквизиты. Порядок исправления недостатков искового заявления. Оставление заявления без движения	303
§ 3. Принятие искового заявления. Отказ в принятии заявления и его возвращение	306
§ 4. Правовые последствия возбуждения гражданского дела . .	312
Контрольные вопросы	313
Список нормативных актов, судебной практики, литературы . .	313
Глава 13. Подготовка дела к судебному разбирательству	315
§ 1. Значение подготовки дела к судебному разбирательству и ее задачи	315
§ 2. Содержание подготовки дела к судебному разбирательству	318
§ 3. Предварительное судебное заседание	322
§ 4. Извещения и вызовы суда	324
Контрольные вопросы	327
Список нормативных актов, судебной практики, литература . .	328
Глава 14. Судебное разбирательство	329
§ 1. Понятие и значение судебного разбирательства	329
§ 2. Порядок проведения судебного разбирательства	334
§ 3. Протокол судебного заседания	347
§ 4. Отложение разбирательства дела	350
§ 5. Приостановление производства по делу	353
§ 6. Окончание производства по делу без принятия судом решения	357
Контрольные вопросы	361
Список нормативных актов, судебной практики, литературы . .	362
Глава 15. Постановления суда первой инстанции	364
§ 1. Понятие и виды судебных постановлений. Сущность и значение судебного решения	364
§ 2. Содержание судебного решения	368
§ 3. Требования, предъявляемые к судебному решению	372
§ 4. Устранение недостатков судебного решения вынесшим его судом	376
§ 5. Законная сила судебного решения	380
§ 6. Немедленное (предварительное) исполнение решения. Обеспечение исполнения судебного решения . . .	383
§ 7. Отсрочка и рассрочка исполнения решения. Изменение способа и порядка исполнения. Индексация взысканных сумм	385
§ 8. Определения суда первой инстанции	387

<i>Контрольные вопросы</i>	389
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i> . . .	390
Глава 16. Заочное производство	391
§ 1. Понятие и значение заочного производства	391
§ 2. Условия заочного производства	392
§ 3. Порядок заочного рассмотрения дела	394
§ 4. Способы обжалования заочного решения	396
§ 5. Законная сила заочного решения	399
<i>Контрольные вопросы</i>	400
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литература</i> . . .	400
Глава 17. Приказное производство	401
§ 1 Понятие и сущность приказного производства и судебного приказа	401
§ 2. Возбуждение приказного производства	403
§ 3. Вынесение судебного приказа и его содержание	407
§ 4. Извещение должника о вынесении судебного приказа	408
§ 5. Выдача судебного приказа взыскателю или отмена судебного приказа	408
<i>Контрольные вопросы</i>	410
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литература</i> . . .	410
Глава 18. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений	411
§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений	411
§ 2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части	420
§ 3. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих	432
§ 4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации	439
§ 5. Производство по делам о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении	448
§ 6. Производство по делам об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы	450

<i>Контрольные вопросы</i>	453
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i> . . .	454
Глава 19. Особое производство	457
§ 1. Понятие и сущность особого производства	457
§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение . . .	461
§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка	471
§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим	478
§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами . . .	483
§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)	489
§ 7. Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь	491
§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)	494
§ 9. Госпитализация гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке и психиатрическое освидетельствование в недобровольном порядке	498
§ 10. Дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния	505
§ 11. Дела по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении	506
§ 12. Восстановление утраченного судебного производства . . .	508
<i>Контрольные вопросы</i>	515
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литература</i> . . .	516
Глава 20. Производство по делам с участием иностранных лиц	518
§ 1. Понятие международного гражданского процесса, его источники	518
§ 2. Положение иностранных лиц, иностранного государства и международных организаций в гражданском процессе	521
§ 3. Подсудность дел с участием иностранных лиц судам в РФ	528
§ 4. Судебные поручения	530

§ 5. Процессуальные аспекты применения судом норм иностранного материального права при разрешении дела по существу.	533
§ 6. Признание и приведение в исполнение иностранных судебных решений.	535
<i>Контрольные вопросы</i>	543
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i>	544

