Dura lex, sed lex

Гражданское процессуальное право России

5-е издание

УЧЕБНИК

ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО РОССИИ

Под редакцией
заслуженного юриста РФ, профессора *Л.В. Тумановой*,
профессора *П.В. Алексия*,
профессора *Н.Д. Амаглобели*

Пятое издание,
переработанное и дополненное

Рекомендовано Министерством образования Российской Федерации в качестве ***учебника*** *для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»*

Допущено Министерством внутренних дел Российской Федерации в качестве ***учебника*** *для курсантов и слушателей образовательных учреждений МВД России юридического профиля*

Рекомендовано Учебно-методическим центром «Профессиональный учебник» в качестве ***учебника*** *для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»; по научной специальности 12.00.15 «Гражданский процесс; арбитражный процесс»*

ЮНИТИ
UNITY

Закон и право • Москва • 2011

УДК 347.9(470+571)(075.8)
ББК 67.410.1(2Рос)я73-1
Г75

Коллектив авторов:
Н.Д. Эриашвили, Л.В. Туманова, П.В. Алексий, И.В. Петров, А.Н. Кузбагаров, О.А. Егорова, С.А. Борякова, Л.В. Щербачева, С.А. Муратова, А.П. Горелик, А.А. Хорев, Т.С. Угрин, С.Г. Долгов, И.И. Кубарь, В.Г. Голышев, М.А. Гацкий

Г75 **Гражданское** процессуальное право России: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / [Н.Д. Эриашвили и др.]; под ред. Л.В. Тумановой, П.В. Алексия, Н.Д. Амаглобели. — 5-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. — 575 с. — (Серия «Dura lex, sed lex»).

I. Эриашвили, Нодари Дарчоевич.
II. Туманова, Лидия Владимировна, ред.

ISBN 978-5-238-01942-0

Агентство CIP РГБ

С учетом изменений российского законодательства рассмотрены основные темы курса: сущность и источники гражданского процессуального права, гражданские процессуальные правоотношения, участники и сроки судопроизводства, порядок и особенности его ведения. Рассмотрены основные положения арбитражного процесса, нотариата, третейского суда, а также порядок обращения российских граждан в Европейский суд по правам человека.

Учтены изменения, внесенные в ГПК и АПК РФ в 2009 и 2010 гг., в том числе Федеральным законом «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» и др.

Для студентов, аспирантов и преподавателей высших и средних специальных учебных заведений юридического профиля, а также для всех интересующихся вопросами гражданского процесса.

ББК 67.410.1(2Рос)я73-1

ISBN 978-5-238-01942-0
© ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2002, 2004, 2007, 2009, 2009, 2011
Принадлежит исключительное право на использование и распространение издания (ФЗ № 94-ФЗ от 21 июля 2005 г.). Воспроизведение всей книги или любой ее части любыми средствами или в какой-либо форме, в том числе в интернет-сети, запрещается без письменного разрешения издательства.
© Оформление «ЮНИТИ-ДАНА», 2011

От авторов

Новое издание учебника было вызвано необходимостью внесения корректив в соответствии с принятием новых нормативных актов и изменением действующего законодательства (включая новации 2010 г.). В учебнике учтены и детально рассмотрены новые федеральные законы, предусматривающие существенные изменения в процессуальном законодательстве: Федеральный закон «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ, в связи с чем в Гражданский процессуальный и Арбитражный процессуальный кодексы РФ введены новые главы (соответственно 22.1 и 27.1); Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ, которым в Арбитражный процессуальный кодекс РФ введены главы 28.1 и 28.2, регулирующие рассмотрение дел по корпоративным спорам и дел о защите прав и законных интересов группы лиц. Детально раскрыт новый принцип процессуального права принцип осуществления судопроизводства в судах и исполнения судебного акта в разумные сроки, закрепленный в ст. 6.1. ГПК РФ и 6.1. АПК РФ.

В учебнике рассматриваются такие общие вопросы, как гражданский процесс и гражданское процессуальное право, гражданские процессуальные правоотношения, подведомственность и подсудность гражданских дел, участники гражданского процесса, судебные доказательства, судебные расходы, судебные штрафы, процессуальные сроки, судебные извещения. По общим вопросам гражданского процесса авторы представили дискуссионные аспекты, различные точки зрения и концепции, имеющиеся в науке гражданского процессуального права. В материале учебника отражены изменения законодательства, которые были сделаны после принятия нового Гражданского процессуального кодекса РФ 2002 г., в частности по регулированию судебных расходов, надзорному производству, исполнению судебных решений и др.

Порядок рассмотрения гражданских дел в судах общей юрисдикции изложен по видам судопроизводства и стадиям гражданского процесса в соответствии с расположением нормативного материала в Гражданском процессуальном кодексе РФ 2002 г. Матери-

ал, посвященный производству в суде первой инстанции, начинается с рассмотрения приказного производства, которое по Кодексу выделено в самостоятельный вид судопроизводства. В этом вопросе авторы отступили от традиционного изложения учебного материала — рассмотрения приказного производства после искового производства, так как посчитали более целесообразным излагать вопросы в соответствии с расположением норм права в Гражданском процессуальном кодексе РФ. Подробно рассмотрены вопросы искового производства и теории иска, производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, особого производства. Отдельно выделено производство по гражданским делам у мирового судьи, которое в настоящее время становится все более распространенным.

Последовательно изложены вопросы правового регулирования производства во второй инстанции: апелляционного производства по пересмотру не вступивших в законную силу решений и определений мировых судей и кассационного производства по пересмотру не вступивших в законную силу судебных актов федеральных судов общей юрисдикции. При рассмотрении вопросов надзорного производства и производства по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам авторы учли все изменения, которые были внесены в их регулирование после принятия Гражданского процессуального кодекса РФ.

В учебнике анализируются дискуссионные аспекты относительно исполнительного производства. При этом высказывается мнение, что в процессуальном законодательстве содержатся нормы, относящиеся к исполнительному производству, поэтому есть все основания выделять в гражданском процессе стадию исполнения судебных постановлений независимо от отраслевой принадлежности норм исполнительного производства. При рассмотрении вопросов исполнительного производства особо выделен материал о взаимодействии службы судебных приставов с органами и подразделениями МВД, а также добавлен новый материал по организации службы судебных приставов.

Материал учебника содержит анализ постановлений Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, принятых в 2008—2010 гг., а также судебную статистику.

При рассмотрении вопросов арбитражного процесса авторы отразили не только новации АПК 2002 г., но и последующие изменения арбитражного процессуального законодательства, касающиеся как системы и структуры арбитражных судов, так и отдельных вопросов арбитражного процесса (соучастия, представительства, рассмотрения дел по корпоративным спорам и о защите прав и законных интересов группы лиц, надзорного производства, судебных расходов, и др.).

В учебнике представлен материал относительно Европейского суда по правам человека, подробно рассмотрены вопросы его структуры и компетенции, условий и порядка обращения в него российских граждан и организаций, правовой природы постановлений Суда. В настоящее время с учетом все возрастающего количества обращений в Европейский суд по правам человека российских граждан и организаций рассмотрение данных вопросов представляется актуальным и весьма значимым.

По-новому изложен материал о третейских судах в Российской Федерации. Лаконично и комплексно отражены новации законодательства и история третейских судов, новые данные по регулированию деятельности Международного арбитражного суда, МКАС и МАК, рассмотрены положения Регламента МКАС, вступившего в силу с 1 марта 2006 г., и другие вопросы по теме.

В разделе, посвященном нотариату в Российской Федерации, использованы нормативные правовые акты в учетом изменений 2008—2010 гг., приведены интересные статистические данные, проанализированы новые законы, касающиеся нотариального оформления документов, необходимые студентам, аспирантам и всем, кто интересуется деятельностью нотариата.

Авторский коллектив надеется, что новое издание учебника, дополненное и исправленное в соответствии с последними изменениями в российском законодательстве, будет полезным для всех изучающих гражданское и арбитражное процессуальное право.

Глава 1

Гражданский процесс, гражданское процессуальное право и процессуальная наука

1.1. Понятие гражданского процесса (судопроизводства). Цель, задачи, виды и стадии гражданского судопроизводства

Дореволюционные процессуалисты определяли гражданский процесс «как форму судебного осуществления норм материального гражданского права с целью защиты таких же интересов, которые имеются в виду материальным правом, но недостаточно им обеспечиваются. Конечная цель процесса состоит в том, чтобы право не только существовало, но и действовало, так как путем процесса государство само приводит право к осуществлению. Следовательно, гражданский процесс есть порядок принудительного осуществления гражданского права и сводится к совокупности норм, определяющих образ действия как существующих органов защиты права, так и лиц, пользующихся этой защитой, или так или иначе привлекаемых к ней»[1].

В современной отечественной науке гражданский процесс (судопроизводство) определяется как урегулированная гражданским процессуальным правом система действий (И.М. Зайцев), деятельность суда, лиц, участвующих в деле, и иных участников процесса (М.С. Шакарян, М.А. Гурвич). То есть внимание акцентируется на активном характере деятельности субъектов процесса.

М.К. Треушников, наоборот, заостряет внимание на соблюдении процессуальной формы при движении дела. По его определению, гражданский процесс есть упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели — восстановление права или защиты охраняемого законом интереса[2].

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Курс лекций, читанных проф. Ю.С. Гамбаровым. 1894/95 ак. год // Хрестоматия по гражданскому процессу / Под общ. ред. М.К. Треушникова. М., 1996. С. 10.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 23.

Гражданский процесс — это регламентированная гражданским процессуальным законом и осуществляемая в определенной процессуальной форме деятельность субъектов судопроизводства по отправлению правосудия по гражданским, семейным, земельным и иным делам.

Задачи гражданского судопроизводства раскрываются в ст. 2 Гражданского процессуального кодекса РФ (ГПК).

Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений.

Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду. Гражданский процесс выполняет следующие ***функции***: правовосстановительную, профилактическую, предупредительную и воспитательную.

Целью гражданского процесса является восстановление нарушенных и охрана оспариваемых прав, свобод и интересов юридических и физических лиц.

Видами гражданского судопроизводства являются:

1) *исковое производство* — направлено на разрешение споров между отдельными лицами по поводу субъективных прав и обязанностей; в исковом порядке рассматривается большинство дел;

2) *приказное производство* — упрощенное судопроизводство по защите прав, основанных на бесспорных доказательствах;

3) *производство по делам, вытекающим из публично-правовых отношений*, — рассматриваются споры, связанные с нарушением политических прав граждан, а также с действиями, актами и решениями государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц и служащих этих органов;

4) *особое производство* — в нем отсутствует спор о праве.

Стадия судебного процесса — это определенная часть процесса, совокупность действий и решений, направленных на выполнение цели данного этапа судопроизводства.

В гражданском процессе выделяют следующие стадии:

- возбуждение гражданского дела;
- подготовка судебного разбирательства;
- судебное разбирательство;
- обжалование решений и определений суда, не вступивших в законную силу (производство в суде второй инстанции);

- производство по пересмотру решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, в порядке надзора;
- производство по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу;
- исполнительное производство.

На стадии *возбуждения гражданского дела* лицо, права которого нарушены, обращается в суд с просьбой разрешить спор о праве. Просьба лица должна быть оформлена заявлением, реквизиты которого четко регламентированы в Гражданском процессуальном кодексе РФ. Истец может обратиться в суд лично или отправить заявление по почте.

При принятии заявления судья проверяет, соблюдены ли правила оформления искового заявления, правильно ли определена подсудность. Ознакомившись с заявлением, судья принимает определение о принятии его к производству или об отказе в принятии. Данным определением заканчивается первая стадия судопроизводства. По основаниям, указанным в ГПК заявление может быть оставлено без движения (ст. 136), а также может быть возвращено (ст. 135).

При *подготовке дела к судебному разбирательству* судья уточняет обстоятельства спорного правоотношения, указывает сторонам на необходимость предоставления определенных дополнительных доказательств или помогает в их получении, определяет точный субъектный состав процесса, принимает меры к примирению сторон. Итогом второго этапа выступает вынесение определения о назначении его к судебному разбирательству.

Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании. Судебное заседание есть процессуальная форма судебного разбирательства. На этой стадии дело рассматривается по существу, исследуются и оцениваются представленные доказательства, разрешается спор о праве. Постановление суда, которым разрешается спор о праве, называется судебным решением. Возможно окончание производства по делу без вынесения решения: прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения (глава 18 ГПК).

Первые три стадии — от принятия искового заявления до вынесения судебного решения — объединяются понятием «суд первой инстанции».

Производство в суде второй инстанции включает *обжалование решений и определений суда, не вступивших в законную силу.* В апелляционном порядке обжалуются решения и определения мировых судей путем подачи лицами, участвующими в деле апелляционной жалобы либо принесением апелляционного представления прокурором. На решения и определения всех судов в России, принятые по первой инстанции, за исключением решений мировых судей, сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может быть

подана кассационная жалоба, а прокурором, участвующим в деле, может быть принесено кассационное представление.

Производство по обжалованию решений и определений, не вступивших в законную силу, осуществляется по правилам производства в суде первой инстанции с учетом правил, предусмотренных соответствующими главами Гражданского процессуального кодекса РФ.

В *порядке надзора пересматриваются вступившие в законную силу судебные постановления*, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ. Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что были исчерпаны иные установленные Гражданским процессуальным кодексом РФ способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

В соответствии с ч. 2 ст. 392 ГПК основаниями для *пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу*, являются:

- существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда;
- 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;
- отмена решения, приговора или определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции;
- признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ.

По поводу отнесения *исполнительного производства* к стадии гражданского процесса в науке идут многочисленные дискуссии. На наш взгляд, поскольку Гражданский процессуальный кодекс РФ регламентирует отдельные положения производства по исполнению

судебных постановлений и постановлений иных органов, то исполнительное производство является полноправной стадией гражданского судопроизводства.

1.2. Сущность и значение гражданской процессуальной формы

> ***Гражданская процессуальная форма*** представляет собой установленный законом оптимальный порядок отправления правосудия по гражданским делам, обязательность которого обеспечена санкциями гражданских процессуальных и иных норм[1].

Гражданская процессуальная форма обеспечивает наиболее полное, законное, обоснованное и справедливое судопроизводство, препятствует необоснованному затягиванию процесса. Она служит гарантией соблюдения принципов процесса, регламентирует порядок осуществления правосудия на каждом конкретном этапе и движение процесса по стадиям. В процессуальную форму облекается только система деятельности по осуществлению правосудия.

М.К. Треушников указывает, что «эта система предполагает наличие в своем составе правил, которые определяют круг и порядок деятельности всех без исключения лиц, участвующих в процессе, последовательность, содержание и характер всех их действий, а также ответственность за невыполнение этих действий[2].

Гражданской процессуальной форме свойственны следующие *характерные черты*:

- подробно регламентирована процессуальным законом — Гражданским процессуальным кодексом;
- универсальна и применяется на всех стадиях судопроизводства (так, правила предъявления иска действенны и для заявителей неисковой формы судопроизводства, правила рассмотрения дела в суде первой инстанции применяются и в апелляционной, и в кассационной инстанциях);
- закрепляет круг лиц, имеющих в деле юридический интерес, в связи с которым они вступают или привлекаются в процесс, а также иных участников судопроизводства — лиц, участвующих в деле, свидетелей, специалистов, переводчиков и т.д. (никто, кроме предусмотренных гражданской процессуальной формой лиц, не может принимать участие в процессе; никто из принимающих участие в процессе лиц не может выполнять две процессуальные роли одновременно);

---

[1] См.: *Викут М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс: Курс лекций. Саратов, 1998. С. 14.

[2] См.: *Гражданский* процесс / Под ред. М.К. Треушникова. С. 23.

- обязательность действия правил, предусмотренных юридической формой, обеспечивается наступлением в противном случае неблагоприятных для участника процессуальных правоотношений, последствий (штраф, отмена судебного решения и пр.).

Иногда выделяют и другие черты гражданской процессуальной формы: нормативность, непререкаемость и системность[1].

Процессуальная форма имеет большое теоретическое и практическое значение. Она предопределяет дальнейшие направления и перспективы исследований процессуальной науки. При ее использовании упорядочивается осуществление судопроизводства. Ее соблюдение — это «неотъемлемый конституционный момент (элемент) судебной деятельности»[2].

1.3. Понятие, предмет, метод и система гражданского процессуального права

Гражданское процессуальное право является отраслью права российской правовой системы. Эта отрасль права представляет собой систему правовых норм, регламентирующих порядок рассмотрения и разрешения гражданских, семейных, трудовых, жилищных и иных дел, отнесенных к компетенции судов общей юрисдикции, а также исполнения их постановлений.

Гражданское процессуальное право обладает большой *практической и социальной ценностью*, которая выражается в функциях и целях судопроизводства. Гражданское процессуальное право способствует охране, защите и восстановлению нарушенных прав, свобод и интересов граждан, организаций, иностранцев и лиц без гражданства.

Для признания совокупности правовых норм отдельной отраслью права необходимы следующие условия:

- свой предмет правового регулирования;
- своеобразие методов правового регулирования;
- системность изложения правовых норм.

Предметом любой отрасли права являются определенные правоотношения, на регулирование которых направлена данная отрасль. В самом общем виде ***предмет*** гражданского процессуального права можно определить как судопроизводство, процесс. Таким образом, предметом данной отрасли являются процессуальные правоотношения и процессуальные действия, связанные с осуществлением правосудия по гражданским делам.

---

[1] См.: *Комиссаров К.И.* Последовательно прогрессивное развитие советского гражданского процессуального права // Проблемы действия и совершенствования советского гражданского процессуального законодательства. Свердловск, 1982. С. 50.
[2] См.: *Юридическая* процессуальная форма. Теория и практика. М., 1976. С. 179.

Метод отрасли права обычно определяется как способ воздействия на участников правоотношений. ***Метод*** гражданского процессуального права характеризовался в науке как императивный[1]. Однако следует согласиться с учеными, предлагающими связывать метод правового регулирования гражданского процессуального права с процессуальной формой судопроизводства[2]. Действительно, процессуальная форма определяет движение процесса по стадиям, равенство прав сторон, регламентирует отправление правосудия по гражданским делам.

Традиционно в ***системе*** гражданского процессуального права выделяют две части: общую и особенную. Можно также выделить специальную часть гражданского процесса.

В *общую часть* объединены нормы, регламентирующие общие положения судопроизводства, по содержанию относящиеся ко всему процессу: принципы гражданского процесса, состав участников процесса, подведомственность и подсудность, сроки, расходы, а также доказательства и доказывание.

Особенная часть определяет движение дела по процессуальным стадиям судопроизводства, а также отдельные виды судопроизводства.

В *специальную часть* можно объединить нормы, регулирующие судопроизводство с участием иностранных лиц, производство по делам об оспаривании решений и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, а также производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

Каждая часть содержит в себе нормы, объединенные в правовые институты, представляющие собой совокупность норм, регулирующих определенный вид правоотношений.

В гражданском процессе можно выделить институты подведомственности и подсудности, ответственности сторон, представительства в суде, судебного приказа, пересмотра дела в порядке надзора и др.

1.4. Источники гражданского процессуального права

> Под ***источником*** права понимается форма выражения вовне государственной воли, направленной на регулирование определенных отношений.

Источниками гражданского процессуального права являются нормативные акты, включающие нормы данной отрасли права.

Порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, Федеральным

---

[1] См.: *Советский* гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М.: Юридическая литература, 1985. С. 21.

[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 9.

конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», ГПК и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи — также Федеральными законом «О мировых судьях в Российской Федерации» (ч. 1 ст. 1 ГПК).

1. *Конституция Российской Федерации.* Она является первым и наиболее важным источником для любой отрасли права. Это Основной закон государства, обладающий высшей юридической силой.

Процессуалисты насчитывают около 30 норм, прямо регламентирующих ряд принципиальных положений гражданского судопроизводства[1]. Нормы, регламентирующие судебную систему и деятельность суда, содержатся в главе 7 Конституции РФ. В ст. 19 устанавливается равенство всех перед законом и судом. В ст. 46, 47 и 52 закрепляются основные гарантии судебной защиты прав граждан, в ст. 48 — право на получение квалифицированной юридической помощи, в ст. 51 — свидетельский иммунитет. В Конституции РФ содержатся и другие нормы о принципах правосудия.

К конституционным основам гражданского процесса, кроме норм, напрямую регулирующих положения судопроизводства, можно отнести большое количество норм, хотя и не касающихся непосредственно правосудия, однако косвенно затрагивающих данную сферу. Это и признание человека, его прав и свобод высшей ценностью, а также отнесение признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина к обязанности государства (ст. 20 Конституции РФ), и закрепление защиты и охраны всех форм собственности (ст. 8), труда и здоровья людей (ст. 7), достоинства личности (ст. 21), и др.

2. *Международные договоры.* В соответствие со ст. 15 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство (п. 2 ст. 1 ГПК) устанавливает примат норм международного права над национальными. Если международным договором России установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Однако международный договор должен быть ратифицирован Федеральным Собранием РФ.

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

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. М., 1998. С. 15.

К международным договорам, содержащим процессуальные нормы, относятся:

- Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. (СССР присоединился в 1967 г.)[1];
- Гаагская конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г. (Россия присоединилась в 2001 г.)[2];
- Гаагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 18 марта 1970 г. (Россия присоединилась в 2001 г.)[3].

В Гаагских конвенциях участвует 41 государство.

Российская Федерация является участницей многосторонних договоров с государствами—членами СНГ, регулирующих правовое сотрудничество, в том числе в области судопроизводства. Например, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г., с изменениями от 28 марта 1997 г.)[4] и др. Кроме того, действует большое количество двусторонних соглашений — с Венгрией, Монголией, Кубой, Италией, прибалтийскими республиками.

Значительное число двусторонних международных договоров было заключено еще с Советским Союзом, но в них участвует и Россия как государство-правопреемник.

О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации разъяснения даны в постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» от 10 октября 2003 № 5[5].

3. *Федеральные конституционные законы.* Большое значение в регулировании судопроизводства в судах общей юрисдикции имеет Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ (с изм. и доп.)[6]. Он определяет структуру судебной системы, основы статуса судей и основные принципы судопроизводства.

---

[1] См.: *Вестник* ВАС РФ. 1996. № 12. С. 104—112; *Сборник* международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи М.: СПАРК, 1996. С. 6—14.

[2] Конвенцию на русском языке см.: *СЗ* РФ. 2004. № 50. Ст. 4951; *Бюллетень* международных договоров. 2005. № 3. С. 23—32.

[3] См.: *Вестник* ВАС РФ: Специальное приложение. 2000. № 10 (октябрь). М.: ЮРИТ-Вестник, 2000. С. 18—28.

[4] *СЗ* РФ. 1995 г. № 17. Ст. 1472; *Бюллетень* международных договоров. 1995. № 2. С. 3—28.

[5] *БВС* РФ. 2003. № 12

[6] *СЗ* РФ. 1997. № 1. Ст. 1; 2005. № 15. Ст. 1274.

В законодательство, определяющее порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции, включен также и Федеральный конституционный закон «О военных судах Российской Федерации» от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ (с изм. и доп.)[1], поскольку военные суды входят в систему судов общей юрисдикции.

Федеральным конституционным законом «О Дисциплинарном судебном присутствии» от 9 ноября 2009 г. № 4-ФКЗ[2] регулируется порядок создания, полномочия и процедуры деятельности Дисциплинарного судебного присутствия, создаваемого в качестве судебного органа, принимающего окончательные решения по жалобам (обращениям) на решения Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации и квалификационных коллегий судей субъектов РФ о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков.

Дисциплинарное судебное присутствие формируется из числа судей Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда РФ (за исключением Председателя ВС РФ, Председателя ВАС РФ и их заместителей, а также судей, входящих в состав Высшей квалификационной коллегии судей РФ и в состав Совета судей РФ) в количестве шести членов.

Дисциплинарное судебное присутствие *в порядке, предусмотренном главами 23 и 25 ГПК*, с учетом особенностей, установленных Федеральным конституционным законом «О Дисциплинарном судебном присутствии» и Регламентом Дисциплинарного судебного присутствия, осуществляет следующие полномочия:

1) рассматривает жалобы граждан, судейские полномочия которых досрочно прекращены решением Высшей квалификационной коллегии судей РФ или решением квалификационной коллегии судей субъекта РФ за совершение ими дисциплинарных проступков, на указанные решения квалификационных коллегий судей;

2) рассматривает обращения Председателя ВС РФ или Председателя ВАС РФ о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков в тех случаях, когда Высшей квалификационной коллегией судей РФ или квалификационными коллегиями судей субъектов РФ отказано в удовлетворении представлений председателей федеральных судов о прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков.

Регламент Дисциплинарного судебного присутствия утвержден Постановлением Пленума Верховного Суда РФ, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О Регламенте Дисциплинарного судебного присутствия» от 4 февраля 2010 г. № 3/2[3].

---

[1] *СЗ* РФ. 1999. № 26. Ст. 3170; 2006. № 50. Ст. 5277.
[2] *СЗ* РФ. 2009. № 45. Ст. 5261.
[3] *Вестник* ВАС РФ. 2010. № 3.

Отдельные процессуальные нормы содержатся и в других федеральных конституционных законах. Например, в Федеральном конституционном законе «О военном положении» от 30 января 2002 г. № 1-ФКЗ[1] определяются правила подсудности при введении военного и чрезвычайного положений в стране; в Федеральном конституционном законе «О Конституционном Суде РФ» от 21 июля 1994 г. (с изм. и доп.)[2] определено, что его решения обязательны для всех судебных органов.

4. *Гражданский процессуальный кодекс РФ.* Основную часть норм, регламентирующих порядок судопроизводства по гражданским делам, содержит Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (с изм. и доп.)[3] (в 446 статьях, 47 главах, семи разделах).

Это третий гражданский процессуальный кодекс в истории Российской Федерации. Первый ГПК РСФСР был принят в 1923 г.[4], второй — в 1964 г.[5]

Кодекс регламентирует движение дела по всем стадиям во всех видах судопроизводства. Он определяет полномочия и деятельность суда, права и обязанности участников процесса, порядок доказывания, принятия постановлений, их обжалование и исполнение. Нормы ГПК действуют на всей территории России. Положения иных законов, регулирующих отдельные гражданские процессуальные отношения, должны соответствовать положениям Кодекса.

5. *Федеральные законы.* К источникам гражданского процессуального права относится и законодательство о мировых судьях, поскольку мировые судьи входят в систему судов общей юрисдикции. Это федеральные законы «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ (с изм. и доп.)[6] и «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» от 29 декабря 1999 г. № 218-ФЗ (с изм. и доп.)[7]. Порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации, поскольку мировые судьи относятся не к федеральным судам, а к судам субъектов Российской Федерации.

---

[1] *СЗ* РФ. 2002. № 5. Ст. 375.
[2] *СЗ* РФ. 1994. № 13. Ст. 1447; 2007. № 7. Ст. 829.
[3] *СЗ* РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
[4] См.: *Постановление* ВЦИК «О введении в действие ГПК Р.С.Ф.С.Р.» от 10 июля 1923 г. (вместе с Гражданским процессуальным кодексом РСФСР) // СУ РСФСР. 1923 № 46—47. Ст. 478.
[5] См.: *Закон* РСФСР «Об утверждении гражданского процессуального кодекса РСФСР» от 11 июня 1964 г. (вместе с Гражданским процессуальным кодексом РСФСР) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.
[6] *СЗ* РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.
[7] *СЗ* РФ. 2000. № 1 (часть 1). Ст. 1.

К другим федеральным законам, содержащим правовые нормы, касающиеся судебной деятельности, относятся, например: Закон «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. № 3132-1 (с изм. и доп.)[1], содержащий нормы о правовом статусе, порядке назначения и гарантиях независимости судей; глава 25.3 Налогового кодекса РФ «Государственная пошлина»[2], устанавливающая размеры и порядок уплаты государственной пошлины при производстве дел в судах; Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ (с изм. и доп.)[3], определяющий условия и порядок принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также актов других органов.

Отдельные процессуальные нормы, касающиеся, чаще всего, вопросов подведомственности дел судам общей юрисдикции, распределения обязанностей по доказыванию, допустимости доказательств и другие, содержаться в законах материально-правового характера. Это Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ, Закон РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 (с изм. и доп.)[4], Федеральный закон «Об охране окружающей среды» от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ (с изм. и доп.)[5] и др. Однако положения всех федеральных законов применимы к гражданскому судопроизводству только в части, не противоречащей ГПК.

6. *Постановления Конституционного Суда РФ и Пленума Верховного Суда РФ.* Они не относятся к источникам права в строгом смысле, однако обязательны для применения всеми судами на территории России. Конституционный Суд РФ определяет соответствие положений иных нормативных актов основному закону страны.

Среди постановлений Пленума Верховного Суда РФ можно назвать постановления: «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 20 января 2003 г. № 2 (с изм. и доп.)[6]; «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» от 26 января 2010 г. № 1[7]; «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти,

---

[1] *Ведомости* СНД и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1792.
[2] *Налоговый* кодекс РФ (часть вторая) от 5 августа 2000 № 117-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.
[3] *СЗ* РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.
[4] *СЗ* РФ. 1996. № 3. Ст. 140.
[5] *СЗ* РФ. 2002. № 2. Ст. 133.
[6] *БВС* РФ. 2003. № 3.
[7] *БВС* РФ. 2010. № 3.

органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих» от 10 февраля 2009 № 2[1].

Пункт «о» ст. 71 Конституции РФ относит судоустройство и гражданское процессуальное законодательство к ведению России. Субъекты Федерации не могут принимать нормативные акты в этой области права.

Это означает, что отношения в сфере гражданского судопроизводства регулируются *только федеральными законами.* Иными нормативными актами эти отношения регулироваться не могут. В ст. 1 ГПК указывается на то, что порядок судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется федеральными конституционными и федеральными законами.

Следует заметить, что в соответствии со ст. 1 ГПК в состав законодательства о гражданском судопроизводстве не входят указы Президента РФ и постановления Правительства РФ и другие подзаконные нормативные правовые акты, а также санкционированные обычаи.

Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами, действующими во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения судебных постановлений (судебных приказов, решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции), постановлений других органов. Дата отмены закона или признания закона утратившим силу является датой прекращения действия закона.

При отсутствии закона, регламентирующего определенные отношения, возникшие в ходе рассмотрения дела, допустимо применение *аналогии закона* — применение закона, регулирующего сходные отношения, а при отсутствии сходных норм — *аналогии права* — решение вопроса исходя из общих принципов правосудия.

1.5. Гражданские процессуальные нормы: понятие, виды, особенности структуры

> ***Норма права*** — это общеобязательное, формально определенное, охраняемое от нарушений принудительной силой государства правило поведения.

Гражданская процессуальная норма представляет собой общеобязательную меру должного или возможного поведения участников судопроизводства, устанавливаемую Российским государством[2]. Граж-

---

[1] *Российская* газета. 2009. № 27. 18 февраля.

[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 10.

данские правовые нормы обладают некоторыми особенностями, отличающими их от норм других отраслей права:

- закрепляются только законами, но не подзаконными актами;
- регулируют правоотношения в особой сфере человеческой деятельности — сфере правосудия;
- обязательны для какого-то определенного круга субъектов (для всех участников правоотношений, только для суда, только для сторон, для свидетелей и т.д.);
- их конечной целью является обеспечение законного, обоснованного и справедливого правосудия.

Гражданские процессуальные нормы построены на основных принципах процесса — диспозитивности, состязательности и равноправия сторон. Действенность этих норм обеспечивается как силой государственного принуждения (за непредставление истребуемых судом доказательств может быть наложен штраф, судебное решение должно быть исполнено принудительно), так и иными мерами (при подаче иска без соблюдения требований, предъявляемых к исковому заявлению и доказательствам, исковое заявление остается без движения и при неустранении в разумный срок недостатков считается неподанным и возвращается истцу).

По классификации И.М. Зайцева, все гражданские процессуальные нормы подразделяются на дефинитивные[1], регулятивные, организационные и охранительные[2].

Дефинитивные нормы закрепляют основные определения и понятия. К ним относятся, например: 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); ч. 1 ст. 69 (свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела); ч. 1 ст. 121 (судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ст. 122).

Регулятивные нормы направлены непосредственно на регламентирование процессуальных правоотношений, определение прав и обязанностей участников процесса.

---

[1] Дефиниция — определение, истолкование, понятия. См.: *Ожегов С.И.* Толковый словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. М., 1983. С. 139.
[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 12.

К *императивным* нормам относятся, например: ст. 56 ГПК (каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом; суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались); ч. 2 ст. 69 (лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его имя, отчество, фамилию и место жительства) и др. Императивные нормы устанавливают для субъекта правоотношений строго определенную линию поведения.

Диспозитивными являются нормы, закрепляющие правомочия участников процесса: ч. 1 ст. 35 ГПК (права лиц, участвующих в деле); ст. 39 ГПК (изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение).

К *организационным* относятся нормы, определяющие процессуальную форму, т.е. порядок, процедуру отправления правосудия по гражданским делам, нормы, закрепляющие процедуру возбуждения судопроизводства, судебного заседания, движения дела по стадиям и т.д.

Охранительные нормы предназначены для обеспечения действия всех остальных норм. Это нормы, закрепляющие штрафы и иные меры ответственности за несовершение предписанных законом действий или совершение действий, устанавливающих помехи правосудию.

Нормы любой отрасли права, в том числе гражданского процессуального, состоят из гипотезы, диспозиции и санкции.

Гипотеза указывает основания и условия начала действия нормы (например, отвод мирового судьи, рассматривающего дело, выбытие одной из сторон в спорном или установленном решением суда правоотношении — смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга и другие случаи перемены лиц в обязательствах). Гипотеза раскрывает место, время, субъектный состав нормы и т.д.

Диспозиция закрепляет права и обязанности участника правоотношения при возникновении юридических фактов, указанных в гипотезе (при отводе мирового судьи дело передается районным судом другому мировому судье, действующему на территории того же судебного района, или, если такая передача невозможна, оно передается вышестоящим судом мировому судье другого района; при выбытии одной из сторон суд допускает замену этой стороны ее правопреемником; правопреемство возможно на любой стадии гражданского судопроизводства).

Санкция устанавливает последствия несоблюдения прав и невыполнения обязанностей, указанных в диспозиции (при неизвещении суда, а также невыполнении требования суда о представлении

доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф на должностных лиц до одной тысячи рублей, на граждан — до пятисот рублей).

Одной из основных особенностей гражданских процессуальных норм является то, что части нормы (гипотеза, диспозиция, санкция) могут находиться в разных частях одной статьи или даже в разных статьях. Статьи, содержащие в себе все три элемента, являются скорее исключением, чем правилом. Структура конкретной процессуальной нормы определяется путем тщательного анализа и изучения логической взаимосвязи элементов нормы, расположенных в разных статьях.

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. Закон не имеет обратной силы. Дата отмены закона или признания закона утратившим силу является датой прекращения действия закона.

Действие процессуального законодательства ***в пространстве*** определяется территорией России, под которой понимается сухопутное и водное пространство в пределах Государственной границы РФ, а также недра. К территории России относится также территория ее посольств и иных дипломатических представительств в других государствах, военных и гражданских судов, воздушных кораблей.

1.6. Принципы гражданского процессуального права

Сущность и социальное назначение права раскрываются и конкретизируются в ряде иных правовых явлений, прежде всего в принципах[1].

> Под ***принципами гражданского процессуального права*** понимаются наиболее общие положения, руководящие начала, пронизывающие весь процесс судопроизводства.

Принципы отражают взгляды российского общества на отправление правосудия по гражданским делам: «Принципы есть основание системы норм гражданского процессуального права, центральные понятия, стержневые начала всей совокупности процессуальных законов»[2]. «Правовой принцип как руководящая идея, — утверждает Н.А. Чечина, — отличается от научных и философских

---

[1] См.: *Байтин М.И.* О принципах и функциях права: новые моменты // Правоведение. 2000. № 3.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 62.

принципов тем, что всегда и непременно находит свое конкретное выражение в норме или нормах права, т.е., говоря иными словами, идея находит в нормах закрепление, правовую защиту, обеспеченную силой государственной власти. Более того, о принципе права можно говорить лишь постольку, поскольку он как руководящая идея получил нормативное закрепление: идея, не зафиксированная нормой права, не может стать правовым принципом»[1].

Однако можно выделить принципы, закрепленные отдельными нормами, и принципы, выделенные наукой из процессуальной формы.

Принципы гражданского процессуального права имеют не только теоретическое, но и практическое значение:

- отражают сущность судопроизводства, его демократические процессуальные и организационные начала;
- формулируют качественные особенности гражданского процесса;
- выступают гарантом законного, справедливого и обоснованного отправления правосудия;
- характеризуют как основные моменты процесса, так и все гражданское процессуальное право.

Нельзя произвольно отменять, изменять, вводить новые гражданские процессуальные принципы. Изменение всего лишь одного принципа может повлечь за собой коренное преобразование сути гражданского процесса, его субъектного состава, прав и обязанностей сторон, возможностей защиты прав, свобод и законных интересов.

Значение принципов состоит в том, что они являются «каркасом» отрасли права, другие нормы наполняют ее конкретным содержанием. «По каналам» принципов происходит дальнейшее совершенствование институтов и норм отрасли.

Наконец, принципы играют определяющую роль в процессе реализации норм отрасли. Это проявляется как во влиянии принципов на правосознание участников процессуальных правоотношений, так и в непосредственном действии принципов при применении норм, в которых они закреплены[2].

Важным вопросом в гражданском процессуальном регулировании является система принципов гражданского процессуального права. По поводу их классификации в литературе нет единого мнения.

Одни ученые предлагают выделять общеправовые, межотраслевые и собственно гражданские процессуальные принципы (В.М. Семенов), вторые — организационно-функциональные и собственно

---

[1] См.: *Чечина Н.А.* Принципы советского гражданского процессуального права и их нормативное закрепление // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1960. № 3. С. 78.

[2] См.: *Семенов В.М.* Конституционные принципы гражданского судопроизводства. М., 1982. С. 24—27, 56—57.

функциональные (М.К. Треушников), третьи считают, что основополагающие начала судебного разбирательства не относятся к числу принципов гражданского процесса (И.М. Зайцев).

Следует прежде всего выделять ***принцип законности***, который хотя и свойствен всем отраслям права, однако в процессуальных отраслях получает особое значение. В общем виде этот принцип представляет собой точное и неуклонное соблюдение, исполнение и применение законов. Законность — это такое состояние общества, в котором, во-первых, существует качественное, непротиворечивое законодательство и, во-вторых, принятые нормы уважаются, а также исполняются всеми органами власти, должностными лицами, гражданами[1].

Принцип законности обеспечивает полную и неуклонную защиту прав граждан в строго определенном процессуальном порядке. Он определяет правовое положение суда и участников судопроизводства, характеризует правообеспечительные меры.

Следующим уровнем принципов выступает отраслевой. Отрицать наличие судоустройственных (организационно-функциональных) принципов в связи с тем, что они в законе закреплены как основополагающие начала судебного разбирательства, нельзя. Само понятие принципа определяется в том числе как основополагающее начало. Таким образом, отраслевые принципы могут быть разделены на судоустройственные (организационно-функциональные) и собственно функциональные.

К ***организационно-функциональным принципам*** специалисты относят:

- осуществление правосудия только судом;
- равенство всех лиц перед законом и судом;
- независимость судей;
- государственный язык судопроизводства.

Принцип осуществления правосудия только судом закреплен в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ и означает, что никакие иные органы не вправе осуществлять судопроизводство.

Судебная система в России устанавливается Конституцией РФ и соответствующим конституционным законом. Создание чрезвычайных судов не допускается. Постановления иных органов граждане вправе обжаловать в судебном порядке.

Принцип равенства всех перед законом и судом получил свое закрепление в ст. 19 Конституции РФ, ст. 7 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и ст. 6 ГПК. Пол, раса, национальная или религиозная принадлежность, язык, происхождение, место жительства, принадлежность к каким-либо общественным объедине-

---

[1] См.: *Казанцев В.И., Казанцев С.Я.* Гражданский процесс: Учебник для студенческих учреждений среднего профессионального образования. М.: Академия, 2003. С. 18.

ниям, имущественное и должностное положение не могут служить основанием для предпочтения в предоставлении прав.

Равенство перед законом и судом организаций не зависит от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения организации, подчиненности и иных обстоятельств (ст. 6 ГПК).

Принцип независимости судей предусмотрен в Конституции РФ (ч. 1 ст. 120) и означает, что при осуществлении правосудия судьи независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону.

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

Полномочия судей не ограничены определенным сроком. Предельный возраст пребывания в должности судьи — 70 лет. Прекращение полномочий судьи допускается только по решению соответствующей квалификационной коллегии судей.

Полномочия судьи прекращаются или приостанавливаются по решению соответствующей квалификационной коллегии судей, за исключением случаев прекращения полномочий судьи в связи с истечением их срока или достижения им предельного возраста пребывания в должности судьи. Решение соответствующей квалификационной коллегии судей о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков может быть обжаловано в Дисциплинарное судебное присутствие в соответствии с Федеральным конституционным законом «О Дисциплинарном судебном присутствии».

Государственным языком России является русский язык. Судопроизводство в судах нашей страны ведется на русском языке. Однако, поскольку Россия является многонациональным государством, судопроизводство может вестись также на национальном языке субъекта Федерации или на языке, на котором разговаривает большинство населения. Право участвовать в процессе, заявлять ходатайства, давать объяснения, подавать жалобы и пр. на родном языке должно быть разъяснено гражданину.

К ***функциональным принципам*** относятся:

- диспозитивность;
- равноправие и состязательность сторон;
- процессуальная активность суда;
- осуществление судопроизводства в судах и исполнения судебного постановления в разумные сроки;
- сочетание устности и письменности судопроизводства;
- судебная истина;

• непосредственность;
• непрерывность.

Принцип диспозитивности означает прежде всего свободу участвующих в деле лиц в распоряжении своими правами. По определению А.Г. Плешанова «диспозитивность рельефно отражает свободу субъективно заинтересованного лица самостоятельно определять формы и способы защиты нарушенного права или охраняемого законом интереса»[1]. Так, при предъявлении иска истец самостоятельно определяет ответчика, указывает объем исковых требований.

Принцип диспозитивности в гражданском процессе непосредственно связан с доказательственной процедурой. Стороны могут ее видоизменить, приостановить или прекратить[2]. Однако оставление движения гражданского процесса полностью на волю сторон привело бы к полному нивелированию роли суда, правовому нигилизму и процессуальной анархии. Обращение в суд стало бы бессмысленным, поэтому суду как представителю государственной власти предоставлено право определенного контроля над действиями сторон.

Суд не принимает акты распоряжения гражданами своими правами (признание иска, отказ от исковых требований, заключение мирового соглашения и др.), если они противоречат закону или нарушают права и интересы других лиц.

Этот принцип определяет движение процесса по делу, переход его из одной стадии в другую. В соответствии с принципом диспозитивности подача искового заявления (заявления), обжалование решения, обращение его к исполнению зависят от волеизъявления стороны (истца, заявителя). Принцип диспозитивности пронизывает все гражданское судопроизводство от возбуждения конкретного гражданского дела до исполнения судебного решения. Стороны сами выбирают способы защиты. Без обращения с иском (заявлением) заинтересованных лиц суд не возбуждает гражданское дело.

Принцип равноправия означает, что стороны в процессе обладают *равными или соотносимыми процессуальными правами и обязанностями.* Принадлежащим только истцу правам, включающим подачу искового заявления, изменение основания, предмета иска или объема исковых требований, отказ от иска, корреспондируют соответствующие права ответчика — подача возражений на иск или встречного иска, признание иска.

Направление действия принципа равноправия в процессе не ограничивается только сторонами. Равные права имеют также третьи лица,

---

[1] См.: *Плешанов А.Г.* Диспозитивное начало в сфере гражданской юрисдикции: проблемы теории и практики. М., 2002. С. 94.

[2] См.: *Афанасьев С.Ф.* Детерминация доказывания по гражданским делам принципами состязательности и диспозитивности // Правовая политика и правовая жизнь. 2003. № 3. С. 45.

не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, находящиеся на стороне истца или ответчика. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, прокурор, участники процесса, защищающие интересы других лиц, также обладают правами стороны.

Без равноправия сторон невозможна и состязательность. *Принцип состязательности* проявляется в двух аспектах: в возможности доказывания своей позиции по делу и в состязательной форме процесса по делу.

Суть данного принципа заключается в том, что стороны в процессе противопоставлены друг другу, и разрешение спора представляет собой судебное разбирательство. Этот принцип предопределяет прежде всего распределение обязанностей по доказыванию, а также активность сторон в доказывании. Каждая сторона обязана доказать те обстоятельства, на которые она ссылается.

Суд выносит решение в пользу той стороны, которая докажет обоснованность своих притязаний. При реализации принципа состязательности определенная роль отводится и суду (см. ч. 1 ст. 57, ч. 2 ст. 249 ГПК и др.). По мнению комментаторов Конституции РФ, «принцип состязательности — демократическое, организационное и процессуальное начало, создающее максимально благоприятные условия для отыскания истины и вынесения справедливого судебного решения»[1].

Принципу процессуальной активности суда раньше придавалось большое значение. Принимая новый ГПК, законодатель не стал полностью отказываться от этого принципа. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения (несовершения) ими 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 (ч. 2 ст. 12 ГПК).

Принцип осуществления судопроизводства в судах и исполнения судебного постановления в разумные сроки. В 2010 г. в Гражданский процессуальный кодекс РФ введена ст. 6.1 «Разумный срок судопроизводства и разумный срок исполнения судебного постановления», которая определяет, что судопроизводство в судах и исполнение судебного постановления осуществляются в разумные сроки[2].

---

[1] См.: *Конституция* Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Под ред. Б.Н. Топорнина. М., 1997. С. 616.

[2] *Федеральный* закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона “О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок”» от 30 апреля 2010 г. № 69-ФЗ // СЗ РФ. 2010. № 18. Ст. 2145.

Разбирательство дел в судах осуществляется в сроки, установленные Гражданским процессуальным кодексом РФ. Продление этих сроков допустимо в случаях и в порядке, которые установлены Кодексом, но судопроизводство должно осуществляться в разумный срок.

При определении разумного срока судебного разбирательства, который включает в себя период со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по делу, учитываются такие обстоятельства, как правовая и фактическая сложность дела, поведение участников гражданского процесса, достаточность и эффективность действий суда, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела, и общая продолжительность судопроизводства по делу.

Обстоятельства, связанные с организацией работы суда, в том числе с заменой судьи, а также рассмотрение дела различными инстанциями не может приниматься во внимание в качестве оснований для превышения разумного срока судопроизводства по делу.

Указанные правила определения разумного срока судопроизводства применяются также при определении разумного срока исполнения судебных актов.

Предусмотрено право заинтересованных лиц обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела в случае если дело длительное время не рассматривалось и судебный процесс затягивался. Заявление рассматривается председателем суда в пятидневный срок со дня поступления заявления в суд. По результатам рассмотрения 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.

Нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок является основанием для присуждения заинтересованным лицам компенсации в соответствие с Федеральным законом «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок»от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ[1]. Глава 22.1 ГПК РФ регулирует рассмотрение дел о присуждении компенсации.

Осуществление правосудия по гражданским делам ведется с применением *принципа разумного сочетания устного и письменного начала.* Исковые требования, ходатайства предъявляются в письменной форме, однако в суде озвучиваются судьей. Письменные доказательства зачитываются в процессе. Само разбирательство в суде проводится устно, но ведется письменный протокол. Судебное решение составляется письменно и оглашается устно.

---

[1] *СЗ* РФ. 2010. № 18. Ст. 2144.

Принцип судебной истины ранее назывался принципом объективной истины. Истина — адекватное постижение предметов и явлений действительности познающим субъектом; объективное содержание человеческого познания[1]. Под объективной истиной понимается установление обстоятельств спора именно в таком виде, в каком они существовали в действительности.

Суд интересуют не все обстоятельства, предшествующие или сопутствующие возникновению спора, а только конкретные факты рассматриваемого правоотношения. За пределами судебного разбирательства остаются личные взаимоотношения сторон, субъективные качества участников правоотношений и т.д. Суд устанавливает только факты, необходимые для вынесения законного, обоснованного и справедливого решения.

Каждая сторона обязана доказать обстоятельства, на которые она ссылается. Соответственно, если сторона не докажет какое-либо обстоятельство, хотя бы оно и существовало в действительности, суд выносит решение на основании установленных фактов. Это решение будет законным и обоснованным. Таким образом, объективная истина трансформируется в судебную истину.

Принцип непосредственности определяет способы восприятия судом доказательств по делу. В силу данного принципа суд должен основывать свое решение по делу исключительно на доказательствах, проверенных и исследованных в заседании суда.

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

Исследование доказательств с соблюдением всех требований принципа непосредственности — эффективный способ достижения верных знаний об обстоятельствах по делу.

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

Из принципа непосредственности Гражданский процессуальный кодекс РФ допускает исключения. Например, если доказательства находятся в другом городе, районе или области, их собирает, исследует в порядке судебного поручения другой суд. Исключение из

---

[1] См.: *Популярный* энциклопедический словарь. М., 1999. С. 522.

принципа непосредственности допускается и в случае принятия мер обеспечения доказательств до рассмотрения дела (ст. 62—66 ГПК). В то же время протоколы и иные доказательства, полученные в результате выполнения судебного поручения либо путем обеспечения доказательства, непосредственно исследуются судом при рассмотрении дела по существу и оцениваются наряду с другими доказательствами.

В соответствии с *принципом непосредственности* судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела (ч. 3 ст. 157 ГПК).

Основной смысл, заложенный в этом принципе, состоит в том, чтобы обеспечить внимательный подход к рассмотрению и разрешению дела. Судья не может, рассматривая одно дело, отвлекать внимание на другие дела. Перерыв в судебном разбирательстве назначается только для отдыха. До принятия решения по делу или до отложения его рассмотрения суд не вправе рассматривать другие дела.

Нижним уровнем принципов выступают ***принципы отдельных институтов*** (процессуальной формы, подведомственности, судебного приказа и т.д.). В качестве примера отметим следующие *принципы института процессуальной формы:*

- единоличное или коллегиальное рассмотрение дела — дела в суде рассматриваются судьей единолично или коллегией в составе трех профессиональных судей в зависимости от судебной инстанции; конкретный состав суда при рассмотрении дела определяется на основании ст. 14 ГПК;
- гласность судопроизводства — по большинству категорий дел проводится открытое судебное заседание с возможностью присутствия любого желающего; закрытое судебное разбирательство бывает только в случаях, перечисленных в ч. 2 ст. 10 ГПК.

Для каждого процессуального института характерен свой набор принципов, и отрицать наличие принципов отдельных институтов права в связи с недостаточной их теоретической разработкой будет шагом назад в развитии науки.

1.7. Место гражданского процессуального права в системе российского права

Отечественная система права подразделяется прежде всего на материальное право (гражданское, семейное, трудовое и др.) и процессуальное право (уголовный, гражданский и арбитражный процессы).

Своим публичным характером гражданское процессуальное право тесно связано *с конституционной и административной отраслями права.* И конституционное, и административное право закрепляют основы судебной системы, статуса судей, принципы судебной деятельности.

Конституция РФ имеет прямое действие и высшую юридическую силу. Процессуальные нормы не могут противоречить Конституции РФ. Если какое-либо правоотношение не урегулировано законом, могут непосредственно применяться нормы Конституции РФ. Граждане также могут основывать свои требования в процессе на положениях основного закона. Однако конституционные права и свободы граждан реальны прежде всего потому, что обеспечивается их судебная защита.

Порядок принятия административных актов и их действие урегулированы нормами административного права, однако порядок их обжалования — гражданский процессуальный. Таким образом, гражданское процессуальное право имеет двустороннюю связь с этими отраслями права.

Гражданское процессуальное право тесно связано и *со многими материальными отраслями права*. Подведомственность и подсудность спора определяется исходя из материальных правоотношений, в связи с которыми возник спор. Особенности предмета доказывания и достаточности объема доказательств также имеют взаимосвязь с соответствующими материальными отраслями права.

В некоторых случаях нормы материального права предписывают доказывание определенных правоотношений конкретными средствами доказывания. Так, подтверждением заключения договора розничной купли-продажи могут служить только кассовый или товарный чек или иной документ, подтверждающий оплату товара. Отсутствие у покупателя этих документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

Положения материальных норм права также оказывают влияние на определение круга субъектов процесса (соучастие, правопреемство и т.д., законное представительство). Гражданское процессуальное право предназначено в конечном счете для оптимальной защиты материальных правоотношений. Нарушение норм материального права ведет к обращению в суд за его защитой.

Как отмечал В.А. Рязановский, «несомненно, между гражданским правом и гражданским процессом существует связь, взаимное влияние, есть известная область трудно различимых явлений, но все это не устраняет принципиального различия, не лишает обе науки самостоятельного значения»[1].

О смешивании в одном нормативном акте процессуальных и материальных норм писали и Ю.И. Мельников и Ю.Д. Рудкин: «Действительно, материальные нормы содержатся в актах процессуального права, и наоборот. Это следствие несовершенства законодательной техники, если при наличии раздельных материальных и процессуальных актов какие-то нормы материального права оказываются помещенными в процессуальные законы, а процессуальные — в матери-

---

[1] См.: *Рязановский В.А.* Единство процесса. М., 1996. С. 16.

ально-правовые акты. Такое размещение не подчинено каким-либо правилам, поэтому нет оснований ставить под сомнение или отрицать теоретическую и практическую значимость классификации правовых норм на материальные и процессуальные по указанному критерию исходя из их функционального назначения»[1].

Связь норм гражданского процессуального и *уголовного права* более слаба, но она имеется. Некоторые нормы гражданского процесса подкрепляются уголовно-правовыми санкциями (например, ответственность за дачу ложных показаний).

Тесно связано гражданское процессуальное право и *с уголовным процессом.* Многие принципы этих отраслей права сходны или идентичны: равенство граждан перед законом и судом, гласность, независимость суда, состязательность, национальный язык судопроизводства. 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.

С арбитражным процессом гражданское процессуальное законодательство сходится в процессуальной форме, наличии многих идентичных процессуальных институтов, принципов, составе участников процесса, процессуальных сроках. Многие нормы Гражданского процессуального и Арбитражного процессуального кодексов РФ текстуально совпадают.

Задачей гражданского и арбитражного процесса является защита субъективных прав участников спорных правоотношений. И гражданское и арбитражное судопроизводство в большинстве случаев возбуждается путем обращения в соответствующий суд с исковым заявлением. Судебное разбирательство как в арбитражных судах, так и в судах общей юрисдикции происходит в состязательной форме.

Процесс в арбитражных судах и судах общей юрисдикции проходит через сходные стадии. Однако в отличие от гражданского судопроизводства арбитражное призвано осуществлять правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражное судопроизводство осуществляется специальным видом судов — арбитражными судами. Если суды общей юрисдикции разрешают споры между гражданами или гражданами и организациями, то в арбитражном процессе рассматриваются споры между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями. Поскольку взаимоотношения между юридическими лицами в основном основываются на письменных документах, то в отличие от гражданского процесса в судах общей юрисдикции в арбитражном процессе развивается

---

[1] См.: *Мельников Ю.И., Рудкин Ю.Д.* О процессуальном в юридической деятельности // Юридическая деятельность: сущность, структура, виды: Сб. науч. трудов. Ярославль, 1989. С. 73.

принцип письменности процесса[1]. Можно сказать, что различия в этих видах процесса обусловлены поиском наиболее оптимальных путей осуществления правосудия и решения процессуальных вопросов.

Значительное сходство процессуальных отраслей права дало основание многим ученым настаивать на необходимости их объединения в единую отрасль права — судебное право, включающее в себя гражданский, арбитражный, уголовный и административный процессы, а также материально-правовые нормы, регламентирующие судоустройство.

Теснейшая связь материального права с судоустройством очевидна: чтобы нормы процессуального права применялись, нужно, чтобы существовали определенным образом организованные суды[2]. Однако эта теоретическая концепция не нашла поддержки большинства ученых-процессуалистов.

1.8. Процессуальная наука

> ***Процессуальная наука*** — это часть российского правоведения, представляющая собой систему знаний, теорий, концепций, взглядов отечественных ученых по поводу гражданского процессуального права и законодательства, истории и тенденции их развития, правоприменительной практики, а также взаимосвязи и сравнения отечественного гражданского процесса с зарубежными аналогами.

Соответственно к элементам предмета гражданского процессуального права как науки относятся:

- гражданское процессуальное право как отрасль права;
- источники гражданского процессуального права;
- реализация гражданского процессуального права;
- научные понятия, теории, концепции;
- история вышеназванных элементов;
- гражданское процессуальное право, источники, судебная практика и наука в зарубежных странах[3].

Эти элементы предопределяют и систему процессуальной науки.

Вопросы гражданского процессуального права охватывают структуру данной отрасли права, ее предмет и метод, взаимосвязь с другими отраслями отечественной правовой системы. Процессуальное законодательство выступает формой выражения процессуального права. Процессуальное законодательство изучается как в статике (действующие процессуальные нормы), так и в динамике (история и тенденции

---

[1] См.: *Интервью* с первым заместителем Председателя ВАС РФ М.К. Юковым // Законодательство. 2000. № 7. С. 5.

[2] См.: *Полянский Н.Н., Строгович М.С., Савицкий В.М.* и др. Проблемы судебного права. М., 1983. С. 31.

[3] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 7-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2009. С. 26.

развития законодательства). Оцениваются достижения и недостатки действующего законодательства.

При изучении реализации норм гражданского процессуального права исследованию подвергается прежде всего судебная правоприменительная практика: рассматриваются проблемы правоприменения; определяется действенность процессуальных институтов; выявляются коллизии и пробелы в правовой регламентации данного вида общественных отношений. Изучение судебной практики может дать ответ об эффективности как отдельных процессуальных норм, так и всего гражданского процесса.

Теории, концепции и взгляды, с одной стороны, являются результатом исследования процессуальных институтов, а с другой — сами подвергаются исследованию. Поэтому очень важно изучать научные изыскания выдающихся ученых прошлого. Нельзя забывать достижения дореволюционных и советских отечественных ученых-процессуалистов.

Основным способом толкования гражданских процессуальных норм в науке является доктринальный, т.е. научное толкование, произведенное учеными. Наука не должна останавливаться на достигнутом законодательством и правоприменением. Именно научные изыскания в конечном счете могут определить направления развития законодательства.

Отечественное право должно перенимать опыт развитых правовых систем мира. Последствия внедрения того или иного процессуального института можно определить, обратившись к истории законодательства другой страны. Так, римское законодательство, а впоследствии Кодекс Наполеона оказали значительное влияние на формирование всей континентальной системы права. Проведение научных изысканий учеными одной страны в строгой изоляции от остального мира в итоге уподобится попыткам «изобрести велосипед».

Процессуальная наука использует как общенаучные методы (диалектический, исторический), так и частнонаучные (сравнительное правоведение, системный анализ, социологические исследования и др.).

Сущностью общенаучных методов является то, что гражданское процессуальное право изучается не изолированно, а во взаимодействии с другими явлениями в конкретной исторической среде.

В ходе анализа исторического развития и нынешнего состояния правовых норм выявляются пробелы в них, коллизии и разрабатываются рекомендации по их преодолению и тенденции их развития.

С помощью сравнительного правоведения происходит сопоставление российского гражданского процесса с аналогичными правовыми явлениями других стран.

При применении системного анализа происходит исследование гражданского процессуального права в сопоставлении с другими отраслями права.

При проведении социологического исследования используются опросы, интервьюирование, анкетирование граждан и профессиональных юристов, анализ статистических данных в целях выявления общественного мнения и недостатков правовых норм.

Глава 2

Гражданские процессуальные правоотношения

2.1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений

Любое правоотношение представляет собой общественное отношение, урегулированное нормами права.

В.В. Ярков и Ю.К. Осипов определяют гражданские процессуальные правоотношения как «отношения, складывающиеся между судом и участниками процесса при совершении процессуальных действий и урегулированные нормами процессуального права»[1].

Правоотношение — это динамическое состояние правового регулирования. Исследования гражданских процессуальных правоотношений породили в науке множество дискуссий.

Еще в XIX в. выдающийся немецкий процессуалист Оскар Бюлов высказал идею о том, что весь гражданский процесс представляет собой единое сложное правоотношение. Сложность этого правоотношения обусловлена многосубъектным составом, наличием в его структуре отдельных элементарных правоотношений и самой динамикой, стадийностью его развития[2].

Впоследствии его идея была поддержана многими отечественными учеными. По мнению А.Х. Гольмстена, «процесс есть юридическое отношение, развивающееся по тем же ступеням, как и всякое другое правоотношение»[3].

Этой же точки зрения придерживались и некоторые советские процессуалисты: «Гражданское процессуальное правоотношение — единое сложное (комплексное) правоотношение, в состав которого входят элементарные правоотношения. Все отдельные права и обязанности участников процесса имеют смысл только в общей их свя-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 5-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 51.

[2] См.: *Васьковский Е.В.* Курс гражданского процесса. Субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия. М., 1913. С. 682, 683.

[3] См.: *Гольмстен А.Х.* Учебник русского гражданского судопроизводства. СПб., 1907. С. 14.

зи, самостоятельного значения они не имеют, все отношения типа «суд — ответчик», «суд — свидетель», «суд — эксперт» и тому подобные представляют собой элементарные правоотношения, входящие в состав единого сложного (комплексного) процессуального правоотношения, являющегося объединенной формой данного процесса на определенной его стадии»[1].

Некоторые современные ученые также придерживаются этой точки зрения. Так, по мнению В.В. Яркова и Ю.К. Осипова, «верным является подход, согласно которому по каждому гражданскому делу возникает единое сложное процессуальное правоотношение, в рамках которого возникают, изменяются и прекращаются отдельные правоотношения, связанные с осуществлением отдельных процессуальных действий»[2].

Противником этой теории были современник А.Х. Гольмстена Г.А. Нефедьев, а также большинство нынешних ученых-процессуалистов (Н.А. Чечина, М.С. Шакарян, И.М. Зайцев и др.).

В отечественной науке большинство ученых расценивают гражданские процессуальные правоотношения как систему правоотношений, возникающих в ходе судопроизводства. Это мнение является более обоснованным. Нет резона излишне усложнять теорию правоотношений, подводя все разнообразные отношения к единому «общему знаменателю» — комплексному правоотношению. Объединение разноплановых гражданских процессуальных отношений в систему более соответствует их сути и целям гражданского судопроизводства.

Нет в науке единого мнения и по поводу обязательной роли суда в процессуальных отношениях. Некоторые авторы допускали возможность гражданских процессуальных правоотношений между участниками процесса без участия суда[3]. Однако следует согласиться с мнением В.М. Шерстюка, В.В. Яркова, И.М. Зайцева, Д.М. Чечета и др.: не могут складываться процессуальные правоотношения без участия суда. Субъекты процесса не имеют взаимных прав и обязанностей. Все их взаимоотношения опосредуются процессом и судом.

Рассмотрение такого сложного и неоднозначного вопроса, как правоотношения, предполагает изложение структуры правоотношений. ***Структурными элементами*** правоотношения являются его субъекты, объект и содержание.

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений подразделяются следующим образом:

1) суд;

2) лица, участвующие в деле;

3) лица, содействующие осуществлению правосудия.

---

[1] См.: *Советский* гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 56.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 57—58.

[3] См.: *Жеруолис И.А.* Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 62—64.

Суд в гражданском процессе является органом государственной власти и соответственно выразителем государственной воли. Суд занимает руководящее положение в процессе.

Процессуальная роль иных субъектов определяется наличием заинтересованности в результате.

Объектом правоотношения является то, на что направлено правоотношение. Под общим объектом всех гражданских процессуальных правоотношений в науке обычно понимается материально-правовой спор или иное спорное требование, находящееся на разрешении суда[1].

Каждое отдельное правоотношение характеризуется своим специальным объектом. В качестве специального объекта правоотношения обычно называют те блага, на достижение которых направлено всякое правоотношение[2], тот результат, который достигается в процессе осуществления конкретного правоотношения.

Объектом правоотношения между судом и свидетелем являются сообщенные свидетелем сведения, являющиеся доказательством по делу.

Содержание гражданских процессуальных правоотношений обычно определяется либо как права и обязанности сторон (Н.А. Чечина, Д.М. Чечет, К.И. Комиссаров и др.)[3] либо как процессуальные действия (А.А. Мельников и др.).

Однако нам более оптимальной представляется третья точка зрения: права и обязанности неразрывно связаны с процессуальными действиями, составляя единое содержание гражданских процессуальных правоотношений[4].

Права и обязанности представляют собой меры потенциально возможного или потенциально должного поведения. Лишь реализуясь в процессуальных действиях субъектов процессуальных правоотношений, они получают свое реальное воплощение.

Процессуальный закон предполагает реализацию прав участников процесса на основе принципа диспозитивности. Никто не может заставить сторону обжаловать судебное решение, если она этого не хочет. Только своими активными действиями — подачей апелляционной или кассационной жалобы — лицо использует свое право.

---

[1] См.: *Гукасян Р.Е.* Гражданский процесс: Учебник / Под ред. К.С. Юдельсона. М.: Юридическая литература, 1972. С. 61—62; *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 46; *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 57, и др.

[2] См.: *Зейдер Н.Б.* Гражданские процессуальные правоотношения. Саратов, 1965. С. 53—54.

[3] См.: *Советский* гражданский процесс / Под ред. Н.А. Чечиной и Д.М. Чечета. Л., 1984. С. 50; *Советский* процесс / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. М., 1978. С. 58—59.

[4] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 3-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2010. С. 88.

Основные гражданские процессуальные правоотношения характеризуются тем, что без них процесс не мог бы возникнуть или получить свое дальнейшее развитие. Это, например, правоотношения между судом и сторонами.

Дополнительные гражданские процессуальные правоотношения возникают между судом и необязательными участниками процесса — прокурором, органами государственной власти, местного самоуправления, организациями и гражданами, обращающимися в суд для защиты прав, свобод и законных интересов других лиц.

Служебно-вспомогательные процессуальные отношения связывают суд с лицами, участвующими в процессе, в целях содействия правосудию (эксперты, свидетели, переводчики, хранители имущества).

2.2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений

Для возникновения и развития любых гражданских процессуальных правоотношений необходимо наличие ряда ***предпосылок (условий)***. Первой и наиболее важной предпосылкой возникновения правоотношения является наличие нормы, регулирующей данное отношение.

> ***Нормой права*** является общеобязательное, формально определенное, охраняемое от нарушения принудительной силой государства правило поведения. Гражданские процессуальные нормы регулируют отношения сторон в процессе судопроизводства.

Процессуальные нормы обладают *характерными признаками*, а именно:

- устанавливаются только государством;
- являются общеобязательными;
- имеют общий характер;
- регулируют общественные отношения лишь в области осуществления правосудия по гражданским делам;
- обеспечиваются возможностью применения государственного принуждения и процессуальных мер, не связанных с государственным принуждением;
- имеют своей задачей обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданских дел[1].

Для удобства пользования нормы объединяются в процессуальные институты и располагаются в строго определенной системе, регламентирующей поэтапное развитие судопроизводства. Процессуальные нормы регулируют отношения между строго определенными участ-

---

[1] См.: *Мельников А.А.* Советский гражданский процессуальный закон. М., 1973. С. 8.

никами процесса (между судом и прокурором, судом и сторонами и т.д.). Они устанавливают меры возможного или должного поведения участников процесса.

Следующая предпосылка возникновения процессуальных правоотношений — юридические факты.

> ***Юридические факты*** — это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юридические факты отражаются в гипотезе правовой нормы. Правовая норма может быть также реализована бездействием лица. Процессуальные последствия влекут только действия (бездействие) суда и иных участников процесса. Форма выражения процессуального действия суда — письменная.

В отличие от других видов правоотношений процессуальные могут возникнуть, измениться или прекратиться только в связи с действиями, а не событиями. События в гражданском процессе без совершения процессуальных действий сами по себе не служат предпосылкой существования правоотношений. Смерть истца или ответчика сама по себе, без оформления судом правопреемства, не служит возникновению, изменению или прекращению правоотношений. Поэтому возникает вопрос о недостаточности в некоторых случаях только одного юридического факта для развития правоотношений.

> Совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения, изменения или прекращения правоотношения, в науке называется ***юридическим составом.***

Одним из юридических фактов, входящих в юридический состав, должно быть действие суда. К особенностям юридических фактов в гражданском процессе относится также их последовательное, в строго определенном порядке, возникновение.

По мнению профессора В.В. Яркова, «многие процессуальные юридические факты имеют предположительный, вероятностный характер в силу особой специфики их установления и последующего вынесения на их основе правоприменительных актов. Например, для принятия мер обеспечения иска достаточна доказанность предположения о том, что вследствие действий ответчика станет невозможным исполнения будущего решения суда»[1].

По характеру процессуальных последствий юридические факты и юридические составы подразделяются на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 7-е изд. С. 60.

Правообразующим составом будет подача искового заявления и возбуждение судом производства по гражданскому делу, *правоизменяющим* — изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, *правопрекращающим* — отказ от иска.

По поводу роли юридических фактов в науке нет единого мнения. Так, Ю.И. Гревцов указывает, что «сам по себе юридический факт является жизненным обстоятельством, с которым норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения. Следовательно, юридический факт — необходимая предпосылка правового отношения, и не больше»[1].

Другие авторы придают юридическим фактам большее значение. «Понимание юридических фактов лишь как предпосылки движения правоотношения, — считает С.И. Реутов, — обедняет их подлинное значение — важнейшей составной части механизма правового регулирования»[2].

В развитие этой концепции В.Б. Исаков указывает, что роль юридических фактов «предопределяется тем, что они связаны не только с правоотношениями, но и с иными элементами механизма правового регулирования. Правильное закрепление юридических фактов в гипотезах юридических норм — одна из задач, стоящих перед правотворческими органами при разработке нормативно-правовых актов. Полное, точное и достоверное установление юридических фактов — необходимая предпосылка для применения правовых норм»[3].

Еще одной предпосылкой возникновения правоотношений является право- и дееспособность как основные характеристики субъекта правоотношений. Правоспособность выступает потенциальной возможностью лица участвовать в процессе.

> ***Правоспособность*** — это способность лица иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности.

Процессуальной правоспособностью обладают и физические, и юридические лица. Гражданская процессуальная правоспособность связана с правоспособностью лица в материальном праве.

Однако одной правоспособности для участия в процессе недостаточно. Правоспособность означает только возможность процессуальной защиты прав конкретного лица, но не включает в себя допустимость личного участия в процессе.

---

[1] См.: *Гревцов Ю.И.* Проблемы теории правового отношения. Л., 1981. С. 73.

[2] См.: *Реутов С.И.* Юридические факты в семейном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1976. С. 5.

[3] *Исаков В.Б.* Юридические факты в советском праве. М., 1984. С. 56.

Для самостоятельного участия в процессе лицо должно иметь возможность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, т.е. обладать процессуальной ***дееспособностью***.

Юридические лица обладают процессуальной дееспособностью с момента их государственной регистрации. Процессуальная дееспособность граждан определяется достижением ими определенного возраста.

Правоспособность и дееспособность иногда в литературе объединяются в комплексное понятие — ***правосубъектность***.

2.3. Особенности гражданских процессуальных правоотношений

Гражданские процессуальные правоотношения обладают рядом ***специфических особенностей***, отличающих их от правоотношений в других отраслях права.

1. *Правоотношения в гражданском процессе регламентируются нормами гражданского процессуального законодательства.* Обязательность этих норм подкрепляется процессуальными санкциями как связанными с государственным принуждением, так и не связанными. Процессуальные правоотношения имеют только правовой характер. Процессуальные отношения, возникающие в связи с осуществлением государственной функции правосудия по гражданским делам, не могут существовать вне правовой формы[1].

Необходимость в некоторых случаях применять аналогию закона или аналогию права характеризует лишь недостаточный уровень законодательной техники, не позволяющий охватить нормами абсолютно все процессуальные правоотношения. Кроме того, следует согласиться с мнением А. Пиголкина о недопустимости применения по аналогии исключительных норм, устанавливающих изъятия из общих правил. Эти нормы рассчитаны строго на применение к указанным в них правоотношениям, и ни к каким иным[2]. Недопустимо также применение по аналогии норм, устанавливающих процессуальные штрафы и иные санкции.

2. *Обязательным участником гражданских процессуальных правоотношений является суд.* Он руководит участниками процесса, направляет их действия, в необходимых случаях оказывает помощь (например, при истребовании доказательств).

---

[1] См.: *Гражданский процесс:* Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 5-е изд. С. 52.

[2] См.: *Пиголкин А.* Обнаружение и преодоление пробелов в праве // Советское государство и право. 1970. № 3. С. 55.

В науке высказывалось мнение, что процессуальные правоотношения могут складываться между отдельными участниками процесса помимо суда[1]. Эта концепция не имеет под собой достаточных оснований.

Суд в гражданском процессе является представителем государства, выразителем государственной воли. Он осуществляет защиту прав, свобод и законных интересов граждан, своим постановлением разрешает материально-правовой спор лиц, участвующих в деле, направляет решение на исполнение.

Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и законам. Отношения между судом и иными участниками процесса строятся в основном как отношения власти — подчинения. В некоторых случаях судья может дать рекомендации сторонам.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения (п. 5 ч. 1 ст. 150 ГПК), а при начале рассмотрения дела по существу председательствующий судья выясняет, не желают ли стороны закончить дело мировым соглашением (ст. 172 ГПК). Но суд не может своим постановлением обязать стороны заключить мировое соглашение.

Предоставляя суду такой значительный объем полномочий, законодатель допускает обжалование и опротестование судебных постановлений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке.

Закон также устанавливает для самого суда рамки дозволенного поведения и ответственность за неисполнение обязанностей. Процесс — это публично-правовое отношение, и стороны имеют права и обязанности лишь по отношению к суду.

Таким образом, без участия суда правоотношения в гражданском процессе складываться не могут.

Аналогичного мнения придерживаются и большинство отечественных ученых. Как указывал профессор Е.В. Васьковский: «Корифеи нашей процессуальной науки (Гольмстен, Нефедьев, Городон, Попов) согласны в том, что у тяжущегося нет никаких процессуальных обязанностей по отношению к противной стороне»[2].

3. *Деятельность суда носит только правоприменительный характер.* Суд и иные участники гражданских процессуальных правоотношений своими действиями лишь применяют имеющиеся процессуальные и материальные нормы, но никоим образом не творят новые нормы права.

---

[1] См.: *Козлов А.Ф.* Место суда среди других субъектов советского гражданского процессуального права // Ученые труды. СОИ. 1966. Вып. 6. С. 148; *Жеруолис И.А.* Указ. соч. С. 62—64.

[2] См.: *Васьковский Е.В.* Учебник гражданского процесса // Хрестоматия по гражданскому процессу / Под ред. М.К. Треушникова. С. 15—16.

Для континентальной системы права, к которой относится и отечественная правовая система, в отличие от англосаксонской правовой системы не свойственно прецедентное право.

4. *Гражданским процессуальным правоотношениям свойственно динамичное стадийное развитие.* Процессуальные отношения постоянно развиваются и меняются по мере развития процесса и перехода его из одной стадии в другую. Последовательность правоотношений безусловна. Не могут возникнуть правоотношения, связанные с обжалованием судебного решения, если отсутствует само судебное решение.

Закон требует поэтапного развития правоотношений в гражданском процессе. В отдельных случаях возможен пропуск определенной стадии развития правоотношений. Так, возможна подача сразу надзорной жалобы или протеста на необжалованное в апелляционном или кассационном порядке судебное постановление, но только после вступления судебного постановления в законную силу.

5. *Гражданским процессуальным правоотношениям свойственна такая характерная черта, как системность.* «Любое отдельно взятое гражданское процессуальное отношение есть элемент (составная часть) системы гражданских процессуальных отношений, определяющих развитие процессуальных действий в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел. Основой единства системы гражданских процессуальных отношений служит предмет судебной деятельности — спорное материально-правовое отношение. Материально-правовое отношение определяет возможность и необходимость возникновения и существования каждого процессуального отношения и системы в целом, ибо каждое процессуальное отношение возникает в связи с необходимостью разрешения гражданского дела, в основе которого лежит материальное правоотношение»[1].

Все правоотношения в системе взаимосвязаны и взаимообусловлены именно необходимостью вынесения законного, обоснованного и справедливого судебного решения.

6. *Для гражданских процессуальных правоотношений характерно как большое количество различных субъектов, с которыми суд может вступать в правоотношения, так и возможный многосубъектный состав в рамках одного правоотношения.* Рассматривая и разрешая дело по существу, суд вступает в правоотношения с различными государственными и муниципальными органами, общественными организациями, прокурором, гражданами, свидетелями, экспертами, переводчиками и другими лицами. На стороне истца или ответчика или на обеих сторонах могут выступать сразу несколько лиц (соучастие).

Суд может вступить в правоотношения не только с участниками процесса, но и с иными лицами. Так, при приеме искового заявления

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 61.

от гражданина, имеющего целью вступить в уже развивающийся процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, он еще не является лицом, участвующим в деле, а только собирается стать им.

При истребовании доказательств по ходатайству лица, участвующего в деле, суд вступает в правоотношение с физическими или юридическими лицами, во владении которых находится доказательство (ст. 57 ГПК). Суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ч. 1 ст. 62 ГПК).

Суд вступает в правоотношения и с гражданами, присутствующими в зале судебного заседания, но не являющимися участниками процесса. Лицу, нарушающему порядок в судебном заседании, председательствующий от имени суда объявляет предупреждение. Граждане, присутствующие в судебном заседании, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания суда на все время судебного заседания.

Суд также вправе наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до одной тысячи рублей.

В случае, 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.

В случае массового нарушения порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала заседания суда граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании или отложить разбирательство дела (ст. 159 ГПК).

7. *Гражданские процессуальные правоотношения отличаются соотношением прав и обязанностей участников процесса.* Права лиц, участвующих в деле, связаны друг с другом и характеризуются равным объемом. Стороны имеют *равные или сопоставимые права.*

По мнению некоторых авторов, ряд прав лиц, участвующих в деле, имеют природу прав на одностороннее волеизъявление, которым не противостоит соответствующая обязанность. Таково, в частности, право: на подачу иска, на кассационную жалобу, обращения к суду с заявлением об истребовании доказательств, о вызове лица в качестве свидетеля или назначении экспертизы, на отказ от иска[1].

---

[1] См.: *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби; Проспект, 2004. С 67—68. С. 56; *Гурвич М.А.* Судебное решение. М., 1976. С. 13—38.

Однако правам лиц, участвующих в деле, *корреспондируют обязанности суда*. Так, праву истца на подачу иска корреспондирует обязанность суда при соответствии искового заявления установленным законом требованиям принять его и возбудить гражданское дело. Если признание иска или отказ от него не противоречит закону и не нарушает права и законные интересы других лиц, суд обязан принять их. Ходатайства и заявления участников процесса суд обязан рассмотреть и в случае обоснованности — удовлетворить.

Процессуальные права и обязанности участников процесса *должны быть предусмотрены гражданским процессуальным законодательством*. Любое процессуальное действие лица, участвующего в деле, влечет правовые последствия не только для суда, к которому оно обращено, но и для других участников процесса.

Посредством процессуальных действий участники судопроизводства реализуют свои права и исполняют обязанности. Реализация процессуальных прав и обязанностей вне процессуальных действий невозможна.

2.4. Субъекты, объекты и содержание гражданских процессуальных правоотношений

В процессе судопроизводства по гражданскому делу задействовано большое количество различных по своему правовому статусу и выполняемой процессуальной роли ***субъектов***.

Всех участников гражданских процессуальных отношений можно разделить на три большие группы:

- суд, судьи;
- лица, участвующие в деле;
- лица, содействующие осуществлению правосудия.

1. Обязательным субъектом гражданских процессуальных правоотношений является *суд*. В соответствии со ст. 10 Конституции РФ государственная власть в России осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Правосудие осуществляется только судом. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Судебная система России устанавливается Конституцией РФ и федеральным конституционным законом. Создание чрезвычайных судов не допускается (ст. 118 Конституции РФ). В целях объективного и справедливого разрешения спора Конституцией РФ (ст. 120) и Гражданским процессуальным кодексом РФ закреплен принцип независимости судей. При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону.

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

Суды рассматривают и разрешают дела в различном составе. Состав судей, отводы и самоотводы судей, а также прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика регулируются главой 2 ГПК. Применительно к гражданским процессуальным отношениям термин «состав суда» характеризует только число судей, участвующих в рассмотрении дела (единоличное или коллегиальное его рассмотрение).

Дела в судах первой инстанции (т.е. при рассмотрении дела по существу) рассматриваются судьями единолично. Рассматривая гражданское дело в единоличном порядке и совершая отдельные процессуальные действия, судья действует от имени всего суда. В случаях, предусмотренных федеральным законом, дела в судах первой инстанции рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей.

Дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьями соответствующих районных судов.

Рассмотрение дел в кассационном порядке осуществляется судом в составе судьи-председательствующего и двух судей, в порядке судебного надзора — в составе судьи-председательствующего и не менее двух судей.

При регламентации коллегиального рассмотрения дела законодатель допустил коллизию. Нормы, определяющие состав суда при рассмотрении гражданского дела, не предусматривают участия народных заседателей, однако п. 2 ч. 3 ст. 69 ГПК, закрепляя свидетельский иммунитет отдельных категорий лиц, указывает, что не подлежат допросу в качестве свидетелей судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним. Судья, не согласный с мнением большинства, может изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу, но при объявлении принятого по делу решения суда не оглашается (ст. 15 ГПК).

Гражданский процессуальный кодекс РФ содержит также положения, позволяющие устранять из процесса проявления необъективности. При наличии оснований для отвода мировой судья, судья федерального суда обязаны заявить самоотвод. По тем же основаниям отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле, или рассмотрен по инициативе суда. Самоотвод и отвод должны быть мотивированы и заявлены до начала рассмотрения дела по существу. Заявление самоотвода или отвода в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если основание для самоотвода или отвода стало известно лицу, заявляющему самоотвод или отвод, либо суду после начала рассмотрения дела по существу.

Основаниями для отвода и самоотвода выступает любая заинтересованность в определенном исходе дела (предыдущее участие в рассмотрении данного дела в любой процессуальной роли, родственная связь с участником процесса, иная личная заинтересованность). Эти требования призваны обеспечивать объективное и справедливое разрешение дела.

Для осуществления своей процессуальной функции суды в процессе наделяются самыми разнообразными властными правомочиями. В большинстве случаев права суда являются и его обязанностями. Наиглавнейшей обязанностью суда является правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Важной обязанностью суда является также разъяснение лицам, участвующим в деле, и другим участникам процесса последствий тех или иных их процессуальных действий.

2. К *лицам, участвующим в деле*, относятся: стороны (истец и ответчик); третьи лица (как заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, так и не заявляющие); прокурор; органы государственной власти; органы местного самоуправления; организации или граждане, обратившиеся в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц; заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений; государственные органы; органы местного самоуправления, участвующие в процессе для дачи заключения по делу.

Для участия в деле лица должны обладать гражданской процессуальной правоспособностью (способностью иметь права и обязанности) и дееспособностью (способностью своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности).

Для участников судопроизводства, относящихся к этой группе, характерна личная (субъективная) или юридическая заинтересованность в результате судебного разбирательства. Личная заинтересованность

выражается в ожидании конкретного материального результата процесса. Юридическая заинтересованность в основном связана с исполнением своей профессиональной функции и ожиданием законного, обоснованного и справедливого решения, защищающего права, свободы и законные интересы граждан.

Права лиц, участвующих в деле, закреплены в ст. 35 ГПК. Такие лица должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Они также несут процессуальные обязанности, установленные ГПК, другими федеральными законами. При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

3. Крупной группой субъектов гражданских процессуальных отношений являются *лица, содействующие правосудию.* В эту группу входят свидетели, эксперты, переводчики, судебные представители. Некоторые авторы сюда относят также судебных приставов-исполнителей.

Характерной чертой этих участников судопроизводства является отсутствие заинтересованности в исходе дела. Они привлекаются в процесс по инициативе суда или лиц, участвующих в деле, для выполнения своей процессуальной функции — содействия суду в получении информации.

Участие органов внутренних дел в гражданском процессе в основном характеризуется розыском скрывшегося ответчика и оказанием помощи при исполнении судебных постановлений.

В соответствии со ст. 120 ГПК при неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов России, субъектов Федерации, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика. На основании п. 3 ст. 65 Закона об исполнительном производстве розыск должника-гражданина и розыск ребенка осуществляются органами внутренних дел.

Взыскание расходов на розыск ответчика производится на основании заявления органа внутренних дел путем выдачи судебного приказа. Органы внутренних дел освобождаются от уплаты государственной пошлины по искам о взыскании расходов, связанных с розыском должника.

Органы внутренних дел оказывают содействие судебным приставам-исполнителям по исполнению судебных решений. Так, на основании п. 3 ст. 107 Закона об исполнительном производстве выселение должника производится с участием понятых (в необходимых случаях — при содействии сотрудников органов внутренних дел) с составлением акта о выселении и описи имущества.

В случае воспрепятствования должником исполнению исполнительного документа о вселении взыскателя исполнительные действия производятся с участием понятых (в необходимых случаях — при содействии сотрудников органов внутренних дел) с составлением акта (п. 3 ст. 108 Закона об исполнительном производстве).

25 августа 1999 г. издан совместный приказ Минюста России и МВД России «О взаимодействии службы судебных приставов Министерства юстиции Российской Федерации и органов внутренних дел Российской Федерации» № 262/628. В этом приказе предусмотрен широкий круг действий, осуществляемых органами внутренних дел в помощь судебным приставам, в том числе:

- оказание в пределах своих полномочий содействия судебным приставам-исполнителям в исполнении ими служебных обязанностей (на основании обращений старших судебных приставов подразделений судебных приставов);
- предоставление по возможности на договорной основе охраняемых помещений, открытых площадей для временного хранения изъятого судебными приставами-исполнителями имущества должников;
- обеспечение оперативного исполнения в установленном порядке запросов судебных приставов-исполнителей о предоставлении информации, необходимой для исполнительных действий.

Органы внутренних дел оказывают также информационное содействие осуществлению судопроизводства по гражданским делам. При предъявлении иска в последнее время в судах требуется предоставление справки о месте жительства ответчика. Эти справки выдают адресно-справочные бюро органов внутренних дел.

При поступлении заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или умершим суд запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях.

Особенно большой объем информации предоставляют органы внутренних дел по искам о возмещении ущерба, причиненного дорожно-транспортным происшествием (протоколы, схемы, составленные инспекторами ГИБДД).

Определение ***объекта*** процессуальных правоотношений имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Оно помогает правильно установить:

1) пределы допустимого изменения предмета иска или предмета заявления;

2) предмет доказывания;

3) соотношение предмета иска или заявления по делу особого производства с предметом решения.

Объект правоотношения — «это предмет, на который направлена деятельность участников правоотношения, осуществляемая в процессе реализации ими своих юридических прав и обязанностей»[1]. Объектом всех гражданских процессуальных правоотношений, на который направлена деятельность участников процесса, является гражданское дело.

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

Специальный объект — это те блага, на достижение которых направлено всякое правоотношение[2]. Каждое отдельное правоотношение, а также их группы (суд — стороны, суд — судебные представители, суд — свидетели) имеют свой специальный объект. Например, специальным субъектом процессуальных отношений между судом и судебным представителем являются права и охраняемые законом интересы представляемого, которые призван защищать представитель.

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

Одни авторы считают, что содержанием процессуальных отношений являются права и обязанности суда и других участников процесса[3]. Более правильной представляется позиция тех авторов, которые считают, что содержание данных правоотношений — это не только права и обязанности субъектов, но их процессуальные действия[4].

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

---

[1] См.: *Дудин А.П.* Объект правоотношения. Саратов, 1980. С. 68.

[2] *Зейдер Н.Б.* Указ. соч. С. 53—54.

[3] См.: *Советский* гражданский процесс / Под ред. Н.А. Чечиной и Д.М. Чечета. Л., 1984. С. 50; *Советский* процесс / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. М., 1978. С. 58—59.

[4] См.: *Джалилов Д.Р.* Гражданское процессуальное правоотношение и его субъекты. Душанбе, 1962. С. 27.

Таким образом, права и обязанности неразрывно связаны с процессуальными действиями, составляя единое целое содержания гражданских процессуальных правоотношений[1].

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

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

Нельзя разъединять права и обязанности субъектов этих отношений с их действиями, с поведением, поскольку только в их поведении, в результате совершения ими определенных действий могут быть реализованы установленные процессуальным законом права и обязанности[2].

Права и обязанности приобретают реальный характер лишь тогда, когда осуществляются в результате совершения управомоченными и обязанными лицами действий, предусмотренных законом.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. — 3-е изд., перераб. и доп. М.: Городец, 2010. С. 88.
[2] Там же. С. 89—90.

Глава 3

Подведомственность и подсудность дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства

3.1. Понятие и виды судебной подведомственности

Институт подведомственности в гражданском процессе предназначен для разграничения компетенции государственных органов, правомочных разрешать юридические споры.

Сам термин «подведомственность» происходит от глагола «ведать». Подведомственность означает отнесение вопроса к рассмотрению определенного органа, к его ведению.

По определению Ю.К. Осипова, подведомственность — это относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного и иного органа, это свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами[1].

Можно выделить три смысловых оттенка термина «подведомственность»:

1) межотраслевой правовой институт;

2) механизм распределения компетенции государственных органов;

3) основное условие обращения за разрешением дела в конкретный орган.

Правом на разрешение юридических дел обладают различные органы. Законом закрепляется прежде всего преимущественная ***судебная подведомственность*** юридических дел. Это объясняется особым статусом судебной власти как одной из ветвей государственной власти, высоким уровнем квалификации судей, гарантиями справедливого и объективного разрешения споров.

Статья 118 Конституции РФ закрепляет осуществление ***судебной власти*** посредством конституционного, гражданского, административ-

---

[1] См.: *Гражданский процесс:* Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 5-е изд., перераб. и доп. С. 146.

ного и уголовного судопроизводства. В соответствии со ст. 4 Закона о судебной системе правосудие в России осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и Законом о судебной системе. Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных Законом о судебной системе, не допускается.

Судебную систему России составляют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Федерации.

К *федеральным судам* относятся:

- Конституционный Суд РФ;
- Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, автономной области и автономных округов, районные, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;
- Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Федерации, составляющие систему федеральных арбитражных судов;
- дисциплинарное судебное присутствие.

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

Основные органы судебной защиты гражданских прав закреплены в п. 1 ст. 11 ГК РФ. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Третейский суд обладает определенными особенностями в судебной системе. Он может создаваться для разрешения одного конкретного дела (*ad hoc*) либо существовать на постоянной основе. В него может по соглашению сторон третейского разбирательства передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ для передачи спора на рассмотрение третейского суда необходимо наличие заключенного между сторонами третейского соглашения. Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Защита прав граждан в ***административном порядке***, т.е. органами исполнительной ветви государственной власти, возможна только в случаях, предусмотренных законодательством. Так, *прокуратура* определяется как единая федеральная централизованная система

органов, осуществляющих от имени России надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории России (ч. 1 ст. 2 Закона о прокуратуре).

Целями деятельности прокуратуры являются: обеспечение верховенства закона, единства и укрепления законности, защита прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства.

Среди государственных органов, полномочных разрешать юридические дела, особое место занимает *Уполномоченный по правам человека в РФ* и уполномоченные по правам человека в субъектах Федерации.

В соответствии с Федеральным конституционным законом «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ (с изм. и доп.)[1] должность Уполномоченного по правам человека в РФ учреждается в соответствии с Конституцией РФ в целях обеспечения гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Уполномоченный назначается на должность и освобождается от должности Государственной Думой Федерального Собрания РФ.

Уполномоченный способствует восстановлению нарушенных прав, совершенствованию законодательства о правах человека и гражданина и приведению его в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного права, развитию международного сотрудничества в области прав человека, правовому просвещению по вопросам прав и свобод человека, форм и методов их защиты.

Уполномоченный при осуществлении своих полномочий независим и неподотчетен каким-либо государственным органам и должностным лицам. Уполномоченный рассматривает жалобы граждан России и находящихся на территории России иностранных граждан и лиц без гражданства.

Деятельность уполномоченного дополняет существующие средства защиты прав и свобод граждан, не отменяет и не влечет пересмотра компетенции государственных органов, обеспечивающих защиту и восстановление нарушенных прав и свобод.

Стороны в некоторых случаях могут сами избрать, создать или назначить орган, разрешающий их спор. К таким органам относятся различные ***примирительные комиссии, комиссии по трудовым спорам***. Так, ст. 401 Трудового кодекса РФ закреплена сложная система урегулирования коллективных трудовых споров, в которую входят: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже.

---

[1] *СЗ* РФ. 1997. № 9. Ст. 1011.

Примирительная комиссия создается в срок до трех рабочих дней со дня начала коллективного трудового спора.

Решение о создании примирительной комиссии при разрешении коллективного трудового спора на локальном уровне социального партнерства оформляется соответствующим приказом (распоряжением) работодателя и решением представителя работников. Решения о создании примирительных комиссий при разрешении коллективных трудовых споров на иных уровнях социального партнерства оформляются соответствующими актами (приказом, распоряжением, постановлением) представителей работодателей и представителей работников.

Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора на равноправной основе.

Рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией является обязательным этапом.

При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора приступают к переговорам о приглашении посредника и (или) создании трудового арбитража.

После составления примирительной комиссией протокола разногласий стороны коллективного трудового спора могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника. При необходимости стороны коллективного трудового спора могут обратиться в соответствующий государственный орган по урегулированию коллективных трудовых споров за рекомендацией кандидатуры посредника. Если в течение трех рабочих дней стороны коллективного трудового спора не достигли соглашения относительно кандидатуры посредника, то они приступают к переговорам о создании трудового арбитража.

Трудовой арбитраж представляет собой временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора, который создается в случае, если стороны этого спора заключили соглашение в письменной форме об обязательном выполнении его решений.

Трудовой арбитраж создается сторонами коллективного трудового спора и соответствующим государственным органом по урегулированию коллективных трудовых споров в срок не позднее трех рабочих дней со дня окончания рассмотрения коллективного трудового спора примирительной комиссией или посредником.

Решения всех административных и иных несудебных органов могут быть обжалованы в суд.

Граждане также вправе обратиться в ***межгосударственные органы*** по защите прав человека (Европейский суд по правам человека, Комиссия по правам человека Содружества Независимых Государств).

Среди видов судебной подведомственности выделяют исключительную, альтернативную, условную и смешанную.

Исключительная судебная подведомственность означает, что конкретное юридическое дело может быть разрешено только судом

и никаким иным органом, а также возможность стороны обратиться непосредственно в суд, минуя любое досудебное рассмотрение дела каким-либо органом. Большинство гражданских, семейных, жилищных, экологических и других дел характеризуются исключительной подведомственностью.

Альтернативная подведомственность существует тогда, когда дело по закону может быть разрешено не только судом, но и иным органом, однако обязательность обращения в этот орган не закреплена. Альтернативной называется подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав[1].

Отнесение дела к рассмотрению конкретного органа обычно предусматривается в договоре или ином документе. Стороны могут передать дело на рассмотрение третейского суда.

Соглашение о размере алиментов или разделе имущества подлежит заверению нотариуса и имеет силу исполнительного лица. Но стороны также могут обратиться в суд, чтобы определить размер материальных притязаний в судебном порядке.

Под ***условной подведомственностью*** понимается порядок рассмотрения дела, при котором обязательно досудебное обращение в какие-либо другие органы в определенной законом последовательности. Так, трудовые споры подлежат предварительному рассмотрению в комиссиях по трудовым спорам.

Для многих административных дел закреплено обязательное досудебное обращение в вышестоящий по отношению к принявшему решение орган или к должностному лицу. По многим категориям дел установлен обязательный предварительный претензионный порядок урегулирования споров.

Смешанная подведомственность объединяет в себе характеристики, свойственные нескольким другим видам подведомственности. Так, в соответствии с абз. 1 ст. 4 Закона об обжаловании в суд действий и решений гражданин вправе обратиться с жалобой на действия (решения), нарушающие его права и свободы, либо непосредственно в суд, либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, учреждению, предприятию или объединению, общественному объединению, должностному лицу, государственному служащему.

Этот выбор свойствен и альтернативной подведомственности, однако в отличие от альтернативной подведомственности, если гражданин все же обратился в административный орган, для возникновения права на обращение в суд необходимы или отказ вышестоящего в порядке подчиненности органа, объединения, должностного лица в

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 7-е изд. С. 160.

удовлетворении жалобы, или отсутствие ответа в течение месяца со дня подачи жалобы.

Таким образом, можно выделить следующие *критерии*, устанавливающие подведомственность дела определенным органам:

- характер спорного правоотношения, т.е. содержание спора; так, ст. 22 ГПК закрепляет круг дел, относящихся к компетенции суда;
- субъектный состав правоотношения, который приобретает особую важность при разграничении компетенции судов общей юрисдикции и арбитражных судов;
- спорность или бесспорность спора определяет необходимость предварительного разрешения спора или возможность непосредственной реализации исполнительным органом прав гражданина;
- наличие или отсутствие соглашения между сторонами спора о предварительном досудебном порядке урегулирования спора или о передаче спора на рассмотрение определенного органа характеризует возможность немедленного обращения в суд за защитой нарушенного права;
- характер оспариваемого акта (нормативный или ненормативный) определяет необходимость обращения в конституционные, арбитражные суды либо суды общей юрисдикции;
- уровень органа, принявшего акт, определяет звено судебной системы, в котором этот акт может быть оспорен.

3.2. Круг дел, относимых к подведомственности судов общей юрисдикции

Общий круг дел, относимых к судебной подведомственности, закреплен в ч. 1 ст. 22 ГПК.

К категориям дел, рассматриваемым ***судами общей юрисдикции***, 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, в том числе дела о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок;
- дела по требованиям, разрешаемым в порядке приказного производства;

- дела, возникающие из публичных правоотношений;
- дела особого производства;
- дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
- дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Исковые дела составляют большинство дел, рассматриваемых в судах. *Исковое производство* — это производство, направленное на разрешение споров между отдельными лицами по поводу субъективных прав и обязанностей.

Круг исковых дел ограничивается определенными требованиями: одним из участников спорного правоотношения должен быть гражданин, и законом, международным договором или соглашением между сторонами не был предусмотрен иной порядок разрешения споров.

В порядке *приказного производства* разрешаются дела, основанные на бесспорных доказательствах. Статья 122 ГПК регламентирует круг требований, по которым выдается судебный приказ:

- требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- органом внутренних дел заявлено требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Суд рассматривает дела, возникающие из *публичных правоотношений* (ст. 245 ГПК):

- 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 России;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Дела, рассматриваемые в порядке *особого производства*, объединяет один общий признак — отсутствие спора о праве. В ст. 262 ГПК закреплены следующие 11 категорий дел особого производства, отнесенных к судебной подведомственности:

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 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
6) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;
7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Следующая категория дел предусматривает возможность оспаривания гражданами решений ***третейских судов***, а также обращения за их принудительным исполнением.

Решение третейского суда, принятое на территории России, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления об отмене решения третейского суда. Заявление об отмене решения третейского суда подается в районный суд, на территории которого принято решение третейского суда, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением, если иное не предусмотрено международным договором России, федеральным законом (ч. 1, 2 ст. 418 ГПК).

Вопрос о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судом по заявлению стороны третейского разбирательства, в пользу которой принято решение третейского суда (ч. 1 ст. 423 ГПК).

Раздел V ГПК регулирует *производство по делам с участием иностранных лиц*. Поскольку на территории России проживают и работают также иностранные граждане, действует множество организаций с участием иностранного капитала, многие отечественные организации имеют экономические связи с зарубежными фирмами, государство должно обеспечить защиту их прав и свобод. В этих целях ст. 398 ГПК закрепляет право иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных и международных организаций обращаться в суды в России для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

Кроме того, решения иностранных судов, в том числе об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в России, если это предусмотрено международным договором России.

Наибольшую сложность при определении подведомственности гражданских дел может вызвать разграничение компетенции суда общей юрисдикции и ***арбитражного суда***. В целях обеспечения правильного и обоснованного определения подведомственности дела Пленум Верховного Суда РФ и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ приняли совместное Постановление «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам» от 18 августа 1992 г. № 12/12[1].

Согласно ч. 3 Постановления гражданские дела подлежат рассмотрению в суде, если хотя бы одной из сторон является гражданин, не имеющий статуса предпринимателя, либо в случае, когда гражданин имеет такой статус, но дело возникло не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности, или объединение граждан, не являющееся юридическим лицом, либо орган местного самоуправления, не имеющий статуса юридического лица.

Если заявление гражданина, с которым он обращается в суд, содержит в себе несколько требований, часть из которых подведомственна судам общей юрисдикции, а часть — арбитражному суду, и разделение исковых требований невозможно, то рассмотрение и разрешение дела происходит в суде общей юрисдикции.

В случае если требования можно разделить, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

---

[1] *Вестник* ВАС РФ: Специальное предложение. 2005. № 12.

3.3. Понятие и виды подсудности

При предъявлении искового заявления в суд необходимо учитывать не только подведомственность дела суду, но и соблюдать правила о подсудности. В отличие от подведомственности ***подсудность*** определяет возможность рассмотрения спора в конкретном уде.