Раздел VI ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

Глава 21. Производство в суде апелляционной инстанции.	545
§ 1. Понятие, сущность и значение апелляционного производства	546
§ 2. Право апелляционного обжалования	552
§ 3. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции	559
§ 4. Полномочия суда апелляционной инстанции	567
§ 5. Основания к отмене решения суда в апелляционном порядке.	573
§ 6. Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции.	577
<i>Контрольные вопросы</i>	580
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i>	581
Глава 22. Производство в суде кассационной инстанции.	583
§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке кассации	583
§ 2. Право на обращение в суд кассационной инстанции (субъекты, объект, суды, рассматривающие дело в порядке кассации, срок обращения)	585
§ 3. Порядок подачи кассационной жалобы, содержание жалобы, возвращение жалобы.	592
§ 4. Порядок рассмотрения кассационной жалобы	596
§ 5. Пределы рассмотрения дела судом кассационной инстанции и основания к отмене решения, изменению или вынесению нового решения	601

§ 6. Полномочия суда кассационной инстанции. Постановление суда кассационной инстанции	605
<i>Контрольные вопросы</i>	609
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i>	610
Глава 23. Производство в суде надзорной инстанции	612
§ 1. Сущность и значение стадии пересмотра судебных постановлений в порядке надзора.	612
§ 2. Право на обращение в Президиум ВС РФ.	615
§ 3. Рассмотрение надзорных жалобы, представления в Президиуме ВС РФ	619
§ 4. Рассмотрение надзорных жалобы, представления с делом в Президиуме ВС РФ	624
§ 5. Полномочия Президиума ВС РФ и основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора	627
<i>Контрольные вопросы</i>	629
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i>	630
Глава 24. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу.	632
§ 1. Сущность и значение пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам	632
§ 2. Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам	633
§ 3. Порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам	641
<i>Контрольные вопросы</i>	646
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы</i>	647

Раздел VII ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 26. Общие положения об исполнительном производстве	649
§ 1. Исполнительное производство как стадия гражданского процесса. Роль суда в исполнительном производстве	650
§ 2. Органы принудительного исполнения. Судебный пристав-исполнитель.	653
§ 3. Органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов	655

§ 4. Лица, участвующие в исполнительном производстве. Стороны в исполнительном производстве, их процессуальные права и обязанности . . .	656
§ 5. Акты, подлежащие принудительному исполнению (основания исполнения). Исполнительные документы. Давность исполнения . . .	659
§ 6. Общие правила исполнения. Меры принудительного исполнения. Расходы по исполнению . . .	668
§ 7. Отсрочка, рассрочка, изменение способа и порядка исполнения. Разъяснение акта, подлежащего исполнению. Индексация присужденных денежных сумм	676
§ 8. Приостановление исполнительного производства. Отложение исполнительных действий	678
§ 9. Окончание исполнительного производства. Возвращение исполнительного документа. Прекращение исполнительного производства	685
§ 10. Защита прав взыскателя, должника и других лиц в исполнительном производстве	690
§ 11. Поворот исполнения отмененных судебных постановлений	695
<i>Контрольные вопросы</i>	696
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . .</i>	697

Раздел VIII

АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ (СПОСОБЫ) РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

Глава 26. Альтернативные процедуры (способы) разрешения споров	699
§ 1. Понятие и значение альтернативных способов разрешения споров	699
§ 2. Посредничество (медиация)	703
<i>Контрольные вопросы</i>	706
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . .</i>	706
Глава 27. Третейское разбирательство	707
§ 1. Понятие и значение третейского разбирательства. Третейский суд	707
§ 2. Рассмотрение споров в третейском суде	712
§ 3. Оспаривание решений третейских судов	715
§ 4. Исполнение решений третейских судов	718

<i>Контрольные вопросы</i>	721
<i>Список нормативных актов, судебной практики, литературы . . .</i>	721
Заключение	723