По определению М.К. Треушникова, подсудность — это «институт (совокупность правовых норм), регулирующий относимость подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для рассмотрения по первой инстанции»[1].

Согласно ч. 2 ст. 4 Закона о судебной системе в России действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Федерации. Гражданские дела не подведомственны конституционным судам.

Среди судов общей юрисдикции выделяются:

- мировые судьи;
- районные суды;
- верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, автономной области и автономных округов (суды субъекта Федерации);
- Верховный Суд РФ.

К системе судов общей юрисдикции относятся и военные суды.

В совокупности они составляют четыре звена судебной системы. Распределение компетенции между ними определяется территориальной и родовой подсудностью. Родовая подсудность закрепляет компетенцию каждого звена судебной системы в плане рассмотрения и разрешения гражданского дела по первой инстанции.

Мировые судьи являются самым молодым звеном в судебной системе (Закон о мировых судьях принят 17 декабря 1998 г.). В Законе о мировых судьях определены порядок образования судебных участков, статус мировых судей. Компетенция мировых судей, установленная в Законе о мировых судьях, впоследствии практически без изменений была закреплена в Гражданском процессуальном кодексе РФ.

Согласно ст. 23 ГПК ***в родовую подсудность мирового судьи*** входят следующие дела:

- о выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 101.

- иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;
- по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;
- об определении порядка пользования имуществом.

Федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела.

Традиционно ***к подсудности районного суда*** относится наибольшее количество гражданских дел.

Конкретная подсудность районного суда определяется методом исключения. ГПК закрепляет конкретный круг дел, относящихся к компетенции мировых судей, судов субъекта Федерации, Верховного Суда РФ. Федеральным конституционным законом «О военных судах Российской Федерации» от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ закреплена ***компетенция военных судов***. Все остальные дела рассматриваются в районном суде.

Военные суды входят в судебную систему России, являются федеральными судами общей юрисдикции и осуществляют судебную власть в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба.

Военные суды рассматривают гражданские и административные дела о защите нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений.

Верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов рассматривают и разрешают в качестве суда первой инстанции гражданские дела, характеризующиеся повышенной значимостью. Статья 26 ГПК включает ***в компетенцию судов субъектов Федерации*** следующие дела:

- связанные с государственной тайной;
- об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

- о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных 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;
- об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов РФ (независимо от уровня выборов, референдума), окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;
- о расформировании избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ.

Законом к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, судов города федерального значения, автономной области и автономного округа могут быть отнесены и другие дела. Так, в соответствии с Федеральным законом «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ к компетенции данных судов отнесено рассмотрение заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный по делам подсудным мировым судьям, районным судам, гарнизонным военным судам.

В ***ведении Верховного Суда РФ*** находятся дела, имеющие общегосударственное значение.

Согласно ч. 1 ст. 27 ГПК Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

- об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, палат Федерального Собрания РФ и Правительства РФ;
- об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ и иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

- об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о приостановлении или прекращении их отставки(за исключением случаев прекращения полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков);
- о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов Федерации;
- об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ (независимо от уровня выборов, референдума), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;
- по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ;
- о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ.

Федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ могут быть отнесены и другие дела. Так, Федеральным законом «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ к подсудности Верховного Суда РФ отнесено рассмотрение заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный по делам подсудным федеральным судам, за исключением районных судов и гарнизонных военных судов.

Территориальная подсудность определяет конкретный суд одного и того же звена судебной системы, в который обжалуется нарушение прав и свобод.

По общему правилу заявление подается по месту жительства ответчика. Указание места жительства ответчика — физического лица или место нахождения ответчика — юридического лица является обязанностью истца.

В соответствии со ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается места жительства их законных представителей (родителей, усыновителей или опекунов).

Пункт 2 ст. 54 ГК РФ регламентирует определение место нахождения юридического лица. Его место нахождения определяется местом его

государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае его отсутствия — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Если судья установит ошибку в определении места жительства или места нахождения (для юридических лиц) ответчика, он должен оставить заявление без движения до уточнения этих данных.

Однако из любого правила всегда имеются исключения. В некоторых случаях возможно применение иных правил определения подсудности.

Альтернативная подсудность означает право истца подавать заявление не только по месту жительства ответчика, но и в суд по иному месту по выбору истца. Случаи альтернативной подсудности закреплены в ст. 29 ГПК. Так, истец может подать иск:

- к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в России, — в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в России;
- к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства, — в суд по месту нахождения ее филиала или представительства;
- о взыскании алиментов и об установлении отцовства — в суд по месту его жительства;
- о расторжении брака — в суд по месту жительства истца в случаях, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным;
- о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, — в суд по месту его жительства или месту причинения вреда;
- о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, — в суд по месту жительства истца;
- о защите прав потребителей — в суд по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора;
- о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на

море — в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

- вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, — в суд по месту исполнения такого договора.

В случаях ***исключительной подсудности*** иск подается не по месту жительства ответчика, а строго по определенному в ст. 30 ГПК месту. Так, иски, связанные с недвижимостью, рассматриваются по месту нахождения недвижимости. Аналогично определяется и место рассмотрения требований по освобождению имущества от ареста. Иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства. Иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

Процессуальный закон регламентирует порядок определения подсудности в случаях наличия нескольких связанных между собой дел (***подсудность по связи дел***). Иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца. Встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был предъявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам подсудности (ст. 31 ГПК).

Стороны могут договориться между собой об определении территориальной подсудности и изменить ее. Это положение называется ***договорной подсудностью***. Недопустимо изменять подсудность суда субъекта Федерации, Верховного Суда РФ, а также правила исключительной подсудности.

3.4. Порядок разрешения вопросов о подсудности. Изменение подсудности

Вопрос о подсудности *разрешается судьей при подаче искового заявления*. В случае неподсудности дела данному суду судья возвращает исковое заявление заявителю.

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело не подсудно данному суду.

Определение суда должно быть вынесено в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Возвращение искового заявления не препятствует обращению истца в суд по подсудности.

Исковое заявление, принятое судьей с соблюдением правил о подсудности, подлежит рассмотрению и разрешению по существу, даже если впоследствии оно стало подсудным другому суду.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ допускается передача дела из одного суда в другой в следующих случаях:

1) при объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде;

2) территориальная подсудность изменяется в случае, если ответчик, место жительства или место нахождения которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения;

3) если обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств, дело для удобства его рассмотрения передается в суд по месту нахождения большинства доказательств;

4) в целях исправления ошибок, возможных при принятии искового заявления, когда при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности, дело передается по подсудности;

5) если после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными, передача дела в другой суд осуществляется вышестоящим судом;

6) невозможность осуществления правосудия судами, действующими на территории, на которой введено чрезвычайное положение.

Если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, мировой судья выносит определение о передаче дела в районный суд и передает дело на рассмотрение в районный суд (ч. 3 ст. 23 ГПК).

По решению Верховного Суда РФ или Высшего Арбитражного Суда РФ в соответствии с их компетенцией может быть изменена территориальная подсудность дел, рассматриваемых в судах, что указано в ч. 3 ст. 35 Федерального конституционного закона «О чрезвычайном положении» от 30 мая 2001 г. № 3-ФКЗ, в ч. 2 ст. 16 Федерального конституционного закона «О военном положении» от 30 января 2002 г. № 1-ФКЗ.

Во втором и третьем случаях дело может быть передано в другой суд только по инициативе сторон.

Передача дела по подсудности оформляется мотивированным определением суда. Это определение может быть обжаловано.

Суд, в который было передано дело, обязан рассмотреть и разрешить дело по существу. Споры о подсудности между судами не допускаются.

Глава 4

Участвующие в деле лица

4.1. Понятие и состав участвующих в деле лиц

> ***Лица, участвующие в деле,*** — это участники процесса, обладающие юридической заинтересованностью в исходе дела, выступающие в процессе от своего имени и в силу этого наделенные определенным комплексом прав и обязанностей, влияющих на развитие процесса и движение дела.

Состав лиц, участвующих в деле, указан в ст. 34 ГПК. К ним относятся:

- стороны (истец и ответчик);
- третьи лица (заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора; не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора);
- прокурор;
- лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК;
- заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Несмотря на кажущуюся разнородность, эти субъекты обладают некоторыми общими свойствами. Основным критерием отнесения субъекта гражданского процесса к лицам, участвующим в деле, является юридическая заинтересованность в деле.

> Под ***юридической заинтересованностью*** понимается основанный на законе ожидаемый правовой результат, который должен наступить для заинтересованного лица в связи с рассмотрением и разрешением дела.

В зависимости от цели участия субъекта в процессе юридическая заинтересованность подразделяется на три вида:

1) *личная заинтересованность,* под которой понимается важность вынесенного судебного решения для защиты интересов непосредственно лица, участвующего в деле;

2) *фактическая заинтересованность*, проявляющаяся в том, что в результате вынесения судебного решения участники дела либо

приобретают какие-либо имущественные или неимущественные блага, либо теряют их;

3) *государственная или общественная заинтересованность*, которая является основанием для участия в деле прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, а также организаций и граждан, выступающих в процессе для защиты прав, свобод и законных интересов других лиц; вступая в процесс в соответствии с ч. 2 ст. 4, ст. 45, 46, 47 ГПК, эти субъекты защищают не свои интересы, а других граждан или неопределенного круга лиц.

При вступлении в процесс заинтересованных лиц юридическая заинтересованность *конкретизируется в процессуальной заинтересованности*, т.е. ожидании определенного результата рассмотрения дела — удовлетворении иска или отказе в таковом для сторон, вынесении правильного, справедливого, законного и обоснованного решения для субъектов, участвующих в процессе, в силу ч. 2 ст. 4, ст. 45—47 ГПК.

Таким образом, стороны, третьи лица, заявители по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений, относятся к субъектам, обладающим личной, фактической и юридической заинтересованностью в исходе дела.

Для прокурора, органов государственной власти и местного самоуправления, а также организаций и граждан, обращающихся в суд для защиты прав, свобод и законных интересов других лиц, характерна общественная или государственная юридическая заинтересованность в вынесении законного решения в целях защиты интересов других лиц или неопределенного круга лиц.

Именно личный интерес либо государственная или общественная заинтересованность как обязательный и неотъемлемый признак сторон выступает критерием отграничения лиц, участвующих в деле от остальных субъектов гражданского процесса.

Таким образом, для лиц, участвующих в деле, характерны следующие *признаки*:

- все они являются участниками гражданского процесса;
- обладают юридической заинтересованностью в исходе дела;
- выступая в процессе, защищают интересы: либо свои непосредственно, либо других лиц, либо неопределенного круга лиц;
- выступают от своего имени;
- обладают правами и обязанностями, предусмотренными ст. 35 ГПК.

Лица, участвующие в деле, имеют следующие *права*:

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;

- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

4.2. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность

Понятие субъекта гражданского процессуального права, участника гражданского судопроизводства неразрывно связано с такими юридическими категориями, как правоспособность и дееспособность.

Субъектами гражданских процессуальных правоотношений могут быть лишь те лица, которые наделены процессуальной правоспособностью.

> ***Гражданская процессуальная правоспособность*** есть предоставленная законом способность иметь гражданские процессуальные права и нести процессуальные обязанности[1].

Гражданская процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения и прекращается со смертью гражданина. Закон наделяет ею в равной мере всех граждан и юридических лиц (ст. 36 ГПК): имеется в виду лишь возможность участия их в гражданском процессе в качестве сторон (ст. 38). В этом смысле гражданское процессуальное законодательство не допускает никаких ограничений процессуальной правоспособности.

Гражданская процессуальная правоспособность *признается в равной мере* за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 36 ГПК).

Все лица, обладающие субъективным материальным правом, должны иметь возможность обращения за его защитой, т.е. гражданскую процессуальную правоспособность.

Если возникновение соответствующих материальных прав и обязанностей закон связывает с фактором рождения их потенциального обладателя, то для участия в гражданском судопроизводстве в качестве истца, ответчика, заявителя либо третьего лица гражданину достаточно родиться. Это означает, что гражданская процессуальная правоспособность как способность быть стороной или третьим лицом в таких случаях возникает у граждан с момента их рождения.

---

[1] *Казанцев В.И., Казанцев С.Я.* Указ. соч. С. 41.

К числу субъективных прав и юридических обязанностей, возникновение которых приурочивается к моменту появления физического лица на свет, относятся значительная часть гражданских прав (например, право иметь имущество на праве собственности), часть семейных, жилищных прав. Так, согласно ст. 47 Семейного кодекса РФ права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке. А согласно ст. 31 Жилищного кодекса РФ несовершеннолетний член семьи нанимателя, совместно проживающий с ним, пользуется равными с нанимателем правами и несет обязанности, вытекающие из договора найма жилого помещения.

Однако возникновение у граждан ряда субъективных прав и обязанностей, например трудовых, семейных (право вступать в брак), гражданских (право заниматься предпринимательской деятельностью, отвечать за причиненный ущерб), приурочивается не к дате появления физического лица на свет, а к дате достижения этим лицом определенного возраста.

Это, в свою очередь, означает, что способность гражданина защищать в судебном процессе свои субъективные права и законные интересы, способность выступать в процессе стороной или третьим лицом (гражданская процессуальная правоспособность) возникает в таких случаях с момента не рождения, а достижения гражданином соответствующего возраста. Например, чтобы стать истцом по трудовому спору, надо достичь возраста трудовой правосубъектности, а чтобы стать ответчиком по делу о возмещении вреда, надо достичь возраста 14 лет.

Итак, гражданская процессуальная правоспособность граждан в зависимости от цели их участия в гражданском судопроизводстве может определяться материальной правоспособностью, определенным уровнем психофизического развития, включая полную дееспособность, наличием специальной компетенции или соответствующих познаний.

В связи с этим необходимо различать два вида гражданской процессуальной правоспособности: *общую*, возникновение которой связывается с фактом рождения гражданина, и *специальную*, возникновение которой обусловливается иными юридическими фактами[1].

Юридические лица обладают процессуальной правоспособностью с момента возникновения. Прекращение юридического лица ведет к прекращению его процессуальной правоспособности. Гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность юридических лиц осуществляют их органы, которые могут быть единоличными и коллегиальными. Все основные процессуальные акты (заявления, жалобы) должны исходить от них.

Все физические и юридические лица наделяются законом одинаковой процессуальной правоспособностью в отличие от гражданского

---

[1] См.: *Осокина Г.* Гражданская процессуальная право- и дееспособность // Российская юстиция. 1997. № 5. С. 35—36.

права, устанавливающего, как правило, специальную правоспособность юридических лиц.

Что касается наличия правоспособности у других субъектов (суд, прокуратура и др.), то этот вопрос также является спорным.

С.Н. Абрамов считает, что она имеется только у сторон и третьих лиц[1]. Однако А.А. Мельников, А.Ф. Козлов полагают, что правоспособность распространяется на всех участников процесса: «Ведь у всех участников процесса есть права и обязанности, но нельзя иметь процессуальные права и обязанности, не имея способности к их обладанию (правоспособности)»[2].

Таким образом, гражданская процессуальная правоспособность определяет потенциальную возможность лица или организации обратиться за защитой своего нарушенного или оспариваемого права в органы правосудия.

Используя термин «правоспособность», закон гарантирует для лица возможность обладания определенным комплексом прав и обязанностей. Даже если лицо не достигло возраста дееспособности или в установленном законодателем порядке будет ограничено в дееспособности или признано судом недееспособным, оно не лишается права на судебную защиту. Действия по защите его прав будут осуществлять иные лица (опекуны, законные представители и т.д.). Этим определяется основополагающее значение правоспособности в гражданском процессе.

Для осуществления процессуальных прав и обязанностей в суде посредством совершения процессуальных действий необходимо обладать процессуальной дееспособностью.

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

Лицо должно обладать способностью лично совершать процессуальные действия: само предъявлять иск, заключать мировое соглашение, отказаться от иска или признать иск, заявлять ходатайства в процессе, доказывать и т.д. В этом заключается отличие гражданской процессуальной дееспособности от дееспособности в материальном праве (способности лично совершать сделки, приобретать собственность, заключать трудовой договор и т.п.).

Юридические лица обладают процессуальной дееспособностью с момента возникновения. В отношении юридических лиц понятия правоспособности и дееспособности не различаются, поскольку они воз-

---

[1] См.: *Абрамов С.Н.* Советский гражданский процесс. М., 1952. С. 93—95.

[2] *Мельников А.А.* Правовое положение личности в советском гражданском процессе. М., 1969. С. 36.

никают одновременно. Процессуальные права и обязанности юридического лица осуществляются его органами непосредственно или через представителей (ч. 2 ст. 48 ГПК).

Главный вопрос, который возникает при анализе гражданской процессуальной дееспособности, — момент ее возникновения и последствиях ее отсутствия.

С точки зрения возраста и состояния здоровья, определяющих возникновение и существование гражданской процессуальной дееспособности, все граждане поделены на четыре категории.

Первая категория — это граждане, достигшие 18 лет и в силу этого обладающие полной процессуальной дееспособностью, могущие своими собственными действиями осуществлять процессуальные права и обязанности, а также поручать ведение дела представителю (ч. 1 ст. 37 ГПК).

Вторая категория — граждане в возрасте от 14 до 18 лет, обладающие полной гражданской процессуальной дееспособностью. Эта категория граждан, а также условия возникновения у них полной гражданской процессуальной дееспособности предусмотрены в ч. 2, 4 ст. 32 ГПК, в п. 2 ст. 21, п. 2 ч. 2 ст. 26, ст. 27 ГК РФ, в ст. 13 СК РФ, в ст. 63 и главе 42 ТК РФ.

Особенности в реализации несовершеннолетними гражданами в возрасте от 14 до 18 лет своей полной процессуальной дееспособности состоят в следующем.

1. Они вправе лично осуществлять процессуальные права и обязанности и поручать ведение дела представителю только тогда, когда это прямо предусмотрено законом, и только по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, из правоотношений, связанных с предпринимательской деятельностью, а также из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком или иным доходом.

2. По усмотрению суда для оказания помощи несовершеннолетним участникам процесса к участию в деле могут быть привлечены их законные представители в лице родителей, усыновителей, попечителей.

3. Возникновение у граждан, достигших 16 лет, способности лично защищать в суде свои права и интересы, возникающие из трудовых правоотношений, а также из правоотношений, связанных с предпринимательской деятельностью несовершеннолетнего, оформляется в виде официального акта — эмансипации. Под эмансипацией понимается объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным по решению органов опеки и попечительства либо по решению суда (ст. 27 ГК РФ).

Третья категория — несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, а также совершеннолетние граждане, ограниченные в дееспособности в установленном законом порядке. По общему правилу в соот-

ветствии с ч. 3 ст. 37 ГПК права и законные интересы этой категории граждан защищают в суде их законные представители в лице родителей, усыновителей, попечителей. Однако участие в процессе самих несовершеннолетних или граждан, признанных ограниченно дееспособными, обязательно.

Из общего правила о судебной защите прав и интересов граждан в возрасте от 14 до 16 лет их законными представителями Семейный кодекс РФ предусматривает три исключения: согласно п. 2 ст. 56, ст. 62 и 142 граждане, достигшие 14 лет, имеют право на самостоятельную судебную защиту прав и законных интересов

Четвертая категория — несовершеннолетние, не достигшие 14 лет, а также граждане, признанные в установленном порядке недееспособными вследствие психического расстройства. Эта категория лиц не обладает гражданской процессуальной дееспособностью, т.е. правом на самостоятельную защиту своих прав и интересов. В соответствии с ч. 5 ст. 37 ГПК их права и законные интересы защищают в суде их законные представители.

Процессуальная дееспособность гражданина прекращается с его смертью либо с признанием в установленном законом порядке его недееспособности. Однако признание гражданина недееспособным не прекращает его правоспособности.

У юридических лиц процессуальная правоспособность и дееспособность практически совпадают, и с утратой правоспособности утрачивается и дееспособность.

Таким образом, дееспособность означает реальную возможность лица своими осознанными, активными, волевыми действиями участвовать в судебном процессе, осуществлять предоставленные законом права и исполнять обязанности.

4.3. Стороны в гражданском процессе

Определение понятия сторон имеет важное практическое значение. Стороны есть во всех случаях, когда в судопроизводстве участвуют две противостоящие процессуальные фигуры, субъективно (лично) юридически заинтересованные в исходе дела[1]. Законодателем не дано четкого определения понятию сторон в гражданском процессе. Не существует также однозначного определения и в правоведении.

Некоторые авторы называют стороны лицами, от имени которых ведется процесс и материально-правовой спор, которых должен решить суд, т.е. лицами, участвующими в делах искового производства[2].

---

[1] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч.

[2] См.: *Гражданский* процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 70 (автор главы — Д.М. Чечет).

Однако более полным является определение, сформулированное М.С. Шакарян. Оно охватывает как исковое производство, так и производство, вытекающее из административно-правовых отношений, а также в некоторых случаях особое производство: «Сторонами в гражданском процессе называются субъекты спорных материально-правовых отношений, выступающих в защиту своих материально-правовых и процессуальных интересов, на которые распространяется законная сила судебного решения и которые, как правило, несут судебные расходы по делу»[1].

В качестве ***сторон в гражданском процессе*** могут выступать граждане, организации, индивидуальные предприниматели, а также иностранные граждане и организации, лица без гражданства.

В каждом деле искового производства всегда две стороны — активная и пассивная. *Активная сторона (истец)* — это та сторона, которая обращается к суду с требованием о защите нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса. *Пассивная сторона* (*ответчик*) — та, которая привлекается судом для дачи объяснения по поводу заявленного требования и возможного привлечения к ответственности.

В гражданском процессуальном законодательстве различаются две основных формы участия истца в гражданском процессе:

- лицо, обратившееся в суд за защитой своего оспариваемого или нарушенного права на основании ч. 1 ст. 38 ГПК;
- лицо, в интересах которого дело начато по заявлению прокурора и других лиц, имеющих право на обращение в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц (ч. 2 ст. 38, ч. 1 ст. 45, ч. 1 ст. 46 ГПК).

Сторону истца принято называть активной, поскольку действия в защиту ее прав и интересов влекут за собой возникновение процесса. Это название во многом условно, так как, например, в соответствии со ст. 137 ГПК ответчик вправе до вынесения судом решения предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском, против которого обороняться будет уже истец.

Ответчик — лицо, привлекаемое к ответу по иску, поскольку на него указывается в иске как на нарушителя права, лицо, которому предъявлен судебный иск[2].

Сравнительный анализ ст. 38 и 41 ГПК дает право говорить об ответчике как о лице, на которого указано как на нарушителя субъективных прав и охраняемых законом интересов лицом, обратившимся в суд, и которое привлекается судом к участию в деле в качестве предполагаемого нарушителя субъективного права или охраняемого законом интереса истца.

---

[1] См.: *Шакарян М.С.* Учение о сторонах в советском гражданском процессе. М., 1983. С. 13—14.

[2] См.: *Ожегов С.И.* Толковый словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. М., 1983. С. 412.

Обе стороны являются субъектами спорного материального правоотношения. Но поскольку суд только в судебном решении может дать окончательный ответ, до момента вынесения решения он исходит из предположения, что эти лица являются субъектами спорного материального правоотношения. Истец и ответчик — это только предполагаемые субъекты спорных прав.

Очевиден ряд существенных признаков сторон:

- от их имени ведется процесс по делу, они персонифицируют гражданское дело, закон запрещает предъявление и рассмотрение уже разрешенного иска между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. 134 и 220 ГПК);
- отношения между ними в результате предъявления иска приобретают официально спорный характер, а задача суда состоит в том, чтобы эти отношения урегулировать;
- они субъекты спорного материального правоотношения и имеют в деле материально-правовой интерес, причем их личные интересы диаметрально противоположны; судебное решение повлияет на их материальные права: они либо приобретут какие-нибудь материальные блага, либо лишатся их;
- вступив в процессуальные правоотношения с судом, они имеют в деле процессуальную заинтересованность, состоящую в возможности защиты своих прав, в стремлении получить благоприятное решение и реализовать его;
- судебное решение выносится на их имя;
- на них распространяется сила решения;
- являясь главными участниками процесса, они обязаны нести судебные расходы.

1. *Процессуальные права и обязанности сторон*. Стороны пользуются равными процессуальными правами, их объем совпадает с правами и обязанностями других лиц, участвующих в деле. Реально равенство прав и обязанностей сторон заключается в том, что обе стороны (истец и ответчик) в равной мере имеют одинаковые возможности на отстаивание своих прав, занимаемой ими позиции в судебном заседании лично или же через своих представителей. Им наряду с общими правами принадлежат специфические, диспозитивные права, зафиксированные в ст. 39 ГПК.

Государство может устанавливать определенные изъятия и облегчения для отдельных субъектов в зависимости от выполняемой функции, защищаемого интереса и некоторых других обстоятельств. В этом и заключается особенность привилегий и иммунитетов как специфического инструмента правовой политики[1].

---

[1] См.: *Суменков С.Ю.* Привилегии и иммунитеты как особые инструменты правовой политики Российского государства // Правовая политика и правовая жизнь. 2001. № 1. С. 167.

Субъективное гражданское процессуальное право стороны — установленная и обеспеченная нормами гражданского процессуального права мера возможного поведения стороны в гражданском судопроизводстве и возможность требовать определенных действий от суда.

Гражданская процессуальная обязанность стороны — требуемое и обеспеченное процессуальным законом должное поведение стороны в гражданском судопроизводстве.

Все процессуальные права сторон вытекают из установленного ст. 46 Конституции РФ права на судебную защиту. Суд обязан в полной мере содействовать сторонам в реализации их прав, способствовать их осуществлению, разъяснять сторонам последствия совершения или несовершения тех или иных процессуальных действий.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 24 июня 2008 г. № 11[1] указывается, что судье в целях обеспечения наиболее полного, всестороннего и объективного исследования дела следует разъяснять всем лицам, участвующим в деле, их права и обязанности. В п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции»[2] говорится, что «выполняя требования статьи 165 ГПК, председательствующий обязан разъяснить участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности».

По содержанию можно выделить три группы процессуальных прав сторон:

1) право на участие в судебном заседании — на личное участие в судебном разбирательстве, на судебное представительство, на участие в прениях, на представление доказательств и др.;

2) права, реализация которых влияет на динамику судопроизводства, — на изменение основания и предмета иска, на отказ от иска и признание его, на заключение мирового соглашения и др.;

3) права, обеспечивающие сторонам судебную защиту, — на обеспечение иска, на отвод, на принесение замечаний на протокол судебного заседания.

ГПК наделяет стороны следующими группами прав:

- общие права лиц, участвующих в деле (ст. 35);
- исключительные (специальные) права, принадлежащие только сторонам (ст. 39 и др.);
- иные процессуальные права.

Можно выделить также небольшие группы прав, которые принадлежат только истцу или только ответчику. Так, только истец может:

---

[1] *БВС* РФ. 2008. № 9.

[2] Там же. № 10.

предъявить исковые требования к ответчику, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить исковые требования, отказаться от иска. Только ответчик вправе предъявить встречный иск, возражать против исковых требований и признать иск. Эти права в основном противостоят друг другу.

Статья 35 ГПК не содержит перечня обязанностей, которые возлагаются на истца и ответчика, они закреплены в других статьях Кодекса (ст. 56, 100, 131, 167 и др.).

Вопрос о процессуальных обязанностях участников гражданского процесса относится к числу дискуссионных.

М.А. Гурвич вообще отрицает наличие у сторон обязанностей[1]. Согласиться с таким утверждением нельзя. Стороны и другие участники процесса имеют различные процессуальные обязанности.

Процессуальные обязанности сторон делятся на общие и специальные. В ряду общих обязанностей большое место занимает добросовестность.

По определению М.С. Шакарян, «весь комплекс процессуальных обязанностей сторон можно определить как обязанность добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами»[2].

Обладая широкими процессуальными правами, стороны обязаны добросовестно их использовать (ст. 35 ГПК).

Наряду с этой общей обязанностью сторон закон устанавливает обязанность доказывания, т.е. каждая из сторон должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений (ст. 56 ГПК).

Стороны обязаны подчиняться процессуальной регламентации, совершать процессуальные действия в установленные законом или судом сроки, своевременно оплачивать расходы по делу, представлять процессуальные документы по установленной законом форме.

Статья 167 ГПК возлагает на стороны обязанность известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин.

Специальные процессуальные обязанности возлагаются на стороны в связи с необходимостью совершения отдельных процессуальных действий. Так, лицо, ходатайствующее перед судом об обеспечении письменного доказательства, должно обозначить это доказательство, обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства; указать причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств (ст. 65 ГПК).

---

[1] См.: *Гурвич М.А.* Гражданские процессуальные правоотношения и процессуальные действия //Вопросы гражданского процессуального, гражданского и трудового права: Сборник. М., 1965. Т. 3. С. 70—72.

[2] *Шакарян М.С.* Указ. соч. С. 28.

2. *Процессуальное соучастие.* Согласно ст. 40 ГПК иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Такая ситуация называется процессуальным соучастием. Норма сформулирована так, что предполагает наличие множественности лишь на одной стороне.

В связи с тем что в материальном праве не исключается множественность как управомоченных, так и обязанных субъектов (например, п. 1 ст. 308 ГК РФ), нет оснований полагать, что невозможна смешанная множественность и в процессуальных правоотношениях.

Процессуальное соучастие — это участие в одном и том же процессе нескольких истцов или нескольких ответчиков, права, требования или обязанности которых отвечать по иску не исключают друг друга.

Соучастие возможно на стороне как истца, так и ответчика. В первом случае речь идет о процессуальных соистцах, во втором — о процессуальных соответчиках.

В литературе нередко соучастие на стороне истца называют *активным*, а на стороне ответчика — *пассивным*, исходя из того, что к участию в возбужденном деле ответчики привлекаются по инициативе истца. Соучастие может возникнуть и в случае предъявления иска несколькими истцами (соистцами) к нескольким ответчикам (соответчикам). Соучастие на обеих сторонах называется *смешанным.*

Основанием соучастия является, как правило, характер спорного материального правоотношения, заключающийся во множественности либо управомоченных, либо обязанных лиц[1].

Процессуальное соучастие обычно возникает в результате совместного предъявления иска несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Соучастие может возникнуть по инициативе суда в тех случаях, когда в процесс должны привлекаться соответчики (п. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК).

По смыслу закона процессуальное участие допустимо в том случае, если:

- предметом иска служит общее право (например, иски, вытекающие из права общей собственности);
- исковые требования вытекают из одного и того же основания (например, из совместного причинения вреда несколькими лицами);
- требования однородны, хотя и не тождественны по основаниям и предмету (например, иски о выплате заработной платы, предъявляемые к одному нанимателю несколькими работниками, иск жилищно-эксплуатационной организации к нескольким нанимателям о выселении).

Целью процессуального соучастия является наиболее удобное с точки зрения экономии времени и усилий суда, а также всех участ-

---

[1] См.: *Грось Л.* Институт процессуального соучастия: связь материального и процессуального права // Российская юстиция. 1998. № 3. С. 35.

вующих в деле лиц, осуществление в гражданском судопроизводстве задачи по защите прав и законных интересов граждан и различного рода органов, объединений и организаций.

Соучастие бывает обязательным и факультативным. *Обязательное* соучастие имеет место в том случае, когда характер спорного материального правоотношения не позволяет решить вопрос о правах или обязанностях одного из участников процесса без привлечения в процесс остальных субъектов спорного материального правоотношения. *Факультативное* процессуальное соучастие возможно лишь в тех случаях, когда оно способствует правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела (ч. 4 ст. 151 ГПК).

Судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела (ч. 3 ст. 151 ГПК).

При процессуальном соучастии суд выносит общее решение, в котором определяются права и обязанности каждого из соучастников. Это решение объединенное. В нем должен содержаться ответ по каждому требованию (ст. 207 ГПК).

3. *Процессуальное правопреемство*. В ходе процесса по конкретному делу может возникнуть необходимость замены участвующих в деле лиц, причем не только в порядке замены ненадлежащей стороны надлежащей, но и в результате правопреемства, которое произошло в материальных правоотношениях.

> ***Процессуальное правопреемство***, т.е. замена одной из сторон процесса другим лицом — правопреемником происходит в тех случаях, когда права или обязанности одного из субъектов спорного материального правоотношения в силу тех или иных причин переходят к другому лицу, которое не принимало участия в данном процессе.

Правопреемство предусмотрено нормами материального права, в частности ГК РФ. Как правило, это бывает в случае перемены субъекта права или обязанности в правоотношении, когда новый субъект полностью или частично принимает на себя права или обязанности своего правопредшественника, т.е. так называемое универсальное или сингулярное правопреемство в материальном праве.

В силу ст. 44 ГПК суд в любой стадии процесса должен обсудить возможность замены выбывшей стороны ее правопреемником.

Вступление в процесс правопреемника-истца зависит от его волеизъявления[1]. Привлечение в процесс правопреемника-ответчика также зависит от воли истца или другого участвующего в деле лица. Только

---

[1] См.: *Гражданский* процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 216.

после того, как будет определен правопреемник выбывшего лица (п. 1 ст. 217 ГПК), а от заинтересованных лиц поступит соответствующее заявление, приостановленное в результате смерти гражданина или ликвидации юридического лица, производство по делу может быть возобновлено.

Универсальное правопреемство может иметь место в случае смерти гражданина и перехода его имущества по закону или по завещанию к его наследникам.

Основанием для правопреемства юридических лиц является реорганизация юридического лица. Что касается правопреемства в отдельном материальном правоотношении (сингулярном) по гражданскому праву, то оно влечет за собой процессуальное правопреемство.

Порядок процессуального правопреемства подчиняется следующим определенным правилам и проходит в определенных рамках, установленных законом:

- правопреемство возможно на любой стадии процесса, т.е. на той стадии, на которой выбывает правопредшественник;
- заявляя ходатайство о вступлении в процесс в качестве правопреемника, заинтересованное лицо должно себя легитимировать в качестве данного участника процесса и представить соответствующие доказательства в виде необходимых документов, подтверждающих переход к нему прав и обязанностей правопредшественника;
- в случаях наступления обстоятельств, являющихся основанием для правопреемства в материальном праве, производство по делу должно быть обязательно приостановлено (абз. 2 ст. 215 ГПК), однако в отличие от материального в процессуальном праве нет разделения на универсальное и сингулярное правопреемство, поскольку правопреемник полностью заменяет собой правопредшественника во всем объеме его процессуальных прав и обязанностей;
- когда правопреемство наступает в отношении нескольких лиц, суд должен известить каждого из них, и их вступление в процесс обусловлено волей каждого из них; производство по делу возобновляется путем вынесения определения;
- для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в дело, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил (ч. 2 ст. 44 ГПК);
- процесс не начинается вновь (как при замене ненадлежащей стороны), а продолжается с той стадии, на которой произошла замена стороны и правопреемник вступил в дело.

4. ***Замена ненадлежащего ответчика***. Подавшие иск лица не всегда могут точно определить принадлежащие им права, структуру

спора и т.д. В момент возникновения гражданского судопроизводства не все обстоятельства могут быть известны заявителю.

Зайцев И.М. указывает на возможность ошибок двух видов: заявитель либо неправильно определяет свою юридическую заинтересованность, т.е. неверно легитимирует себя как истца, либо неточно определяет, кто должен быть ответчиком по спору[1]. Ошибки могут быть вызваны незнанием или неправильным толкованием норм права, а также нечетким знанием действительных обстоятельств конфликта.

Предъявляя иск, истец должен представить суду данные, из которых было бы видно, что он является надлежащим истцом, а привлекаемое им к ответу лицо является надлежащим ответчиком.

Истец должен легитимировать себя и ответчика. *Легитимация* (узаконение) имеет целью четкое определение субъективного состава участников спора, правильную юридическую квалификацию спора. Легитимация обеспечивает вынесение решения в отношении действительно материально заинтересованных лиц.

Суд при подготовке дела или во время его разбирательства в суде первой инстанции может допустить по ходатайству или с согласия истца замену ненадлежащего ответчика надлежащим. После замены ненадлежащего ответчика надлежащим подготовка и рассмотрение дела производятся с начала. В случае если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд рассматривает дело по предъявленному иску (ст. 41 ГПК).

Таким образом, надлежащую сторону можно определить как установленный судом по обстоятельствам дела действительный субъект спорного правоотношения.

Сущностью замены ненадлежащей стороны (ответчика) как правового института является деятельность суда, направленная на продолжение разбирательства дела при установлении обстоятельств, своим существованием препятствующих нормальному развитию процесса.

Устраняя из процесса ненадлежащую сторону (ответчика), суд выводит за рамки судебного разбирательства лицо, не являющееся субъектом спорного материального правоотношения. Тем самым суд защищает интересы как ненадлежащей стороны, так и надлежащей.

Если иск предъявлен прокурором либо организациями или гражданами, возбуждающими дело в интересах других лиц, прокурор и эти лица должны также легитимировать истца и ответчика. Следовательно, ***надлежащими сторонами*** в гражданском деле являются лица, в отношении которых есть данные о том, что они могут быть субъектами спорного материального правоотношения.

---

[1] См.: *Зайцев И.М.* Надо ли суду заменять ненадлежащую сторону // Российская юстиция. 1999. № 8. С. 23.

Ненадлежащие стороны — это лица, в отношении которых исключается предположение о том, что они являются носителями спорных прав и обязанностей, т.е. исключается предположение о том, что они субъекты спорного материального правоотношения.

Надлежащая сторона в ряде случаев может быть определена прямым указанием закона. Так, надлежащим ответчиком по искам о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности, является владелец источника повышенной опасности.

Гражданский процессуальный кодекс РФ, принятый в 2002 г., в отличие от ГПК 1964 г. не предусматривает возможности замены ненадлежащего истца: согласно ст. 41 возможна замена только ненадлежащего ответчика, которая оформляется определением суда.

4.4. Третьи лица

Важными участниками гражданского процесса являются ***третьи лица***, как заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, так и не заявляющие их.

В соответствии с ч. 1 ст. 42 ГПК третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступить в дело до принятия судебного постановления судом первой инстанции.

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

Вступление в процесс третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, осуществляется путем предъявления иска к первоначальному истцу или ответчику либо к обоим сразу.

Не следует путать третье лицо с соистцом. Соучастники являются предполагаемыми субъектами спорного материального правоотношения, их права, требования и обязанности не исключают друг друга. В случае же участия в деле третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, удовлетворение требований истца ведет к отказу в иске третьему лицу, и наоборот. Ответчиками перед третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, могут быть как одна из первоначальных сторон, так и обе стороны одновременно.

Третьи лица могут вступить в процесс путем подачи иска на любой стадии судебного процесса. Однако с точки зрения экономии процессуального времени наиболее обоснованно вступление на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Поскольку одним из основных принципов отечественного гражданского процесса является принцип диспозитивности, то при вступлении в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, су-

дья решает вопрос только о его допуске. Привлечение третьего лица к участию в процессе без его волеизъявления невозможно.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ не перечислены основания к отказу в признании третьим лицом, однако, как указывает Л.А. Грось: «Из содержания ст. 42 ГПК можно сделать единственный вывод — таким основанием является несовпадение предметов споров истца с ответчиком и третьего лица с истцом и ответчиком»[1].

Допуск этих участников судопроизводства оформляется определением о признании их третьими лицами в рассматриваемом деле. В отличие от ранее действовавшего законодательства новый ГПК предусматривает возможность обжалования отказа в признании третьим лицом.

По своей сути третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, является истцом и поэтому наделено всеми правами стороны в процессе.

Третье лицо, *не заявляющее самостоятельных требований* на предмет спора, вступает в процесс на стороне истца или ответчика для защиты своих интересов, если вынесенное в пользу одной из сторон судебное решение может повлиять на права или обязанности третьего лица по отношению к этой стороне.

Третье лицо, не предъявляющее самостоятельных требований на предмет спора, находится за пределами материального правоотношения сторон. Однако оно имеет свой юридический интерес.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, участвуют на стороне истца или ответчика, помогая ему добиться решения в его пользу, но тем самым предохраняя себя от возможного предъявления регрессного иска либо обеспечивая себе возможность предъявить требование к стороне в будущем.

Как указывает М.А. Викут, «существование третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, производно от существования сторон. Вне процесса по спору между истцом и ответчиком не может появиться и существовать третье лицо. Но сами материальные отношения между одной из сторон и третьим лицом совершенно самостоятельны»[2].

Эта категория участников судопроизводства может вступить в дело по собственному желанию, а также привлечена к участию в деле по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. Вместе с тем участие в деле для третьего лица является делом добровольным.

О вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, выносится определение суда (абз. 2 ч. 1 ст. 43 ГПК).

---

[1] См.: *Грось Л.А.* Некоторые итоги анализа норм нового Гражданского процессуального кодекса РФ // Правовая политика и правовая жизнь. 2004. № 1. С. 208.
[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 77.

Поскольку судебное решение может в значительной степени затронуть интересы данных лиц, третьим лицам, не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора, предоставлен практически полный объем прав стороны, за исключением распорядительных.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением прав на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признания иска или заключения мирового соглашения, а также на предъявление встречного иска и требование принудительного исполнения решения суда (ч. 1 ст. 43 ГПК).

Как и другие лица, участвующие в деле, третьи лица имеют следующие *права*:

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

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

При вступлении в процесс третьих лиц, как заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, так и не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, рассмотрение дела производится с самого начала (ч. 2 ст. 42, ч. 2 ст. 43 ГПК).

4.5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц

В гражданском процессе выделяется *значительная группа субъектов, защищающих чужие интересы.* В качестве таковых ГПК выделяет:

- органы государственной власти;
- органы местного самоуправления;
- организации;
- граждан.

Кодекс ограничивает право на обращение в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц только случаями, предусмотренными законом, и при наличии их просьбы, а также для защиты прав и свобод неограниченного круга лиц.

Заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина в этих случаях может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя. Именно на этих основаниях участвуют в процессе органы опеки и попечительства, органы социальной защиты населения, комитеты по защите прав потребителей.

Так, например, Федеральным законом «Об опеке и попечительстве» от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ[1] к полномочиям органов опеки и попечительства отнесены обращение в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным или об ограничении его дееспособности, а также о признании подопечного дееспособным, если отпали основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным или был ограничен в дееспособности (ст. 8).

Субъект, защищающий чужие интересы (ст. 46 ГПК), при возбуждении гражданского дела связан волей материально заинтересованного лица. Эти органы следует признавать в процессе *заявителями иска*, лиц же, чьи интересы защищаются, — *истцами*.

Закон предоставляет этим субъектам значительный объем прав. Органам государственной власти, местного самоуправления, организациям и гражданам, обращающимся в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, предоставлены практические все процессуальные права и обязанности стороны, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по оплате судебных расходов. Закон разрешает этим субъектам без согласования с лицами, чьи права и свободы защищаются, изменять основания и предмет иска, объем исковых требований, отказываться от иска, обжаловать судебное решение.

У стороны при несогласии с действиями субъектов, защищающих ее интересы, остается один процессуальный рычаг — отказ от иска, однако это действие пресекает повторную подачу иска.

По мнению ученых-процессуалистов, если материально заинтересованное лицо свободно в принятии решения — прибегать к процессу для защиты своего права или нет, оно должно быть также свободно и в осуществлении процессуальных прав после возбуждения гражданского дела[2].

Аналогично нормам, регламентирующим участие прокурора в гражданском процессе, отказ от иска субъектов, защищающих в

---

[1] *СЗ РФ*. 2008. № 17. Ст. 1755.

[2] См.: *Карева Т.Ю.* Принцип диспозитивности и институт защиты «чужих» интересов в гражданском процессе // Правовая политика и правовая жизнь. 2003. № 3. С. 209.

процессе права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц, не влечет прекращения дела, если эти лица сами продолжают поддерживать исковые требования. И наоборот, отказ истца от иска обязателен для субъектов, защищающих его интересы.

Еще одна форма участия в процессе государственных органов и органов местного самоуправления — *дача заключения по делу* (ст. 47 ГПК).

Привлечение в процесс органов государственной власти, местного самоуправления, организаций и граждан, обращающихся в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, может быть обязательным или факультативным. Так, при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей (ст. 78 СК РФ), усыновлением (ст. 125 СК РФ, ст. 271 ГПК), признанием гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным (ст. 284 ГПК), эмансипацией (ст. 288 ГПК), а также иных споров, затрагивающих интересы несовершеннолетних, в обязательном порядке требуется заключение органа опеки и попечительства. Заключение органов государственной власти и местного самоуправления может потребоваться и в иных случаях.

Инициатором привлечения в процесс этих субъектов могут выступить они сами, лица, участвующие в деле, или суд. Вступление их в процесс возможно на любой стадии судебного разбирательства до принятия решения судом первой инстанции.

Целью вступления в процесс государственных органов Российской Федерации, субъектов РФ, а также органов местного самоуправления является дача заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

В письменном заключении органы государственной власти и местного самоуправления формулируют свое мнение по делу. Окончательное заключение формулируется в судебных прениях.

Заключение органа государственной власти, местного самоуправления *для суда не является обязательным*. Если же суд не согласился с заключением, он обязан привести обоснование такого несогласия.

Глава 5

Прокурор в гражданском процессе

5.1. Функции прокурора в гражданском процессе

Правовую основу участия прокуратуры в рассмотрении дел, в том числе гражданских, составляет раздел IV «Участие прокурора в рассмотрении дел судами» (ст. 35—39) Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 января 1992 г. № 2202-1 (с изм.)[1]. Другие направления деятельности (функции) прокуратуры в суде, в частности надзор, этим Законом не регламентируются.

Положения п. 1 ст. 35 Закона о прокуратуре, касающиеся участия прокурора в рассмотрении дел судами «в случаях, предусмотренных процессуальным законодательством Российской Федерации и другими федеральными законами», следует рассматривать как бланкетную норму. Известно, что совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между участниками процесса и судами общей юрисдикции при осуществлении правосудия по гражданским делам, составляет отрасль права — гражданское процессуальное право[2].

В Гражданском процессуальном кодексе РФ нет норм о прокурорском надзоре в гражданском судопроизводстве. Это позволяет сделать вывод о том, что прокуратура осуществляет функцию не надзора за деятельностью судов при рассмотрении гражданских дел, а ***участия в рассмотрении гражданских дел***. Эта функция впервые была закреплена в Законе о прокуратуре 1992 г. (п. 3 ст. 2), и такое принципиально важное положение аргументировалось в главе 7.

В соответствии с п. 3 ст. 35 Закона прокуратуре и ст. 45 ГПК прокурор вправе участвовать в гражданском процессе в двух формах:

1) путем обращения в суд с заявлением;

---

[1] *Ведомости* СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 8. Ст. 366.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 28.

2) путем вступления в процесс и дачи заключения по определенной категории гражданских дел[1].

О двух формах участия прокурора в гражданском процессе говорит и В.В. Пиляева, однако при этом она сохраняет терминологию ч. 1 ст. 41 уже утратившего юридическую силу ГПК РСФСР («путем предъявления иска», «путем вступления в дело в любой стадии гражданского процесса»)[2].

Перечень лиц, наделенных статусом прокурора, определен в ст. 54 Закона о прокуратуре. Лицо, исполняющее обязанности прокурора в установленном порядке, также вправе участвовать при рассмотрении гражданских дел. Иные прокурорские работники (помимо прокурора) — следователи, а также другие работники прокуратуры, имеющие классные чины (воинские звания), — не вправе участвовать в гражданском процессе.

ГПК не ограничивает участие прокурора в рассмотрении гражданских дел. В нем лишь допускается обращение прокурора в защиту прав, свобод и законных интересов только тех граждан, которые «по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам» не могут сами обратиться в суд. Указанное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан: о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых (служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; о защите семьи, материнства, отцовства и детства; о социальной защите, включая социальное обеспечение; об обеспечении права на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах; об охране здоровья, включая медицинскую помощь; об обеспечении права на благоприятную окружающую среду, на образование (ч. 1 ст. 45 ГПК в ред. Федерального закона от 5 апреля 2009 г. № 43-ФЗ[3]).

Эти «уважительные причины» в теории гражданского процесса называются ***основаниями***[4], которые подразделяются на *обяза-*

---

[1] Верное суждение об «отсутствии функции надзора за рассмотрением гражданских дел в судах у прокуратуры» привело одного из ученых к иной крайности: «участие прокурора в деле (гражданском деле. — А*вт.*), начатом другими лицами, становится бессмысленным» (см.: *Жуйков В.М.* Реализация конституционного права на судебную защиту. М., 1996. С. 23).

[2] См.: *Пиляева В.В.* Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М.: ТК Велби, 2003. С. 36—37.

[3] См.: *Федеральный закон* «О внесении изменений в статьи 45 и 131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 5 апреля 2009 г. № 43-ФЗ // СЗ РФ. 2009. № 14. Ст. 1578.

[4] См.: *Научно-практический* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. М.: Городец, 2000. С. 70.

тельное и *факультативное* участие прокурора в гражданском процессе[1].

Участие прокурора в гражданском процессе предусмотрено не только Гражданским процессуальным кодексом РФ, но и иными правовыми актами (например, Семейным кодексом РФ и др.).

Участие прокурора предусмотрено в следующих делах:

- об оспаривании нормативных правовых актов (ст. 252 ГПК), о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (ст. 260.1 ГПК);
- об усыновлении и отмене усыновления (ст. 125, 140 СК РФ, ст. 273 ГПК);
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим (ст. 278 ГПК),
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами (ст. 284 ГПК);
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288 ГПК);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством (ст. 304 ГПК);
- о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав (ст. 70, 72, 73 СК РФ);
- об обязательном обследовании и лечении (о госпитализации) больных туберкулезом (ст. 10 Федерального закона «О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации» от 18 июня 2001 г. № 77-ФЗ (с изм. и доп.)[2].

На обязательность участия прокурора обращено внимание и в Приказе Генеральной прокуратуры РФ «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском судопроизводстве» от 2 декабря 2003 г. № 51. В данном приказе указывается, что следует считать обязательным участие прокурора в первую очередь в рассмотрении дел:

- о выселении без предоставления другого жилого помещения;
- о восстановлении на работе в связи с прекращением трудового договора;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении трудовых и служебных обязанностей, а также в результате чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник для юридических вузов. — 2-е изд., испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Новый Юрист, 1999. С. 71.
[2] *СЗ* РФ. 2001. № 26. Ст. 2581.

Прокурор может вступать в процесс и давать заключения по делам о выселении, восстановлении на работе, возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, если истец или ответчик по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может лично отстаивать в суде свои права и свободы либо спор приобрел особое общественное значение в субъекте Российской Федерации или муниципальном образовании (п. 4).

Отсутствие ограничений на участие прокурора в гражданских делах в ГПК означает также его участие на всех стадиях гражданского судопроизводства. В теории гражданского процесса нет единого подхода к определению понятия «стадия гражданского процесса» (через существенные признаки — родовые и видовые). Это обстоятельство, а также процесс реформирования гражданского процессуального законодательства (введение новых правовых институтов) позволили нам структурировать последующий материал не на основе стадий гражданского процесса, а ориентируясь на иной признак — ***инстанционность***.

Нормы гражданского процессуального законодательства свидетельствуют о четырех инстанциях при рассмотрении гражданских дел: первой, апелляционной, кассационной и надзорной. Правда, следует оговориться, что в ГПК апелляционное производство и производство в суде кассационной инстанции объединены в разделе III «Производство в суде второй инстанции». Тем самым законодатель не проводит разграничения между двумя самостоятельными стадиями гражданского процесса: апелляционного производства и кассационного производства. Подобный подход законодатель использовал и в уголовно-процессуальном законодательстве[1].

5.2. Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел

1. ***Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел судом первой инстанции***. Гражданское процессуальное законодательство при производстве в суде первой инстанции выделяет четыре вида производств:

1) приказное;
2) исковое;
3) по делам, возникающим из публичных правоотношений;
4) особое производство.

По делам *приказного производства* подаются заявления о вынесении судебного приказа (ч. 1 ст. 123 ГПК). Судебный приказ —

[1] Подробнее см.: *Якупов Р.Х.* Уголовный процесс: Учебник для вузов. — 4-е изд., перераб. и доп. / Науч. ред. В.Н. Галузо. М.: ТЕИС, 2003. С. 432, 439.

это судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника. Судебный приказ является одновременно исполнительным документом.

По делам *искового производства* подаются исковые заявления (ст. 4 ГПК). Вопрос о правовом положении прокурора, возбудившего гражданское дело путем предъявления иска, в теории гражданского процесса является дискуссионным. Представляется наиболее аргументированным суждение М.С. Шакарян о том, что «при предъявлении иска прокурор занимает в деле положение истца, но только в процессуальном смысле»[1].

Занимая положение истца в процессуальном смысле, прокурор наделяется процессуальными правами и обязанностями истца. Положение прокурора как истца в процессуальном смысле имеет и особенности. В частности, прокурор освобождается от уплаты государственной пошлины (п. 14 ст. 89 ГПК).

Прокурор, предъявивший иск, несет ряд обязанностей. Он должен: ссылаться на закон или иной нормативный акт, подлежащий применению по предъявленному иску; указывать, в чем конкретно заключаются интересы России, субъектов Федерации, муниципальных образований или неопределенного круга лиц; указывать, какое право нарушено. В случае обращения прокурора в защиту законных интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином либо указание на обращение гражданина к прокурору (ч. 3 ст. 131 ГПК в ред. Федерального закона от 5 апреля 2009 г. № 43-ФЗ).

Требования, предъявляемые к исковому заявлению, закреплены в ст. 131 ГПК. Исковое заявление подписывается прокурором или лицом, исполняющим его обязанности. Аналогичные требования предъявляются и к встречному исковому заявлению, которое в соответствии со ст. 137 ГПК может быть предъявлено ответчиком только к истцу[2].

Правила подведомственности и подсудности гражданских дел судам регламентированы в главе 3 ГПК (ст. 22—33). В частности, установлены перечни гражданских дел, подсудных мировому судье, районному суду, военным судам и иным специализированным судам, судам общей юрисдикции субъектов Федерации (верховному

---

[1] См.: *Гражданское* процессуальное право. Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 96.

[2] При рассмотрении гражданского дела в Преображенском районом суде г. Москвы мы обнаружили факт принятия судьей встречного искового заявления к юридическому лицу, не являющемуся истцом.

суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа), Верховному Суду РФ.

В соответствии со ст. 23 ГПК мировой судья[1] рассматривает в качестве суда первой инстанции следующие дела: о выдаче судебного приказа; о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях; о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 тысяч рублей; иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным; по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 тысяч рублей; об определении порядка пользования имуществом.

Приведенный перечень гражданских дел, подсудных мировому судье, не является исчерпывающим. Федеральными законами к компетенции мировых судей могут быть отнесены и другие гражданские дела.

После принятия искового заявления судья единолично производит подготовку гражданского дела к судебному разбирательству (ст. 147 ГПК). Судебное разбирательство как одна из стадий гражданского судопроизводства, в теории гражданского процесса подразделяется на ряд частей (этапов).

Анализ положений главы 15 ГПК (ст. 154—193) позволяет выделить только четыре части (этапа) стадии судебного разбирательства. Ранее по ГПК РСФСР имелось основание для структурирования стадии судебного разбирательства на пять частей [2] (некоторые ученые выделяли четыре части[3]), одной из которых являлось заключение прокурора. Правовую основу подобной структуризации составляла ч. 2 ст. 188 ГПК РСФСР.

После исследования всех доказательств председательствующий в судебном разбирательстве предоставляет слово прокурору, а также

---

[1] Подробнее об этом см.: *Галузо В.Н.* Система правоохранительных органов России: Учебник для вузов. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2000. С. 44—47; *Правоохранительные* органы: Учебник для вузов / Под ред. О.А. Галустьяна. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002. С. 67, 96—101.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник для юридических вузов. — 2-е изд., испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Юриспруденция, 2000. С. 179.

[3] См.: *Гражданский* процесс: Учебник для вузов. — 2-е изд., испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: СПАРК; Городец, 1998. С. 224.

выясняет у других лиц их желание выступить с дополнительными объяснениями. И только после этого председательствующий объявляет рассмотрение гражданского дела по существу законченным (ст. 189 ГПК). Иначе говоря, речь идет о завершении судебного следствия как части стадии судебного разбирательства. Далее суд переходит к судебным прениям, порядок проведения которых регламентирован ст. 190 ГПК. Возобновление рассмотрения гражданского дела допускается только с этапа судебных прений (ст. 191 ГПК).

Разбирательство гражданского дела происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в гражданском деле (в том числе прокурора). Обязанность проверки явки в суд лиц, участвующих в гражданском деле, возложена на секретаря судебного заседания. В случае неявки в судебное заседание прокурора, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, по причинам, признанным судом уважительными, суд откладывает разбирательство гражданского дела. О неявке прокурора без уважительных причин суд сообщает вышестоящему прокурору.

Рассмотрение гражданского дела по существу начинается докладом гражданского дела председательствующим или кого-либо из судей (ст. 172 ГПК). После доклада гражданского дела суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в гражданском деле. В частности, прокурор, обратившийся в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, дает объяснения первым. Он вправе задавать вопросы другим лицам, участвующим в гражданском деле. Судья вправе задавать вопросы прокурору в любой момент его выступления (ч. 1 ст. 174).

После рассмотрения всех доказательств и при отсутствии заявлений о дополнении имеющихся материалов гражданского дела новыми материалами председательствующий объявляет исследование гражданского дела законченным, а суд переходит к заслушиванию судебных прений (ст. 190 ГПК). Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в гражданском деле. Прокурор, обратившийся в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, выступает в судебных прениях первым (ч. 3 ст. 190).

Следующим видом является *производство по гражданским делам, возникающим из публичных правоотношений*[1]. Оно урегулировано подразделом III раздела II ГПК (главы 23—26).

---

[1] Ранее данный вид гражданского судопроизводства назывался как производство по гражданским делам, возникающим из административно-правовых отношений. Таким образом, законодатель воспринял предложение ученых (см.: *Гражданский* процесс: Учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Новый Юрист, 1998. С. 281—299).

По гражданским делам, возникающим из публичных правоотношений, в отличие от искового производства подаются не исковые заявления, а жалобы и заявления (ч. 2 ст. 4 ГПК). Участие прокурора в данном виде гражданского судопроизводства ограничено. Анализ положений подраздела III ГПК позволяет типологизировать рассматриваемый вид судопроизводства на следующие четыре подвида:

1) производство по гражданским делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части;

2) производство по гражданским делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

3) производство по гражданским делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан России;

4) производство по иным гражданским делам, возникающим из публичных правоотношений и отнесенным федеральным законом к ведению суда.

По поводу содержания четвертого из вышеприведенного перечня подвидов правоприменителю, несомненно, потребуются разъяснения.

О роли прокуратуры можно говорить лишь применительно к одному из подвидов производства по гражданским делам, возникающим из публичных правоотношений: рассмотрение гражданских дел об оспаривании законности нормативных правовых актов, кроме актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ.

Особое производство как вид гражданского судопроизводства урегулировано подразделом IV раздела II ГПК (главы 27—38). В теории гражданского процесса под особым производством понимается «самостоятельный вид гражданского судопроизводства по специально отнесенным к ведению суда категориям гражданских дел, характеризующихся отсутствием спора о праве и применением специальных средств и способов защиты, в которых суд путем установления юридических фактов (действий, событий, состояний) осуществляет защиту охраняемых законом интересов граждан и организаций»[1].

В соответствии с ч. 1 ст. 262 ГПК судом в порядке особого производства рассматриваются следующие гражданские дела: об установлении фактов, имеющих юридическое значение; об усыновлении (удочерении) ребенка; о признании гражданина безвестно отсутст-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 300.

вующим или об объявлении гражданина умершим; об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами; об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации); о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь; о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство); о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании; о внесении исправлений в записи актов гражданского состояния; по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении[1]; по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Этот перечень гражданских дел, рассматриваемых судом в порядке особого производства, не является исчерпывающим. По делам особого производства подаются жалобы и заявления (ст. 4 ГПК). По некоторым из разновидностей гражданских дел, рассматриваемых в порядке особого производства, обязательно участие прокурора. Так, с обязательным участием прокурора рассматриваются гражданские дела об усыновлении / удочерении (ст. 273 ГПК), о признании гражданина недееспособным (ч. 1 ст. 284 ГПК).

2. *Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел судом апелляционной инстанции*. Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 7 июля 2000 г. ГПК РСФСР был дополнен главой 35^1 «Апелляционное производство по пересмотру решений и определений мировых судей» (ст. 318^1—318^{16})[2]. Таким образом было реализовано положение п. 2 ст. 1 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации» от 11 ноября 1998 г., предусматривавшего осуществление мировыми судьями правосудия именем России[3].

В гражданском процессе появился новый правовой институт — ***институт апелляции*** (точнее, он был восстановлен с 9 августа 2000 г. — с момента первого официального опубликования Федерального закона от 7 июля 2000 г. в «Парламентской газете»)[4].

---

[1] В.М. Жуйков предлагает исключить данный вид гражданских дел из перечня гражданских дел, рассматриваемых в порядке особого производства, так как в нем имеется спор о праве (см.: *Жуйков В.М.* Указ. соч. С. 19).

[2] *СЗ* РФ. 2000. № 33. Ст. 6270.

[3] *СЗ* РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

[4] Подробнее об этом см.: *Борисова Е.В.* Институт апелляции в гражданском процессе. М.: СПАРК, 1996. С. 5—32; *Борисова Е.В.* Апелляция в гражданском и арбитражном процессе. М.: Городец, 1997. С. 5—46.

Институт апелляции предусмотрен в гражданско-процессуальном законодательстве (ст. 320—335 главы 39 ГПК).

Под апелляционным производством следует понимать производство по проверке законности и обоснованности решений мирового судьи, не вступивших в законную силу. Основными чертами апелляционного производства являются пересмотр вышестоящим (районным) судом решений нижестоящего суда (мирового судьи) на основе нового судебного разбирательства с вынесением нового постановления по существу.

Этим апелляция отличается от кассации, при которой осуществляется проверка законности нижестоящих судов лишь с одной точки зрения — соблюдены ли требования права (без оценки вопросов факта). При апелляции осуществляется проверка законности судебных решений нижестоящего суда не только с точки зрения права, но и с оценкой вопросов факта.

В соответствии со ст. 320 ГПК *решения мирового судьи могут быть обжалованы* в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в гражданском деле, в соответствующий районный суд через мирового судью. Прокурор, являясь лицом, участвующим в гражданском деле, имеет право обжаловать решения мирового судьи (но не опротестовать, как это, например, предусмотрено ст. 30.10 КоАП РФ). Аналогичное по содержанию положение закреплено и в ст. 257 АПК РФ.

Апелляционное представление может быть принесено прокурором в течение десяти дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме. Пропущенный срок подачи апелляционной жалобы может быть восстановлен (но не продлен).

Апелляционное представление прокурора должно содержать: наименование районного суда, в который адресуется представление; наименование лица, подающего представление, его место нахождения; указание на обжалуемое решение мирового судьи; доводы представления; просьбу заинтересованного лица; перечень прилагаемых к представлению документов (ч. 1 ст. 322 ГПК).

Апелляционное представление может быть возвращено прокурору. В этом случае мировой судья выносит определение о возврате апелляционного представления, которое прокурор вправе обжаловать в районный суд (ст. 324 ГПК). Прокурор вправе отозвать апелляционное представление до принятия решения или определения районным судом (ст. 326 ГПК).

По истечении десятидневного срока обжалования мировой судья направляет гражданское дело с апелляционным представлением прокурора и поступившими на него возражениями в районный суд (ч. 3 ст. 325 ГПК). Суд апелляционной инстанции при рассмотрении апелляционного представления вправе: оставить решение ми-

рового судьи без изменения, а представление без удовлетворения; изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение; отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения (ст. 328 ГПК).

В одном случае (когда изменяется решение мирового судьи или оно отменяется и принимается новое решение) постановление районного суда принимается в форме апелляционного решения, которое заменяет полностью или в части решение мирового судьи.

В двух остальных случаях (когда решение мирового судьи оставляется без изменения, а представление без удовлетворения, а также когда решение мирового судьи отменяется полностью или в части и прекращается судебное производство либо отставляется представление без рассмотрения) выносится определение (ст. 329 ГПК).

Помимо апелляционного представления, прокурор вправе также в десятидневный срок подать представление на определение мирового судьи (ст. 331—333 ГПК). Суд апелляционной инстанции, рассмотрев представление прокурора, выносит два вида определений (ст. 334):

1) об оставлении определения мирового судьи без изменения, а жалобы без удовлетворения;

2) об отмене определения мирового судьи полностью или в части с разрешением вопроса по существу.

3. *Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел судом кассационной инстанции*. В соответствии с п. 1 ст. 36 Закона о прокуратуре прокурор или его заместитель в пределах своей компетенции приносит в вышестоящий суд *кассационный* или *частный протест*[1]. Помощник прокурора, прокурор управления, прокурор отдела вправе приносить протест только по гражданскому делу, в рассмотрении которого они участвовали. Приведенные положения детализированы в ГПК.

Кассационное представление приносится на не вступившие в законную силу решения: районных судов, решения гарнизонных военных судов — в соответствующий суд общей юрисдикции субъекта Федерации, окружной (флотский) военный суд; суда общей юрисдикции субъекта Федерации, окружных (флотских) военных судов — в Верховный Суд РФ; Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ (ч. 1 ст. 337 ГПК).

Законодатель отказался от использования термина «протест» в ГПК, что предопределено изменением роли прокуратуры в граж-

---

[1] В.М. Жуйков указывает на необходимость принесения прокурором не кассационного протеста, а только кассационной жалобы, ошибочно указывая на равенство прав прокурора и иных лиц (см.: *Жуйков В.М.* Указ. соч. С. 23).

данском судопроизводстве. Что же касается приведенного положения п. 1 ст. 36 Закона о прокуратуре о праве прокурора на принесение кассационного или частного протеста, то оно не действует в связи с иным регулированием в специально предназначенном для этого нормативном правовом акте, т.е. в ГПК.

Кассационное представление может быть принесено прокурором в течение десяти дней после вынесения судом решения в окончательной форме.

Кассационное представление прокурора должно содержать:

- наименование суда, в который адресуется представление;
- наименование лица, подающего представление;
- указание на решение суда, которое обжалуется;
- требование прокурора, приносящего представление, а также основания, по которым он считает решение суда неправильным;
- перечень прилагаемых к представлению доказательств.

Кассационное представление подписывается прокурором (ст. 339 ГПК). Прокурор, принесший кассационное представление, а также вышестоящий прокурор вправе отозвать представление до начала судебного заседания. Об отзыве кассационного представления извещаются лица, участвующие в гражданском деле (ст. 345 ГПК).

Судебное заседание открывается председательствующим. В случае неявки в судебное заседание прокурора, не извещенного о времени и месте рассмотрения гражданского дела, суд откладывает разбирательство гражданского дела. Неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения гражданского дела, не является препятствием к разбирательству гражданского дела. Однако суд и в этом случае вправе отложить разбирательство гражданского дела (ст. 354 ГПК).

Рассмотрение гражданского дела судом кассационной инстанции начинается докладом председательствующего или одного из судей. После доклада судьи в ходе заслушивания явившихся в судебное заседание лиц первым выступает прокурор, принесший кассационное представление (ст. 357 ГПК).

Суд кассационной инстанции *вправе*: оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационное представление без удовлетворения; отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить гражданское дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции; изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая гражданское дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для гражданского дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных

доказательств; отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по гражданскому делу либо оставить заявление без рассмотрения (ст. 361 ГПК).

Основаниями для отмены или изменения решения суда в кассационном порядке являются:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для гражданского дела;
- недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для гражданского дела;
- несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам гражданского дела;
- нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права (ч. 1 ст. 362 ГПК).

В соответствии с п. 1 ст. 371 ГПК прокурору предоставлено право принесения представления и на определение суда первой инстанции.

Порядок обжалования определений суда детально урегулирован в главе 40 ГПК (ст. 371—375). Так, в соответствии со ст. 371 определение суда первой инстанции может быть обжаловано прокурором в суд кассационной инстанции: в случаях, предусмотренных Кодексом, и в случаях, когда определение суда исключает возможность дальнейшего движения гражданского дела. На остальные определения суда первой инстанции представления прокурора не подаются, но возражения относительно них могут быть включены в кассационное представление (ст. 371).

Суд кассационной инстанции, рассмотрев представление прокурора, вправе: оставить определение суда первой инстанции без изменения, представление прокурора без удовлетворения; отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции; отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу (ст. 374). Определение суда кассационной инстанции, вынесенное по представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения (ст. 375).

5.3. Участие прокурора в пересмотре судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу

В данном случае речь идет об участии прокуратуры в двух стадиях гражданского судопроизводства:

1) пересмотр решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, в порядке надзора;

2) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда и постановлений президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу[1].

Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений, определений и постановлений суда, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в ст. 377 ГПК.

В суд надзорной инстанции вправе обращаться:

- Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- прокурор республики, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) суда (ч. 2 ст. 377 ГПК).

Порядок производства в надзорной инстанции урегулирован в главе 41 ГПК (ст. 376—391).

Представление прокурора подается непосредственно в суд надзорной инстанции:

- на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные решения и определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа;
- на кассационные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;
- на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения рай-

---

[1] В теории уголовного процесса аналогичные стадии называются исключительными стадиями уголовного процесса (см.: *Якупов Р.Х.* Указ. соч. С. 37).

онных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, — в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

- на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда, — в Военную коллегию Верховного Суда РФ;
- на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции; на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ; на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке; на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, — в Президиум Верховного Суда РФ (ч. 1—2 ст. 377 ГПК).

Представление прокурора должно содержать: наименование суда, в который оно адресуется; наименование лица, подающего представление, его место нахождения и процессуальное положение в гражданском деле; наименование других лиц, участвующих в гражданском деле, их место жительства или место нахождения; указание на суды, рассматривавшие гражданское дело по первой, апелляционной или кассационной инстанции, и содержание принятых ими решений; указание на решение, определение суда, которые обжалуются; указание на то, в чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона; просьбу лица, подающего представление.

Представление прокурора должно быть подписано прокурором. К нему прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятые по гражданскому делу (ст. 378 ГПК).

Судья вправе возвратить представление прокурора без рассмотрения по существу (ст. 379.1 ГПК)[1].

При отсутствии для этого оснований действия суда надзорной инстанции регулируются ст. 380.1 ГПК.

Надзорная жалоба или представление прокурора изучаются:

1) в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо по их поручению судьей данного суда;

2) в Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии или Президиуме Верховного Суда РФ — судьей Верховного Суда РФ.

По результатам изучения надзорной жалобы или представления прокурора судья выносит определение:

1) об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора; при этом надзорная жалоба или представление прокурора, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции[2].

В определении судьи об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции указываются мотивы, по которым отказано в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции. Вынесение судьей такого определения означает фактическое окончание стадии надзорного производства.

В определении о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции должны содержаться мотивированное изложение оснований для передачи надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, а также предложения судьи, вынесшего определение.

---

[1] Это право судьями толкуется расширительно, что мы обнаружили в определениях судей Президиума Московского городского суда и Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ.

[2] Участие в рассмотрении гражданского дела позволило нам обнаружить факт принятия определения во исполнение п. 2 ч. 2 ст. 381 ГПК не судьей Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, а лицом, назвавшимся «консультант Верховного Суда РФ».

Судья вместе с вынесенным им определением и материалами дела направляет надзорную жалобу или представление прокурора в суд надзорной инстанции.

Суд надзорной инстанции направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции и копии надзорной жалобы или представления прокурора. Время рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора в судебном заседании суда надзорной инстанции суд назначает с учетом того, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность явиться в суд на заседание.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела, однако их неявка не препятствует его рассмотрению.

По результатам рассмотрения дела президиум суда надзорной инстанции принимает постановление, а Судебная коллегия по гражданским делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносят определения.

О принятых судом надзорной инстанции определении или постановлении сообщается лицам, участвующим в деле.

Основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора указаны в ст. 387 ГПК. Ими являются являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

В целях обеспечения единства судебной практики Председатель или заместитель Председателя Верховного Суда РФ вправе по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора внести в Президиум Верховного Суда РФ представление о пересмотре в порядке надзора судебных постановлений, нарушающих права, свободы или законные интересы неопределенного круга лиц, иные публичные интересы либо принятых с нарушением правил подведомственности или подсудности. Жалоба заинтересованных лиц или представление прокурора могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления судебных постановлений в законную силу.

Полномочия суда надзорной инстанции определены в ст. 390 ГПК.

Суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379.1 ГПК.

При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора. В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Определение или постановление суда надзорной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия (ст. 391 ГПК).

Еще одной стадией гражданского судопроизводства, на которой рассматриваются решения, определения и постановления суда, вступившие в законную силу, является *пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам*, урегулированный главой 42 ГПК (ст. 392—397).

Этот вид производства определен в качестве самостоятельной стадии гражданского процесса также Т.А. Фесечко, указавшей на ее «отличие» — «исключительность»[1]. По мнению же В.В. Пиляевой, производство по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу, следует определять в качестве одного из «институтов» гражданского процесса[2], что представляется ошибочным ввиду допущенного смешения разноуровневых правовых категорий — стадии гражданского процесса и правового института.

---

[1] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. Г.П. Ивлиев. М.: Юрайт-Издат, 2003. С. 461.

[2] *Пиляева В.В.* Указ. соч. С. 335.

Анализ норм Гражданского процессуального кодекса РФ позволяет сделать суждение о наличии по меньшей мере двух частей этой стадии:

1) досудебное производство;

2) судебное разбирательство[1].

Прокурор вправе подать представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, вступившие в законную силу, в суд, принявший решение или определение (ст. 394 ГПК). Представление прокурора рассматривается судом в судебном заседании (ст. 396 ГПК).

Суд, рассмотрев представление прокурора о пересмотре решения, определения суда, или удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение суда, или отказывает в их пересмотре (ст. 397 ГПК).

Введение в действие с 1 февраля 2002 г. ГПК потребовало от прокуратуры «иной организации работы по обеспечению участия прокуроров в гражданском процессе в судах общей юрисдикции». Это же отмечено в информационном письме Генерального прокурора РФ «О некоторых вопросах участия прокурора в гражданском процессе, связанных с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 27 января 2003 г. № 8-15-2003. В частности, в этом подзаконном нормативном акте предусмотрены три формы участия прокурора в гражданском процессе в судах общей юрисдикции:

1) путем обращения в суд с заявлениями, указанными в ч. 1 ст. 45 ГПК, — как в порядке искового производства (исковые заявления), так и по делам, возникающим из публичных правоотношений, а также по делам, рассматриваемым в порядке особого производства;

2) путем вступления в процесс для дачи заключения по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК и другими федеральными законами в целях осуществления возложенных на него полномочий;

3) путем подачи апелляционных представлений на решения мировых судей, кассационных представлений на не вступившие в законную силу решения суда и надзорных представлений на вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ, если в рассмотрении этих дел участвовал прокурор.

Некоторые положения ГПК в информационном письме Генерального прокурора РФ от 27 января 2003 г. подвергнуты расширительному толкованию (например, ст. 45, 380 и др.).

---

[1] На это фактически указывает и Н.М. Коршунов (см.: *Гражданский* процесс: Учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Новый Юрист, 1998. С. 374—376).

Глава 6

Представительство в гражданском процессе

6.1. Сущность и цели представительства в гражданском процессе

В некоторых случаях граждане не могут или не хотят лично присутствовать в судебном заседании. Это могут быть как юридические, так и фактические причины. К *юридическим* можно отнести отсутствие у лица необходимого объема дееспособности, к *фактическим* — обстоятельства, препятствующие дееспособному гражданину участвовать в процессе (болезнь, командировка и т.д.). Кроме того, в связи с недостаточной правовой грамотностью лицу может требоваться квалифицированная юридическая помощь.

Аналогично интересы юридического лица должен защищать в процессе лишь ограниченный круг граждан, а не все его работники. Для этих целей в гражданском процессе существует институт представительства. Он имеет давнюю историю.

Институт представительства известен римскому частному праву. В римских процессах действовали *actores* (представители юридического лица), *tutores* (опекуны) и *curators* (попечители), *procuratores* (поверенные по договору), *advocatus* (лица, которые сопровождали своих родственников и друзей в суд и давали во время процесса советы).

В соответствии со ст. 48 ГПК граждане вправе вести свои дела в суде лично или *через представителей*. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций ведут в суде их *органы, действующие в пределах полномочий*, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо *представители*.

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости — учредительными документами.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии. Представительство интересов организации в суде обычно осуществляют либо сами должностные лица, либо штатные юристы, либо адвокаты, обслуживающие организации по договорам или по разовым соглашениям.

От имени Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в суде выступают уполномо-

ченные представители государственных органов и органов местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. По специальному поручению этих субъектов и от их имени могут выступать в суде уполномоченные представители государственных органов, органов местного самоуправления, а также представители юридических лиц и граждане (ст. 125 ГК РФ).

Представительство интересов Правительства РФ в судах регулируется разделом VIII Регламента Правительства РФ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2004 г. № 260 (с изм. и доп.)[1].

Для представления позиции Правительства в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ Правительство из числа лиц, имеющих ученую степень по юридической специальности, назначает полномочного представителя, действующего от имени Правительства без доверенности. Полномочный представитель координирует деятельность иных представителей Правительства, представляющих интересы Правительства в указанных судах (п. 115 Регламента)

В случае предъявления в суд общей юрисдикции и в арбитражный суд (кроме Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ) исковых или иных требований к Правительству представление интересов Правительства в суде осуществляют без дополнительного поручения федеральные министерства, иные федеральные органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ или Правительство, на основании направленных им Аппаратом Правительства документов, поступивших в Правительство, а также сотрудники Аппарата Правительства по доверенности (п. 118 Регламента).

В случае предъявления в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд исковых или иных требований к Аппарату Правительства представление интересов Аппарата Правительства в суде (кроме Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации) осуществляют сотрудники Аппарата Правительства.

В случае обращения Правительства в суд для разрешения возникшего спора распоряжением Правительства либо поручением Председателя Правительства или Заместителя Председателя Правительства соответствующим федеральным органам исполнительной власти или полномочному представителю Правительства в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном

---

[1] *СЗ* РФ. № 23. Ст. 2313.

Суде РФ (в зависимости от характера заявленных требований) поручается представлять интересы Правительства в суде.

Полномочный представитель Правительства и руководители федеральных органов исполнительной власти выступают представителями Правительства в соответствующем суде и вправе совершать от имени Правительства все процессуальные действия, в том числе имеют право на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, на полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение оснований или предмета иска, заключение мирового соглашения по фактическим обстоятельствам, а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта, получение присужденных денежных средств и иного имущества.

Полномочия указанных лиц определяются в доверенности, которую подписывает руководитель соответствующего федерального органа исполнительной власти.

Представление интересов Правительства в Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ осуществляет полномочный представитель Правительства в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ либо представители по отдельным делам, определенные поручением Председателя Правительства или Заместителя Председателя Правительства. Лица, являющиеся представителями Правительства в Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ, согласовывают позицию с Председателем Правительства или по его поручению с одним из его заместителей. Представители Правительства по отдельным делам координируют свою деятельность с полномочным представителем Правительства в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ.

По определению Е.В. Салогубовой, судебные представители — «это физические лица, которые на основании полномочий выступают в суде от имени доверителя с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам. Под судебным представительством следует понимать деятельность представителя в гражданском процессе, осуществляемую им в указанных выше целях»[1].

Таким образом, в гражданском процессе представители выполняют *правозаступническую и собственно представительскую функции.* Лицо

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 161.

может отстаивать свои интересы в суде лично, совместно с представителем или через представителя.

Дискуссионным остается вопрос о процессуальном положении представителей. Законодатель не включил судебных представителей в состав лиц, участвующих в деле. Это произошло, по мнению многих ученых, в связи с тем, что представители не имеют материально-правового интереса в исходе дела[1].

Но нельзя сказать, что представители вовсе не заинтересованы в результате рассмотрения спора. Представитель истца стремится добиться удовлетворения исковых требований, представитель ответчика — отказа в их удовлетворении.

Судебные представители всегда имеют *процессуальный интерес в определенном судебном решении.* Законные представители несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также лиц, ограниченных в дееспособности, выступающих в процессе в качестве ответчика, материально заинтересованы в судебном решении.

По общему правилу в соответствии с ч. 3 ст. 37 ГПК права и законные интересы этой категории граждан защищают в суде их законные представители в лице родителей, усыновителей, попечителей.

В соответствии с п. 1, 2 ст. 1074 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, он возмещается полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Таким образом, при вынесении неблагоприятного для ответчика решения исполнение судебного решения может быть произведено за счет имущества законных представителей. Следовательно, имеются все основания к включению судебных представителей в состав лиц, участвующих в деле.

В судебном представительстве действуют два типа правоотношений: *внешние* (у представителя с судом) и *внутренние* (у представителя с представляемым). Внешние отношения регулируются только нормами гражданского процессуального права; внутренние регламентированы нормами материального права.

Гражданское процессуальное представительство имеет сходные черты с представительством в материальных правоотношениях, однако их смешивание недопустимо. Гражданское представительство действует на основании норм гражданского законодательства, судебное — ГПК.

Представитель в гражданском праве действует в целях заключения сделок от имени и в интересах представляемого. Судебное представительство характеризуется полномочиями только на совершение процессуальных действий. Полномочия судебного представителя в отли-

---

[1] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 96.

чие от гражданского могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Цель представительства в гражданском праве — создание, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей у представляемого (ст. 182 ГК РФ). Судебное представительство необходимо для защиты прав, свобод и законных интересов граждан.

Закон определяет широкий круг лиц, которые могут быть представителями в суде, однако в отличие от ранее действовавшего ГПК закон не содержит их перечня. В соответствии со ст. 49 ГПК ***представителями в суде*** могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела.

В литературе встречается мнение, что «исходя из правильно понимаемых интересов граждан, которым необходимо гарантировать определенный уровень компетенции юридической помощи в суде, следовало бы законодательно закрепить правило об обязательном ведении дел через адвокатов (правило об адвокатской монополии) по сложным в юридическом отношении делам (необходимость обязательного приглашения адвоката ввиду неумелого ведения процесса может быть констатирована судом или хотя бы для судов определенного звена или определенных категорий дел)»[1].

Это мнение вызывает сомнение по многим причинам. Закрепление адвокатской монополии лишит «хлеба насущного» многие неадвокатские юридические фирмы и отдельных граждан, имеющих юридическое образование, опыт и профессионально занимающихся представительством в суде в качестве основного или дополнительного источника доходов.

При привлечении адвоката в процесс по аналогии со ст. 51 УПК РФ за государственный счет следует вспомнить мизерный размер вознаграждения по такой категории дел и ту «готовность», с которой опытные адвокаты принимаются за такие дела. Если же выходить из положения путем установления обязанности стороны нанять адвоката, следует учитывать недостаточную материальную обеспеченность большинства граждан России. Не все граждане могут себе позволить уплату гонорара адвокатам по расценкам, установленным адвокатскими коллегиями.

Обязательное назначение адвоката не будет соответствовать процессуальному принципу диспозитивности. Гражданин сам имеет право выбирать, какими процессуальными способами и средствами защищать свои права.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ имеется норма, позволяющая суду назначать адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 99.

неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50). Однако в такой ситуации адвокат может действовать только исходя из доказательственной информации, которую ему удастся самостоятельно собрать, а также доказательств, представленных противоположной стороной. При этом теряется первоначальный, один из наиболее важных источников доказательств.

Законодатель также определил лиц, которые не могут быть представителями в суде. Исходя из смысла положений ст. 49 ГПК, недееспособные граждане не могут быть представителями. Согласно ст. 51 ГПК судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Пункт 2 ч. 4 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ (с изм. и доп.)[1] запрещает адвокатам принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

- имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;
- участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;
- состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;
- оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

По смыслу ст. 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ (с изм. и доп.)[2] и ст. 14 Федерального закона «О муниципальной службе в Российской Федерации» от 2 марта 2007 г. № 25-ФЗ (с изм. и доп.)[3] государственные и муниципальные служащие не имеют права заниматься представительской деятельностью.

Аналогичные ограничения для нотариусов содержит ст. 6 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-I (с изм. и доп.)[4].

---

[1] *СЗ РФ.*2002. № 23. Ст. 2102.
[2] *СЗ* РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.
[3] *СЗ* РФ. 2007. № 10. Ст. 1152.
[4] *Ведомости* СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

6.2. Виды судебного представительства

В научной литературе существуют классификации судебного представительства по различным основаниям. В самом общем виде представительство подразделяется на добровольное и обязательное. Эта классификация проводится по характеру отношений представителя и представляемого.

Добровольное представительство может возникнуть только при наличии свободного волеизъявления представляемого. Таким представителем может быть любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия (ст. 49 ГПК).

В рамках добровольного представительства выделяются договорное и общественное представительство.

В *договорном представительстве* отношения между представителем и представляемым в основном строятся на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой стороне (представителю) ведение своего гражданского дела в суде, а другая сторона принимает на себя эти обязанности. Поскольку в отечественном законодательстве не закреплена адвокатская монополия на ведение дел в суде, представителями также могут быть юристы неадвокатских юридических фирм и другие граждане.

Отношения между представляемым и представителем-гражданином могут строиться на основе простой устной договоренности. Юридические фирмы и адвокаты обычно составляют договор-соглашение на осуществление судебного представительства.

Наиболее часто в качестве судебных представителей выступают адвокаты. Это объясняется специфическим характером адвокатской деятельности, особым положением адвокатуры, высоким профессиональным уровнем адвокатов (для получения адвокатского статуса необходимы стаж работы по специальности и сдача квалификационного экзамена).

Закон об адвокатуре закрепил правовой статус адвокатуры, основные положения адвокатской деятельности и статуса адвоката. Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также равноправия адвокатов.

В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают гарантии независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам России бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством, а также при необходимости выделяют ад-

вокатским образованиям служебные помещения и средства связи (ст. 3 Закона об адвокатуре).

Адвокатом является лицо, получившее в установленном Законом об адвокатуре порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым советником по правовым вопросам. Он не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Законом об адвокатуре, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Иногда договорное представительство возникает из трудовых правоотношений. Так, штатный юрист организации действует на основании трудового договора, однако для участия в процессе руководитель организации должен выдать ему доверенность.

Особым видом добровольного представительства является *общественное представительство.* Общественным представительством называется «представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественных объединений по делам членов своих объединений, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти объединения»[1].

В соответствии с Федеральным законом «Об общественных объединениях» от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ (с изм. и доп.)[2] под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения (ст. 5).

В права общественного объединения входит представление и защита своих прав, законных интересов своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях (ст. 27 Закона об общественных объединениях).

К общественному представительству относится представление и защита прав и интересов своих членов, а также других граждан. Конкретный вид общественного объединения — общественная организация создается на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан. Примером такой организации является Общество защиты прав обманутых вкладчиков и акционеров.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 167—168.

[2] *СЗ* РФ. 1995. № 21. Ст. 1930.

Общественное представительство возможно как и договорное, но только по просьбе и с согласия самих представляемых (членов объединения и других граждан). Для представления интересов граждан необходимо заключение с ними договора поручения. Ссылаясь на это сходство с договорным представительством, некоторые авторы рассматривают общественное представительство лишь как один из видов договорного[1]. Однако общественное представительство обладает большим количеством особенностей и характерных черт, что позволяет рассматривать его в качестве самостоятельного вида.

По-разному решается в научной литературе вопрос об отнесении попечителей над патронируемыми лицами к определенному виду представителей.

М.С. Шакарян относила такой вид представительства к договорному[2]. В учебнике же под редакцией К.И. Комиссарова и В.М. Семенова это представительство, напротив, расценивалось в качестве законного[3].

В соответствии со ст. 41 ГК РФ по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного гражданина может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого гражданина.

Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного.

Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем. Поскольку при установлении патронажа на всем протяжении его осуществления и при его прекращении решающее значение имеет воля гражданина, то этот вид представительства следует относить к договорному.

Обязательное представительство не предусматривает необходимости согласия представляемого лица и возникает в силу прямого указания закона или иного нормативного акта.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 100.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 120.

[3] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. К.И. Комиссарова, В.М. Семенова. М.: Юридическая литература, 1988. С. 120.

Выделяют представительство недееспособных и ограниченно дееспособных (законное представительство) и представительство на основании устава. ГПК содержит и такой особый вид, как представительство по назначению (официальное представительство).

В соответствии с ч. 1 ст. 52 ГПК права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом. Факт назначения ***законного представителя*** основан на том, что граждане, не обладающие в силу возраста, психического развития, злоупотребления алкоголем или наркотическими средствами, не могут разумно выбрать себе представителя, и поэтому его назначают в соответствии с законом.

Законное представительство возможно при одном из трех условий:

- родительские отношения с представляемым;
- усыновление (удочерение) ребенка;
- назначение опеки или попечительства.

Законными представителями ребенка являются оба его родителя, причем факт происхождения ребенка от данных родителей должен быть официально удостоверен органом ЗАГСа. В соответствии с нормами Семейного кодекса РФ родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

Несовершеннолетние родители вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста 16 лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста 16 лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка.

Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства.

Не вправе быть законными представителями ребенка родители, лишенные родительских прав в установленном законом порядке.

Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие (ч. 2 ст. 124 СК РФ). Усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в

порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством.

Дела об установлении усыновления детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. Для установления усыновления ребенка необходимо заключение органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком. Права и обязанности усыновителя возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка.

Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста 14 лет, а также над совершеннолетними, лишенными в установленном порядке дееспособности вследствие их душевной болезни или слабоумия.

Попечительство устанавливается над детьми в возрасте от 14 до 18 лет и над гражданами, чья дееспособность была ограничена судебным решением вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

Законным представителем по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, признается лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.

Функции опекунов и попечителей могут выполнять не только *совершеннолетние дееспособные граждане*, но и *соответствующие органы*, если это указано в законе. Согласно п. 2 ст. 123 СК РФ до устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в соответствующее учреждение выполнение обязанностей опекуна (попечителя) возлагается на органы опеки и попечительства.

В соответствии с п. 1 ст. 147 СК РФ детям, находящимся постоянно на полном государственном попечении в учреждениях воспитательных, лечебных, социальной защиты населения и др., опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрацию этих учреждений.

Согласно абз. 7 ст. 39 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 2 июля 1992 г. № 3185-1 (с изм. и доп.)[1] в отношении пациентов, признанных в установленном законом порядке недееспособными и не имеющими законного представителя (опекуна), его функции выполняет администрация и медперсонал психиатрического стационара.

Законным представителем ликвидируемой организации является уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

---

[1] *Ведомости* СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913; *СЗ* РФ. 2009. № 11. Ст. 1367.

Законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом.

Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Основанием участия в процессе в качестве представителя являются *уставы, положения и иные специальные акты.*

На основании консульского устава консул осуществляет представление интересов граждан своей страны, если они не изберут другого представителя.

От имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в суде выступают органы государственной власти и органы местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. По специальному поручению этих субъектов от их имени могут выступать в суде государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (ст. 125 ГК РФ).

Представительство по назначению осуществляется на основании ст. 50 ГПК в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Назначает такого представителя суд. Представителем по назначению может быть только адвокат.

Место жительства гражданина определяется в соответствии с правилами, установленными ст. 20 ГК РФ. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов.

6.3. Полномочия судебных представителей и их оформление

Гражданский процессуальный кодекс РФ предоставляет судебным представителям широкий круг полномочий. Конкретный объем правомочий представителя определяется исходя из процессуального положения представляемого. Полномочия представителей можно разделить на две группы: общие и специальные.

По определению В.В. Яркова и Ю.К. Осипова, «общие полномочия — это такие процессуальные действия, которые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо от того, оговорены ли они в доверенности»[1].

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 126.

Выступая в процессе от имени лица, участвующего в деле, представители имеют объем полномочий представляемого. ***Общие полномочия*** представителя включают следующие права:

- 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.

Как видно из этого перечня, судебный представитель не вправе совершать процессуальные действия, влияющие на динамику судопроизводства или связанные с получением материальных ценностей, если эти правомочия не были специально оговорены представляемым. В науке они названы ***специальными полномочиями***, которые представитель вправе совершать только при указании на них в доверенности[1]. К их числу относятся:

- подписание искового заявления;
- предъявление искового заявления в суд;
- передача спора на рассмотрение третейского суда;
- предъявление встречного иска;
- полный или частичный отказ от исковых требований;
- уменьшение размера исковых требований;
- 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.

Особо необходимо отметить полномочия законных представителей. Они могут совершать от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Имеются в виду ограничения, установленные материальным правом и связанные с распоряжением имуществом представляемого.

Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Полномочия представителя должны быть *надлежащим образом оформлены и удостоверены*.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 126.

Для удостоверения своих правомочий в процессе законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус. Для родителей такими документами являются паспорт и свидетельство о рождении представляемого ребенка. Усыновители дополнительно предоставляют в суд решение об усыновлении. Опекуны и попечители представляют опекунское удостоверение и решение органа опеки и попечительства об установлении над представляемым лицом опеки или попечительства.

Полномочия адвоката согласно ч. 5 ст. 53 ГПК удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Однако для совершения правораспорядительных действий адвокату необходима доверенность, выданная гражданином.

В литературе высказывалось мнение, что ордер юридической консультации исходит не от доверителя (представляемого) и не может служить основанием полномочий представителя[1]. Оставив без комментария решение законодателя об оформлении полномочий адвоката ордером, отметим лишь, что по сложившейся практике адвокаты участвуют в гражданском процессе в основном по доверенности.

Полномочия руководителя организации, выступающего в процессе ее представителем, удостоверяются учредительными документами и протоколом об избрании или приказом о назначении руководителя на должность.

Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Это происходит при поручении ведения дела несколькими соучастниками одному из них, а также при заявлении лица на процессе о желании иметь конкретного представителя.

Во всех иных случаях полномочия представителя удостоверяются доверенностью. Доверенность, выдаваемая гражданином, заверяется нотариусом, однако может быть заверена и другими организациями. Такими организациями и лицами являются:

- организация, 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;
- администрация учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель;
- администрация стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении;

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 102.

- командиры (начальники) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей;
- начальники соответствующего места лишения свободы, в котором отбывают наказание лица, находящиеся в местах лишения свободы.

В соответствии с п. 1 ст. 185 ГК РФ ***доверенностью*** признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (в нашем случае — для представительства перед судом).

Штатный юрист организации действует на основании доверенности, выдаваемой организацией. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этого юридического лица.

Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этого юридического лица.

В тексте доверенности должны быть указаны место и дата ее составления (подписания), фамилия, имя, отчество и место жительства лица, выдавшего доверенность, и лица, на имя которого она выдана. В доверенности на имя адвоката указывается место его работы (юридическая консультация). В доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, указывается его полное наименование, место нахождения руководящего органа и должностное положение лица, подписавшего доверенность.

Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна (ст. 186 ГК РФ).

Глава 7

Судебные доказательства и доказывание

7.1. Понятие и классификация судебных доказательств

Судебные доказательства — это фактические сведения, обладающие свойством относимости, способные прямо или косвенно подтвердить имеющие значение для правильного разрешения судебного дела факты, выраженные в предусмотренной законом форме (средствах доказывания), полученные и исследованные в строго установленном процессуальном порядке[1].

> ***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 (ст. 55 ГПК).

Сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

В определении, данном законодателем, подчеркивается единство формы и содержания в понятии судебных доказательств. В качестве *содержания* выступает конкретная информация, сведения о фактах, а в качестве *формы* — средства судебного доказывания.

Таким образом, доказательства в большинстве случаев — это сведения (информация) о фактах разбираемого дела (фактические данные) и лишь в исключительных случаях — сами факты[2]. Информация, не объективируясь в определенных средствах доказывания, не может быть воспринята участниками судебного разбирательства.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ содержится полный перечень средств доказывания:

- объяснения сторон и третьих лиц;
- показания свидетелей;

---

[1] См.: *Хрестоматия* по гражданскому процессу / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1999. С. 73—74.

[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 158.

- письменные доказательства;
- вещественные доказательства;
- аудио- и видеозаписи;
- заключения экспертов.

Для судебного доказательства важен определенный порядок его получения, закрепленный в законе. Несоблюдение порядка его получения ведет к признанию доказательства ничтожным.

Доказательства многочисленны и разнообразны. Так, выделяют личные и вещественные доказательства.

В число ***личных доказательств*** входят объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов. Информация в этих доказательствах не сосредоточивается в определенных предметах, а привносится в процесс лично его участниками.

Вещественные доказательства делятся на письменные и непосредственно вещественные. В *письменных* информационную нагрузку несет текст доказательства. Для *непосредственно вещественных* доказательств важен сам предмет как обособленный элемент материального мира.

Доказательства можно также разделить на прямые и косвенные. ***Прямыми доказательствами*** называются те фактические данные, которые непосредственно указывают на обстоятельство, входящее в предмет доказывания, имеющее с ним однозначную связь[1]. ***Косвенные судебные доказательства*** — сведения, в содержании которых имеется многозначная связь с доказываемым фактом. На основании косвенных доказательств можно сделать разные, порой противоречащие друг другу выводы.

На практике применяются следующие правила использования косвенных доказательств:

- для того чтобы на основании косвенных доказательств сделать достоверный вывод, нужно иметь не одно, а несколько доказательств;
- достоверность каждого из имеющихся косвенных доказательств не должна вызывать сомнений;
- совокупность имеющихся косвенных доказательств должна представлять определенную систему, дающую основание сделать один единственно возможный вывод о доказываемом факте[2].

Безусловно, прямым доказательствам суд отдает большее предпочтение.

Еще одна классификация судебных доказательств — деление их на первоначальные и производные. ***Первоначальные доказательства*** получают из первоисточников. К ним относятся показания очевидцев, подлинники документов, спорная вещь. ***Производные доказательства***

---

[1] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 147.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник для вузов /Под ред. Ю.К. Осипова. М., 1995. С. 171.

применяются в процессе только с обязательным указанием на источник их получения. К ним относятся показания со слов другого человека, копии документов, фотографии, вещи, схемы. Первоначальные доказательства имеют преимущество перед производными.

В соответствии со ст. 67 ГПК при оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом сохранялась копия документа.

Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств.

По *цели предъявления* доказательства можно разделить на предъявленные в обоснование иска и подтверждающие возражения против него.

После проведения исследования и оценки доказательств могут появиться еще несколько оснований для классификации, и доказательства можно будет делить на *относимые* и *неотносимые*, *допустимые* и *недопустимые*, *достоверные* и *недостоверные*.

Некоторые авторы предлагают также выделять *достаточные* и *недостаточные* доказательства[1]. Однако говорить о достаточности или недостаточности одного конкретного доказательства нельзя. Можно лишь утверждать о достаточности или недостаточности объема собранных доказательств.

Даже по искам по договору займа, по которым собирается один из самых минимальных объемов доказательств, кроме расписки, необходимы объяснения сторон, иногда — показания свидетелей, а в случае заявления о подложности расписки — заключение эксперта.

Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности (п. 3 ст. 67 ГПК).

7.2. Предмет, субъекты и средства судебного доказывания

Из содержания п. 1 ст. 55 ГПК можно сделать вывод о том, что ***предметом доказывания*** являются факты, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоя-

---

[1] *Казанцев В.И., Казанцев С.Я.* Указ. соч. С. 111.

тельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела[1]. То есть предметом доказывания являются факты, с наличием которых закон связывает возникновение, изменение или прекращение материально-правовых правоотношений[2].

Точное определение предмета доказывания выполняет важную ориентирующую функцию. Так, в соответствии со ст. 59 ГПК предмет доказывания является определяющим при проверке относимости доказательств. Пределы и объем судебного доказывания также определяются на основе предмета доказывания.

В состав предмета доказывания входят факты, подтверждающие исковые требования истца, возражения ответчика против иска, а также процессуальные факты, обосновывающие возможность или невозможность проведения данного процесса.

Нельзя останавливаться только на доказывании тех фактов, которые имели место (например, заключение договора, нахождение в трудовых отношениях, распространение порочащих сведений). Доказаны должны быть также отрицательные факты, т.е. то, что какое-то действие или событие не имело места (неуплата долга, неисполнение обязанности и др.).

Однако не все факты в процессе подлежат доказыванию. Закон предусматривает две группы фактов, доказывания которых не требуется. К ним относятся факты общеизвестные и преюдициальные.

Общеизвестными признаются такие факты, которые известны неограниченному кругу лиц. В отношении общеизвестных фактов действует аксиома, применявшаяся еще юристами Древнего Рима: *manifestum non eget probatione* (общеизвестное не нуждается в доказательстве).

Общеизвестные факты могут быть поделены на:

- известные на всей территории страны (даты рождения или смерти знаменитых людей, даты крупных катастроф, актов терроризма, событий общественной или политической жизни и др.);
- известные на некоторой локализованной территории (субъекте Федерации, городе и др.);
- ноторные, т.е. факты, легко подвергаемые проверке (температура воздуха в определенный день и т.п.);
- научные (общеизвестные физические, химические, технологические, термические, механические свойства вещей и т.п.).

Преюдициальные факты — обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда.

В соответствии с п. 2—4 ст. 61 ГПК обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Эти обстоятель-

---

[1] Анализ научных взглядов на понятие и содержание предмета доказывания см.: *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М.: Городец, 2004. С. 13—29.

[2] *Казанцев В.И., Казанцев С.Я.* Указ. соч. С. 106.

ства не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

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.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого был вынесен приговор суда, по таким вопросам, как: имели ли эти действия место и совершены ли они данным лицом.

Общее правило распределения обязанностей по доказыванию и представлению доказательств существенно изменяет ***доказательственные презумпции***. Их суть заключается в том, что лицо, участвующее в деле, ссылаясь на какой-то презюмируемый факт (факт, устанавливаемый посредством презумпции[1]), не должно его доказывать, а иные юридически заинтересованные лица вправе его опровергать.

Презумпции могут быть закрепленными в законе (*легальные*) и не закрепленными в законе, но используемыми на практике (*фактические*).

Среди легальных можно назвать презумпцию отцовства мужа по отношению к ребенку, родившемуся в браке (п. 2 ст. 48 СК РФ), презумпцию добропорядочности гражданина (ст. 158 ГК РФ), презумпцию смерти долго отсутствующего гражданина (ст. 45 ГК РФ). Фактической презумпцией будет, например, утверждение о том, что расписка по договору займа была выдана добровольно.

> ***Субъектами доказывания*** являются те участники гражданского процесса, которые своими инициативными действиями способствуют подтверждению или опровержению исковых требований.

Сторонам и иным лицам, участвующим в деле, законом предоставлены такие неотъемлемые права, как право на собирание, предоставление доказательств и участие в их исследовании. Кроме того, эти лица также могут заявлять ходатайство об истребовании доказательств (п. 1 ст. 35 ГПК).

При решении вопроса о причислении представителей к числу субъектов доказывания следует учитывать, что они имеют в процессе все права стороны, но ведут процесс от имени доверителя, поэтому все процессуальные действия — собирание, предъявление и исследование доказательств — совершают также от имени доверителя.

---

[1] Презумпция — предположение, признаваемое истинным, пока не доказано обратное. См.: *Ожегов С.И.* Толковый словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. М., 1983. С. 531.

К субъектам доказывания можно отнести и суд. Он 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. Суд решает, имеют ли доказательства отношение к делу и соответственно принимать их или нет.

Суд может предложить сторонам предоставить дополнительные доказательства. В случае, если представление необходимых доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству оказывает содействие в собирании и истребовании доказательств.

Суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (п. 1 ст. 62 ГПК).

Лица, участвующие в деле и имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств (ст. 64 ГПК).

> ***Средства судебного доказывания*** — это те источники, из которых суд получает доказательства.

В законе приводится исчерпывающий перечень средств доказывания. Так, в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 55 ГПК сведения, имеющие значения для дела, могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Сведения, полученные из иных источников, доказательственной силы не имеют.

Объяснение сторон (истца и ответчика) и третьих лиц — это данное в ходе судебного заседания пояснение обстоятельств дела и своей позиции по нему. Это самое распространенное средство доказывания. Объяснения сторон и третьих лиц используются в любом процессе, поскольку дают исходный материал (помимо искового заявления и возражения на иск с приложенными к ним доказательствами) для судебного рассмотрения дела.

Объяснения сторон и третьих лиц об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами. 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.

Объяснения могут давать только истец, ответчик и третьи лица. Однако в гражданском процессе принимают участие прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, защищающие права других лиц. Эта категория субъектов также вправе давать объяснения, однако, поскольку участниками непосредственно спорного материально-правового правоотношения они

не являются, их объяснения будут производными доказательствами. Думается, правильнее было бы определить это средство доказывания как объяснения лиц, участвующих в деле.

Для судебного процесса имеют наибольшее значение факты, изложенные в объяснениях. Правовая квалификация стороной сложившегося правоотношения не несет для суда доказательственной информации. Но нельзя отрицать, что в некоторых случаях сведения об эмоциях, испытываемых в связи с материальным правоотношением, также могут сыграть свою роль.

При предъявлении требований о возмещении морального вреда довольно трудно доказать фактами нравственные страдания, испытываемые лицом в связи с нарушением его прав.

Необходимо учитывать, что поскольку стороны и третьи лица заинтересованы в представлении информации в наиболее выгодном для себя свете, то в этом средстве доказывания наиболее полно могут проявиться неумышленное или умышленное искажение информации, а также прямая ложь. Для противодействия этому важно правильно использовать методы, полученные в результате интеграции различных наук. Так, в гражданском процессе применимы тактические приемы судебного допроса, разработанные криминалистикой.

Объяснения могут быть различных видов: утверждение, признание, отрицание и возражение.

Под *утверждением* понимается сообщение о фактах, обосновывающих требования или возражения субъектов.

Признанием является сообщение о фактах, которые должна доказывать другая сторона, или согласие с изложенными другой стороной фактами. Признание может быть полным (признание всех фактов, на которые ссылается контрагент), частичным (признание отдельных фактов, изложенных другой стороной) и квалифицированным (признание фактов, представленных другой стороной, но утверждение, что они уже не имеют значения вследствие, например, истечения срока исковой давности или принятия нового нормативного акта по рассматриваемому правоотношению).

Можно также выделить признание исковых требований или признание возражений против иска, признание отдельных фактов или признание отдельных правоотношений.

Признание может быть внесудебным и судебным. Внесудебное признание в процессе еще должно быть доказано[1].

Относительно судебного признания закон предусматривает следующие правила.

1. Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает послед-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 206—208.

нюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания. Изложенное в письменном заявлении, оно приобщается к материалам дела.

2. Если у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признание, о чем выносит определение. Эти обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях. Если же у суда нет сомнений в добросовестности признания стороной фактов, то в целях экономии процессуального времени и средств они считаются доказанными.

3. В отдельных случаях закон запрещает суду принимать признание. Так, суд не принимает признание иска ответчиком, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц (п. 2 ст. 39 ГПК). Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет иска, также лишены права признать иск. Правомочие на признание иска должно быть специально закреплено в доверенности представителя.

Возражением является мотивированное отрицание позиции другой стороны. При возражении для опровержения сведений, приведенных другой стороной, в процесс привносится новая информация.

Отрицание представляет собой отказ от признания сведений другой стороны без приведения какого-либо обоснования своей позиции.

Еще одним средством доказывания являются ***показания свидетелей***. Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (п. 1 ст. 69 ГПК).

Таким образом, свидетелем может быть не только тот человек, который сам присутствовал при каком-либо событии, но и тот, который знает о нем со слов других лиц. Однако не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. Свидетель — юридически незаинтересованный участник судопроизводства.

Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, должно указать, какие сведения может пояснить свидетель, а также данные о самом свидетеле (фамилию, имя, отчество, адрес).

В качестве свидетелей могут быть вызваны любые лица независимо от их родства или иных отношений с участниками процесса. Возраст свидетеля также не ограничивается. В соответствии с п. 1 ст. 179 ГПК допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет производится с участием педагогического работника, который вызывается в суд. В случае необходимости вызываются также родители, усыновители, опекун или попечитель несовершеннолетнего свидетеля. Эти лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также вы-

сказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.

Нельзя признать имеющими доказательственное значение показания, данные лицами, которые в силу своих психических особенностей не могут реально осознавать события окружающей действительности и давать об этом правдивые показания.

Закон называет лиц, которые в силу своей работы или родства со сторонами не могут быть вызваны в качестве свидетеля или имеют право не давать показания, т.е. обладающих свидетельским иммунитетом. Так, в соответствии с п. 3 ст. 69 ГПК *не подлежат допросу в качестве свидетелей*:

- представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;
- судьи, присяжные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;
- священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, — об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

В соответствии с п. 4 ст. 69 ГПК вправе отказаться от дачи свидетельских показаний следующие лица:

- гражданин против самого себя;
- супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;
- Уполномоченный по правам человека в РФ — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Свидетели обязаны явиться в суд и дать правдивые показания. Однако на основании ст. 62, 63 ГПК суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия.

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 (п. 2 ст. 63 ГПК).

Кроме того, 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.

Перед дачей показаний все свидетели (за исключением несовершеннолетних) предупреждаются об ответственности по ст. 307, 308 УК за дачу ложных показаний и за отказ от дачи показаний.

Свидетель дает показания на родном языке. При даче показаний свидетель имеет право пользоваться различного рода заметками и иными письменными записями.

В целях возмещения денежных затрат и затрат во времени в связи с явкой свидетеля в суд закон предоставляет свидетелю право требования возмещения реально понесенных расходов, а также денежной компенсации потерянного времени (п. 3 ст. 70 ГПК).

С теоретической точки зрения все свидетельские показания могут быть поделены на три категории, а именно:

1) показания как сообщения о фактах;

2) показания, содержащие в себе, кроме фактов, суждения, — они более подробны, однако к суждениям и оценке свидетелями спорной ситуации необходимо подходить с осторожностью;

3) показания сведущих свидетелей, — они в результате получения образования или практического опыта могут выносить верные суждения с указаниями причинно-следственной связи развития определенной ситуации.

Письменные доказательства как средство доказывания представляют собой любые документы, содержащие сведения, имеющие значения для дела. Для различения письменных и вещественных доказательств важно определить, что несет в себе доказательственную информацию — текст документа или сам документ как предмет материального мира.

Закон содержит примерный перечень объектов, относимых к письменным доказательствам. К ним относятся акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом, приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Письменное доказательство может быть зафиксировано на любом материальном носителе.

Письменные доказательства можно классифицировать по следующим основаниям:

- *по субъекту* — официальные документы и неофициальные;
- *по способу формирования* — подлинники и копии;

- *по содержанию* — распорядительные и информационно-справочные акты;
- *по форме* — простые документы и нотариально удостоверенные, а также документы, форма которых установлена правовыми нормами[1].

В настоящее время широкое распространение получают электронные документы. По содержанию электронный документ не отличается от документов на других носителях. Правовое регулирование отношений в области использования электронной цифровой подписи осуществляется Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «Об электронной цифровой подписи» от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ (с изм. и доп.)[2], Федеральным законом «Об информации, информационных технологиях и защите информации» от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ[3] и др.

Письменное доказательство необходимо отличать от письменных показаний свидетелей, объяснений сторон и заключения эксперта. Письменные доказательства имеются до возбуждения гражданского дела. Они адресованы не суду, а заинтересованным лицам.

Письменное доказательство представляется как самими сторонами, так и истребуется по их ходатайству судом. Статья 57 ГПК предоставляет суду широкие полномочия по истребованию доказательств. Если представление необходимых доказательств для лиц, участвующих в деле, затруднительно, суд по их ходатайству оказывает содействие в собирании и истребовании доказательств.

За непредоставление по запросу суда доказательств на лицо могут быть возложены *штрафные санкции*. Уплата штрафа не освобождает лицо от обязанности предоставить доказательство.

Если доставление документа в суд невозможно или затруднительно, суд может произвести их осмотр и исследование по месту нахождения. При осмотре имеют право присутствовать лица, участвующие в деле. В необходимых случаях к осмотру могут быть также привлечены эксперты, специалисты, свидетели. Осмотр документов оформляется протоколом.

Письменные доказательства подразделяются на *оригиналы* и *копии*. Копии письменных доказательств, прилагаемые к делу, должны быть надлежащим образом заверены органом, выдавшим оригинал, нотариусом или судьей при сопоставлении с оригиналом. В некоторых случаях закон или обстоятельства дела могут предусматривать доказывание определенных фактов только оригиналами документов. Кроме того, если стороны представляют разные по содержанию копии одного документа, судья должен обязать их представить оригинал.

---

[1] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Указ. соч. С. 158.
[2] *СЗ* РФ. 2002. № 2. Ст. 127.
[3] *СЗ* РФ. 2006. № 31 (часть 1). Ст. 3448.

Для обеспечения возможности другой стороны подготовиться к процессу и обоснованно опровергать факты нормы п. 3 ст. 71 ГПК предусматривают обязанность лица, представляющего доказательства, или суда, истребующего доказательства, отправить копии письменных доказательств остальным лицам, участвующим в деле.

В целях оптимизации процесса международного сотрудничества закон допускает использование в суде документов, полученных в другом государстве. Однако п. 4 ст. 71 ГПК устанавливает два условия их использования: их подлинность не должна подвергаться сомнению и они должны быть надлежащим образом легализованы в России. Если международный договор России прямо это допускает, документ иностранного государства не требует легализации.

Необходимо учитывать, что при использовании в суде документа на иностранном языке представляется нотариально заверенный перевод документа или к участию в процессе привлекается переводчик.

Дальнейшую судьбу письменных доказательств законодатель определил следующим образом: до вступления решения в законную силу письменные доказательства возвращаются стороне, только если суд сочтет это возможным, после вступления решения в законную силу подлинники документов в деле заменяются надлежащим образом заверенными копиями, а оригиналы документов по просьбе стороны могут быть ей возвращены.

По определению, данному в ст. 73 ГПК, ***вещественными доказательствами*** являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Таким образом, для этого средства доказывания информационное содержание предмета не имеет определяющего значения.

Предметы могут быть одновременно и доказательствами, и предметом спора. Они также могут быть *первоначальными* (например, мебельный гарнитур) и *производными* (например, фотография гарнитура).

Вещественные доказательства, как и письменные, представляются самими сторонами или истребуются судом. Порядок истребования вещественных доказательств не имеет отличий от истребования письменных доказательств. Вещественные доказательства исследуются судом и лицами, участвующими в деле.

Вещественные доказательства могут не представляться в суд, а осматриваться или исследоваться по месту их нахождения или в указанном судом месте. Однако такой порядок исследования вещественных доказательств применим только при затруднительности или невозможности их представления в суд, а также если сама вещь подвергается быстрой порче. Процедура осмотра и исследования аналогична осмотру письменных доказательств.

Вещественные доказательства (за исключением подвергающихся быстрой порче) хранятся в суде или у назначенного судом хранителя и

по вступлении судебного решения в законную силу возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в порядке, определенном судом (п. 1 ст. 76 ГПК).

Предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться в собственности или во владении граждан, передаются соответствующим организациям.

Вещественные доказательства после их осмотра и исследования судом могут быть до окончания производства по делу возвращены лицам, от которых они были получены, если последние об этом ходатайствуют, и удовлетворение такого ходатайства не будет препятствовать правильному разрешению дела (ст. 76 ГПК). Расходы на хранение распределяются между сторонами в соответствии со ст. 98 ГПК.

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, возвращаются лицу, представившему их для осмотра и исследования, или передаются организациям, которые могут их использовать по назначению. В последнем случае владельцу вещественных доказательств могут быть возвращены предметы того же рода и качества или их стоимость.

Аудио- и видеозаписи являются самостоятельным средством доказывания. Важно отличать аудио- и видеозаписи как вещественное доказательство от самостоятельного средства доказывания. В случае использования этих объектов как вещественных доказательств они создаются не в связи с судебным процессом и не в целях подтверждения каких-либо фактов.

По искам о нарушении авторских прав гражданское дело возбуждается в суде в связи с обнаружением пиратских копий в целях защиты имущественных и неимущественных прав авторов.

Аудио- и видеозаписи как самостоятельное средство доказывания используются в суде для подтверждения совершения каким-либо лицом определенных действий (например, предъявления каких-либо требований или дачи обещания). При предъявлении этого средства доказывания необходимо указать, когда, кем и в каких условиях делалась запись. Магнитные или электронные аудио- и видеоносители хранятся в суде по правилам хранения и возврата вещественных доказательств.

Для решения возникающих в ходе процесса вопросов в области науки, техники, искусства, ремесла в процесс привлекается специалист или судом назначается экспертиза. В соответствии со ст. 9 Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ (с изм. и доп.)[1] ***судебная экспертиза*** определяется как процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ре-

---

[1] *СЗ* РФ. 2001. № 23. Ст. 2291.

месла и которые поставлены перед экспертом судом, судьей, органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу.

Проведение экспертизы может быть поручено судебно-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам.

Государственными судебно-экспертными учреждениями являются специализированные учреждения федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, созданные для обеспечения исполнения полномочий судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей посредством организации и производства судебной экспертизы.

Организация и производство судебной экспертизы могут осуществляться также экспертными подразделениями, созданными федеральными органами исполнительной власти или органами исполнительной власти субъектов Федерации. В тех случаях, когда производство судебной экспертизы поручается этим экспертным подразделениям, они осуществляют функции, исполняют обязанности, имеют права и несут ответственность как государственные судебно-экспертные учреждения (ст. 11 Закона о государственной судебно-экспертной деятельности).

Государственным судебным экспертом является аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей (ст. 12 Закона о государственной судебно-экспертной деятельности).

Круг вопросов, поставленных на экспертизу, формируют лица, участвующие в деле, однако *окончательное слово принадлежит суду*. Лица, участвующие в деле, могут также просить суд о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении или конкретным экспертом.

О назначении экспертизы судья выносит определение. Содержание определения регламентировано ст. 80 ГПК. Так, в определении о назначении экспертизы суд указывает:

- наименование суда;
- дату назначения экспертизы и дату, не позднее которой заключение должно быть составлено и направлено экспертом в суд, назначивший экспертизу;
- наименования сторон по рассматриваемому делу;
- название экспертизы;
- факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- фамилию, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы;

- представленные эксперту материалы и документы для сравнительного исследования; особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы;
- наименование стороны, которая производит оплату экспертизы.

Эксперт, получив определение о назначении экспертизы, предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения и приступает к проведению необходимых исследований.

При необходимости к проведению экспертизы могут быть привлечены несколько экспертов. Если требуется проведение значительного объема исследований в одной области знаний, назначается *комиссионная* экспертиза. В случае необходимости проведения одновременных исследований в различных областях знаний прибегают к *комплексной* экспертизе.

Различают также дополнительную и повторную экспертизы. *Дополнительная* экспертиза назначается в случаях недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта. Ее проведение может быть поручено тому же или другому эксперту (п. 1 ст. 87 ГПК). В связи с возникшими сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличием противоречий в заключениях нескольких экспертов суд может назначить по тем же вопросам *повторную* экспертизу, проведение которой поручается другому эксперту или другим экспертам (п. 2 ст. 87 ГПК).

По результатам исследований выносится письменное заключение. Эксперт, не согласный с выводами остальных участников комиссионной экспертизы, формулирует собственное заключение. К комплексной экспертизе законодатель подходит несколько иначе, и участвующий в ней, но не согласный с выводами других экспертов подписывает только свою исследовательскую часть заключения.

Экспертное заключение содержит описание произведенных исследований, выводы эксперта и ответы на поставленные вопросы.

Эксперт при необходимости может быть вызван в суд и допрошен в судебном заседании.

В случае невыполнения требования суда, назначившего экспертизу, о направлении заключения эксперта в суд в срок, установленный в определении о назначении экспертизы, при отсутствии мотивированного сообщения эксперта или судебно-экспертного учреждения о невозможности своевременного проведения экспертизы либо о невозможности проведения экспертизы по причинам, указанным в абз. 2 ст.85 ГПК, судом на руководителя судебно-экспертного учреждения или виновного в указанных нарушениях эксперта налагается штраф в размере до 5 тысяч рублей.

Эксперт или судебно-экспертное учреждение не вправе отказаться от проведения порученной им экспертизы в установленный судом срок, мотивируя это отказом стороны произвести оплату экспертизы до ее проведения. В случае отказа стороны от предварительной оплаты экспертизы эксперт или судебно-экспертное учре-

ждение обязаны провести назначенную судом экспертизу и вместес заявлением о возмещении понесенных расходов направить заключение эксперта в суд с документами, подтверждающими расходы на проведение экспертизы, для решения судом вопроса о возмещении этих расходов соответствующей стороной с учетом положений ч. 1 ст. 96 и ст. 98 ГПК.

7.3. Процесс доказывания

Доказывание определяется в науке как логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, а также в определенной мере и суда, направленная на достижение верного знания о фактических обстоятельствах возникновения, изменения и прекращения правоотношений, осуществляемая в процессуальной форме путем утверждения лиц, участвующих в деле, о фактах имеющих правовые значения, указания на доказательства, представления их суду, оказания судом содействия лицам, участвующим в деле, в собирании доказательств, исследования, оценки[1].

Из этого определения можно сделать следующий вывод: ***доказывание*** — это основанная на логических приемах активная познавательная деятельность, осуществляемая путем ретроспективного познания обстоятельств дела.

Познание при доказывании опосредовано через изучение доказательств. В деятельности по получению доказательств участвуют как заинтересованные лица (лица, участвующие в деле), так и суд.

Процесс доказывания состоит из следующих этапов[2]:

- утверждение о фактах;
- предоставление или истребование доказательств;
- исследование доказательств;
- оценка доказательств.

1. *Утверждение о фактах.* Оно происходит, например, в содержательной части искового заявления истца или возражения на иск ответчика. Обращаясь за защитой своего права в суд, лица обязаны изложить все факты спорного правоотношения, а также факты, на которых они основывают свои исковые требования.

2. *Предоставление или истребование доказательств.* Заявляя свои требования, стороны обязаны представить суду доказательства, подтверждающие обоснованность их удовлетворения. Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований. Судья может указать на необходимость представления определенных дополнительных доказательств.

---

[1] См.: *Треушников М.К.* Судебные доказательства. — 4-е изд., перераб. и доп. М.: Городец, 2005. С. 43.

[2] *Треушников М.К.* Указ. соч. С. 43—56.

Если для лиц, участвующих в деле, представление каких-либо доказательств является затруднительным или невозможным, суд по их ходатайству может оказать помощь в истребовании доказательств. В 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.

Суд выдает стороне запрос для получения доказательства или запрашивает доказательство непосредственно. Лицо, у которого находится истребуемое судом доказательство, направляет его в суд или передает на руки лицу, имеющему соответствующий запрос, для представления в суд (п. 2 ст. 57 ГПК).

3. *Исследование доказательств.* Оно состоит в восприятии судом фактических данных, выяснении условий сохранения информации, факторов, влияющих на достоверность доказательств, в сопоставлении, сравнении отдельных доказательств, ликвидации противоречий между ними[1].

4. *Оценка доказательств.* Это один из наиболее важных этапов процесса доказывания. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (п. 1 ст. 67 ГПК). Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (п. 2 ст. 67).

Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности (п. 3 ст. 67 ГПК).

Под *относимостью* понимается значение доказательства для правильного рассмотрения и разрешения дела. *Допустимость* доказательства — это подтверждение обстоятельств дела четко определенными в законе средствами доказывания и никакими другими.

Например, в соответствии со ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Следовательно, в данном случае не могут быть допущены свидетельские показания.

Результаты оценки доказательств, а также мотивы, по которым то или иное доказательство было отвергнуто, отражаются в судебном решении.

---

[1] *Треушников М.К.* Указ. соч. С. 45.

Глава 8

Судебные расходы и судебные штрафы

8.1. Понятие и виды расходов

Судебные расходы можно рассматривать в узком и в широком смысле. В широком смысле они представляют собой материальные средства, необходимые для функционирования системы правосудия. Эти средства могут быть получены только из двух источников:

1) государственного финансирования судебной системы;

2) денежных средств, вносимых на расчетный счет суда лицами, заинтересованными в рассмотрении и разрешении их правового спора (это судебные расходы в узком смысле).

> Таким образом, ***судебные расходы*** в узком смысле можно охарактеризовать как денежные затраты, связанные с рассмотрением и разрешением гражданского дела, а также с исполнением решения суда.

Законодатель в ч. 1 ст. 88 ГПК закрепил исторически сложившееся разделение судебных расходов на государственную пошлину и издержки, связанные с рассмотрением дела.

Государственная пошлина — сбор, взимаемый с организаций и физических лиц при обращении за совершением юридически значимых действий судами по рассмотрению, разрешению, пересмотру гражданских дел и выдачу документов.

Цель взимания государственной пошлины в сфере судопроизводства — частичное возмещение государству затрат, связанных с обеспечением деятельности судов. Размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральными законами о налогах и сборах и зависят от характера иска (заявления, жалобы) и цены иска.

Судебные издержки — это денежные суммы, подлежащие взысканию при рассмотрении дела для выплаты их лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия (экспертам, свидетелям, специалистам, переводчикам, представителям), возмещения затрат суду по совершению перечисленных в законе отдельных процессуальных действий (ст. 94 ГПК).

В отличие от государственной пошлины размер издержек определяется исходя из фактически понесенных затрат при рассмотрении и разрешении конкретного гражданского дела.

Судебные расходы выполняют не только компенсационные функции. Обязанность их несения выступает как фактор предупреждения необоснованных обращений в суд.

В соответствии с ч. 2 ст. 88 ГПК размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются федеральными законами о налогах и сборах. В настоящее время основания, размер и порядок уплаты государственной пошлины установлен главой 25.3 Налогового кодекса РФ.

Государственная пошлина уплачивается при подаче исковых заявлений и иных заявлений, указанных в ст. 333.19 НК РФ, апелляционных и кассационных жалоб, заявлений о повторной выдаче копий судебных актов, о выдаче дубликата исполнительного листа, копий протоколов судебного заседания и др.

При обращении в суды, в том числе и к мировым судьям, государственная пошлина уплачивается до подачи запроса, ходатайства, заявления, искового заявления, жалобы (в том числе апелляционной, кассационной или надзорной).

Государственная пошлина взимается в твердых ставках или в процентах от цены иска.

По делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах (ст. 333.19 НК РФ).

1. При подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

- до 20 000 руб. — 4% цены иска, но не менее 400 руб.;
- от 20 001 руб. до 100 000 руб. — 800 руб. плюс 3% суммы, превышающей 20 000 руб.;
- от 100 001 руб. до 200 000 руб. — 3200 руб. плюс 2% суммы, превышающей 100 000 руб.;
- от 200 001 руб. до 1 000 000 руб. — 5 200 руб. плюс 1% суммы, превышающей 200 000 руб.;
- свыше 1 000 000 руб. — 13 200 руб. плюс 0,5% суммы, превышающей 1 000 000 руб., но не более 60 000 руб.

2. При подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50% размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера.

3. При подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера:

- для физических лиц — 200 руб.;
- для организаций — 4000 руб.

4. При подаче надзорной жалобы - в размере государственной пошлины, уплачиваемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5. При подаче искового заявления о расторжении брака — 400 руб.

6. При подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц:

- для физических лиц — 200 руб.;
- для организаций — 3000 руб.

7. При подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, — 200 руб.

8. При подаче заявления по делам особого производства — 200 руб.

9. При подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы — 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера.

10. При подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 4 руб. за одну страницу документа, но не менее 40 руб.

11. При подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1500 руб.

12. При подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 200 руб.

13. При подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1500 руб.

14. При подаче заявления по делам о взыскании алиментов — 100 руб. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в 2 раза.

15. При подаче заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок: для физических лиц — 200 рублей; для организаций — 4 000 рублей.

Государственная пошлина уплачивается по месту совершения юридически значимого действия в наличной или безналичной форме (при обращении в суд, как правило, в безналичной форме)

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении.

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается либо квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком, либо квитанцией, выдаваемой плательщику должностным лицом или кассой органа, в который производилась оплата.

Законодательством РФ о налогах и сборах установлены льготы по уплате государственной пошлины (ст. 333.36 НК РФ).

Так, *от уплаты государственной пошлины освобождаются*:

- истцы по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий; о взыскании алиментов; о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением и т.д.;
- стороны — при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;
- прокуроры — по заявлениям в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований;
- физические лица — при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;
- заявители — по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и (или) принудительном психиатрическом освидетельствовании и другие и др.

Суды общей юрисдикции или мировые судьи, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер подлежащей уплате государственной пошлины, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату в порядке, предусмотренном ст. 333.41 НК РФ.

Уплата государственной пошлины по искам имущественного характера производится исходя из цены иска, которая указывается истцом. В случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления.

При затруднительности определения цены иска в момент его предъявления размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующей доплатой недостающей суммы государственной пошлины на основании цены иска, определенной судом при разрешении дела.

При увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска. При уменьшении истцом размера исковых требований сумма излишне уплаченной государственной

пошлины возвращается в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом РФ. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований.

При увеличении размера исковых требований рассмотрение дела продолжается после предоставления истцом доказательств уплаты государственной пошлины или разрешения судом вопроса об отсрочке, о рассрочке уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера (ч. 2 ст. 92 ГПК).

Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины предоставляется по ходатайству заинтересованного лица на срок, указанный в ст. 64 НК РФ (на срок, не превышающий один год, соответственно с единовременной или поэтапной уплатой налогоплательщиком суммы задолженности) (ст. 333.41 НК РФ).

Правила определения цены иска содержатся в ст. 91 ГПК. Так, цена иска определяется исходя из следующего:

- о взыскании денежных средств — из взыскиваемой денежной суммы;
- об истребовании имущества — из стоимости истребуемого имущества;
- о взыскании алиментов — совокупности платежей за год;
- о срочных платежах и выдачах — из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за три года;
- о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах — из совокупности платежей и выдач за три года;
- об уменьшении или увеличении платежей и выдач — из суммы, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи и выдачи, но не более чем за год;
- о прекращении платежей и выдач — из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;
- о досрочном расторжении договора имущественного найма — из совокупности платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года;
- о праве собственности на объект недвижимого имущества, принадлежащий гражданину на праве собственности — из стоимости объекта, но не ниже его инвентаризационной оценки или при отсутствии ее — не ниже оценки стоимости объекта по договору страхования, на объект недвижимого имущества, принадлежащего организации, — не ниже балансовой оценки объекта.

Если иск состоит из нескольких самостоятельных требований, то цена определяется исходя из каждого требования в отдельности.

Законом предусматривается возможность *возврата* полностью или частично государственной пошлины (ст. 93 ГПК).

Уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случае:

- уплаты государственной пошлины в большем размере, чем это предусмотрено главой 25.3 НК РФ;
- возвращения заявления, жалобы или иного обращения или отказа в их принятии судами; если государственная пошлина не возвращена, ее сумма засчитывается в счет уплаты государственной пошлины при повторном предъявлении иска, если не истек трехгодичный срок со дня вынесения предыдущего решения и к повторному иску приложен первоначальный документ об уплате государственной пошлины;
- прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения (ст. 333.40 НК РФ).

Не подлежит возврату уплаченная государственная пошлина при утверждении мирового соглашения судом общей юрисдикции.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах, а также мировыми судьями, подается плательщиком государственной пошлины в налоговый орган по месту нахождения суда, в котором рассматривалось дело. К заявлению прилагаются решения, определения и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного или частичного возврата излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины, а также подлинные платежные документы, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, а если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов. Заявление может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится в течение одного месяца со дня подачи указанного заявления о возврате.

Следующим видом судебных расходов являются ***издержки, связанные с рассмотрением дела***.

По определению А.Г. Столярова, судебные издержки — это «связанные с осуществлением прямо предусмотренных процессуальным законом действий материальные затраты суда и участников процесса, содействующих отправлению правосудия, порядок вычисления, внесения и распределения которых между сторонами установлен законодательством»[1]. К таким издержкам относятся (ст. 94 ГПК):

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 3-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечета. С. 154.

- расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором РФ;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд; расходы на оплату услуг представителей;
- расходы на производство осмотра на месте;
- компенсация за фактическую потерю времени, взыскиваемая со стороны недобросовестно заявившей необоснованный иск или спор либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, в пользу другой стороны;
- связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- другие признанные судом необходимыми расходы.

Гражданский процессуальный кодекс РФ регулирует вопросы освобождения от судебных расходов и льготы по ним. Вопрос об освобождении от судебных расходов следует рассматривать отдельно — применительно к государственной пошлине и судебным издержкам. Освобождение от уплаты государственной пошлины автоматически не исключает обязанности компенсировать издержки, связанные с рассмотрением дела.

Законодательство устанавливает *льготы* не только при уплате государственной пошлине, но и при уплате сумм судебных издержек, связанных с рассмотрением дела. Так, п. 3 ст. 96 ГПК установлено, что суд, а также мировой судья могут освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты денежных сумм, подлежащих выплате свидетелям, экспертам и специалистам, или уменьшить их размер. В этом случае расходы возмещаются за счет средств соответствующего бюджета. Перечень издержек не является исчерпывающим. Суд может отнести к издержкам и другие расходы, удовлетворяющие необходимым критериям.

Понесенные расходы должны быть направлены на своевременное и правильное рассмотрение судом конкретного гражданского дела. Различные участники процесса в соответствии с законом несут разные издержки. Суду возмещаются расходы, понесенные в связи с производством осмотра на месте. Письменные и вещественные доказательства, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте (ч. 1 ст. 184 ГПК). О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

Суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ч. 1

ст. 62 ГПК), в частности произвести осмотр. Суду возмещаются фактически понесенные затраты на проезд к месту проведения осмотра.

Свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы на проезд, расходы на наем жилого помещения и дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные).

Работающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, выплачивается денежная компенсация исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и их среднего заработка. Неработающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, выплачивается денежная компенсация исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Эксперты, специалисты и переводчики получают вознаграждение за выполненную ими по поручению суда работу, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения. Размер вознаграждения экспертам, специалистам определяется судом по согласованию со сторонами и по соглашению с экспертами, специалистами.

Денежные суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам, или другие связанные с рассмотрением дела расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на счет, открытый в порядке, установленном бюджетным законодательством РФ, соответственно Верховному Суду РФ, верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области, суду автономного округа, окружному (флотскому) военному суду, управлению (отделу) Судебного департамента в субъекте РФ, а также органу, осуществляющему организационное обеспечение деятельности мировых судей, стороной, заявившей соответствующую просьбу. В случае, если указанная просьба заявлена обеими сторонами, требуемые суммы вносятся сторонами в равных частях.

В случае, если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда, соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета.

В случае, если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе мирового судьи, соответствующие расходы возмещаются за счет средств бюджета субъекта РФ, на территории которого действует мировой судья.

Суд, а также мировой судья может освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты расходов, предусмотренных частью первой настоящей статьи, или уменьшить их размер. В этом случае расходы возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

Возврат сторонам неизрасходованных денежных сумм, внесенных ими в счет предстоящих судебных расходов, производится на основании судебного постановления. Порядок возврата сторонам неизрасходованных денежных сумм устанавливается Правительством РФ.

Денежные суммы, причитающиеся свидетелям, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей независимо от сроков фактического поступления от сторон судебных расходов на счета, указанные в ч. 1 ст. 96 ГПК. 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.

Порядок выплаты денежных сумм, причитающихся переводчикам, и размеры этих денежных сумм, а также выплаты денежных сумм, причитающихся свидетелям, устанавливаются Правительством РФ.

Расходы на оплату услуг представителя возмещаются в разумных пределах согласно представленным документам об оплате. Согласно п. 1 ст. 26 Закона об адвокатуре юридическая помощь гражданам России, среднедушевой доход которых ниже величины прожиточного минимума, установленного законом субъекта Федерации, в некоторых случаях оказывается бесплатно. В этой ситуации расходы по оплате труда адвоката возмещаются соответствующим адвокатским образованием и, соответственно, оно имеет право на возмещение своих затрат.

8.2. Регулирование и распределение судебных расходов. Судебные штрафы

Источники регулирования судебных расходов характеризуются различной правовой природой. ***Объектом*** регулирования являются денежные затраты, т.е. имущественные отношения.

Отношения по возмещению судебных расходов являются частным случаем возмещения убытков, предусмотренного ст. 15 ГК РФ. Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб).

Однако субъектами этих отношений являются процессуальные фигуры, и сами отношения складываются в рамках гражданского процесса. Следовательно, основную роль в регулировании отношений по оп-

лате, распределению и возмещению судебных расходов играет *процессуальное законодательство.*

Основной нормативный акт — ***источник*** регулирования судебных расходов — это ГПК (глава 7 «Судебные расходы»).

Источниками регулирования судебных расходов также являются:

- международные договоры — Конвенция по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.); Соглашение о размере государственной пошлины и порядке ее взыскания при рассмотрении хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств (Ашхабад, 24 декабря 1993 г.); двусторонние договоры СССР и России с другими государствами и др.;
- глава 25.3 «Государственная пошлина» Налогового кодекса[1];
- нормативные акты федеральных органов власти — Постановление Совета Министров РСФСР «Об утверждении Инструкции о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд» от 14 июля 1990 г. № 245 (с изм. от 4 марта 2003 г.); Постановление Правительства РФ «О порядке и размерах возмещения расходов некоторых участников производства по делам об административных нарушениях и оплате их труда» от 4 марта 2003 г. № 140[2] и др.

Вопросы, связанным с судебными расходами, рассмотрены в постановлениях Пленума и Президиуми Верховного Суда РФ, в обзоре судебной практики Верховного Суда РФ «Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации» 1994 г., в других постановлениях и определениях Верховного Суда РФ по определенным видам правоотношений.

Можно выделить ***четыре стадии*** регулирования судебных расходов:

1) несение;
2) определение;
3) распределение;
4) взыскание.

На первой стадии происходит фактическое расходование субъектом денежных средств: уплата гонорара адвокату, внесение государственной пошлины на расчетный счет суда и др.

На второй стадии идет проверка судебных расходов судом с точки зрения действительности, допустимости и относительности. Под действительностью расходов понимается их фактическое несение, под-

---

[1] См.: *Налоговый* кодекс РФ (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (с изм. от 14 марта 2009 г.) // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2009. № 11. Ст. 1265.

[2] *СЗ* РФ. 2003. № 10. Ст. 905.

тверждаемое документами. При оценке расходов с точки зрения допустимости исследуется необходимость их несения, их обоснованность, предусмотренность этого вида расходов ГПК или соответствие их критериям отнесения к судебным расходам, размер понесенных расходов. Под относимостью расходов понимается их связь с рассматриваемым в суде делом.

На третьей стадии выясняется, с какой из сторон судебные расходы будут взысканы. Распределение судебных расходов регулируется ст. 98 ГПК.

На четвертой стадии определяется порядок взыскания судебных расходов (момент взыскания, способ, отсрочка или рассрочка взыскания).

Цели регулирования судебных расходов:

- *компенсационная* — при процессуальной регламентации судебных расходов закрепляется возмещение субъекту понесенных затрат с виновной стороны;
- *предупредительная* — судебные расходы служат средством предупреждения подачи неосновательных исков в суд, злоупотребления правом на судебную защиту, необоснованного затягивания стороной судебного процесса;
- *обеспечительная* — путем возможности взыскания понесенных судебных расходов облегчается оплата представителя в процессе, возмещаются затраты по поиску и предоставлению доказательств, оплачиваются услуги специалиста, эксперта и переводчика, а за счет уплаты государственной пошлины обеспечивается возможность проведения самого судебного процесса; кроме того, Закон о государственной пошлине и ГПК содержат значительное количество льгот по уплате пошлины, а также предусматривают возможность отсрочки, рассрочки ее уплаты, уменьшения ее размера или освобождения от ее уплаты, что облегчает доступ к правосудию малообеспеченным слоям населения;
- *штрафная* — путем закрепления обязанности возмещения судебных расходов проигравшей стороной обеспечивается понимание гражданами необходимости соблюдения своих обязательств в гражданских, семейных, трудовых и иных отношениях, а также важности правильного их оформления.

> Под ***распределением судебных расходов*** понимается определение стороны, с которой после разрешения дела будут взысканы судебные расходы.

В российской процессуальной доктрине закреплен принцип, согласно которому *за процесс платит проигравшая сторона.*

Общие правила распределения судебных расходов между сторонами содержатся в ст. 98 ГПК.

Судебные расходы распределяются между сторонами по делу. Вместе с тем при решении вопроса о распределении судебных рас-

ходов учитываются и третьи лица с самостоятельными требованиями, поскольку они имеют все права и несут обязанности истца.

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы (государственную пошлину и судебные издержки), за исключением случаев, когда издержки возникли в связи с действиями, совершенными по инициативе суда (ч. 2 ст. 96 ГПК). Изложенные правила относятся также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях.

При частичном удовлетворении иска судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

При отказе истца от иска и прекращении производства по делу ему возвращается уплаченная государственная пошлина, но истец обязан возместить ответчику понесенные им издержки по делу. Однако если истец отказался от иска вследствие добровольного удовлетворения его требований ответчиком, по просьбе истца все понесенные им по делу судебные расходы взыскиваются с ответчика (ч. 1 ст. 101 ГПК).

При заключении сторонами мирового соглашения вопрос о несении судебных расходов должен быть специально оговорен, в противном случае суд определяет сторону, возмещающую издержки, понесенные в связи с рассмотрением дела (ст. 95, 97, 99, 100 ГПК).

На сторону, недобросовестно действующую в процессе, т.е. заявившую заведомо неосновательный иск, систематически противодействовавшую правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может возложить уплату в пользу другой стороны компенсации за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК).

Закон предусматривает возможность возмещения расходов стороне, связанных с оплатой услуг представителя (ст. 100 ГПК). По письменному ходатайству стороны, в пользу которой состоялось решение, с другой стороны судом взыскиваются расходы на оплату услуг представителя. Размер суммы расходов определяется судом в разумных пределах. Если услуги оказывались стороне бесплатно, расходы взыскиваются в пользу соответствующего адвокатского образования.

Издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально удовлетворенной части исковых требований. В этом случае взысканные суммы зачисляются в доход бюджета, за счет средств которого они были возмещены, а государственная пошлина — в соответствующий бюджет согласно нормативам отчислений, установленным бюджетным законодательством РФ (п. 1 ст. 103 ГПК).

Правила, изложенные в части первой настоящей статьи, относятся также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях.

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, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в доход бюджета, за счет средств которого они были возмещены, с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

В случае, если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом, а также мировым судьей в связи с рассмотрением дела, возмещаются за счет средств соответствующего бюджета.

Порядок и размер возмещения судебных расходов, понесенных судом в соответствии со ст. 103 ГПК, устанавливаются Правительством РФ.

Вопрос о распределении судебных расходов должен быть разрешен в резолютивной части судебного решения. На распределение или взыскание расходов заинтересованными лицами может быть подана *частная жалоба в суд второй инстанции*.

> ***Судебные штрафы*** являются мерой ответственности в виде санкций, применяемых судом в отношении лиц, не исполнивших обязанность, установленную процессуальным законодательством. По своей природе это мера административной ответственности.

Судебные штрафы представляют собой денежные взыскания, т.е. являются обременением имущественного характера для участников процесса, а также для других лиц, вовлекаемых в сферу судопроизводства.

В гражданском процессуальном праве судебные штрафы *могут налагаться на*:

- стороны;
- других лиц, участвующих в деле;
- представителей;
- свидетелей;
- экспертов;
- переводчиков;
- специалистов;
- граждан и должностных лиц, не являющихся участниками процесса.

Основания наложения судебного штрафа на лиц, участвующих в деле, единичны и предусмотрены только в нескольких случаях, указанных в ГПК.

Так, при принятии мер по обеспечению иска, штрафу подвергается ответчик за нарушение запрещения суда совершать определенные действия (ч. 2 ст. 140 ГПК). Неисполнение обязательных требований суда о явке в суд и непредставлении доказательств по делам, возникающим из публичных правоотношений, является основанием применения штрафных санкций к виновным должностным лицам (ч. 4 ст. 246, ч. 2 ст. 249 ГПК).

Свидетели, эксперты, специалисты, переводчики могут быть подвергнуты штрафу в случае неявки в суд, по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК). Кроме того, штраф может быть наложен на переводчика при его уклонении от явки в суд или исполнения своих обязанностей (ч. 4 ст. 162 ГПК).

Судебный штраф может быть наложен на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании (ч. 3 ст. 159 ГПК).

На лиц, не участвующих в деле, судебные штрафы могут быть наложены, например, при неисполнении требования суда о представлении находящихся у них доказательств, необходимых сторонам, а также неизвещении суда о невозможности представить истребуемые доказательства (п. 3 ст. 57 ГПК). В случае несообщения о принятых мерах по вынесенному судом частному определению виновные должностные лица могут быть также подвергнуты штрафу (ч. 1 ст. 226 ГПК).

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 (п. 2 ст. 105 ГПК).

Предусмотрено наложение судебных штрафов и в стадии исполнения судебных актов, в частности, на должностное лицо, виновное в утрате переданного ему на исполнение исполнительного листа или судебного приказа, может быть подвергнуто штрафу в размере до 2500 руб.

Сложение или уменьшение судебного штрафа регулируется ст. 106 ГПК.

В течение 10 дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа лицо, на которое наложен штраф, может обратиться в суд, наложивший штраф, с заявлением о сложении или об уменьшении штрафа. Это заявление рассматривается в судебном заседании в течение 10 дней. Лицо, на которое наложен штраф, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

На определение суда об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его может быть подана частная жалоба.

Глава 9

Процессуальные сроки

9.1. Понятие, назначение и виды сроков

Во многих процессуальных нормах дается регламентация процессуальных сроков, однако определения этого понятия в нормативных актах не встречается.

По определению Д.Б. Абушенко, процессуальный срок представляет собой «предусмотренный законом или назначаемый судом определенный промежуток или момент времени, с которым процессуальный закон связывает возможность (необходимость) совершения конкретных процессуальных действий либо наступления иных правовых последствий»[1].

По своей сути наступление или истечение процессуального срока являются юридическим фактом, порождающим, прекращающим или изменяющим определенные правоотношения.

Назначение процессуальных сроков состоит в том, что они:

- устанавливают определенный временной режим для совершения процессуальных действий;
- способствуют оптимальному осуществлению правосудия, препятствуя, с одной стороны, неоправданному затягиванию процесса, но с другой — предоставляя достаточно времени на реализацию своих прав и обязанностей;
- дисциплинируют участников процесса.

Процессуальные сроки классифицируются на различные ***виды***.

По способу исчисления сроки классифицируются на определяемые конкретным отрезком времени, календарной датой, указанием на определенное событие (местом, порядком осуществления процессуальных действий).

Сроки могут исчисляться днями, месяцами или годами. Такие сроки начинают течь со следующих суток со дня их установления. Конечная календарная дата истечения срока в них не определена.

Окончание процессуальных сроков регламентирует ст. 108 ГПК. Так, процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 130.

месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

Когда последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Процессуальное действие, для которого установлен процессуальный срок, может быть совершено до 24.00 последнего дня срока. Если жалоба, документы или денежные суммы были сданы в организацию почтовой связи до 24.00 последнего дня срока, срок не считается пропущенным.

Когда процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Нерабочими днями, учитываемыми при окончании срока, установленного промежутком времени, являются выходные и праздничные дни. В большинстве своем в организациях установлена пятидневная рабочая неделя с двумя выходными днями — субботой и воскресеньем. Однако, если последний день срока приходится на воскресенье, а в организации, где должно быть совершено процессуальное действие, выходными днями являются воскресенье и понедельник, днем окончания срока считается вторник.

Официальные праздничные дни устанавливаются в нормативном порядке. Если праздничный день выпадает на выходной, то выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Сроки, определяемые календарной датой, заканчиваются с окончанием работы соответствующей организации: суда, почты и т.д.

Сроки, связанные с наступлением определенного события, характеризуются указанием в законе на конкретное событие, которое должно обязательно наступить. Таким образом, регламентирован порядок осуществления процессуальных действий.

По способу установления сроки подразделяются на определенные законом и устанавливаемые судом (судьей). Определенные законом сроки закреплены в ГПК. Законные сроки устанавливаются как для суда, так и для остальных участников процесса.

Судебные сроки устанавливаются тогда, когда в законе нет регламентации времени совершения какого-либо процессуального действия. Назначаемые сроки зависят от конкретных обстоятельств дела и усмотрения судьи.

По субъектам сроки делятся на сроки действий, совершаемых судом, совершаемых лицами, участвующими в деле, и сроки действий иных участников процесса, а также сроки выполнения иными лицами обязательного предписания судьи.

Сроки, установленные для совершения процессуальных действий судом (судьей), всегда установлены в законном порядке — закреплены в Гражданском процессуальном кодексе РФ.

Для суда установлены, в частности, следующие сроки:

- выдача судебного приказа — пять дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд;
- принятие искового заявления — пять дней со дня поступления искового заявления в суд;
- рассмотрение и разрешение гражданских дел — до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — месяца со дня принятия заявления к производству;
- рассмотрение и разрешение дел о восстановлении на работе, о взыскании алиментов — до истечения месяца;
- принятие судебного решения — немедленно после разбирательства дела;
- составление мотивированного решения суда — может быть отложено на срок не более пяти дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела;
- высылка копии заочного решения ответчику — не позднее трех дней со дня его принятия с уведомлением о вручении;
- рассмотрение заявления об отмене заочного решения — в течение десяти дней со дня его поступления в суд.

Особенность сроков, установленных для суда, заключается в том, что их нарушение имеет для сторон неблагоприятные последствия только в виде затягивания процесса.

Сроки для действий участников процесса могут быть установлены как законом, так и судом (в зависимости от вида срока). Сроки, установленные для участников процесса, зависят от процессуального положения субъекта. Это отрезок времени, предоставляемый в основном либо для осуществления своих процессуальных прав (для участвующих в деле лиц), либо для исполнения обязанностей (для иных участников правосудия).

Истечение сроков, установленных для лиц, участвующих в деле, погашает соответствующее право. Окончание срока для иных участников процесса влечет применение к ним процессуальных санкций, но не освобождает от исполнения обязанности (например, срок явки в суд).

Для всех субъектов процесса действует срок для подачи заявления о сложении или уменьшении размера наложенного судом штрафа. В течение десяти дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа лицо, на которое наложен штраф, может обратиться в суд, наложивший штраф, с заявлением о сложении или об уменьшении штрафа. Это заявление рассматривается в судебном заседании в течение десяти дней.

Лицо, на которое наложен штраф, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не препятствует рассмотрению заявления.

Только для лиц, участвующих в деле, установлены, в частности, сроки для совершения следующих действий:

- представления возражений на судебный приказ;
- устранения недочетов в исковом заявлении;
- предъявления встречного иска;
- подачи частной жалобы;
- подачи замечаний на протокол судебного заседания;
- обжалования заочного решения;
- обжалования решений, действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- подачи заявления о защите своих избирательных прав или права на участие в референдуме;
- подачи заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар;
- подачи заявления о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- для обжалования судебных постановлений.

Судья высылает копию судебного приказа должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа имеет право представить возражения относительно его исполнения.

Судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных ст. 131 и 132 ГПК, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

Ответчик вправе до принятия судом решения предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления иска.

На все определения суда об обеспечении иска может быть подана частная жалоба. В случае, если определение суда об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, срок подачи жалобы исчисляется со дня, когда такому лицу стало известно это определение.

Лица, участвующие в деле, их представители вправе ознакомиться с протоколом и в течение пяти дней со дня его подписания и подать в письменной форме замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и (или) на его неполноту.

Ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения. Заочное решение суда может быть обжаловано сторонами также в кассационном порядке, заочное решение мирового судьи — в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене это-

го решения суда, а в случае, если такое заявление подано, — в течение десяти дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Гражданин вправе обратиться в суд с заявлением на решение, действие (бездействие) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Заявление в суд о защите своих избирательных прав или права на участие в референдуме может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении законодательства о выборах и референдумах, его избирательных прав или права на участие в референдуме.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано в суд в течение десяти дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума обжалуемого решения. Этот процессуальный срок восстановлению не подлежит.

Заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление о нарушении избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ, имевшем место в период избирательной кампании, кампании референдума, может быть подано в суд в течение года со дня официального опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Заявление о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума может быть подано в суд в сроки, установленные федеральным законом.

Заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар подается в течение 48 часов с момента его помещения в стационар.

Заявление о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении подается в суд в течение десяти дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в их совершении.

Апелляционная или кассационная жалобы, а также представление могут быть поданы в течение десяти дней со дня принятия мировым (районным) судьей решения в окончательной форме.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные ГПК способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

Заявление, представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший решение или определение. Такое заявление, представление может быть подано в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Среди сроков, установленных для лиц, обязанных выполнить предписание судьи, наибольшее значение имеют сроки предоставления истребуемого доказательства и срок исполнения судебного поручения.

Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение пяти дней со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения суда, а также невыполнения требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф: на должностных лиц — в размере до 1000 руб., на граждан — до 500 руб. (ч. 3 ст. 57 ГПК).

Суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. В определении суда о судебном поручении кратко излагаются:

- содержание рассматриваемого дела и указываются сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения;
- обстоятельства, подлежащие выяснению;
- доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение.

Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в течение месяца со дня его получения.

Кроме того, по делам о восстановлении прав на утраченные ценные бумаги на предъявителя или ордерные ценные бумаги установлен срок для держателя этих бумаг. Держатель документа, об утрате которого заявлено, обязан до истечения трех месяцев со дня опубликования указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК сведений подать в суд, вынесший определение, заявление о своих правах на документ и представить при этом подлинные документы.

В случае приостановления производства по делу течение всех процессуальных сроков также приостанавливается. Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Таким образом, отрезок времени, прошедший с момента приостановления и до момента возобновления течения процессуального срока, в него не засчитывается.

9.2. Истечение процессуальных сроков

Для разных субъектов процесса истечение процессуальных сроков имеет различные последствия.

Нарушение ***судом (судьей)*** процессуальных сроков (подготовки гражданских дел к судебному разбирательству и сроков рассмотрения этих дел, несоблюдение сроков приказного производства, извещения должника о принятии заявления о выдаче судебного приказа) на практике представляют собой достаточно распространенное явление. Однако нарушение процессуальных сроков не является основанием для отмены судебного решения. В противном случае это было бы несправедливо по отношению к участвующим в деле лицам, и так получившим вместо своевременного разрешения гражданского дела затянутый процесс.

Согласно ч. 2 ст. 360 ГПК правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям. Однако суды не могут подходить к вопросу процессуальных сроков произвольно.

По смыслу положений ст. 226 и 368 ГПК суд второй инстанции при выявлении случаев нарушения законности вправе вынести частное определение.

Несоблюдение судьей процессуальных сроков хотя и не является существенным нарушением, однако наглядно свидетельствует о качестве работы судьи. В Саратовском областном суде, например, создана группа по контролю над сроками рассмотрения уголовных и гражданских дел.

Для ***лиц, участвующих в деле***, последствием истечения процессуальных сроков является прекращение права на совершение определенных процессуальных действий. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 109 ГПК поданные по истечении процессуальных сроков жалобы и документы, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенных процессуальных сроков, не рассматриваются судом и возвращаются лицу, которым они были поданы.

Сроки, установленные законом, не могут быть продлены. В отличие от них сроки, установленные судом, им же и продлеваются по мотивированному ходатайству стороны.

Установленные законом сроки могут быть восстановлены по мотивированному заявлению лица, участвующего в деле. Согласно ст. 112 ГПК лицам, пропустившим установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен.

Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует разрешению поставленного перед судом вопроса.

Одновременно с подачей заявления о восстановлении пропущенного процессуального срока должно быть совершено необходимое процессуальное действие (подана жалоба, представлены документы), в отношении которого пропущен срок.

Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока, установленного ч. 2 ст. 376 и ч. 1 ст. 389 ГПК (срока на подачу надзорных жалоб или представлений прокурора), подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции. Указанный срок может быть восстановлен только в исключительных случаях, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, объективно исключающим возможность подачи надзорной жалобы в установленный срок (тяжелая болезнь лица, подающего надзорную жалобу, его беспомощное состояние и другое), и эти обстоятельства имели место в период не позднее одного года со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу.

На определение суда о восстановлении (об отказе в восстановлении) пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба.

Уважительными причинами для восстановления процессуального срока могут служить подтвержденные документально длительная командировка, нахождение на стационарном лечении в медицинском учреждении, тяжелая болезнь, позднее получение судебного извещения в связи с некачественной работой почты. Вопрос признания той или иной причины уважительной оставлен на рассмотрение судьи.

Для ***иных участников процесса и лиц, обязанных выполнить судебное постановление***, истечение процессуального срока не влечет прекращения их обязанностей. Нарушение установленного судьей процессуального срока служит основанием для применения к ним процессуальных санкций, вплоть до штрафа.

Глава 10

Судебные повестки и вызовы

10.1. Средства информирования участников гражданского процесса

Правосудие по гражданским делам, согласно ст.123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК, осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, что в полной мере может быть осуществлено при надлежащем извещении участников процесса. Извещение лиц, участвующих в деле, — *необходимое условие судебного заседания* (ст. 155 ГПК). Рассмотрение дел в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания, служит безусловным основанием к отмене решения суда (п. 2 ч. 2 ст. 364 ГПК).

Большое значение информированию участников процесса придавалось и в ранее действующем гражданском процессуальном законодательстве, в том числе дореволюционном. Согласно Уставу гражданского судопроизводства Российской империи (далее — УГС) извещения и вызовы в суд передавались специальными должностными лицами: судебными приставами и рассыльными (при мировых судьях). И только при отсутствии в местности судебных приставов и рассыльных эти документы посылались по почте. Некоторые судебные документы, например судебные приказы, вручались в обязательном порядке лично в руки ответчику.

В тех же случаях, когда законом допускалось вручение повестки не самому ответчику, а другому лицу, судебный пристав вывешивал копию повестки за своею подписью в городах на доме полицейского управления, в селениях на доме сельского старосты или десятского и уведомлял об этом полицейское или волостное управление (ст. 283 УГС).

Вызов ответчика, место жительства которого не могло быть указано истцом, осуществлялся через публикацию в ведомостях (ст. 293 УГС).

На случай уклонения ответчика или его домашних от принятия повестки судебный пристав мог брать по своему усмотрению одного или двух свидетелей (ст. 286 УГС). Опыт дореволюционного законодательства мог бы быть учтен и в современной практике, особен-

но в тех случаях, когда место жительства ответчика неизвестно или он уклоняется от принятия повестки[1].

В настоящее время средства информирования участников процесса предусмотрены ст. 113 ГПК. Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд:

- заказным письмом с уведомлением о вручении;
- судебной повесткой с уведомлением о вручении;
- телефонограммой или телеграммой;
- по факсимильной связи;
- с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Перечень средств извещений и вызовов, закрепленный Гражданским процессуальным кодексом РФ, является открытым.

Предусмотренные ст. 113 ГПК формы судебных извещений и вызовов применяются и по отношению к иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам, если иной порядок не установлен международным договором Российской Федерации.

В ГПК для информирования участников процесса используются два термина: «извещения» и «вызовы».

Как правило, ***судебные извещения*** применяются в отношении лиц, участвующих в деле, и их представителей, а ***вызовы*** — в отношении иных участников процесса: свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков[2].

> ***Судебная повестка*** является одной из форм судебных извещений и вызовов. Лица, участвующие в деле, извещаются судебными повестками о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий.

Вместе с извещением в форме судебной повестки или заказного письма лицу, участвующему в деле, направляются копии процессуальных документов. Судебными повестками осуществляется также вызов в суд свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков.

Свидетели, не достигшие 16-летнего возраста, вызываются в судебное заседание вместе с их родителями или другими законными представителями, которым направляются судебные повестки или извещения.

---

[1] См.: *Постатейный* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2003. С. 103.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 346.

В судебных повестках и иных судебных извещениях должны содержаться:

- наименование и адрес суда;
- указание времени и места судебного заседания;
- наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд;
- указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат;
- наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

Повестка о вызове в суд должна содержать предусмотренные законом реквизиты. В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки (ч. 2 ст. 114 ГПК).

Порядок оформления повестки определяется инструкциями по делопроизводству: Инструкцией по судебному делопроизводству в верховных судах республик, краевых и областных судах, судах городов федерального значения, судах автономной области и автономных округов, утвержденной приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 15 декабря 2004 г. № 161 (с изм. и доп.) и Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. № 36 (с изм. и доп.)[1].

Элементами повестки являются расписка в ее получении, уведомление о получении повестки. Ответчикам одновременно с повесткой посылаются копии исковых заявлений, а также заявлений взыскателя о вынесении судебного приказа и приложенные к ним документы, а если судья признает необходимым, то и копии приложенных к исковым заявлениям документов.

Поскольку при подготовке дела к судебному разбирательству ответчик представляет истцу и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований (ч. 2 ст. 149 ГПК), истцу направляются копии этих документов вместе с повесткой или иным судебным извещением.

10.2. Порядок доставки и вручения судебных повесток и иных извещений

Законом установлен ***порядок доставки и вручения*** судебных повесток, иных извещений, а также указаний последствия отказа от принятия судебной повестки (ст. 115—117 ГПК).

---

[1] См.: *Российская* газета. 2004. 5 ноября. № 246.

Лицам, участвующим в деле, судебные извещения и вызовы должны быть вручены с таким расчетом, чтобы указанные лица имели достаточный срок для подготовки к делу и своевременной явки в суд (ч. 3 ст. 113 ГПК).

Судебные повестки и другие документы, адресованные гражданам России, работающим за границей в российских или иностранных организациях, а также проживающим вместе с ними членам их семей, направляются через организации, которые командировали этих граждан на работу за границу.

Повестки должны быть направлены не позднее следующего дня после назначения дела к рассмотрению в судебном заседании. Проверка явки лиц, которые вызывались в судебное заседание, и отметка в повестках времени их нахождения в суде возлагаются на секретаря судебного заседания.

Одна из гарантий реальной реализации права на судебную защиту — своевременное вручение судебных извещений и вызовов.

Судебное извещение направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. Если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы.

Судебное извещение организации направляется по месту ее нахождения.

Согласно п. 2 ст. 54 ГК РФ 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 его отсутствия — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах.

Сведения об извещении должны быть в деле, только в этом случае считается, что лица извещены надлежащим образом.

Судебная повестка, адресованная гражданину, вручается ему лично под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу, которое расписывается в ее получении на корешке повестки.

В случае если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения адресату.

При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение.

Если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации.

Судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется установленным в организациях почтовой связи способом или на документе, подлежащем возврату в суд.

Доставка судебных извещений по почте устанавливается Правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2005 г. № 221[1]. В частности, устанавливается, что извещение о почтовом отправлении оставляется в почтовом абонентском ящике. При неявке адресата за почтовым отправлением в течение пяти рабочих дней после доставки первичного извещения ему доставляется и вручается под расписку вторичное извещение.

Не врученные адресатам заказные письма с судебными извещениями возвращаются в суд.

При отказе адресата принять повестку делается соответствующая отметка об этом на повестке, которая возвращается в суд.

Важное правило содержится в ч. 2 ст.117 ГПК: адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, ***считается извещенным*** о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия.

Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и ***считаются доставленными***, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает и не находится (ст. 118 ГПК).

Одной из проблем является возможность проведения судебного разбирательства по гражданскому делу в случае неизвестности места пребывания ответчика.

Неизвестность места пребывания ответчика не может освобождать его от ответственности и нарушать права истца на защиту прав и законных интересов. С целью обеспечения прав ответчика ГПК предусматривает следующие меры:

- объявление розыска ответчика определением суда по делам, предусмотренным ч. 1 ст. 120;
- назначение адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно (ст. 50);

---

[1] *СЗ* РФ. 2005. № 17. Ст. 1556.

- информирование ответчика по последнему известному месту жительства (ч. 3, 4 ст. 116);
- рассмотрение дела только после поступления в суд сведений о неизвестности места пребывания ответчика с последнего известного места жительства (ст. 119)[1].

При неизвестности места пребывания ответчика по искам в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, а также по искам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика.

При обращении в суд с исковым заявлением (заявлением) по указанным категориям дел заявитель должен указать в заявлении, что место нахождения ответчика неизвестно, а также изложить просьбу о проведение розыска. Такая просьба может быть выражена в отдельном ходатайстве. На основании этого судья после принятия заявления должен вынести определение о розыске ответчика.

Объявление розыска ответчика также инициируется судом самостоятельно, независимо от наличия соответствующего ходатайства истца, и производится после поступления в суд повестки, содержащей сведения о неизвестности места пребывания ответчика[2].

Определение об объявлении розыска направляется в органы внутренних дел по последующему известному месту жительства (нахождения) ответчика или по месту нахождения его имущества[3].

На время розыска производство может быть приостановлено (ст. 216 ГПК). Розыск осуществляется по последнему известному месту жительства ответчика либо по месту нахождения имущества ответчика.

Взыскание расходов на розыск ответчика производится на основании заявления органа внутренних дел путем выдачи судебного приказа.

---

[1] См.: *Постатейный* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук. П.В. Крашенинникова. С. 106.

[2] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. М.: ТК Велби, 2003. С. 247.

[3] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 296.

Глава 11

Приказное производство

11.1. Понятие и значение приказного производства

> ***Приказное производство*** является одним из видов гражданского судопроизводства наряду с исковым производством, производством по делам, возникающим из публичных правоотношений и особым производством, регулируется главой 11 ГПК.

Приказное производство — сравнительно новый институт в гражданском процессуальном праве. Особенность судебного приказа (и одновременно его отличие от решения суда) состоит в том, что, будучи судебным постановлением, судебный приказ одновременно является исполнительным документом, который приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

Судебный приказ имеет длительную историю развития, как в России, так и за рубежом[1]. Сходные по своему назначению юридические процедуры были известны римскому праву и дореволюционному российскому процессу.

ГПК РСФСР 1923 г. включал главу 21 «О выдаче судебных приказов». Однако затем так называемые бесспорные дела отошли к компетенции нотариата и взыскания по долгам осуществлялись посредством исполнительных надписей нотариусов. В ГПК РСФСР 1964 г. судебный приказ был включен лишь в 1995 г. ГПК РФ 2002 г. сохранил и усовершенствовал институт упрощенного взыскания долгов, регулированию которого осуществляется подразделом «Приказное производство», включающим главу 11 «Судебный приказ».

Статистические данные свидетельствуют, что правовая регламентация приказного производства себя оправдала. Так, число судебных приказов, вынесенных мировыми судьями в 2008 г., составляет 68,6% общего числа дел, рассмотренных с удовлетворением заявленных требований; число судебных приказов, вынесенных районными судами, составляет 2,1% общего числа дел, рассмотренных с вынесением решения[2].

---

[1] См.: *Решетняк В.И., Черных И.И.* Заочное производство и судебный приказ в гражданском процессе. М., 1997. С. 41—49; *Черемин М.А.* Приказное производство в российском гражданском процессе. М., 2001. С. 24—25.

[2] *Российская* юстиция. 2009. № 6. С. 62—63.

В ст. 121 ГПК содержится определение ***судебного приказа***, под которым понимается судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ГПК.

Судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах, которые подписываются судьей. Один экземпляр хранится в деле, другой получает заявитель. Должнику направляется копия приказа (ч. 3 ст. 127 ГПК).

В приказном производстве отсутствуют истец и ответчик, а противостоящие стороны именуются *взыскателем* и *должником*.

Судебный приказ выдается, если:

- требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Заявление о вынесении судебного приказа подается в письменной форме. В нем должны быть указаны:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;
- наименование должника, его место жительства или место нахождения;
- требование взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано;
- документы, обосновывающие заявленное требование;
- стоимость движимого имущества — в случае его истребования;
- перечень прилагаемых документов;
- 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.

Заявление о вынесении судебного приказа может быть подписано либо самим взыскателем, либо его представителем. В последнем случае к заявлению должен быть приложен документ, удостоверяющий полномочия представителя (ч. 3 ст. 124 ГПК).

В ст. 125 ГПК перечислены основания для отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа. В принятии заявления о вынесении судебного приказа может быть *отказано* либо оно может быть *возвращено* по основаниям, перечисленным соответственно в ст. 134 и 135 ГПК. Кроме того, судья отказывает в принятии заявления в случае, если:

- заявленное требование не включает в себя требования, по которым выдается судебный приказ;
- место жительства или место нахождения должника находится вне пределов России;
- не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;
- из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве;
- заявленное требование не оплачено государственной пошлиной.

Об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа судья в течение трех дней со дня поступления заявления в суд выносит определение.

11.2. Порядок вынесения судебного приказа

Судебный приказ по существу заявленного требования выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд. Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений.

В приказном производстве не предусмотрена возможность прекращения или приостановления производства по делу. Все процедурные вопросы должны быть решены судьей при принятии заявления о вынесении судебного приказа.

В судебном приказе указываются:

- номер производства и дата вынесения приказа;
- наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ;
- наименование, место жительства или место нахождения взыскателя;
- наименование, место жительства или место нахождения должника;
- 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.

В судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, кроме перечисленных сведений, должны быть указаны дата и место рождения должника, его место работы, а также имя и дата рождения ребенка, на содержание которого присуждены алименты, размер платежей, подлежащих ежемесячному взысканию, и срок их взыскания.

Согласно ч. 3 ст. 127 ГПК судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах, которые подписываются судьей. При этом один экземпляр остается в производстве суда, а для должника изготавливается копия судебного приказа.

В соответствии со ст. 128 ГПК судья обязан выслать копию судебного приказа в адрес должника. При этом должник в течение десяти дней со дня получения приказа имеет право представить в суд возражения относительно исполнения приказа. С пропуском десятидневного срока со стороны должника для взыскателя наступает право требовать исполнения судебного приказа.

Если от должника в течение десяти дней со дня получения судебного приказа в адрес суда поступят возражения относительно исполнения судебного приказа, судья обязан отменить вынесенный судебный приказ. Таким образом, исполнение по судебному приказу исключается в любом случае при подаче этих возражений.

Об отмене судебного приказа судья выносит *определение*, в котором взыскателю разъясняется его право предъявить заявленное требование в порядке искового производства. Копия определения суда должна быть направлена сторонам не позднее трех дней после дня его вынесения.

Исполнение по судебному приказу возможно, если в установленный в ст. 128 ГПК срок от должника не поступят в суд возражения. При непоступлении возражений со стороны должника судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда. Именно этот экземпляр предъявляется к взысканию.

По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом судебному приставу-исполнителю для исполнения.

В случае взыскания государственной пошлины с должника в доход соответствующего бюджета на основании судебного приказа выдается исполнительный лист, который заверяется гербовой печатью суда и направляется судом для исполнения в этой части судебному приставу-исполнителю.

Глава 12

Возбуждение гражданского дела в суде

12.1. Понятие и сущность искового производства. Иск и его элементы

Право на судебную защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц, закрепленное в Конституции РФ (ст. 46), Гражданском кодексе РФ (ст. 11), Гражданском процессуальном кодексе РФ (ст. 3), осуществляется путем обращения в суд. Законом предусмотрена процедура рассмотрения конкретных гражданских дел с учетом характера требования заинтересованного лица: исковое производство, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, особое производство.

Основная масса гражданских дел, рассматриваемых судами, — дела по спорам, возникающим из различных правоотношений, отнесенные законом к исковому производству.

> ***Исковое производство*** — урегулированная гражданским процессуальным правом и возбуждаемая иском деятельность суда (судьи) по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или законном интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, одной из сторон в которых является гражданин.

Сущность искового производства заключается в следующем:

- возбуждается путем предъявления иска в суд;
- регламентировано всей системой норм гражданского процессуального права;
- направлено на рассмотрение и разрешение споров о субъективных правах или охраняемых законом интересах;
- предназначено для разрешения подведомственных суду дел, возникающих из правоотношений, в которых стороны занимают равное положение, не находясь в отношениях «власть — подчинение»;
- имеет целью защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов способами, предусмотренными законом.

Иск — средство и способ защиты субъективных прав в случае их нарушения или угрозы нарушения, т.е. в случае возникновения материально-правового спора. Одновременно это и способ возбуждения правосудия по гражданским делам.

Иск — обращение истца (предполагаемого носителя субъективного материального права) к суду с просьбой о рассмотрении и разрешении материально-правового спора с ответчиком (предполагаемым носителем субъективной обязанности) и о защите нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса.

Спор о праве, лежащий в основе предъявленного иска, может иметь разные формы: присвоение или отрицание ответчиком права истца, отрицание наличия правоотношений с истцом, неисполнение ответчиком обязанностей или ненадлежащее их исполнение и др.

Иск занимает центральное место среди институтов гражданского процессуального права. Исковое производство по своему значению и объему является важнейшей частью всего гражданского судопроизводства и процессуальной формой правосудия по гражданским делам. Иск находится в тесной связи со всеми институтами гражданского процессуального права, определяет настрой всего регламента рассмотрения гражданских дел, служит ориентиром правового регулирования судебной деятельности.

В теории гражданского процессуального права существуют различные взгляды на соотношение процедуры рассмотрения предъявленного иска и самого субъективного материального права или охраняемого законом интереса, о защите которого просит истец. Отсюда и различные точки зрения на сущность иска.

Можно выделить три научных направления на сущность иска.

Представители *первого направления* (М.А. Гурвич, Н.Б. Зейдер, С.Н. Абрамов, П.Ф. Елисейкин) определяют иск как категорию, присущую двум отраслям права — материальному (гражданскому) и процессуальному, и выделяют два самостоятельных понятия иска — в материально-правовом и процессуальном смысле[1].

Иск в материально-правовом смысле понимается ими как субъективное право, благо, защищаемое судом. Иск в процессуальном смысле — обращенное к суду требование о защите субъективного права или охраняемого законом интереса.

Второе направление представляют А.Ф. Клейнман, А.А. Добровольский, С.А. Иванова, Н.И. Авдеенко, рассматривающие иск как единое понятие, органически сочетающее материально-правовую и процессуальную стороны[2]. По их мнению, суд имеет дело только

---

[1] *См. Гурвич М.А.* Учение об иске (состав, виды). М., 1981. С. 5—11; *Зейдер Н.Б.* Элементы иска в советском гражданском процессе // Ученые записки Саратовского юридического института. Саратов, 1956. Вып. 4; *Абрамов С.Н.* Гражданский процесс. М., 1948; *Елисейкин П.Ф.* Предмет судебной деятельности в советском гражданском процессе (его понятие, место и значение): Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Л., 1974. С. 9.

[2] См.: *Клейнман А.Ф.* Некоторые теоретические вопросы учения об иске в советском гражданском процессе // Ученые труды Саратовского юридического института. Саратов, 1969. С. 147—165; *Добровольский А.А. Иванова С.А.* Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979. С. 18—19; *Гражданский* процесс. М., 1968. С. 142—144.

с одним понятием иска и дает в своем решении один ответ по заявленному иску. Давая ответ на материально-правовое требование истца к ответчику, суд тем самым дает ответ и на обращение истца к суду о защите его права[1].

Позиция сторонников *третьего направления* (К.С. Юдельсон, К.И. Комиссаров, В.М. Семенов и др.) заключается в понимании иска как чисто процессуальной категории, самостоятельного института гражданского процессуального права[2]. Субъективное право, материальное благо они выводят за рамки иска. Такое право (благо) составляет цель, а не содержание иска.

Иск — это обращенное к суду или иному компетентному органу требование о защите отношения юридически равных лиц путем разрешения их спора о праве на основе применения одного из указанных в закону правовосстановительных способов зашиты. Он имеет свои элементы.

Элементы иска — это его составные части, определяющие содержание и индивидуализирующие его. Они дают необходимую информацию о заинтересованных лицах — сторонах процесса, о субъективном материальном праве, нуждающимся, по мнению истца, в защите, об обстоятельствах, послуживших основанием обращения в суд. Такая информация позволяет индивидуализировать и сам процесс по конкретному гражданскому делу, определить объем, характер и направления деятельности суда.

В иске следует различать три составные части, т.е. элементы: содержание[3], предмет и основание[4].

Содержание иска — то действие суда, совершения которого просит истец, обращаясь в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права. Содержание иска определяется истцом, исходя из вида судебной защиты, предусмотренной законом (ст. 11 ГК РФ).

В соответствии с этим истец может просить суд о следующем:

- присуждении ответчика к исполнению определенного действия (например, возмещения убытков, уплаты денежной суммы, передачи определенного имущества) или о воздержании от какого-то действия (например, от действий, вызывающих шум, загрязняющих соседний участок);

---

[1] *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Указ. соч. С. 19.

[2] См.: *Юдельсон К.С.* Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 200; *Комиссаров К.И.* Право на иск и прекращение производства по гражданскому делу (некоторые вопросы) // Сб. ученых трудов Свердловского юридического института. Свердловск, 1969. Вып. 9. С. 160; *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. К.И. Комиссарова, В.М. Семенова. М.: Юридическая литература, 1988. С. 230—233.

[3] В науке вопрос о понятии иска и его содержании как самостоятельном элементе иска спорен. См.: *Советский* гражданский процесс. М., 1989. С. 195—194; *Курс* советского гражданского процессуального права. М., 1981. Т. I. С. 441.

[4] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 229 (автор главы — проф. С.А. Иванова).

- признании существования или, напротив, отсутствия какого-либо правоотношения, субъективного права или обязанности;
- изменении или о прекращении правоотношений истца с ответчиком, или, как принято говорить в теории, о преобразовании правоотношения.

Предмет иска — материально-правовой спор, о рассмотрении и разрешении которого истец просит у суда[1]. Поскольку спор всегда связан с притязанием истца к ответчику, в исковом заявлении истец должен указать суть своего требования (ст. 131 ГПК).

В зависимости от способа испрашиваемой истцом защиты его субъективного материального права предметом иска может быть спор:

- о наличии или отсутствии материального правоотношения между истцом и ответчиком;
- об обязанностях ответчика, вытекающих из материального правоотношения с истцом;
- об изменении или прекращении существующего между сторонами правоотношения.

Предметом иска может быть, например, право собственности истца на какую-нибудь вещь, правоотношение по жилищному найму определенного помещения, авторское право на конкретное произведение науки, литературы или искусства.

От предмета иска следует отличать предмет спора, его еще принято называть объектом иска. Это то материальное благо, получения которого добивается истец, например имущества, суммы денег, жилого помещения.

С предметом спора связано право истца уменьшить или увеличить размер исковых требований уже после подачи искового заявления (ст. 39 ГПК), а также право суда на выход за пределы заявленных истцом требований (ч. 3 ст. 196). Одновременно истец распоряжается и процессуальным правом, определяя для себя объем испрашиваемой у суда защиты.

Основание иска — это те обстоятельства, на которых истец основывает свое обращение в суд. Он должен назвать их в своем заявлении (п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК).

Хотя закон не устанавливает каких-либо ограничений для того, чтобы истец мог обосновать предъявляемый им иск любыми фактами действительности, но значение имеют только юридические факты — обстоятельства, которые влекут возникновение, изменение или прекращение правоотношения, с которым связан возникший

---

[1] А.А. Добровольский, С.А. Иванова и др. считают, что предмет иска — конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, вытекающее из спорного правоотношения и по поводу которого суд должен вынести решение. См.: *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Указ. соч. С. 33; *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 229.

между сторонами материально-правовой спор. Остальные факты имеют информативный характер и на результате разрешения спора не отражаются.

Основание иска представляет собой *совокупность фактов, предусмотренных конкретными нормами права.* Именно в этом значении термин «основание иска» применяется законом (ч. 1 ст. 39, ч. 2 ст. 209, ст. 133, 220, 222 ГПК). Так, основанием иска могут служить сделки, в частности договоры, факты нарушения прав, факты, служащие основанием наследования, факты причинения вреда, наступление срока, условия.

Основание иска обычно состоит не из одного факта, а из некоторой их совокупности, соответствующей гипотезе нормы материального права и именуемой «фактический состав».

Основание и предмет иска составляют те признаки, по которым один иск отличается от другого. 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.

Индивидуализация иска необходима в тех случаях, когда суд встречается с вопросом о том, не был ли предъявляемый иск ранее принят другим судом к рассмотрению или не был ли ранее разрешен судом (ч. 2 ст. 209 ГПК). Для ответа на этот весьма важный вопрос необходимо установить, имеется ли тождество иска, разрешенного (или разрешаемого) судом, и иска вновь предъявляемого (*внешнее тождество*).

Тождественны 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.

Предмет и основание иска индивидуализируют и сам процесс по конкретному гражданскому делу, определяя границы судебного доказывания, объем прав и обязанностей сторон, формы и пределы преобразования иска по усмотрению истца путем изменения предмета или основания. По предмету иска осуществляется и видовая классификация исков.

12.2. Виды исков

В науке гражданского процессуального права общепринята классификация исков по процессуальному признаку *в зависимости от предмета иска.* С этой точки зрения они подразделяются на ис-

ки о признании (установительные), о присуждении (исполнительные) и преобразовательные (конституционные).

В ***исках о признании*** просьба истца направлена на признание судом факта наличия или отсутствия спорного материального правоотношения между ним и ответчиком. Внутренняя классификация исков о признании определяется характером самой просьбы истца.

Когда на рассмотрение суда ставится вопрос об установлении факта наличия между сторонами материального правоотношения, иск называется положительным (*позитивным*). Если же просьба истца состоит в том, чтобы установить факт отсутствия спорного правоотношения между ним и ответчиком, иск является отрицательным (*негативным*).

Единственная цель истца при предъявлении исков о признании — добиться определенности своего субъективного права, обеспечить его бесспорность на будущее. Решение суда, вынесенное по иску о признании, может иметь преюдициальное значение для последующего иска о присуждении или преобразовательного иска.

Истец, являющийся участником общей совместной собственности, может предъявить иск о признании за ним права на долю общего имущества. Этим он предупреждает возможные притязания сособственников на эту часть собственности и получает право на отчуждение своей доли другим лицам.

В иске об установлении отцовства защищаются нарушенные права ребенка, сами же обязанности предполагаемого отца, если факт отцовства будет установлен, закреплены в нормах материального права, и их подтверждения в судебном решении не требуется.

В дальнейшем в случае уклонения лица, чье отцовство установлено судом, от выполнения обязанностей по воспитанию и содержанию ребенка возможно вынесение решения о взыскании алиментов или о лишении родительских прав, т.е. применение более сложного способа защиты субъективного права — присуждения ответчика к исполнению конкретных обязанностей.

Структурный анализ предмета любого иска показывает, что без установления факта наличия между сторонами спорного материального правоотношения невозможно решение вопроса о присуждении обязанного лица к совершению каких-либо действий в пользу истца, а также вопроса об изменении или прекращении правоотношения. Следовательно, положительный иск о признании сопутствует каждому иску заинтересованного лица о присуждении или преобразовании.

Иски о присуждении отличаются от исков о признании более сложным предметом. В них истец просит не только признания факта существования своего субъективного материального права, но и присуждения ответчика к исполнению лежащих на нем материально-правовых обязанностей. Посредством присуждения ответчик при-

нуждается помимо его воли к совершению определенных действий в пользу истца.

Истец просит присудить с ответчика сумму в возмещение материального ущерба, обязать ответчика устранить недостатки в произведенной им работе, передать истцу какое-либо имущество, удерживаемое ответчиком.

Истец вправе требовать присуждения ответчика не только к совершению активных действий. В необходимых случаях просьба истца заключается в том, чтобы обязать ответчика воздерживаться от действий, препятствующих осуществлению конкретных прав истца (т.е. ответчик присуждается к пассивному поведению).

Устанавливая порядок участия отдельно проживающего родителя в воспитании ребенка, переданного на воспитание другому родителю, суд обязывает ответчика воздерживаться от нарушения такого порядка, защищая тем самым права истца и ребенка.

Решение суда по иску о присуждении является основанием для выдачи исполнительного листа и может быть обращено к принудительному исполнению в случае отказа ответчика от добровольного выполнения возложенной на него судом обязанности.

Иски о присуждении называются исполнительными (исками с исполнительной силой).

В теории выделяется еще одна группа исков — ***преобразовательные***, или конститутивные[1]. Цель такого иска, вытекающая из самого его названия, заключается во внесении изменений в правовые отношения сторон. Эти изменения выражаются в образовании нового либо изменении или прекращении существующего правоотношения на основании судебного решения, а не вследствие иных фактов, в частности возникших до процесса.

Наличие таких исков связывается обычно правомочием участника гражданского правоотношения прекратить или изменить его путем одностороннего волеизъявления. В одних случаях такое правомочие не требует чьей-либо помощи (например, право доверителя в одностороннем порядке отменить договор поручения или право поверенного отказаться от договора поручения — п. 2 ст. 977 ГК РФ), в других — требуется судебный контроль над таким действием, осуществляемый в форме преобразовательного решения, без вынесения которого одностороннее волеизъявление признается недостаточным.

Судебный контроль необходим, когда для возникновения права на одностороннее волеизъявление требуется указанное в законе основание (право на досрочное расторжение договора аренды у арендодателя

---

[1] См.: *Советский* гражданский процесс / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1975. С. 108. О позиции ученых, высказывающихся против выделения преобразовательных исков; *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 233—234.

возникает в случаях, перечисленных в ст. 619 ГК РФ, и аналогичное право арендатора — в случаях, перечисленных в ст. 620 ГК РФ), либо когда для осуществления преобразовательного правомочия требуется обращение в суд (расторжение брака между родителями, имеющими несовершеннолетних детей).

Решение в этих случаях служит проверке законности и обоснованности прекращения или изменения правоотношения, важной гарантией правомерности одностороннего волеизъявления и защиты законных интересов сторон.

Эти решения могут повлечь возникновение новых правоотношений, например с разделом жилой площади между нанимателями возникают новые договоры найма жилого помещения.

Решения могут также детализировать содержание существующих правоотношений, которые нормой права полностью не урегулированы, а суд имеет право восполнить эти пробелы правовой нормы. К ним относятся, в частности, решения (иски) об определении размера алиментов, когда он не может быть установлен в процентном отношении к заработку, по спорам о лишении либо ограничении родительских прав (ст. 71 и 73 СК РФ), спорам по выделе доли из общего имущества (ст. 252 ГК РФ) и разделе наследственного имущества (ст. 1165 ГК РФ).

Эти решения называются *регламентирующими*. Они представляют собой разновидность преобразовательных решений, так как всякое дополнение содержания существующего правоотношения есть его изменение.

Причина существования регламентирующих исков заключается в незавершенности правового регулирования. Значение имеют самые разнообразные факты, предусмотреть которые в полном объеме в правовых нормах невозможно, для чего суду дается право восполнить этот пробел.

Преобразовательные иски и решения характеризуют две особенности: во-первых, если законом специально предусмотрена возможность возникновения одностороннего правомочия; во-вторых, если налицо те факты, с которыми закон связывает его возникновение.

Материально-правовым основанием таких исков являются способы защиты, установленные ст. 12 ГК РФ, допускающие возможность изменения и прекращения правоотношений.

Однако имеется и другая точка зрения, согласно которой так называемые конститутивные иски противоречат сущности правосудия, призванного к защите наличных прав, а не к установлению и регулированию правоотношений (ст. 2 ГПК). По своему содержанию они могут быть сведены к искам или о присуждении, если в соответствии с возникшими до процесса юридическими фактами и на основании закона в них содержится требование о принудительном осуществлении

права, или о признании, если требование истца сводится к признанию наличия или отсутствия определенных правоотношений[1].

В качестве самостоятельного вида конституционные иски выделены в процессуальном законодательстве Болгарии, Венгрии, Польши, Румынии.

По характеру защищаемых интересов иски делятся на три вида:

1) личные;

2) о защите публичных и государственных интересов, прав других лиц, неопределенного круга лиц (групповые);

3) косвенные (производные)[2].

Основанием классификации является вопрос о *выгодоприобретателе* по соответствующему иску, т.е. лице, чьи права и интересы защищаются в суде.

В зависимости от вида иска можно выделить особенности процессуального регламента, связанные с возбуждением дела, понятием надлежащих сторон, содержанием судебного решения, его исполнением и др.

Личные иски направлены на защиту истцом собственных интересов. Истец является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по судебному решению.

Личные иски — это основа для рассмотрения значительного числа гражданских дел, отнесенных к подведомственности судов общей юрисдикции.

Иски о защите неопределенного круга лиц (групповые иски)[3] — иски в защиту публичных и государственных интересов, направленные на защиту в основном имущественных прав государства либо интересов общества. В них невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя.

В российском законодательстве впервые возможность защиты неопределенного круга лиц в гражданском процессе установлена Законом РФ «О защите прав потребителей» от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 (в ред. от 9 января 1996 г., с изм. и доп.)[4], предусматривав-

---

[1] См.: *Зейдер Н.Б.* Спорный вопрос гражданского процесса (к допустимости преобразовательных исков в советском праве) // Советское государство и право. 1947. № 4.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. С. 277; *Колесов П.П.* К ревизии отечественной теории производного иска // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. № 2. С. 21.

[3] Эти термины могут употребляться как означающие одно и то же правовое явление. Первоначально круг лиц, интересы которых защищаются, не определен, но в дальнейшем, к вынесению решения, состав группы становится вполне персонифицированным. Существует, однако, и другое понимание данного вопроса. Так, М.К. Треушников отождествляет групповой иск и соучастие (см.: *Российский* юридический журнал. 1997. № 2. С. 150, 151).

[4] *ВСНД* РФ и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766; *СЗ* РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

шем право ряда органов на возбуждение дел в защиту неопределенного круга потребителей.

В соответствии со ст. 46 Закона о защите прав потребителей уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по контролю (надзору) в области защиты прав потребителей (его территориальные органы), иные федеральные органы исполнительной власти (их территориальные органы), осуществляющие функции по контролю и надзору в области защиты прав потребителей и безопасности товаров (работ, услуг), органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) вправе предъявлять иски в суды о признании действий изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) противоправными в отношении неопределенного круга потребителей и о прекращении этих действий.

При удовлетворении такого иска суд обязывает правонарушителя довести в установленный судом срок через средства массовой информации или иным способом до сведения потребителей решение суда. Вступившее в законную силу решение суда о признании действий ответчика противоправными в отношении неопределенного круга потребителей обязательно для суда, рассматривающего иск потребителя о гражданско-правовых действиях ответчика, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данными лицами (т.е. ответчиком).

Непосредственно правопорождающего значения такое судебное решение для неопределенного круга потребителей не имеет. Но в новом судебном процессе им предстоит доказать факт своей легитимации, т.е. надлежащий характер как истцов и принадлежность им спорного субъективного права, о защите которого они просят суд. Тем самым устанавливается более эффективная правовая защита граждан, являющихся стороной по публичным договорам (ст. 426 ГК РФ).

В подобных ситуациях убытки потребителей по публичным договорам носят, как правило, однотипный характер, характер ущерба практически одинаков, что определяет нецелесообразность признания действий ответчика противоправными по отдельным, индивидуальным искам. Это, однако, не исключает и полностью самостоятельного ведения дела конкретным потребителем.

Схожая юридическая конструкция содержится в ст. 11, 75—80 Федерального закона «Об охране окружающей среды» от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ (с изм. и доп.)[1], согласно которым физические и юридические лица вправе предъявить исковые требования о прекращении экологически вредной деятельности, причинившей вред здоровью и имуществу граждан, экономике и окружающей среде. Однако здесь

---

[1] *СЗ* РФ. 2002. № 2. Ст. 133.

защищается только публичный интерес, а возмещение убытков потерпевшим возможно только по отдельным частным искам.

Таким же образом осуществляется судебная защита по требованиям о признании нормативного акта недействующим, если он нарушает права неопределенного круга лиц, например по заявлению прокурора или других лиц.

Иск о защите неопределенного круга лиц может быть основан также на положениях ст. 14, 15, 18 и 19 Федерального закона «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ (с изм. и доп.)[1].

Для защиты неопределенного круга лиц по российскому законодательству характерно следующее:

- защита в суде только публичных интересов такого круга лиц;
- для защиты частноправовых интересов каждому потерпевшему необходимо обратиться с отдельным требованием в суд;
- нормы о защите неопределенного круга лиц рассредоточены по отдельным материально-правовым актам;
- отсутствует процессуальный регламент в ГПК, который позволял бы рассматривать данные дела по общим правилам.

Можно выделить следующие признаки иска о защите неопределенного круга лиц (группового иска), отражающие их специфику:

- многочисленность или неопределенность персонального состава участников группы на стороне истца, не позволяющая, как правило, привлечь всех потерпевших в качестве соистцов; с помощью группового иска может осуществляться защита как неопределенного круга лиц, когда в момент возбуждения дела невозможно установить всех граждан, права которых были нарушены ответчиком, так и многочисленной группы лиц, если фактически невозможно их одновременно привлечь к участию в деле;
- тождество требований всех лиц, чьи интересы защищаются групповым иском;
- совпадение фактических и правовых оснований исковых требований (т.е. основание иска);
- наличие общего для всех истцов ответчика;
- тождество предмета доказывания в части фактов, обосновываемых участниками группы;
- наличие одного общего способа юридической защиты (например, запрет на совершение конкретных действий ответчиком либо, наоборот, обязывающие его к конкретному варианту действий, возмещение убытков, взыскание денежных сумм, замена некачественного товара, исправление недостатков);
- получение участниками группы общего положительного результата в случае удовлетворения судом группового иска.

---

[1] *СЗ* РФ. 1999. № 10. Ст. 1163.

Необходимость введения данного института в гражданский процесс ставит ряд новых и сложных теоретико-прикладных вопросов, в числе которых:

- полное выявление круга всех заинтересованных лиц — участников группы, понесших ущерб от действий данного ответчика;
- процессуальное оформление в целостную группу, способную защищать свои общие интересы в суде;
- юридическое оформление отношений между участниками группы и судебными представителями;
- исполнение решения суда по иску о защите неопределенного круга лиц.

При этом следует использовать и рациональные моменты зарубежного законодательства и судебной практики, соединяя их с российскими правовыми реалиями.

Иск о защите неопределенного круга лиц в общесоциальном аспекте явится важным средством защиты прав больших групп граждан, исключая очереди за правосудием, рационализируя судебную процедуру, облегчая работу судей, которым не надо будет рассматривать массу однотипных дел в течение длительного времени, сочетая одновременно защиту публичных и частных интересов, разгружая суды для разрешения других споров.

Порядок разрешения дел о защите неопределенного круга лиц следует отразить путем закрепления соответствующего процессуального регламента в Гражданском процессуальном кодексе РФ либо принятия специального федерального закона, а также дополнения федеральных законов материально-правового характера.

Косвенные (производные) иски направлены на защиту прав не самого истца, а других лиц, когда истец в силу закона уполномочен на возбуждение дела в их интересах. Это, например, иски, подаваемые органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей.

Выгодоприобретателем выступает лицо, чьи интересы защищаются в суде как участника спорного материального правоотношения, которому и принадлежит право требования (ч. 2 ст. 38 ГПК).

Названия «косвенный иск» и «производный иск» отражают характер защищаемых интересов. Своеобразие косвенного иска заключается в том, что истцы защищают свои интересы, но делают это не прямо, а опосредованно.

Например, предъявляется иск о защите интересов акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью, понесших убытки вследствие действий их управляющих. В конечном счете акционеры и участники общества с ограниченной ответственностью защищают и собственные интересы, поскольку после возмещения убытков может возрасти курсовая стоимость акций акционерного общества, могут увеличиться его активы.

В иске о защите личных интересов сами акционеры, участники общества с ограниченной ответственностью, являются прямыми выгодоприобретателями, например по выплате сумм понесенных лично ими убытков.

По косвенному иску прямым выгодоприобретателем является акционерное общество, в пользу которого взыскивается присужденное. Выгода самих акционеров косвенная, поскольку ничего лично они не получают, кроме возмещения со стороны ответчика понесенных ими судебных расходов в случае выигрыша дела.

В ст. 44—46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (с изм. и доп.)[1] также предусмотрена конструкция косвенного иска для защиты имущественных прав общества с ограниченной ответственностью его участниками.

При этом границы использования косвенного иска в рамках общества с ограниченной ответственностью гораздо шире. Во-первых, участники общества с ограниченной ответственностью так же, как и акционеры, вправе обращаться в суд с требованиями о возмещении убытков, причиненных обществу его управляющими. Во-вторых, участники общества вправе предъявлять в суды требования о признании недействительными сделок, в которых имеется какая-либо заинтересованность, и крупных сделок, совершенных управляющими общества с нарушением действующего регламента.

Одним из сложных теоретико-прикладных вопросов косвенных исков является вопрос об истце, поскольку в связи с дуализмом гражданской юрисдикции его решение основывается на применении правил подведомственности.

Истцом может выступить прежде всего само общество, что предусмотрено п. 5 ст. 71 Федерального закона «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ (с изм. и доп.)[2] и ст. 44—46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

На основании ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Однако в тех случаях, когда члены руководящего органа своими действиями причинили убытки обществу, сомнителен вариант их поведения, при котором они предъявили бы иск от имени общества к самим себе о возмещении убытков.

Предъявление такого рода исков к менеджерам общества, а также сама постановка вопроса об их ответственности, в том числе имущественной, возможны только после смены руководства общества,

---

[1] *СЗ* РФ. 1998. № 7. Ст. 785.
[2] *СЗ* РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

что требует значительного времени, соблюдения сложных юридических процедур и т.д.

Именно поэтому законодательство рассматривает в качестве истцов самих акционеров (участников общества с ограниченной ответственностью в соответствии со ст. 44—46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью») с соблюдением условий, указанных в ст. 71 Закона об акционерных обществах и при этом в законодательстве нет прямого ответа на вопрос, кого в случае возбуждения дела акционерами можно рассматривать в качестве истца.

На этот вопрос можно дать два ответа.

Во-первых, в качестве истца рассматривать само акционерное общество. Предъявление иска акционерами от имени общества можно представить в виде своеобразной формы законного представительства, когда акционер при соблюдении условия о владении 1% акций может выступать в качестве представителя на основании п. 5 ст. 71 Закона об акционерных обществах.

Однако своеобразие отношений представительства по косвенному иску заключается в том, что по общему правилу представитель не может быть выгодоприобретателем по совершаемым им юридическим действиям, в том числе в суде, от имени представляемого им лица. Здесь же акционеры в случае удовлетворения иска являются косвенными выгодоприобретателями, поскольку, в конечном счете, они защищают собственные имущественные интересы.

Во-вторых, акционеров, обратившихся в суд, также можно рассматривать в качестве истцов через институт соучастия. Ведь они защищают интересы всех акционеров и выступают как один из соучастников, но без специального уполномочия от имени всех соучастников.

Такой анализ определения и правового статуса истца по косвенному иску связан с тем, что пока в процессуальном законодательстве не воспринята правовая конструкция групповых исков, которая позволяла бы более верно ответить на поставленные вопросы.

Для судебной практики можно предложить рассматривать в качестве истца самих акционеров, возбуждающих дело в суде. При этом истцом по косвенному иску может выступать как акционер, владеющий в совокупности 1% размещенных акций общества, так и группа акционеров, которые владеют таким же количеством акций, а в случае, указанном в абз. 2 п. 5 ст. 71 Закона об акционерных обществах — независимо от количества принадлежащих акционеру акций.

Здесь неприменима конструкция ст. 47 ГПК и ст. 42 АПК РФ, связанная с институтом защиты прав других лиц, поскольку акционеры защищают свои материальные интересы. Защита интересов других лиц характеризуется тем, что заявители не имеют собственного материального интереса в деле, не являются выгодоприобретателями.

Введение своеобразного имущественного ценза для истца (владение не менее 1% акций) вполне оправданно, поскольку исключает

возможность втягивания акционерного общества в затяжные судебные процессы со стороны лиц, имеющих крайне незначительное число акций. Наличие хотя бы 1% акций у акционера или группы акционеров свидетельствует о серьезности поставленных ими вопросов в суде.

При предъявлении иска участниками общества с ограниченной ответственностью имущественного ценза не установлено.

Краткая характеристика новых оснований для классификации исков по характеру защищаемых интересов и выделение в этой связи групповых и косвенных исков как самостоятельного объекта научного анализа показывает необходимость дальнейшего развития частноправовых способов защиты в сфере гражданского оборота.

Если значительная часть проблем защиты прав переходит из публичного права в сферу частного права, то процессуальное законодательство должно обеспечивать правовой механизм, наделяющий заинтересованных лиц необходимым юридическим инструментарием для этого.

12.3. Право на иск и на предъявление иска

Закон употребляет термины «право на иск» и «иск» в различных смыслах. Иск как средство возбуждения судебной защиты является процессуальным действием. В таком значении говорят об иске в процессуальном смысле.

Но словом «иск» обозначаются также другие понятия, другие институты. Иск в процессуальном смысле следует отличать от других одноименных, но отличных от него понятий.

В гражданском праве слова «иск», «право на иск» означают гражданское субъективное право на принудительное осуществление обязанности должника совершить какое-нибудь действие или воздержаться от определенного действия (право на иск в материальном смысле). Так, устанавливая правило о погашении права на иск с истечением срока исковой давности, в законе употребляются слова «иск» и «право на иск» именно в таком смысле (ст. 195—208 ГК РФ).

Иск (право на иск) в материальном смысле обозначается также словом «притязание».

В гражданском процессе иск (право на иск) в материальном смысле, или притязание, выступает как указанное истцом и подлежащее судебному рассмотрению право требования истца к ответчику, созревшее в смысле возможности его принудительного осуществления (наступил срок, нарушено абсолютное право и др.). Такое право требования истца вместе с соответствующей ему обязанностью ответчика служит предметом иска о присуждении.

Установив наличие у истца этого права, суд удовлетворяет его иск, а затем возможно принудительное осуществление требования. Если это право (право на иск в материальном смысле) отсутствует, напри-

мер, по истечении срока исковой давности, суд обязан вынести решение об отказе в иске.

> ***Право на иск*** — это обеспеченная государством и закрепленная законом возможность юридически заинтересованного лица обратиться в суд с просьбой о рассмотрении и разрешении материально-правового спора с ответчиком и о защите нарушенного или оспоренного субъективного права либо охраняемого законом интереса.

Правом на иск обладают все граждане и юридические лица России. Иностранным гражданам, лицам без гражданства, иностранным организациям законом также предоставлена возможность обращаться с иском в российские суды, за исключением физических и юридических лиц тех государств, в которых допускается ограничение гражданских процессуальных прав граждан и юридических лиц России.

Право на предъявление иска — одна из форм права на обращение в суд за судебной защитой[1], 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.

> ***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 налицо, это означает, что у данного лица имеется право на судебное рассмотрение его гражданско-правового требования. Если какая-либо из предпосылок отсутствует, то нет и самого права. Обращение в суд в данном случае не может вызвать судебного рассмотрения спора, следовательно, суд не вправе (и не обязан) совершить соответствующий акт правосудия.

Предпосылки бывают:

- общие и специальные, различающиеся в зависимости от круга дел, по которым они применяются;

---

[1] По делам, возникающим из административно-правовых отношений, и по делам особого производства право на обращение в суд за судебной защитой проявляется в праве на предъявление жалобы или подачу заявления.

- положительные и отрицательные, что определяется тем, зависит ли право на предъявление иска от существования или отсутствия условия, указанного предпосылкой.

Общие предпосылки права на предъявление любого иска:

1) процессуальная право- и дееспособность истца и ответчика, т.е. способность быть стороной в гражданском деле (ст. 36—38 ГПК);

2) подведомственность дела суду (ст. 22 ГПК);

3) отсутствие судебного решения, ранее вынесенного по тому же делу, или решения третейского суда, принятого в пределах его компетенции, т.е. нет права на предъявление иска, если дело по тому же иску ранее суд производством прекратил за отсутствием права на предъявление иска, а также если истец на суде отказался от того же права и судом этот отказ был принят; такой же результат влечет за собой заключение сторонами на суде мирового соглашения, утвержденного судом (п. 2, 3 ст. 134, п. 2, 4, 5 ст. 220 ГПК).

Таковы общие для всех исковых дел предпосылки права на предъявление иска, причем первые две *положительные*, а третья *отрицательная*.

Специальные предпосылки устанавливаются законом для некоторых категорий дел и применяются к ним наряду с общими. Они, как правило, связаны с необходимостью принять меры для внесудебного разрешения спора до обращения в суд.

К таким предпосылкам относится требование соблюдения претензионного порядка разрешения спора, т.е. обращение к должнику с требованием исполнения обязанности как обязательного условия для последующего обращения в суд (например, предъявление претензии к транспортной организации).

Согласие жены на возбуждение дела о расторжении брака во время беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка служит предпосылкой права мужа на предъявление иска о расторжении брака в течение этого периода (ст. 17 СК РФ).

Последствия отсутствия права на иск и права на предъявление иска неодинаковые. Отсутствие права на иск в материальном смысле означает отсутствие самого права требовать определенного поведения от должника (субъективного гражданского права). Установить наличие или отсутствие права на иск можно только в результате рассмотрения дела по существу. 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 истечение срока исковой давности (ст. 196 и 197 ГК). Нали-

чие или отсутствие права на иск в материальном смысле устанавливается только судом в результате рассмотрения дела и вынесения судебного решения.

В отличие от этого наличие или отсутствие необходимых предпосылок права на предъявление иска проверяется судьей единолично при принятии искового заявления. Если отсутствие хотя бы одной из них обнаруживается при подаче искового заявления, суд отказывает в его принятии. Если же отсутствие предпосылки устанавливается после возбуждения дела или его рассмотрения судом, то производство по делу прекращается в любой стадии процесса как возбужденное неправомерно.

Право на иск связано и с возможностью соединения и разъединения исковых требований (ст. 151 ГПК). В силу принципа диспозитивности этим правом обладает прежде всего истец, соединяющий в исковом заявлении несколько взаимосвязанных требований (об установлении отцовства и взыскании алиментов, о признании права собственности на имущество и об исключении его из описи, о признании права на жилое помещение и о вселении).

Однако в соответствии с ч. 2 ст. 151 ГПК судья, принимающий такое «свободное» заявление, вправе выделить одно или несколько из соединенных требований в отдельное производство, если сочтет это более целесообразным. Соединение требований в одно производство не всегда ведет к более быстрому их рассмотрению, главное — обеспечить доступность и полноту судебной защиты.

Условно можно выделить три критерия, по которым фактически идет соединение и разъединение требований: субъективный, объективный и смешанный. Так, иск может быть предъявлен несколькими истцами к одному ответчику или одним истцом к нескольким ответчикам. При этом несколько требований связаны общностью субъекта.

Например, несколько рабочих завода предъявляют иск о взыскании заработной платы за сверхурочную работу или арендодатель требует взыскания арендной платы и освобождения арендуемого помещения от нескольких арендаторов. Все эти требования могут быть предъявлены и рассмотрены отдельно, но целесообразнее объединять их в одно производство.

Должны учитываться и однородность заявленных требований, их связь по объекту (общность фактов, входящих в предмет доказывания, общность доказательств).

Если рабочие завода предъявляют разнородные требования (один требует восстановления на работе, а другой — взыскания заработной платы за сверхурочную работу), их нельзя соединять в одно производство.

Не случайно в ст. 151 ГПК речь идет о требованиях, связанных между собой.

Иск наймодателя жилого помещения о выселении нанимателя с одним членом семьи с предоставлением жилого помещения (ст. 90

ЖК РФ) и о выселении остальных членов семьи без предоставления жилого помещения, например граждан, лишенных родительских прав (п. 2 ст. 91 ЖК РФ), соединяет в себе однородные требования, заявленные одним субъектом, касающиеся одного объекта (жилого помещения) и лиц, связанных общим правом пользования спорным жилым помещением.

Иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, а также встречный иск рассматриваются в одном процессе с первоначальным требованием только при наличии между ними необходимой связи (общность предмета спора и спорного правоотношения, взаимоисключаемость). В противном случае оснований для соединения исков нет.

Иногда возможность рассмотрения в одном деле нескольких исковых требований специально оговаривается в законе. В соответствии со ст. 24 СК РФ в бракоразводном процессе могут быть рассмотрены заявления супругов о взыскании алиментов, о передаче детей на воспитание, о разделе совместно нажитого имущества и др. Рассматривая иск о лишении родительских прав, суд одновременно разрешает и требование о взысканий алиментов (ст. 70 СК РФ).

На практике судьи очень осторожно подходят к использованию права на соединение в одно производство нескольких требований, поскольку это усложняет процесс рассмотрения дела и вынесения по нему законного и обоснованного решения. Чаще более целесообразным оказывается раздельное рассмотрение соединенных истцом требований из-за значительной сложности фактической основы дела, большого числа участников процесса, отсутствия какой-либо существенной связи между заявленными требованиями.

12.4. Защита интересов ответчика. Возражения против иска и встречный иск

Принцип процессуального равноправия сторон в гражданском процессе обеспечивает им равные возможности для защиты их интересов при разрешении 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, служащие защите его интересов.

Возражения могут касаться правомерности возникновения процесса или его продолжения, т.е. могут быть направлены против как самого рассмотрения судом данного дела, либо заявленных истцом

требований по существу. Исходя из этого, возражения можно разделить на процессуальные и материально-правовые.

Процессуальные возражения всегда направлены на то, чтобы доказать неправомерность возникновения самого процесса по делу ввиду отсутствия у истца права на иск или нарушения им порядка предъявления иска. Ответчик добивается оставления заявления без рассмотрения или прекращения производства по делу. Так, указывая на нарушение истцом порядка предъявления иска, ответчик доказывает, что дело суду неподсудно, заявление подано представителем истца, не имеющим полномочий на ведение дела.

В качестве фактов, свидетельствующих об отсутствии у истца права на иск, ответчик может указывать неправоспособность истца, неподведомственность дела суду, наличие специального запрета на рассмотрение дела, которое по общему правилу подведомственно суду, наличие по тождественному иску вступившего в законную силу решения суда и др.

Материально-правовые возражения направлены на опровержение фактов, составляющих основание предъявленного иска, и свидетельствуют о незаконности или необоснованности требования истца.

Доказывая незаконность иска, ответчик, как правило, ссылается на неправовой характер заявленного требования (взыскание карточного долга), на то, что спорное правоотношение возникло до издания соответствующего нормативного акта, который обратной силы не имеет, либо сделка сторон является противозаконной (купля-продажа гражданами наркотических средств). Ответчик также вправе утверждать, что норма, положенная в основу предъявленного иска, утратила силу.

Анализ судебной практики позволяет сделать вывод о наиболее частых ссылках ответчика на необоснованность предъявленного требования (неполнота юридического состава, недостаточность или недостоверность доказательств).

Оспаривая иск о признании права собственности на жилой дом, ответчик утверждает, что договор купли-продажи отсутствует, а имеющаяся у истца долговая расписка выдана лишь на получение задатка в счет несостоявшейся сделки. Опровергая требование о взыскании арендной платы за складское помещение, ответчик ссылается на подложность представленного истцом договора аренды.

Ответчик может использовать в качестве контраргументов ссылку на наличие правопогашающих фактов.

Возражая против иска о возмещении вреда, ответчик указывает на наличие вины самого истца (умысел или грубую неосторожность).

Опровергая иск о признании недействительным фиктивного брака, ответчик заявляет, что через год после регистрации брака между ним и истицей возникли семейные отношения, и брак перестал быть фиктивным.

В качестве возражения против иска о взыскании суммы по договору займа ответчик называет безденежность имеющейся у истца долговой расписки, полученной путем шантажа.

Иногда ответчик оспаривает размер заявленного истцом требования, ссылаясь на завышенную цену иска. Так, если должник частично исполнил обязательство перед кредитором, иск может быть предъявлен лишь в части, которая должником не исполнена.

Взыскание пени, неустойки, задатка, упущенной выгоды, как правило, возможно при наличии в соглашении сторон соответствующего указания на применение санкций за неисполнение обязательства.

> ***Встречный иск*** — самостоятельное исковое требование, заявленное ответчиком в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным в целях защиты своих интересов.

Институт встречного иска дает возможность путем совместного рассмотрения первоначального и встречного требований более полно учесть правовые отношения сторон. Он соответствует требованию процессуальной экономии, содействуя скорому отправлению правосудия с возможно меньшими затратами участниками процесса сил, средств и времени.

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 вместе с первоначальным не находило бы оправдания и только осложняло бы работу суда, затрудняя своевременное и правильное разрешение каждого из них.

Встречный иск — одна из форм обращения в суд за судебной защитой. Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления иска (ст. 137 ГПК). Ответчик вправе заявить встречное исковое требование до вынесения судом решения, т.е. как в период подготовки дела к судебному разбирательству, так и в любой части судебного заседания до удаления суда в совещательную комнату.

Принятие встречного иска зависит от судьи, а если он заявлен во время рассмотрения дела — от суда.

Встречный иск должен быть оформлен самостоятельным исковым заявлением с указанием реквизитов, предусмотренных ст. 131 ГПК, и оплачен государственной пошлиной. Он может быть принят, если у ответчика имеются предпосылки права на предъявление иска. Отсутствие хотя бы одной из них ведет к отказу в принятии встречного искового заявления.

Встречный иск предъявляется в суде по месту рассмотрения первоначального иска, т.е., как правило, по месту жительства ответчика.

Вместе с этим в ст. 138 ГПК установлены следующие *специальные условия принятия встречного иска*:

- встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- удовлетворение встречного иска исключает (полностью или частично) удовлетворение первоначального иска;
- между встречным и первоначальным исками имеется взаимосвязь, и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению спора.

Между первоначальным и встречным исками прежде всего должна быть связь, отсутствие которой приводит к отказу в принятии встречного иска. Однако это не исключает возможности предъявления такого иска самостоятельно.

Связь встречного иска с первоначальным может обусловливаться различными причинами и соответственно иметь разное содержание. Рассмотрим некоторые из них.

Ответчик противопоставляет требованию истца однородное требование, срок которого наступил, предъявляя его для *зачета* основного требования.

Таков случай предъявления ответчиком к истцу встречного иска о возмещении причиненного истцом имуществу вреда против первоначального иска о взыскании данных ответчику взаймы и в срок не возвращенных им денег.

Встречный иск направлен на зачет первоначального иска в целом или в части, в зависимости от соотношения их размеров. Возможность зачета определяется правилами, указанными в ст. 229—231 ГК РФ.

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.

Удовлетворение встречного требования (иска) исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска. Такое соотношение первоначального и встречного исков часто вызывается их *несовместимостью*: удовлетворен может быть либо один, либо другой.

Ответчик, которому предъявлен иск об уплате алиментов на содержание ребенка, требует передачи ему ребенка на воспитание. При удовлетворении этого требования ответчика отпадает первоначальный иск о взыскании алиментов.

Исключение удовлетворения первоначального иска при удовлетворении встречного характерно и для тех случаев, когда требованием ответчика опровергается основание первоначального иска.

Против иска о выселении из дома на основании договора найма жилого помещения и факта нарушения ответчиком его обязанности платы за жилое помещение предъявлен встречный иск о признании за ответчиком права собственности на дом.

Закон допускает и иные случаи взаимной связи между первоначальным и встречным исками, когда их совместное рассмотрение приводит к более быстрому и правильному разрешению споров.

Связь между встречным и первоначальным требованиями может обусловливаться тем, что оба они вытекают из одного и того же правоотношения. Примером может служить встречный иск о разделе вклада — денег, нажитых в период брака, против иска о расторжении брака.

Приняв встречный иск, суд обязан разрешить его, дав на него ответ в решении по делу.

Необходимость связи между встречным и первоначальным требованиями не устраняет самостоятельного характера встречного иска.

Практически это проявляется в следующем. Хотя удовлетворение встречного иска обычно влечет за собой отказ в первоначальном иске, не исключена возможность отказа в основном иске по причинам, не имеющим отношения к встречному иску, в котором суд также отказывает за его незаконностью или необоснованностью.

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.

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.

12.5. Формы распоряжения исковыми средствами защиты прав и интересов

Руководствуясь началом диспозитивности, стороны вправе по собственному усмотрению определять объем и средства защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов. Заявленное материально-правовое требование может быть изменено в силу раз-

личных обстоятельств (юридическая неосведомленность сторон, помешавшая на момент обращения в суд правильно определить элементы иска; выяснение новых обстоятельств дела в ходе судебного разбирательства; взаимное урегулирование сторонами возникшего спора и т.п.).

Формы распоряжения иском и средствами защиты закреплены в ст. 39 ГПК, в соответствии с которой истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Конкретное содержание каждого из перечисленных распорядительных действий заключается в следующем.

> ***Изменение иска*** — это замена истцом основания или предмета иска в процессе рассмотрения спора судом.

Это вызывается, как правило, ошибками, неосведомленностью истца при предъявлении иска. Суд обязан исследовать иск в измененном виде.

Индивидуализация всякого иска как средства защиты права или охраняемого законом интереса определяется его основанием и предметом. 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 исключении некоторых из указанных истцом фактов.

С изменением одного лишь основания иска при сохранении того же предмета (спорного права требования или правоотношения в целом) охраняемый посредством данного иска интерес всегда сохраняет тождество.

Требование наймодателя о расторжении договора найма может основываться на одном из указанных в ст. 687 ГК РФ и ст. 83 ЖК РФ обстоятельств:

1) невнесение нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если иное не установлено договором;

2) разрушение или порча жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает;

3) если помещение перестало быть пригодным для постоянного проживания, а также в случае его аварийного состояния;

4) систематического нарушения прав и законных интересов соседей, которое делает невозможным совместное проживание в одном жилом помещении (п. 3 ст. 83 ЖК РФ);

5) использование жилого помещения не по назначению (п. 4 ст. 83 ЖК РФ).

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.

Изменяя предмет иска, истец по-новому определяет объем и форму защиты своего субъективного права, сужая или расширяя границы исследования обстоятельств дела, меняя характер испрашиваемого у суда решения. К первоначально заявленному иску о признании он вправе присоединить требование, например, о присуждении ответчика к исполнению каких-либо действий или о преобразовании того правоотношения, из которого возник спор.

Предъявив иск о признании авторства, истец может дополнить его требованием о взыскании авторского вознаграждения. Первоначально заявленное требование о взыскании арендной платы истец вправе дополнить иском о расторжении договора аренды.

Истец по своему усмотрению может вообще заменить предмет иска, выдвинув новое требование.

Предъявив иск о расторжении брака, истец затем просит признать этот брак недействительным.

Все преобразования предмета иска должны оставаться в рамках того спора, о рассмотрении которого просил истец.

Нельзя вместо первоначально заявленного требования о взыскании с ответчика алиментов требовать признания его утратившим право на жилую площадь. Это уже новый иск, он должен быть предъявлен по общим правилам.

Дополняя предмет иска, истец называет дополнительно и новые факты, свидетельствующие о правомерности второго требования.

В судебной практике и в процессуальной теории долгое время оставался спорным вопрос о возможности одновременного изменения истцом предмета и основания иска. Верховный Суд СССР в обзоре судебной практики разъяснил, что такое одновременное изменение невозможно, «ибо это фактически означало бы предъявление нового иска»[1]. Разъяснение Верховного Суда СССР нуждается в одном важном уточнении: *нельзя производить одновременную замену*

---

[1] *БВС* СССР. 1978. № 2. С. 38.

элементов иска. А при изменении предмета иска соответствующее преобразование происходит, причем с обстоятельствами, указанными в основании иска.

Дополняя иск о восстановлении на работе требованием о взыскании заработной платы, истец дополняет основание иска, ссылаясь на факт вынужденного прогула и на причиненный имущественный ущерб.

Истец вправе по своему усмотрению изменить и состав участников спора. В частности, ст. 1080 ГК РФ дает ему возможность определить число ответчиков по делу. Первоначальное предъявление иска к одному ответчику не лишает истца права настаивать затем на привлечении в процесс остальных обязанных лиц.

Используя право на изменение элементов иска, истец обеспечивает более полную и квалифицированную защиту своего субъективного права или охраняемого законом интереса. Суду это дает возможность достигнуть процессуальной экономии, поскольку отпадает необходимость в возбуждении нового дела по измененному иску.

Изменяя размер заявленного иска, истец заново определяет объем защиты своего субъективного права. Такое диспозитивное правомочие возможно, когда требование носит имущественный характер. Если истец в момент предъявления иска затрудняется определить с достаточной точностью предполагаемую цену иска, например иска о возмещении вреда, причиненного здоровью, то в ходе судебного разбирательства он может уточнить размер своего требования, увеличив цену иска.

Иногда цена иска сознательно завышается истцом, поэтому при рассмотрении дела размер требования также будет уточняться, и истец назовет действительный размер, уменьшив первоначально истребуемую сумму.

Заявление истца об изменении элементов иска, его цены и состава участников спора может потребовать привлечения в процесс новых материалов, дополнительной подготовки ответчика к защите против измененного иска. Суд или судья вправе в таком случае отложить судебное разбирательство.

Право на изменение иска может быть реализовано истцом в стадиях возбуждения дела и его подготовки путем подачи соответствующего дополнения к исковому заявлению. В ходе рассмотрения дела это право фактически осуществимо до постановления судом или судьей решения (до удаления в совещательную комнату). Но обычно позиция истца в отношении изменения иска выясняется судом или судьей после доклада дела.

Все действия истца по изменению иска должны быть отражены в протоколе судебного заседания. Истец может как увеличить, так и уменьшить исковые требования.

Заявленные истцом требования могут быть *дополнены по инициативе самого суда* путем выхода за пределы таких требований

(п. 3 ст. 196 ГПК). Выйти за пределы заявленных требований (разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено) суд имеет право лишь случаях, прямо предусмотренных федеральными законами[1]. Наличие этого права у суда не означает, что изменение предмета или основания иска возможно по усмотрению суда[2]. Суд лишь вправе выйти за пределы обозначенных истцом элементов иска, расширив тем самым границы предоставляемой истцу защиты.

Увеличение судом по своей инициативе размера исковых требований в процессуальной теории и в судебной практике всегда рассматривалось в качестве бесспорного случая применения п. 3 ст. 196 ГПК. Но подобное действие правомерно, если в решении по делу оно достаточно аргументировано.

При разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, суд может увеличить долю одного из супругов с учетом интересов несовершеннолетних детей или того обстоятельства, что другой супруг уклонялся от общественно полезного труда и расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи.

Суд обязан привести в решении мотивы отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе[3].

Суд вправе увеличить размер исковых требований, когда по делу будет установлено, что истец неверно определил цену иска и она не соответствует действительной цене. Так, вне зависимости от требований сторон возможно взыскание штрафа, пени, неустойки и других сумм, присуждение которых предусмотрено законом.

За пределы предмета заявленного истцом требования суд может выйти лишь при наличии специального нормативного указания (дозволения).

При лишении ответчика родительских прав суд обязан одновременно решить вопрос о взыскании с него алиментов независимо от предъявления такого иска[4].

При расторжении брака между супругами, имеющими несовершеннолетних детей, суд в зависимости от выяснившихся обстоятельств дела вправе взыскать алименты на содержание детей независимо от предъявления об этом иска (ст. 24 СК РФ).

---

[1] См. п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебном решении» от 19 декабря 2003 г. № 23 // *БВС* РФ. 2004. № 2.

[2] *БВС* РСФСР. 1981. № 8. С. 10; 1983. № 9. С. 1; 1985. № 5. С. 12.

[3] См. п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака» от 5 ноября 1998 г. № 15 (с изм. и доп.) // *БВС* РФ. 1999. № 1.

[4] См. п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» от 27 мая 1998 г. № 10 (с изм. и доп.)// *БВС* РФ. 1998. № 7.

Пользуясь правилом п. 3 ст. 196 ГПК, суд может одновременно с дополнением предмета иска привлечь в процесс новых участников и решить вопрос об их правах и обязанностях (ст. 41 ГПК). Суд вправе также дополнить основание иска ссылкой на новые обстоятельства, установленные в ходе судебного разбирательства. Речь идет о дополнении круга устанавливаемых фактов, а не об изменении или замене основания иска. Выход за пределы основания иска должен быть мотивирован судом в принятом по делу решении[1].

Изменение иска истцом может иметь различное процессуальное оформление. Если волеизъявление истца изложено в специальном заявлении, оно приобщается к материалам дела. Распоряжение иском в ходе судебного разбирательства отражается в протоколе судебного заседания, под этой записью должна быть подпись истца. Свои действия по дополнению рассматриваемого иска суд или судья отражают в решении со ссылкой на мотивы такого дополнения.

> ***Отказ от иска*** — распорядительное действие истца, имеющее целью прекращение начатого процесса.

Истец отказывается от просьбы о рассмотрении судом возникшего у него с ответчиком материально-правового спора и от судебной защиты своего субъективного права или охраняемого законом интереса. Мотивами подобного действия могут быть добровольное исполнение ответчиком обязанности перед истцом или явная необоснованность иска и нежелание истца проигрывать процесс.

Истец вправе отказаться от иска полностью или частично. Приняв частичный отказ от иска, суд в остальной части иска решает дело по существу и выносит решение.

Отказ от иска может быть выражен в отдельном заявлении, которое приобщается к материалам дела. Заявленный в ходе судебного разбирательства отказ от иска отражается в протоколе судебного заседания, под этой записью должна быть подпись истца.

Суд или судья, рассматривающий дело, обязан разъяснить истцу последствия отказа от иска, о чем также делается запись в протоколе судебного заседания.

Прокурор и иные субъекты, возбудившие в суде дело в защиту прав и интересов других лиц (ст. 4 ГПК), вправе отказаться от иска, что не лишает самих этих лиц возможности требовать рассмотрения дела по существу. Принятие судом отказа от иска оформляется определением суда или судьи о прекращении производства по делу. Вторичное возбуждение дела по такому иску не допускается.

> ***Признание иска*** — заявленное ответчиком согласие с исковыми требованиями истца, которое, как правило, влечет за собой вынесение решения об удовлетворении иска.

---

[1] *БВС* СССР. 1980. № 4. С. 25—26.

Мотивами признания иска могут быть необоснованность возражений ответчика и убеждение в справедливости требования истца, полный или частичный добровольный отказ ответчика от принадлежащего ему субъективного права в пользу истца, нежелание продолжать спор.

Признанием иска ответчик прекращает материально-правовой спор с истцом, обеспечивая истцу выигрыш процесса.

Признание иска бывает различным по форме и содержанию. *По форме* — это либо отдельное заявление ответчика, приобщаемое к материалам дела, или запись в протоколе судебного заседания, подтвержденная подписью ответчика.

По содержанию признание иска может быть полным или частичным, простым или квалифицированным. При частичном признании иска материально-правовой спор сохраняется в той части требования истца, которая опровергается ответчиком. Простое признание — согласие с предъявленным иском без каких-либо оговорок. Квалифицированное же делается всегда с оговорками, не позволяющими считать требование истца бесспорным.

Ответчик признает наличие между ним и истцом договора займа, но утверждает, что истребуемую сумму он вернул, не получив от истца встречной расписки. Суд вправе не принять признание иска, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц.

Признание иска оценивается судом в совокупности со всеми имеющимися в деле материалами и с учетом выясненных в судебном заседании обстоятельств дела. Процесс в таком случае не прекращается, дело рассматривается по существу с вынесением решения.

В судебном решении должна содержаться оценка признания иска. В основу удовлетворения иска оно может быть положено лишь при отсутствии сомнений в его правомерности. Свое несогласие с признанием иска суд должен мотивировать.

> ***Мировое соглашение*** — распорядительное действие сторон по взаимному урегулированию возникшего материально-правового спора на взаимоприемлемых условиях и прекращению возбужденного судом дела.

Встречное волеизъявление сторон основывается при этом на взаимных уступках, поскольку они сами определяют объем субъективных прав, реализуемых по достигнутому соглашению.

Истец, не располагающий достаточными доказательствами в подтверждение заявленного им требования, может посредством мирового соглашения с ответчиком получить большую часть материального блага, оставив какую-то долю ответчику, хотя при нормальном развитии процесса мог последовать отказ в иске.

Одновременно стороны распоряжаются и процессуальными средствами защиты своих прав, добиваясь прекращения процесса в расчете на исполнение достигнутого мирового соглашения, которое заменяет собой решение суда.

Мировое соглашение могут заключать стороны того материально-правового отношения, по поводу которого возник спор, рассматриваемый в суде, т.е. истец, ответчик и третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора (судьба предмета спора решается подобным соглашением).

Не могут заключать мировое соглашение третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, прокурор и другие субъекты, предъявившие иск в защиту прав истца.

Условия мирового соглашения могут быть изложены в отдельном совместном документе сторон, адресованном суду. Это соглашение приобщается к материалам дела, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания. Если стороны заключают мировое соглашение, находясь в зале судебного заседания, условия соглашения заносятся в протокол судебного заседания, а истец и ответчик должны подписать его. Суд или судья, рассматривающий дело, разъясняют сторонам последствия заключения мирового соглашения, о чем также делается запись в протоколе судебного заседания.

Суд контролирует это очень важное распорядительное действие сторон и вправе не утверждать мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц.

Утверждение мирового соглашения *недопустимо*, когда его условия нарушают трудовые права граждан (вместо восстановления на работе администрация соглашается принять истца на работу с заключением нового трудового договора) или в обход закона направлены на освобождение лиц от материальной ответственности за ущерб, причиненный при исполнении ими трудовых обязанностей.

Путем заключения мирового соглашения стороны не вправе изменять размер возмещения за вред, причиненный здоровью при исполнении трудовых обязанностей, а также размер алиментов, установленный законом. Не может утверждаться мировое соглашение по делам об установлении отцовства.

Отказывая в утверждении мирового соглашения, суд или судья выносят определение, в котором излагают мотивы отказа. В этом случае дело должно быть рассмотрено по существу с вынесением решения.

Отдельное определение выносится и в случае утверждения мирового соглашения; одновременно суд или судья прекращают производство по делу. Дело по такому иску не может быть начато вновь. Вопросы, касающиеся мирового соглашения, разрешаются судом (судьей) в совещательной комнате.

12.6. Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения

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 административно-правовых отношений, и особого производства — жалобы или заявления (ч. 2 ст. 4).

Порядок возбуждения исковых дел путем предъявления иска, составляя часть общих правил гражданского судопроизводства, применяется и к неисковым делам, если законом не предусмотрено каких-либо изъятий.

> ***Предъявление иска*** — обращение в суд за защитой конкретного, указанного истцом, субъективного права или охраняемого законом интереса.

Предъявление иска юридически представляет собой одностороннее, процессуальное по содержанию волеизъявление, адресованное суду. Его последствием является возникновение *процессуального правоотношения*, прежде всего права и обязанности суда рассмотреть и разрешить указанный истцом спор.

Гражданское дело возбуждается при положительном решении судьей вопроса о принятии заявления к производству. Для такого решения необходимо, чтобы у лица, обратившегося в суд, имелось право на предъявление конкретного иска (право на обращение в суд). Судья должен проверить прежде всего наличие обусловливающих предпосылок этого права.

Предъявление иска, т.е. обращение в суд с заявлением о защите права, является *основанием* возбуждения гражданского дела в суде. Установив, что лицо имеет право на обращение в суд (предъявление иска), судья должен проверить также правильность осуществления этого права, т.е. соблюдение заинтересованным лицом порядка (условий) предъявления иска (обращения в суд).

Условия, при которых может быть осуществлено право на предъявление иска и возбуждено гражданское дело, называются ***порядком предъявления иска*** (обращения в суд).

Такими условиями являются:

- подсудность дела;
- дееспособность истца (заявителя);
- надлежаще оформленные полномочия представителя для ведения дела;
- соответствие формы и содержания заявления требованиям закона, наличие копий заявления, а в необходимых случаях и прилагаемых к нему документов (ст. 131 и 132 ГПК);

- оплата заявления государственной пошлиной в предусмотренных законом случаях (ст. 88 ГПК).

При определении подсудности дела должны быть соблюдены правила как родовой, так и территориальной подсудности (ст. 23—33 ГПК).

В случае недееспособности истца (заявителя) от его имени должен действовать его законный представитель. На практике может случиться, что судья примет заявление у недееспособного. В таком случае заявление приобретает действительность только при условии его последующего подтверждения (одобрения) законным представителем. Если законный представитель не подтвердит (не одобрит) заявление недееспособного, суд не может рассмотреть такое заявление (п. 2 ст. 222 ГПК).

Недееспособность ответчика для действительности искового заявления не имеет значения: иск может быть предъявлен к недееспособному лицу, так как его интерес обязан защищать законный представитель.

Несоблюдение порядка обращения в суд (предъявления иска) влечет за собой различные последствия. В случаях обращения в суд по ненадлежащей подсудности, недееспособного заявителя (истца) или лица, не имеющего надлежащих полномочий, судья возвращает исковое заявление (п. 2—4 ст. 135 ГПК), а при нарушении требований ст. 131 и 132 ГПК и неоплате государственной пошлины заявление оставляется без движения (ст. 136 ГПК). Однако во всех случаях заинтересованное лицо не лишается права на вторичное обращение в суд с тем же требованием.

Если же несоблюдение порядка обращения в суд будет обнаружено после возбуждения дела, неблагоприятные последствия наступают лишь в случаях обращения в суд недееспособного истца и лица, не имеющего полномочий (п. 2—3 ст. 222 ГПК). При принятии дела по ненадлежащей подсудности оно должно быть передано в надлежащий суд (п. 3 ч. 2 ст. 33 ГПК). В остальных случаях процессуальный закон не устанавливает каких-либо последствий несоблюдения порядка обращения в суд.

Систематический анализ Гражданского процессуального кодекса РФ позволяет сделать вывод о том, что необходимые исправления обнаруженных после возбуждения дела недостатков заявления, указанных в ст. 136 ГПК, должны обеспечиваться судьей при подготовке дела к судебному разбирательству либо судом при вынесении решения (например, взыскание государственной пошлины)[1].

---

[1] См.: *Шакарян М.С.* Статья 31 Основ гражданского судопроизводства и проблема дальнейшего совершенствования гражданского процессуального законодательства // Основы гражданского законодательства и Основы гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик. Саратов, 1981. С. 163.

12.7. Порядок принятия искового заявления или отказа в его принятии

Исковое заявление — установленная законом форма обращения в суд за разрешением спора о субъективном праве.

В исковом заявлении выражается воля заинтересованного лица, обращающегося в суд за защитой права.

Согласно ст. 131 ГПК исковое заявление должно быть письменным, с указанием сведений, необходимых для рассмотрения дела, а также для установления связи с участвующими в деле лицами. Такими сведениями являются:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование истца с указанием его места жительства (для юридических лиц — места нахождения);
- наименование представителя истца и его адрес, если заявление подается представителем; аналогичные сведения в отношении ответчика (кроме сведений о представителе);
- факты основания иска и доказательства, подтверждающие эти факты;
- требование истца;
- цена иска, если он подлежит оценке;
- перечень прилагаемых к заявлению документов.

Заявление должно быть подписано истцом или его представителем. В последнем случае к заявлению должна быть приложена доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя (ч. 2 ст. 131, ст. 53, 54 ГПК).

К исковому заявлению прилагаются его копии по числу ответчиков. В зависимости от сложности дела или его характера суд может обязать истца представить также копии документов, приложенных к исковому заявлению (ст. 132 ГПК).

Вопрос о ***принятии*** заявления по гражданскому делу разрешается судьей *единолично.* Принятие заявления обусловлено наличием предпосылок права на предъявление иска, а также соблюдением порядка его осуществления и служит основанием для возбуждения гражданского дела.

При наличии всех этих условий судья в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции

В ГПК дан исчерпывающий перечень оснований к отказу в принятии заявления (ст. 134), возвращению искового заявления (ст. 135) и оставлению искового заявления без движения (ст. 136).

Согласно ст. 134 ГПК судья ***отказывает*** в принятии заявления при отсутствии хотя бы одной из предпосылок права на предъявление иска или несоблюдении некоторых условий предъявления иска:

- если заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку оно рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено такое право; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;
- имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;
- имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Об отказе в принятии искового заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба.

Гражданское процессуальное право в соответствии с его демократическим характером *допускает исправление* нарушенной формы или содержания искового заявления, а также неправильной его оплаты.

Согласно ст. 136 ГПК судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных ст. 131—132, выносит ***определение об оставлении заявления без движения***, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

Если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами.

На определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Согласно ст. 135 ГПК судья ***возвращает исковое заявление*** в тех случаях, если:

- истцом не соблюден установленный законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено законом для данной категории споров или договором;
- дело неподсудно данному суду;
- исковое заявление подано недееспособным лицом;
- исковое заявление не подписано или подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;
- в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда должно быть вынесено в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение. На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба.

12.8. Обеспечение иска

Предъявляя иск, истец преследует цель добиться осуществления своего требования к ответчику путем принудительного исполнения его обязанности, которую ответчик не исполнил добровольно.

Встречаются между тем случаи, когда исполнить вынесенное в пользу истца решение довольно трудно, а иногда и невозможно. Это происходит, в частности, вследствие недобросовестных действий должника, например отчуждения им спорного имущества, обесценивания в результате пользования или ненадлежащего обращения с вещью, ее сокрытия.

Эту угрозу можно предотвратить запретом ответчику отчуждать спорную вещь, иногда и пользоваться ею в течение определенного времени, пока по делу не будет вынесено решение или пока решение не будет исполнено. Такие меры составляют обеспечение иска (глава 13 ГПК).

> ***Обеспечение иска*** — это деятельность судьи или суда по применению предусмотренных законом мер, гарантирующих реальное исполнение будущего решения по делу в том случае, если иск будет удовлетворен.

Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие мер обеспечения может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Меры по обеспечению иска принимаются судом или судьей *по заявлению и ходатайству лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе* (ст. 139 ГПК).

Просьба лиц, участвующих в деле, об обеспечении иска может быть письменной или устной (например, истец вправе указать об этом в исковом заявлении, заявить в ходе судебного заседания ходатайство, обратиться к судье или суду с отдельным заявлением об обеспечении иска). Каких-либо специальных требований к изложению такой просьбы закон не предусматривает.

Судья единолично решает вопрос об обеспечении иска в момент возбуждения гражданского дела и в процессе его подготовки, а также в ходе судебного разбирательства, если дело рассматривается не в коллегиальном составе. При коллегиальном рассмотрении дела ходатайство об обеспечении иска, заявленное в ходе судебного разбирательства, разрешается судом в полном составе.

Обеспечение иска возможно *лишь по возбужденному делу*. При оставлении заявления без движения (ст. 136 ГПК) просьба об обеспечении иска не может быть рассмотрена и фактически также остается без движения. Заявление об обеспечении иска разрешается судьей или судом, рассматривающим дело, в тот же день без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле.

Такая оперативность необходима, поскольку ответчик может аннулировать предмет спора (продать, скрыть, привести в негодность и т.п.). По поводу обеспечения иска выносится определение суда (судьи), которое приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения решений суда (ст. 141 ГПК). После вынесения определения судья немедленно передает судебному исполнителю исполнительный лист для исполнения.

Основанием для обеспечения иска является опасение возникновения затруднений или невозможности исполнения решения суда, если соответствующие меры не будут приняты (ст. 139 ГПК). Распоряжение об обеспечении иска совершается в форме определения суда.

В ст. 140 ГПК предусмотрен *исчерпывающий перечень мер обеспечения иска* в зависимости от характера требования истца. Так, если истец

требует взыскания определенного имущества, находящегося у ответчика или других лиц, на это имущество налагается арест путем описи его и объявления запрета распоряжения им (п. 1 ст. 140). Арест имущества не препятствует пользованию им, если это не ведет к уничтожению имущества или уменьшению его ценности.

Обеспечение иска может также состоять в запрещении другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства (п. 3 ст. 140 ГПК).

В соответствующих случаях предусмотрена возможность приостановления реализации арестованного имущества (иски об освобождении имущества от ареста) и взыскания имущества, если исполнительный документ оспаривается должником в предусмотренном законом порядке (п. 4 и 5 ст. 140 ГПК).

При нарушении запрещений, указанных в п. 2 и 3 ч. 1 ст. 140 ГПК (запрещение ответчику совершать определенные действия; запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства), виновные лица подвергаются штрафу в размере до 1000 руб. Кроме того, истец вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

В ст. 143 ГПК установлен порядок замены одного вида обеспечения иска другим. Вопрос разрешается судом в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле. По денежному взысканию ответчик вправе внести на депозитный счет суда требуемую сумму взамен других мер обеспечения.

В необходимых случаях может быть допущено несколько видов обеспечения иска (ст. 140 ГПК). Иск может быть обеспечен в целом и в части.

Меры обеспечения иска в случае его удовлетворения сохраняются вплоть до исполнения судебного решения. Если же в иске будет отказано, меры его обеспечения сохраняются до вступления решения в законную силу. Суд вправе одновременно с решением или после его постановления вынести определение об отмене обеспечения иска (ст. 144 ГПК).

Согласно ст. 141 ГПК просьба об обеспечении иска разрешается без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. Это правило применяется при обеспечении иска единолично судьей. Но оно имеет значение и для другого случая, когда обеспечение иска происходит в судебном заседании, на которое ответчик почему-либо не явился. Его отсутствие не препятствует разрешению просьбы об обеспечении иска.

Заявление об обеспечении иска должно быть разрешено в тот же день. 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.

Определение об обеспечении иска исполняется немедленно в порядке, установленном для исполнения решений (ст. 142 ГПК).

Обеспечение иска связано с ограничением ответчика в его правах и некоторым ущербом для его интересов. С учетом этого и на основе принципа процессуального равноправия сторон предусмотрены следующие *гарантии интересов ответчика*:

- на любое определение по вопросу обеспечения иска может быть принесена частная жалоба (ст. 145 ГПК);
- обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению лиц, участвующих в деле, либо по инициативе судьи или суда (п. 1 ст. 144 ГПК);
- допуская обеспечение иска, суд или судья может потребовать от истца обеспечения возмещения возможных для ответчика убытков;
- ответчик после вступления решения в законную силу, которым в иске отказано, вправе требовать от истца возмещения убытков, причиненных ему обеспечением иска, допущенным по просьбе истца (ст. 146 ГПК).

Срок для подачи частной жалобы в случаях, когда определение об обеспечении иска вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, исчисляется со дня, когда последнему стало известно это определение.

Подача частной жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает его исполнения. Частная жалоба же на определение об отмене обеспечения иска или о замене одного вида обеспечения другим приостанавливает его исполнение (п. 3 ст. 145 ГПК).

Вопрос об отмене обеспечения иска по заявлению лиц, участвующих в деле либо инициативе судьи или суда разрешается в судебном заседании с извещением о нем лиц, участвующих в деле. Их неявка не препятствует рассмотрению этого вопроса.

Глава 13

Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству

13.1. Процессуальные действия по подготовке дела к судебному разбирательству

Точное и неуклонное соблюдение требований закона о проведении надлежащей подготовки гражданских дел к судебному разбирательству является одним из основных условий правильного и своевременного их разрешения.

Как правило, суды приступают к судебному разбирательству только после того, как выполнены все необходимые действия, предусмотренные главой 14 ГПК (подготовка дел к судебному разбирательству). Большое значение имеют разъяснения, содержащиеся в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 24 июня 2008 г. № 11[1].

Подготовка дел к судебному разбирательству является самостоятельной стадией гражданского процесса, имеющей целью обеспечить своевременное и правильное их разрешение, и обязательна по всем гражданским делам.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству выносится после принятия заявления, т.е. после возбуждения гражданского дела. Подготовка осуществляется *единолично судьей*, который в целях наиболее быстрого, своевременного и правильного разрешения дела привлекает к ней участвующих в деле лиц. Последние должны следовать указаниям судьи, изложенным в определении.

Задачами подготовки дел к судебному разбирательству являются:

- уточнение исковых требований, обстоятельств, обосновывающих их, и возражений сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона, которым следует руководствоваться, и установление правоотношений сторон;
- разрешение вопроса о возможном составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;

[1] *БВС РФ.* 2008. № 9.

- определение доказательств, которые должна представить сторона, другие лица, участвующие в деле, в обоснование своих требований;
- примирение сторон.

При подготовке дела к судебному разбирательству возможны процессуальные действия как сторон (ст. 149 ГПК), так и судьи (ст. 150). Они призваны упорядочить действия участников процесса в целях быстрого и объективного рассмотрения дела, принятия по нему справедливого решения.

При подготовке дела к судебному разбирательству ***истец*** (или его представитель):

- передает ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда.

Ответчик (или его представитель):

- уточняет исковые требования истца и фактические основания этих требований;
- представляет истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований;
- передает истцу или его представителю и судье доказательства, обосновывающие возражения относительно иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда.

Поскольку инициатива по представлению доказательств принадлежит сторонам, особое значение имеет право сторон заявлять ходатайства об истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно. По обращению истца или ответчика судья запрашивает у граждан и организаций письменные или вещественные доказательства (п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК).

Действия сторон при подготовке дела к судебному разбирательству рассчитаны на повышение активности сторон, что соответствует состязательному началу процесса.

Действия ***судьи*** при подготовке дела к судебному разбирательству:

- разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности;
- опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок;
- опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены;
- разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, соответчиков и третьих лиц без самостоятельных требований относительно

предмета спора, а также разрешает вопросы о замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении исковых требований;
- принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий;
- извещает о времени и месте разбирательства дела заинтересованных в его исходе граждан или организации;
- разрешает вопрос о вызове свидетелей;
- назначает экспертизу и эксперта для ее проведения, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика;
- по ходатайству сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей истребует от организаций или граждан доказательства, которые стороны или их представители не могут получить самостоятельно;
- в случаях, не терпящих отлагательства, проводит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр письменных и вещественных доказательств;
- направляет судебные поручения;
- принимает меры по обеспечению иска;
- решает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте;
- совершает иные необходимые процессуальные действия.

Поскольку лица, участвующие в деле, пользуются процессуальными правами и несут обязанности не только при рассмотрении дела, но и при его подготовке к судебному разбирательству, судья разъясняет участникам процесса их права и обязанности, предусмотренные ст. 35 ГПК, чтобы обеспечить наиболее полное, всестороннее и объективное исследование дела. Судья выясняет мнение участвующих в деле лиц по поводу единоличного рассмотрения дела, если оно относится к категории дел, которые могут быть рассмотрены как единолично, так и коллегиально.

При опросе истца по существу исковых требований судья должен установить наличие у него других связанных между собой требований к тому же ответчику (другим ответчикам) с целью их соединения для совместного рассмотрения. Соединение исковых требований в одно производство допустимо в тех случаях, когда по характеру требований, их взаимосвязи, наличию общих доказательств будет выявлена возможность более быстрого и правильного разрешения спора.

Разъединение требований может иметь место тогда, когда их раздельное рассмотрение явится целесообразным, например рассмотрение дела связано с привлечением или вызовом лиц, не имеющих отношения к одному или нескольким из соединенных требований.

Когда спор может быть передан на рассмотрение третейского суда, судья обязан разъяснить сторонам право заключения договора о передаче спора на разрешение третейского суда. Заключение сторонами договора о передаче спора на разрешение третейского суда влечет за собой прекращение производства по делу (п. 7 ст. 219 ГПК). Об этих последствиях судья обязан предупредить истца и ответчика.

Вопрос о том, кто является заинтересованным в исходе дела лицом, которое судья должен известить о производящемся деле и времени его разбирательства, определяется характером дела и его конкретными обстоятельствами.

Такими лицами могут являться *как физические, так и юридические лица*, на права и обязанности которых может повлиять решение суда (например, наследник по закону при споре о наследстве между другими наследниками).

Судья разрешает вопрос о вызове свидетелей. Они должны быть извещены о рассмотрении соответствующего дела в срок, подготовиться к нему и своевременно явиться в суд.

Наиболее распространенная форма извещения — судебная повестка, вместе с которой участвующие в деле лица получают копии процессуальных документов. В отношении вызова свидетелей необходимо учитывать обязанность лица, ходатайствующего об этом, сообщить суду имя свидетеля, его отчество, фамилию и место жительства (ст. 69 ГПК).

Назначение экспертизы и привлечение эксперта к ее проведению должно осуществляться с соблюдением правил ГПК, в соответствии с которыми на разрешение экспертизы могут быть поставлены только те вопросы, которые требуют специальных познаний в области науки, искусства, техники. Участвующие в деле лица вправе просить о проведении экспертизы конкретным экспертом или в конкретном экспертном учреждении.

Во всех случаях, когда по обстоятельствам дела необходимо выяснить психическое состояние лица в момент совершения какого-либо действия, например сделки, должна назначаться судебно-психиатрическая экспертиза. Она назначается и в силу прямого указания закона, в частности по делам о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 283 ГПК).

О назначении экспертизы и эксперта для ее проведения судья выносит определение.

Необходимость привлечения к участию в процессе специалиста и переводчика определяется судьей с учетом всех обстоятельств дела. Как правило, специалист привлекается при изучении доказательств, допросе свидетелей и т.д. Кроме консультаций, специалист оказывает техническую помощь.

Разрешая вопрос об участии в процессе переводчика, судья обеспечивает реализацию всеми участниками права делать заявления, объ-

ясняться, подавать жалобы и т.п. на родном или на любом свободно выбранном языке.

Судья, удовлетворяя ходатайство об истребовании от организаций или граждан доказательства, которые стороны или их представители не могут получить самостоятельно, выдает стороне запрос для их получения или истребует доказательства от организаций или граждан самостоятельно.

В тех случаях, когда доказательства не могут быть предъявлены непосредственно в суд, рассматривающий дело, их осмотр проводится на месте либо соответствующему суду поручается произвести определенные процессуальные действия. Осмотр и исследования доказательств по месту нахождения оформляются протоколом. Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело.

Приведенный перечень процессуальных действий судьи не является исчерпывающим. В зависимости от сложности гражданского дела, от обстоятельств, имеющих для его разрешения юридическое значение, судья может избрать процедуры, не указанные в этом перечне.

Для обеспечения своевременного и правильного разрешения спора судья предоставляет возможность ответчику ознакомиться с требованиями истца и предлагает представить в определенный срок обоснованные возражения против них. В случае, если ответчик не воспользуется такой возможностью, рассмотрение дела будет продолжено в установленном порядке.

В Гражданском процессуальном кодексе РФ предусмотрены *последствия* недобросовестного отношения сторон к подготовке судебного разбирательства. Сторону, неоднократно противодействующую подготовительным процедурам (не представляющую доказательств, не соблюдающую установленные сроки и т.п.), судья вправе обязать оплатить другой стороне фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется с учетом конкретных обстоятельств.

13.2. Предварительное судебное заседание

Согласно ст. 152 ГПК в стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья может назначить ***предварительное судебное заседание***.

Нормы, регламентирующие предварительное судебное заседание, являются новеллами ГПК РФ 2002 г., в ГПК РСФСР не предусматривалась возможность проведения предварительного судебного заседания.

Институт предварительного судебного заседания известен и другим странам. Так, согласно ст. 272 Германского гражданского процессуального кодекса дело в суде должно быть рассмотрено за одно слушание, с целью обеспечения этого судья может прибегнуть к пред-

варительному слушанию дела, в ходе которого спор обсуждается со сторонами и их адвокатами[1].

Цели предварительного судебного заседания — процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству; определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела; определение достаточности доказательств по делу; исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

Круг вопросов, которые могут быть рассмотрены в рамках предварительного судебного заседания, позволяют судье провести его единолично. При этом он вправе, выяснив мнение сторон, выйти за пределы сроков рассмотрения и разрешения дела, если подготовительные процедуры того требуют.

Согласно нормам ст. 154 ГПК для рассмотрения гражданских дел по существу установлен срок два месяца, а дела о восстановлении на работе и дела о взыскании алиментов должны быть разрешены судом до истечения месяца.

Стороны в предварительном заседании суда не ограничены в своих процессуальных правах представлять доказательства, заявлять ходатайства. Если в предварительном судебном заседании выявляются обстоятельства, препятствующие разрешению дела, суд выносит определение о приостановлении производства до устранения этих обстоятельств. Так, в случае признания стороны недееспособной для участия в процессе должен быть заявлен ее законный представитель, при обращении суда в Конституционный Суд РФ с соответствующим запросом производство по делу приостанавливается до получения ответа. Основания приостановления производства по делу исчерпывающе определены в ст. 215 и 216 ГПК.

Судебное производство возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших приостановление. Основанием для возобновления процесса служит заявление участвующих в деле лиц либо инициатива суда.

При наличии обстоятельств, требующих прекращения производства по делу, суд выносит определение, в котором указывает на недопустимость повторного обращения в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Таким образом, суд, прекращая разбирательство дела, определяет в установленных случаях отсутствие у истца права на обращение за судебной защитой. При этом вопросы, относящиеся к материально-правовой стороне спора, разрешаться не должны.

Если при прекращении производства суд констатирует отсутствие у истца права на обращение в суд, то оставление заявления без рас-

---

[1] См.: *Шумилов В.М.* Введение в правовую систему ФРГ. М.; Бремен, 2001. С. 78; *Постатейный* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук П.В. Крашенинникова. С. 133.

смотрения свидетельствует лишь о нарушении установленного законом порядка реализации этого права. В определении суда об оставлении заявления без рассмотрения указывается, как устранить обстоятельства, препятствующие его рассмотрению (ст. 223 ГПК).

Новеллой ГПК РФ является возможность принятия решения на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Принятие решения в этом случае возможно только по основанию пропуска истцом срока исковой давности или срока обращения в суд. О пропуске срока исковой давности должен заявить ответчик. Суд по своей инициативе сроки исковой давности не применяет.

При установлении факта пропуска без уважительных причин срока исковой давности или срока обращения в суд судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда может быть обжаловано в апелляционном или кассационном порядке (п. 6 ст. 152 ГПК).

Все процедуры предварительного судебного заседания фиксируются в протоколе. Протокол должен быть составлен и подписан не позднее чем через три дня после проведения заседания.

Стадия подготовки дела заканчивается *вынесением определения о назначении дела к судебному разбирательству в судебном заседании.* В определении указываются день и час судебного разбирательства, проведенные подготовительные действия. Судья извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, вызывает других участников процесса (ст. 153 ГПК).

Глава 14

Судебное разбирательство

14.1. Порядок проведения судебного заседания

Судебное разбирательство можно назвать основной стадией гражданского процесса. В судебном заседании осуществляются общие для гражданского процесса цели и задачи: правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданского дела по существу с вынесением законного и обоснованного решения. Так, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции» от 26 июня 2008 г. № 13[1] указывается, что «исходя из задач гражданского судопроизводства, суду первой инстанции необходимо обеспечить правильное рассмотрение и разрешение гражданских дел в установленные законом сроки» (п.1).

Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, если иные сроки рассмотрения и разрешения дел не установлены ГПК, а мировым судьей до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

Дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения месяца. В этом случае законодатель исходил из того, что более длительные сроки для дел о восстановлении на работе и о взыскании алиментов ухудшают материальное положение истцов. Федеральным законом сокращенный срок может устанавливаться и для судебного разбирательства других категорий дел.

Лица, участвующие в деле, обязательно извещаются о месте и времени заседания. В деле должно быть подтверждение соблюдения этого требования закона. В соответствии с нормами ст. 116 и 117 ГПК лицо, которому судья поручил доставить судебную повестку, обязано представить в суд корешок повестки с отметкой адресата о ее получении. В случае отказа адресата принять судебную повестку делается соответствующая отметка, и извещения возвращаются в суд. При этом адресат считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства.

Судебным заседанием руководит председательствующий, который создает условия для всестороннего и полного исследования доказа-

---

[1] *БВС* РФ. 2008. № 10.

тельств и обстоятельств дела, устраняет из судебного разбирательства все, что не имеет отношения к рассматриваемому делу. В случае возражений кого-либо из участников процесса относительно действий председательствующего эти возражения заносятся в протокол судебного заседания.

Председательствующий дает разъяснения относительно своих действий, а при коллегиальном рассмотрении дела разъяснения даются всем составом суда.

Судья, рассматривающий дело единолично, выполняет обязанности председательствующего. При коллегиальном рассмотрении дела в районном суде председательствует судья или председатель этого суда, в заседаниях других судов — судья, председатель или заместитель председателя соответствующего суда.

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.

Основными ***принципами*** ведения судебного разбирательства являются:

- *непосредственность* — суд при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по делу: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи;
- *устность* — разбирательство дела происходит устно и при неизменном составе судей; в случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала;
- *непрерывность* — судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, назначенного для отдыха; до окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела.

Порядок в судебном заседании состоит из нескольких обязательных для всех участников процесса, а также всех граждан, присутствующих в зале судебного заседания, требований. Любое поведение, мешающее нормальному течению судебного заседания, недопустимо и должно пресекаться.

Проявлением уважения к суду является требование о том, что при входе судей в зал заседания все присутствующие в зале встают. Решение или определение суда также выслушиваются стоя. Стоя дают показания и объяснения участники процесса. Только председательствующий может разрешить конкретным лицам не соблюдать это правило (в основном ввиду состояния их здоровья).

Нормальная работа суда и безопасность участников процесса зависит от многих факторов, начиная от уровня культуры поведения и заканчивая состоянием помещения, в котором проходит судебное разбирательство. Суд должен оперативно и четко реагировать на все происходящее в зале суда.

Новым в правилах, действующих в судебном заседании, является положение о порядке проведении в зале заседания фотосъемки, видеозаписи, прямой радио- и телетрансляции. Действия по фиксированию происходящего не должны мешать нормальному ходу судебного заседания и создавать какие-либо неудобства для участвующих в деле лиц. Осуществление этих действий ограничивается: суд определяет их место в зале, а также может установить время для их производства.

Соблюдение всеми присутствующими в судебном заседании установленного законом порядка — гарантия правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданского дела.

В случае нарушения порядка в судебном заседании к нарушителям могут применяться такие *меры воздействия*, как предупреждение или удаление из зала судебного заседания при повторном нарушении порядка.

Удаление из зала судебного заседания производится на основании определения суда на все время судебного заседания или часть его. В последнем случае председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие.

Граждане, присутствующие в судебном заседании, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания суда на все время судебного заседания. Суд может наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до 1000 руб.

В случае, 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.

Существует следующий ***порядок ведения судебного разбирательства***:

- открытие судебного заседания;
- проверка явки участников процесса;
- разъяснение переводчику, эксперту и специалисту их прав и обязанностей;
- удаление свидетелей из зала судебного заседания;
- объявление состава суда и разъяснение права самоотвода и отвода;
- разъяснение прав и обязанностей участвующим в деле лицам;
- разрешение судом ходатайств лиц, участвующих в деле;
- начало рассмотрения дела по существу;
- окончание рассмотрения дела по существу;

- судебные прения;
- удаление суда для принятия решения;
- объявление решения суда.

1. В назначенное для разбирательства дела время председательствующий *открывает судебное заседание* и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению.

2. 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. Председательствующий устанавливает личность явившихся участников процесса, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей.

Лица, участвующие в деле, *обязаны* известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин. В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

Если лица, участвующие в деле, извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела в случае признания причин их неявки уважительными. Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает причины их неявки неуважительными.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие. Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копий решения суда. Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки в судебное заседание свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие этих лиц и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или о его отложении, а если вышеуказанные лица не явились в суд по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты штрафу. Свидетель при неявке в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову может быть подвергнут принудительному приводу.

3. Председательствующий *разъясняет* переводчику его обязанность переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, содержание имеющихся в деле объяснений, показаний, заявлений лиц, участвующих в деле, свидетелей и оглашаемых документов, аудиозаписей, за-

ключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов, распоряжений председательствующего, определения или решения суда.

Председательствующий *предупреждает* переводчика об ответственности, предусмотренной ст. 307 УК, за заведомо неправильный перевод и приобщает его подписку об этом к протоколу судебного заседания.

В случае уклонения переводчика от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей он может быть подвергнут штрафу в размере до 1000 руб.

Председательствующий *разъясняет* эксперту и специалисту их права и обязанности, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, о чем у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

4. Явившиеся свидетели *удаляются* из зала судебного заседания. Председательствующий принимает меры для того, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными свидетелями.

5. Председательствующий *объявляет состав суда*, сообщает, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы.

6. Председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, *их процессуальные права и обязанности.*

Среди процессуальных прав участвующих в деле лиц можно назвать право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, специалистам и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы по всем возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов других лиц, знакомиться с протоколами судебных заседаний и подавать замечания на их содержание.

В ст. 39 ГПК выделено также право истца и ответчика соответственно на изменение иска, отказ от него, признание исковых требований, заключение мирового соглашения.

Точное выполнение норм о правах и обязанностях участников процесса — залог объективного и своевременного разрешения дела. При этом разъяснения председательствующего должны касаться прежде всего прав и обязанностей, непосредственно связанных с обстоятельствами рассматриваемого дела. Так, если ответчик в своих возражениях на иск приводит данные, свидетельствующие о возможности предъявления встречного иска, особенно при условии, когда удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального требования, должен быть подробно разъяснен порядок предъявления встречного иска.

При разъяснении участвующим в деле лицам их обязанностей председательствующий разъясняет и последствия их невыполнения.

Все разъяснения должны излагаться четко и быть доступными для понимания участников процесса.

7. *Ходатайства* лиц, участвующих в деле, по вопросам, связанным с разбирательством дела, разрешаются на основании определений суда после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

8. *Рассмотрение дела по существу* начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения.

Истец вправе отказаться от иска, ответчик — признать иск, а стороны — окончить дело миром (ч. 2 ст. 39 ГПК). Суд не принимает отказа истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц.

Для правильного решения этих вопросов суд выясняет все обстоятельства, связанные с отказом или признанием иска, с желанием заключить мировое соглашение на выработанных сторонами условиях; анализируются возможные последствия совершения этих процессуальных действий.

Волеизъявление сторон на отказ или признание иска, заключение мирового соглашения может быть выражено в письменном заявлении, которое приобщается к делу, либо в устной форме. В последнем случае оно полностью заносится в протокол судебного заседания и подписывается соответственно истцом, ответчиком, а при мировом соглашении — обеими сторонами.

После поступления этих заявлений председательствующий разъясняет соответственно истцу, ответчику или сторонам последствия отказа от иска, признания иска или заключения мирового соглашения. Так, в случае прекращения производства по делу в связи с отказом истца от иска, утверждения мирового соглашения вторичное обращение сторон в суд по спору о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

О принятии отказа от иска или утверждении мирового соглашения выносится мотивированное определение, которым одновременно суд прекращает производство по делу.

Признание ответчиком иска выражается в письменном заявлении либо устно, что заносится в протокол судебного заседания. Суд вправе не согласиться с отказом истца от иска, с признанием иска ответчиком или заключением мирового соглашения, если волеизъявление сторон противоречит закону, правам и охраняемым интересам других лиц. В этом случае суд выносит соответствующее определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на

его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми.

Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений.

Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, и учитывая их мнения, устанавливает последовательность исследования доказательств.

При установлении последовательности исследования доказательств суд исходит из сложности и характера дела, учитывает содержащуюся в доказательствах информацию об обстоятельствах дела, сопоставляет полученные сведения о фактах с данными о них, содержащимися в других источниках. На практике исследование доказательств, как правило, начинается с допроса свидетеля.

Первыми заслушиваются показания свидетелей, вызванных по инициативе истца, затем свидетелей со стороны ответчика. До допроса свидетеля председательствующий устанавливает его личность, разъясняет ему права и обязанности свидетеля и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания.

Свидетелю, не достигшему возраста 16 лет, председательствующий разъясняет обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу, но он не предупреждается об ответственности за неправомерный отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда — от 14 до 16 лет производятся с участием педагогического работника, который вызывается в суд. В случае необходимости вызываются также родители, усыновители, опекун или попечитель несовершеннолетнего свидетеля. Эти лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.

Каждый свидетель допрашивается отдельно. Председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела.

После этого свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, представитель этого лица, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в случаях, если показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти материалы предъявляются суду, лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу на основании определения суда.

Показания свидетеля, собранные в порядке обеспечения доказательств, судебного поручения, полученные при допросе в месте его пребывания в связи с невозможностью явиться в суд, а также во время допроса при отложении разбирательства дела, должны быть исследованы и оценены в совокупности с другими доказательствами. В связи с изложенным председательствующий оглашает такие показания в зале судебного заседания.

Таким образом, участвующим в деле лицам, не имевшим ранее возможности ознакомиться с показаниям, предоставляется возможность дать по ним объяснения.

К письменным доказательствам относятся документы и материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения дела. Они могут быть выполнены в форме цифровой и графической записи. Суду письменные доказательства представляются в подлиннике или в надлежаще оформленных копиях.

Письменные доказательства по делу могут быть положены в основу решения лишь при условии их исследования (следовательно, оглашения) в ходе судебного разбирательства. Так, письменные доказательства предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам и специалистам.

Лица, участвующие в деле, и их представители вправе высказать замечания и дать объяснения, основываясь на результатах изучения таких доказательств. Все эти действия отражаются в протоколе судебного заседания.

Если письменное доказательство не может быть приобщено к делу, в протоколе судебного заседания описывается его форма, реквизиты и подробно излагается содержание сведений о фактах, имеющих отношение к делу.

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.

В суде исследуются вещественные доказательства. Они осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам.

Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Письменные и вещественные доказательства, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует проведению осмотра. В необходимых случаях также вызываются свидетели, эксперты, специалисты.

Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных и вещественных доказательств, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме.

В суде могут быть воспроизведены аудио- или видеозаписи. Если они содержат сведения, затрагивающие личную жизнь гражданина, их воспроизведение и исследование в открытом судебном заседании возможны только с согласия гражданина.

Когда качество аудио-, видеозаписи или техника их воспроизводства не позволяют однозначно оценить содержащуюся в записи информацию, суд привлекает для консультации соответствующего специалиста, а также вправе назначить экспертизу.

В случае заявления о том, что имеющееся в деле доказательство является подложным, суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства.

Эксперт дает заключение в письменной форме. В нем должны быть подробно описаны все произведенные им исследования, полученные результаты, даны обоснованные ответы на поставленные судом вопросы.

Исследование заключения эксперта состоит в проверке соответствия заключения заданию, в оценке полноты, научной обоснованности содержащихся в нем выводов. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании.

В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого назначена экспертиза, его представитель, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Если экспертиза назначена по инициативе суда, первым задает вопросы эксперту истец, его представитель. Судьи вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

Вопросы могут касаться различных обстоятельств, связанных с проведением экспертизы: компетенции и квалификации эксперта, методики исследования, совершенства примененной аппаратуры при ис-

следовании представленных на экспертизу материалов, достаточности и достоверности этих материалов и др.

Весь ход исследования заключения эксперта отражается в протоколе судебного заседания. В нем также должны быть изложены вопросы, заданные эксперту, и его ответы на них. При исследовании заключения эксперта оно сравнивается с другими доказательствами.

Данные экспертом в ходе исследования дополнительные разъяснения оцениваются наряду с основным заключением.

При несогласии суда с заключением эксперта, как правило, назначаются дополнительная или повторная экспертиза, которые должны внести ясность, дополнить, устранить противоречия, выявленные в ранее представленном заключении.

Дополнительная экспертиза обычно поручается тому же эксперту, поскольку назначается не для проверки обоснованности заключения, а с целью дополнить исследование, получить ответ на все ранее поставленные вопросы, устранить неясность содержания заключения и его выводов.

Повторную экспертизу, у которой иные задачи (устранение противоречий, сомнений в обоснованности первоначальных выводов и т.п.), проводит другой эксперт.

В необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества).

После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово для заключения по делу прокурору, представителю государственного органа или представителю органа местного самоуправления, участвующего в процессе в соответствии с законодательством, выясняет у других лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями.

Законодатель определил круг дел, в разрешении которых принимает участие прокурор. Прокурор дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, в иных предусмотренных законом случаях (ст. 45 ГПК).

9. В целях более точного и полного отражения всех положений заключения в протоколе судебного заседания прокурор наряду с устным сообщением от своего мнения может представить его письменный текст. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет *рассмотрение дела по существу законченным*, и суд переходит к судебным прениям.

10. *Судебные прения* состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. В судебных прениях первым выступает истец, его представитель, затем ответчик, его представитель.

Третье лицо, заявившее самостоятельное требование относительно предмета спора в начатом процессе, и его представитель в судебных прениях выступают после сторон, их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований относительно предмета спора, и его представитель в судебных прениях выступают после истца или ответчика, на стороне одного из которых третье лицо участвует в деле.

Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми. 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 случае если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке.

11. После судебных прений *суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения*, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

12. *Решение суда оглашается публично*, в том числе в случае, когда дело рассматривалось в закрытом судебном заседании. Содержание решения выслушивается стоя всеми лицами, присутствующими в зале, за исключением тех, кому суд разрешил по состоянию здоровья отступить от этого правила. После оглашения председательствующий обязан разъяснить содержание решения, если оно недостаточно понятно заинтересованным лицам.

При оглашении лишь резолютивной части решения председательствующий разъясняет, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с полностью оформленным решением. Если решение может быть обжаловано в кассационную инстанцию, председательствующий разъясняет порядок и сроки кассационного обжалования, учитывая при этом, в каком объеме оглашено решение — полностью или без мотивировочной части.

14.2. Отложение разбирательства дела и приостановление производства по делу

Отложение разбирательства дела представляет собой перенос рассмотрения дела по существу в новом судебном заседании, назначенном на другое время.

Отложение следует отличать от перерыва в судебном заседании, поскольку при отложении дела его разбирательство начинается сначала, т.е. с подготовительной части, а после перерыва рассмотрение дела продолжается с того момента, когда оно было прервано.

Отложение возможно в любой части судебного разбирательства, если имеются к этому *основания*. Разбирательство дела откладывается или может быть отложено в случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 159, ч. 2 и 6 ст. 167 ГПК. Однако нет исчерпывающего перечня оснований отложения судебного разбирательства.

Рассмотрение дела откладывается в случае неявки свидетелей, экспертов, переводчика, необходимости истребования дополнительных доказательств. Основанием для отложения разбирательства дела часто служит предъявление ответчиком встречного иска, так как истец не всегда может в том же судебном заседании представить свои возражения против встречных требований.

Когда встречный иск заявлен в процессе рассмотрения дела, следует обсудить вопрос об отложении судебного разбирательства и предоставлении участвующим в деле лицам времени для соответствующей подготовки.

При отложении разбирательства дела *назначается дата нового судебного заседания* с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств, о чем явившимся лицам объявляется под расписку.

Неявившиеся лица и вновь привлекаемые к участию в процессе лица извещаются о времени и месте нового судебного заседания. Разбирательство дела после его отложения начинается сначала.

Если стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, состав суда не изменился, суд вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Вторичный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание допускается только в случае необходимости.

> ***Приостановление производства по делу*** означает временное прекращение судом процессуальных действий.

Законодательство не устанавливает конкретного срока приостановления, а связывает его с возникновением *объективных обстоятельств* (т.е. независящих от суда и участвующих в деле лиц), которые препятствуют дальнейшему продолжению производства по делу и в отношении которых невозможно определить, когда они отпадут.

Решение суда о приостановлении производства по делу оформляется определением, в котором указываются обстоятельства, явившиеся основанием для приостановления.

Суд обязан приостановить производство по делу *в случаях*:

- смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство;
- реорганизации юридического лица, которое является стороной в деле или третьим лицом с самостоятельными требованиями;
- признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;
- участия ответчика в боевых действиях, выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;
- невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве;
- обращения суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

Правопреемник юридического лица при его реорганизации выявляется передаточным актом и разделительным балансом, которые должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Срок приостановления производства по делу охватывает время до определения правопреемника лица, участвующего в деле.

Порядок назначения опекуна и попечителя, на которых возлагаются обязанности законного представителя недееспособного лица, устанавливается гражданским законодательством.

Срок приостановления производства по делу — назначение недееспособному лицу законного представителя.

Момент прекращения пребывания стороны в составе Вооруженных Сил РФ определяется специальными актами, которые могут носить как общий, так и индивидуальный характер.

Вступление в законную силу постановления, решения, приговора, определения суда регулируется нормами уголовно-процессуального и гражданского процессуального законодательства. Дата вынесения постановления по материалам в административном порядке определяет момент возникновения права на возобновление производства по гражданскому делу.

Дата принятия соответствующего постановления Конституционным Судом РФ также определяет момент, являющийся основанием для возобновления производства по гражданскому делу.

Существуют также *основания для факультативного приостановления дела*, что означает право, а не обязанность суда применить институт приостановления в зависимости от конкретной ситуации. Инициатива в приостановлении производства по делу может исходить как от самого суда, так и участников процесса.

Суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случае:

- нахождения стороны в лечебном учреждении;
- розыска ответчика;
- назначения судом экспертизы;
- назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;
- направления судом судебного поручения в другой суд для получения доказательств, находящихся в другом городе или районе.

В период приостановления производства по делу суд по собственной инициативе либо по просьбе участников процесса должен периодически обращаться к заинтересованным лицам либо в соответствующие органы или организации с запросами, касающимися обстоятельств, вызвавших приостановление дела.

Производство по делу *возобновляется* после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, на основании заявления лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. При возобновлении производства суд извещает об этом лиц, участвующих в деле.

На определение суда о приостановлении производства по делу может быть подана частная жалоба.

14.3. Окончание дела без вынесения судебного решения

Гражданское дело может окончиться ***без вынесения решения***. Окончание процесса без вынесения решения возможно в двух формах:

1) прекращением производства по делу (ст. 220—221 ГПК);

2) оставлением заявления без рассмотрения (ст. 222—223 ГПК).

Различия между институтами прекращения производства по делу и оставления заявления без рассмотрения касаются оснований и наступающих правовых последствий.

Прекращение производства по делу исключает возможность вторичного обращения в суд по аналогичному спору и свидетельствует о полном отсутствии у истца или заявителя права на судебную защиту.

Суд прекращает производство по делу *в следующих случаях.*

1. Дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК.

2. Имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.

3. Истец отказался от иска и отказ принят судом. ГПК устанавливает *право истца отказаться от иска*, одновременно возлагает на суд обязанность разрешения данного вопроса по существу, имея в виду, что применение этой нормы может отрицательно сказаться на правах и охраняемых законом интересах других лиц.

Трудно признать справедливым признание отказа истицы от иска в делах о взыскании алиментов без проверки, нарушаются ли при этом права и охраняемые законом интересы ребенка. В данном случае должно превалировать конституционное положение о том, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч. 3 ст. 17 Конституции РФ). Решая вопрос о принятии отказа истца от иска, суд должен учитывать интересы несовершеннолетнего ребенка.

4. Стороны заключили мировое соглашение, и оно утверждено судом.

5. Имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

6. После смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

Для прекращения производства по делу в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК имеются такие *основания*:

- заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке;
- заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено такое право;
- в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя.

Основания прекращения дела рассмотрим на примере конкретных дел из судебной практики Верховного Суда РФ.

Так, например, определением Верховного Суда РФ от 15 августа 2008 г. № 10-В08-4 производство по делу о перерасчете пенсии и взыскании задолженности прекращено, так как полномочия прокурора на предъявление заявления в интересах пенсионеров Министерства обороны РФ, состоящих на пенсионном учете в военном комиссариате субъекта РФ, не подтверждены[1].

Верховный суд РФ своим определением от 19 февраля 2010 г. № ГКПИ09-1730 прекратил производство по делу о признании недействующими п. 2.1, 2.1.1, 3.5, 3.5.1, 3.5.2 Перечня аэронавигационных и аэропортовых сборов, тарифов за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации, утвержденного приказом Министерства транспорта РФ от 2 октября 2000 г. № 110.

> По данному делу до начала судебного заседания от заявителя поступило ходатайство об отказе от заявленных требований и о прекращении производства по делу.
>
> Обсудив ходатайство, выслушав мнение лиц, участвующих в деле, заключение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Верховный Суд РФ посчитал, что производство по делу подлежит прекращению: ГПК, определяя права и обязанности лиц, участвующих в деле, в ст. 39 устанавливает право заявителя отказаться от заявленных требований. Согласно ст. 220 ГПК отказ заявителя от заявленных требований является одним из оснований для прекращения производства по делу[2].

Производство по делу по иску о признании отказа в назначении пенсии по инвалидности незаконным и назначении пенсии по инвалидности с момента установления инвалидности прекращено, поскольку после смерти истца правопреемство по заявленным требованиям законом не допускается (абз. 6 ст. 220 ГПК)[3].

Производство по делу о признании незаконными решений избирательной комиссии прекращено правомерно, поскольку оспариваемые решения не нарушают прав и законных интересов заявителя на участие в формировании окружных избирательных комиссий[4].

Производство по делу по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, прекращено неправомерно, поскольку спор между гражданином и органом, осуществляющим

---

[1] *Определение* Верховного Суда РФ от 15 августа 2008 г. № 10-В08-4 // Архив ВС РФ; СПС «КонсультантПлюс» (последнее обновление 15 апреля 2010 г.).

[2] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 19 февраля 2010 № ГКПИ09-1730 // Архив ВС РФ; СПС «КонсультантПлюс» (последнее обновление 15 апреля 2010 г.).

[3] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 9 декабря 2005 г. № 3-В05-16 // Архив Верховного Суда РФ.

[4] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 30 ноября 2005 г. № 46-Г05-15 // Архив Верховного Суда РФ.

пенсионное обеспечение, об исчислении стажа по свидетельским показаниям подлежит рассмотрению в суде[1].

В определении Верховного Суда РФ от 18 мая 2005 г. указано, что нарушение правил подсудности не может служить основанием для прекращения производства по делу[2].

Ш. обратился в суд с жалобой на действия командира войсковой части, считая, что приказ об исключении его из списков личного состава войсковой части является незаконным, поскольку на день издания приказа не были произведены все причитающиеся ему выплаты.

Решением городского суда требования удовлетворены частично. В кассационном порядке решение суда не обжаловалось. Определением судьи краевого суда дело передано для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции — президиум краевого суда. Президиум решение суда отменил, производство по делу прекратил. В надзорной жалобе Ш. просил определение президиума краевого суда отменить.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 18 мая 2005 г. жалобу удовлетворила по следующим основаниям.

Определением президиума краевого суда решение суда первой инстанции отменено в связи с нарушением норм процессуального права, выразившемся в несоблюдении правил о подсудности дела: оно подсудно военному суду; производство по делу прекращено.

В соответствии со ст. 25 ГПК в случаях, предусмотренных федеральным конституционным законом, гражданские дела рассматриваются военными и иными специализированными судами.

Как установлено ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации», военным судам подсудны гражданские дела по искам и жалобам граждан, не имеющих статуса военнослужащих, в случае, когда они обжалуют или оспаривают действия (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими решения, нарушившие их права, свободы и охраняемые законом интересы в период прохождения ими военной службы.

Из материалов дела видно, что заявитель утратил статус военнослужащего, однако оспаривает действия командира войсковой части, относящиеся к периоду прохождения им воинской службы.

При таком положении вывод президиума краевого суда о том, что заявление подлежало рассмотрению военным судом, является правильным.

В соответствии со ст. 1 указанного выше Закона военные суды входят в судебную систему Российской Федерации, являются федеральными судами общей юрисдикции.

---

[1] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 21 июня 2005 г. № 67-В05-5 // Архив Верховного Суда РФ.

[2] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 18 мая 2005 г. № 19-В04-30 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2006. № 2.

Следовательно, судом первой инстанции рассмотрено заявление с нарушением правил о подсудности.

Однако ст. 220 ГПК не предусмотрено такого основания прекращения производства по делу, как нарушение правил о подсудности при рассмотрении дела.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 33 ГПК суд передает дело на рассмотрение другого суда, если при рассмотрении дела в данном суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности. Между тем вопрос о передаче дела по подсудности в соответствующий военный суд судом надзорной инстанции не обсуждался.

Таким образом, определение президиума краевого суда в части прекращения производства по делу основано на неправильном применении норм процессуального права.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ определение президиума краевого суда в части прекращения производства по делу отменила, дело возвратила для направления по подсудности.

В ГПК определены порядок и последствия прекращения производства по делу, которое оформляется определением суда с указанием основания его применения.

Определение о прекращении производства подлежит обжалованию в кассационном порядке путем подачи частной жалобы или представления. Основное правовое последствие прекращения производства по делу — невозможность вторичного обращения в суд с аналогичным иском, т.е. иском с теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Закон исключений из этого правила не предусматривает.

Оставление заявления без рассмотрения — одна из форм окончания производства по делу без вынесения решения. В ст. 222 ГПК содержится исчерпывающий перечень оснований оставления искового заявления без рассмотрения. Однако ч. 3 ст. 263 ГПК предусматривает оставление без рассмотрения заявления по делам особого производства в случае возникновения спора о праве.

Оставление заявления без рассмотрения свидетельствует лишь о нарушении истцом (заявителем) установленного законом порядка реализации права на судебную защиту. В случае выполнения заинтересованным лицом соответствующих требований процессуального закона оно вправе вновь обратиться в суд с заявлением по тождественному делу.

Обстоятельства, по которым заявление остается без рассмотрения, условно можно разделить на две группы.

К *первой группе* относятся обстоятельства, существовавшие на момент возбуждения производства и свидетельствующие о нарушении истцом (заявителем в делах особого производства) порядка предъявления иска (подачи заявления).

При своевременном обнаружении судьей этих обстоятельств на этапе возбуждения дела он должен возвратить заинтересованному лицу заявление (п. 1, 3—5 ст. 135 ГПК) с указанием обстоятельств, препятствующих возбуждению дела, и порядка их устранения.

Для оставления заявления без рассмотрения при обстоятельствах первой группы имеются следующие основания:

- истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;
- заявление подано недееспособным лицом;
- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;
- в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- имеется соглашение сторон о передаче 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.

Предварительный внесудебный порядок установлен для споров, возникающих из договоров перевозок грузов, багажа.

Обязательный досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров предусмотрен, например: ст. 797 ГК РФ; ст. 403 Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ (с изм. и доп.)[1]; ст. 161 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (с изм. и доп.)[2]; ст. 120 Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ (с изм. и доп.)[3]; главой XVII Воздушного кодекса РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ (с изм. и доп.)[4].

Претензионный порядок предусмотрен также Федеральным законом «О связи» от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ (с изм. и доп.)[5], Федеральным законом «О почтовой связи» от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ (с изм. и доп.)[6] и др.

Обязательный досудебный порядок предусмотрен ст. 104 Налогового кодекса РФ при обращении налоговых органов в суд о взыскании налоговых санкций.

---

[1] *СЗ* РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.
[2] *СЗ* РФ. 2001. № 11. Ст. 1001.
[3] *СЗ* РФ. 2003. № 2. Ст. 170.
[4] *СЗ* РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.
[5] *СЗ* РФ. 2003. № 28. Ст. 2895.
[6] *СЗ* РФ. 1999. № 29. Ст. 3697.

Как правило, принято считать, что обязательный досудебный порядок установлен при рассмотрении трудовых споров[1]. Однако Трудовой кодекс РФ в настоящее время не связывает право на обращение в суд с необходимостью обязательного предварительного рассмотрения трудового спора в комиссии по трудовым спорам или в ином порядке (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса РФ» от 17 марта 2004 г. № 2 (с изм. и доп.)[2].

Условия о необходимости предъявления претензии до обращения с иском в суд может содержать любой гражданско-правовой договор.

Договором купли-продажи стороны могут устанавливать претензионный порядок разрешения споров, согласно которому претензия предъявляется в письменной форме и рассматривается стороной в течение 30 дней. В случае оставления претензии без ответа в этот срок стороны вправе обратиться за защитой своих прав в суд.

Предъявление претензии в установленные в договоре сроки является для сторон обязательным, и в случае их невыполнения суд вправе принять решение об оставлении искового заявления без рассмотрения.

Стороны, определяя порядок разрешения споров, в договоре могут установить, что в случае возникновения спора по договору они обязаны принять все меры для их разрешения путем переговоров. При невозможности разрешения споров путем переговоров они разрешают спор в установленном законодательством порядке.

Следовательно, договором стороны устанавливают обязательный предварительный внесудебный порядок разрешения спора, без соблюдения которого они не вправе обратиться в суд за защитой своего права.

Рассмотрим примеры судебной практики Верховного Суда РФ по делам, в которых заявления оставлены без рассмотрения.

Так, определением Верховного Суда РФ от 20 января 2009 г. № 5-В08-141 оставление судом заявления лица, обжалующего действия нотариуса, без рассмотрения при отсутствии спора о праве признано незаконным.

По делу установлено, что оставляя заявление М. без рассмотрения, суд исходил из того, что в данном случае имеет место спор о праве, и указал, что заявителю следует обратиться в суд с исковым заявлением о признании права собственности на квартиру в порядке наследования. Между тем данный вывод не основан на законе и противоречит материалам дела.

---

[1] *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. С. 99; *Гражданский* процесс: Учебник/ Отв. ред. проф. В.В. Ярков. — 5-е изд., перераб. и доп. С. 148.

[2] *БВС* РФ. 2004. № 2.

Как видно из материалов дела, М. обратился в суд в порядке главы 37 ГПК с заявлением об обжаловании отказа в совершении нотариальных действий нотариусом С., мотивируя свои требования тем, что он проживал с Т. в приватизированной в совместную собственность квартире. Они оба составили завещания в пользу друг друга на свою долю квартиры, удостоверили их у нотариуса Ф., который был в дальнейшем осужден. М. после смерти Т. предъявил находившийся у него подлинник завещания нотариусу С., принявшему сохранившиеся дела Ф., однако отказал в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, указав, что в данном случае отметку на завещании при принятии его в наследственное дело и подтверждающее его действительность получить не представилось возможным по причинам, не зависящим от воли наследника, а именно в связи с арестом нотариуса Ф. и утратой его архива (в связи с невозможностью проверки отмены или изменения завещания по алфавитной книге нотариуса).

При вынесении определения об оставлении заявления без рассмотрения суд не учел, что в данном случае спор о праве отсутствует, так как никаких других наследников у Т. нет, никто в течение прошедшего шестимесячного срока после ее смерти не объявился, подлинность завещания никем не оспаривалась, однако имеется спор с нотариусом в отношении законности осуществления им его профессиональной деятельности, связанной с нотариальным оформлением прав заявителя на наследство.

На основании изложенного судебные постановления об оставлении заявления без рассмотрения признаны незаконными и необоснованными[1].

По делу № ГКПИ04-682 от 2 июня 2004 г. заявление о признании недействующими положений Прейскуранта № 10-01 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами», утвержденного Постановлением ФЭК России от 17 июня 2003 г. № 47-т/5, оставлено без рассмотрения, так как в производстве суда имеется возбужденное ранее и рассмотренное дело о признании недействующими оспариваемых положений нормативного правового акта[2].

Суд оставляет заявление без рассмотрения, если оно подано недееспособным лицом. При этом возможны две ситуации:

1) когда заявление подается в суд лицом, уже являющимся недееспособным;

---

[1] *Бюллетень* Верховного Суда РФ. 2009. № 7.

[2] См.: *Определение* Верховного Суда РФ № ГКПИ04-682 от 2 июня 2004 г. // Архив Верховного Суда РФ.

2) когда лицо стало недееспособным после возбуждения дела в суде.

В первом случае судья обязан отказать в приеме заявления еще на стадии возбуждения дела. Если ошибка выявляется в судебном заседании, суд обязан оставить заявление без рассмотрения. Представитель недееспособного вправе вновь обратиться в суд с аналогичным заявлением в интересах подопечного.

Во втором случае производство по делу приостанавливается, и представитель недееспособного вправе вступить в процесс и потребовать рассмотрение спора по существу.

Вторую группу обстоятельств, когда заявление остается без рассмотрения, образуют те, которые возникают после возбуждения дела и свидетельствуют о том, что стороны не исполняют возложенной на них процессуальной обязанности явки в судебное заседание (п. 4, 5 ст. 167 ГПК).

Для оставления заявления без рассмотрения при обстоятельствах второй группы имеются следующие основания:

- стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;
- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

Производство по делу в случае оставления заявления без рассмотрения заканчивается определением суда. В нем суд обязан указать, как устранить обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

После устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

Суд имеет возможность отменить свое определение об оставлении дела без рассмотрения по основаниям второй группы, если истец или ответчик представит доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба.

14.4. Протокол судебного заседания

Протокол судебного заседания — один из основных процессуальных документов, который составляется в ходе каждого судебного заседания суда, а также каждого процессуального действия, совершаемого вне судебного заседания.

В ст. 229 ГПК приведен перечень сведений, которые должны быть отражены в протоколе. Протокол судебного заседания должен быть изложен полно, четко, в той последовательности, в которой проводится судебное разбирательство, в частности отражать: сведения о лицах,

явившихся в судебное заседание, сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям, экспертам и специалистам.

В протоколе судебного заседания указываются:

- дата и место судебного заседания;
- время начала и окончания судебного заседания;
- наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь судебного заседания;
- название дела;
- сведения о явке лиц, участвующих в деле, их представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам их процессуальных прав и обязанностей;
- распоряжения председательствующего и вынесенные судом в зале судебного заседания определения;
- заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей;
- показания свидетелей, разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;
- сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания аудиозаписей, просмотра видеозаписей;
- содержание заключений прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления;
- содержание судебных прений;
- сведения об оглашении и о разъяснении содержания решения суда и определений суда, разъяснении порядка и срока их обжалования;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их прав на ознакомление с протоколом и подачу на него замечаний;
- дата составления протокола.

Обязанность по составлению протокола возлагается на секретаря судебного заседания. Протокол должен быть составлен в письменной форме. При этом он может быть отпечатан или написан от руки.

В целях обеспечения полноты составления протокола суд может использовать такие технические средства, как стенографирование, аудио-, видеотехнику. Если секретарем судебного заседания используются технические средства фиксации хода судебного заседания, об этом должна быть сделана отметка в протоколе, а сам технический носитель должен быть приобщен к протоколу.

Лица, участвующие в деле, их представители вправе ходатайствовать об оглашении какой-либо части протокола, о внесении в него 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 заседания, протокол отдельного процессуального действия — не позднее чем на следующий день после дня его совершения. Протокол судебного заседания подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания. Все внесенные в протокол изменения, дополнения, исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями председательствующего и секретаря судебного заседания.

Лица, участвующие в деле, обладают правом на ознакомление с протоколом. Замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и (или) неполноту должны быть поданы лицами, участвующими в деле, в письменной форме в течение пяти дней со дня подписания протокола.

Поступившие на протокол замечания рассматриваются председательствующим по делу судьей, подписавшим протокол. В случае согласия с представленными замечаниями председательствующий удостоверяет их правильность резолюцией на тексте замечаний.

Вынесение отдельного определения об удостоверении правильности замечаний не является обязательным. В случае несогласия с замечаниями на протокол председательствующий выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении.

Замечания, правильность которых удостоверена судьей, а также определение судьи об отклонении замечаний вместе с самими замечаниями на протокол приобщаются к делу. Замечания на протокол судебного заседания, правильность которых удостоверена председательствующим, рассматриваются как часть протокола.

Глава 15

Постановление суда первой инстанции

15.1. Сущность и виды судебного решения

Под ***судебным постановлением***, указанным в ч. 2 ст. 61 ГПК, понимается любое судебное постановление, которое согласно ч. 1 ст. 13 принимает суд (судебный приказ, решение суда, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции).

Существуют три вида судебных постановлений: судебный приказ, решение суда и определение суда первой инстанции.

Судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ст. 122 ГПК.

Судебный приказ является одновременно исполнительным документом и приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. Поскольку судебный приказ одновременно и судебный акт, и исполнительный документ, сторонами в приказном производстве выступают взыскатель и должник, а не истец и ответчик, как в исковом производстве.

Упрощенный порядок приказного производства обусловливает и ограниченный круг требований, в отношении которых такое производство допустимо.

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, принимается именем России в форме ***решения суда***. Судебное решение — это акт реализации судебной власти.

Суд выносит решение именем России, что подтверждает его властный характер. Только суд осуществляет правосудие, опираясь на власть и силу государства. В судебном решении выражается властное суждение суда о наличии (или отсутствии), содержании и объеме прав и обязанностей сторон по существу заявленных требований, бывших предметом спора.

Устраняя спорность в правоотношениях субъектов материального права, судебное решение создает правовые гарантии для реализации права или охраняемого законом интереса. Решение суда, не-

зависимо от того, удовлетворено требование или в нем отказано, обязательно для всех и подлежит неукоснительному соблюдению и исполнению.

Судебное решение — правоприменительный акт, имеющий свойства, сходные со свойствами нормативных предписаний. Как и норма права, оно является юридически обязательным и составляет активную частицу механизма правового регулирования. Но судебное решение действует только на основе юридических норм. Содержащееся в решении государственно-властное предписание носит индивидуальный характер.

Исключительное положение в системе органов государственной власти суда, наделенного правом осуществления правосудия, придает судебному решению как акту правосудия особые качества правоприменительного акта по разрешению споров и защите прав и охраняемых законом интересов.

Судебное решение *как акт применения права*:

- имеет разовое значение — касается конкретной жизненной ситуации и содержит индивидуальное предписание в адрес конкретных лиц;
- является официальным актом — выражает волю государства и постановляется компетентным органом;
- вызывает определенные юридические последствия индивидуального характера, будучи последним звеном в определенном юридическом составе;
- на основе общих норм определяет индивидуально меру возможного и должного поведения для конкретных лиц;
- внешне формально закрепляет результат правоприменения по каждому гражданскому делу;
- является способом реального проведения в жизнь государственного принуждения;
- отвечает требованиям гражданского процессуального законодательства.

Возможность принудительного осуществления субъективного права, подтвержденного судом, возникает с момента вынесения судебного решения и вступления его в законную силу.

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, является завершающей стадией судебного процесса, в которой суд выражает свои действия в строго определенной процессуальной форме. Документальная форма суждения суда по итогам судебного разбирательства, которым дело разрешается по существу, — судебное решение.

Решение суда принимается в совещательной комнате, где могут находиться только судья, рассматривающий дело, или судьи, входящие в состав суда по делу. Присутствие иных лиц в совещатель-

ной комнате не допускается. Совещание судей происходит в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним.

Судьи не могут разглашать суждения, высказывавшиеся во время совещания. Решение должно быть законным и обоснованным. *Законным* решение является при условии, когда:

- судьи, принимая решения, были независимы и подчинялись только Конституции РФ и федеральному закону;
- решение принято на основании Конституции РФ, действующих на территории России федеральных конституционных законов, международных договоров России, федеральных законов и иных нормативных правовых актов (ст. 11 ГПК);
- судом при противоречии правовых норм принято решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу;
- судом при отсутствии правовых норм, регулирующих спорные правоотношения, применен закон, регулирующий сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такого закона судом принято решение исходя из общего смысла законодательства, прежде всего Конституции РФ (аналогия права);
- судом при противоречии законодательства международным договорам применены правила, установленные этими договорами, ратифицированными Россией;
- судом правильно применены нормы процессуального права, регулирующие порядок не только принятия решения, но и подготовку дела к судебному разбирательству, рассмотрения дела по существу и т.д.;
- судом при отсутствии нормы процессуального права, регулирующей возникшие в ходе производства по делу отношения, применена норма, регулирующая сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы суд действовал исходя из принципов осуществления правосудия в России (аналогия права).

Решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (ст. 55, 59—61, 67 ГПК), а также когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

При принятии решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены и какие не установлены, каковы правоотноше-

ния сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению.

Суд, признав необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако он может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Статьи 151 и 1101 ГК РФ по делам о компенсации морального вреда предоставляют право суду определять размер компенсации с учетом требований разумности и справедливости. Суд не ограничен требованиями истца и может взыскать больше, чем указано в исковом заявлении.

Статья 394 ТК РФ дает право суду при удовлетворении требований по трудовым спорам принимать решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула независимо от того, заявлено ли это требование истцом.

Существуют два вида решений суда: основное и факультативное.

К *факультативным* относятся решения суда о присуждении имущества или его стоимости, а также о праве истца совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, за ответчика и за его счет, не исполнившего решение в установленный судом срок.

При присуждении имущества в натуре суд указывает в решении стоимость этого имущества, которая должна быть взыскана с ответчика в случае, если при исполнении решения суда присужденное имущество не окажется в наличии.

В решении о присуждении имущества каждый предмет должен быть четко назван с указанием его индивидуальных признаков (место нахождения, год изготовления, изготовитель и т.д. — для индивидуально определенных предметов; вес, мера, цвет, количество — для предметов, определенных родовыми признаками). При этом суд определяет стоимость каждого предмета в отдельности, поскольку при отсутствии любого из них может быть взыскан его денежный эквивалент.

Большое значение имеет определение действительной стоимости имущества, поскольку это непосредственно связано с исполнением судебного решения.

При принятии решения суда, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, суд в том же решении может указать, что, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока,

истец вправе совершить эти действия за счет ответчика с взысканием с него необходимых расходов.

В случае если эти действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого решение суда должно быть исполнено.

Решение суда, обязывающее организацию или коллегиальный орган совершить определенные действия (исполнить решение суда), не связанные с передачей имущества или денежных сумм, исполняется их руководителем в установленный срок. В случае неисполнения решения без уважительных причин суд, принявший решение, либо судебный пристав-исполнитель применяет в отношении руководителя организации или руководителя коллегиального органа меры, предусмотренные законом.

Если суд принял решение в пользу нескольких истцов, то он указывает, в какой доле оно относится к каждому из них или что право взыскания является солидарным. При принятии решения суда против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен исполнить решение суда или что их ответственность является солидарной.

Судебные постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу, выносятся в форме ***определений суда***. Определение выносится в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК.

15.2. Требования, предъявляемые к судебному решению

Решение суда излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей. Решение суда подписывается судьей при единоличном рассмотрении им дела или всеми судьями при коллегиальном рассмотрении дела, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, внесенные в решение суда, должны быть удостоверены подписями судей. Судам необходимо соблюдать последовательность в изложении решения, установленную ст. 198 ГПК.

Решение суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

В ***вводной части*** должны быть указаны дата и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда, перечислены секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

Мотивировочная часть должна содержать фактическое и правовое обоснование выводов суда об обстоятельствах дела, установленных судом в ходе судебного разбирательства. В ней суд анализирует доказательства по делу, определяет подлежащие применению нормы материального права, дает их толкование. Анализ доказательств подтверждает наличие или отсутствие установленных судом фактов, а их оценка позволяет суду сделать вывод о наличии, содержании и характере действительно существующих правоотношений между сторонами.

Суд обязан обосновать правовую квалификацию установленных им отношений, а также необходимость применения того или иного закона к конкретным, действительно существующим отношениям. Судом могут применяться нормы материального права не только национального законодательства, но и содержащиеся в международных договорах и соглашениях, заключенных Россией.

Если сторонами были заявлены требования по процессуальным вопросам, суд обязан обосновать принимаемое по ним решение с указанием норм процессуального права.

В случае признания иска ответчиком при условии, что это признание не противоречит закону и не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц, суд ограничивается указанием о признании иска и принятии его судом.

Особое правило о содержании мотивировочной части решения установлено для дел, связанных с пропуском срока исковой давности. Суду предоставлено право при принятии решения об отказе в иске в его мотивировочной части ограничиться лишь указанием на установление пропуска срока исковой давности либо признания неуважительными причин пропуска срока для обращения в суд.

Резолютивная часть должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда.

Поскольку решение является актом правосудия, окончательно разрешающим дело, его резолютивная часть должна содержать исчерпывающие выводы, вытекающие из установленных в мотивировочной части фактических обстоятельств. В ней следует четко сформулировать, что именно постановил суд как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено (ст. 138 ГПК), кто, какие конкретно действия и в чью пользу должен произвести, за какой из сторон признано оспариваемое право.

Судом должны быть разрешены и другие вопросы, указанные в законе, чтобы решение не вызывало затруднений при исполнении (ч. 5 ст. 198, ст. 204—207 ГПК). При отказе в заявленных требованиях полностью или частично следует точно указывать, кому, в отношении кого и в чем отказано[1].

---

[1] См. п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебном решении» от 19 декабря 2003 г. № 23 // *Бюллетень* Верховного Суда РФ. 2004. № 2.

Если суд устанавливает определенные порядок и срок исполнения решения суда, обращает свое решение к немедленному исполнению или принимает меры по обеспечению его исполнения, на это указывается в резолютивной части решения.

Основываясь на принципе непрерывности судебного разбирательства, закон обязывает суд принимать решение немедленно после окончания разбирательства дела в этом же судебном заседании.

В ст. 199 ГПК предусмотрена возможность отложения составления мотивированного решения на срок не более пяти дней. Такое исключение из общих правил закон установил для случаев, когда составление решения в окончательном виде ввиду особой сложности дела требует значительных усилий и занимает много времени. При этом резолютивная часть решения подлежит объявлению в том же судебном заседании, в котором рассматривалось дело по существу. Объявлению подлежит и вводная часть судебного решения, содержащая все реквизиты, предусмотренные законом (ст. 198 ГПК).

Решение в окончательном виде (содержащее все четыре части — вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную) должно быть вынесено судом в срок, не превышающий пяти дней. Этот срок является процессуальным. Течение срока начинается со следующего дня после объявления решения.

Суд вправе отложить составление мотивированного решения и на более короткий срок, но в любом случае он обязан назначить день для ознакомления с мотивированным решением.

Законодательством не установлены какие-либо санкции за нарушение срока. Однако срок на обжалование судебного решения в кассационном порядке будет исчисляться со следующего дня изготовления решения в окончательном виде.

Решение сразу же после его объявления, в том числе только его резолютивная часть, обладает такими качествами, как обязательность, неизменность, а если решение в соответствии с законом подлежит немедленному исполнению, то и исполнимость. Эти правовые последствия наступают после объявления резолютивной части решения в судебном заседании, а не после ознакомления лиц, участвующих в деле, а также судебного пристава-исполнителя с мотивированным решением и тем более не после истечения установленной судом даты ознакомления с мотивированным решением.

Объявленные вводная и резолютивная части решения должны быть подписаны всеми судьями, если дело рассматривалось в коллегиальном составе. Вводная и резолютивная части решения, вынесенного в окончательном виде, должны соответствовать этим частям, объявленным в день вынесения решения. При вынесении решения в окончательном виде ранее вынесенное резолютивное решение остается в деле.

Суд, принявший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять ***дополнительное решение*** в тех случаях, если:

- по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;
- суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик;
- судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии дополнительного решения суда может быть поставлен до вступления в законную силу решения суда. Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения этого вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о принятии дополнительного решения суда.

Статья 202 ГПК допускает возможность ***разъяснения*** решения при условии неясности, которая создает трудности для его реализации. Разъяснение решения по своему содержанию отличается от дополнительного решения тем, что суд, разъясняя нечетко изложенные положения, не дает ответа на неразрешенные им требования. Суд не вправе при разъяснении решения изменить его. Суд только излагает решение в более полной и ясной форме.

Право разъяснения решения принадлежит суду по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя. Вопрос о разъяснении судебного решения рассматривается в судебном заседании с извещением участвующих в деле лиц, однако их неявка не препятствует рассмотрению данного вопроса.

Разъяснение решения суда *оформляется определением*, на которое может быть подана частная жалоба или представление. Определение суда — процессуальный документ и должно отвечать всем требованиям, предъявляемым к его содержанию. Определение приобщается к делу и рассматривается как составная часть судебного решения.

Суд, рассмотревший дело, по заявлениям лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя либо исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств вправе отсрочить или рассрочить исполнение решения суда, изменить способ и порядок его исполнения.

Заявления рассматриваются в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению поставленного перед судом вопроса.

На определение суда об отсрочке или о рассрочке исполнения решения суда, об изменении способа и порядка его исполнения может быть подана частная жалоба.

После объявления решения суд, принявший решение по делу, не вправе отменить или изменить его. Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, *исправить допущенные в решении суда описки или явные арифметические ошибки*.

Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о внесении исправлений в решение суда.

На определение суда о внесении исправлений в решение суда может быть подана частная жалоба.

15.3. Вступление решения суда в законную силу

Решения суда вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы.

В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

В случае подачи кассационной жалобы решение суда, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

Вступление в законную силу решения суда означает, что оно приобретает ***правовые свойства***:

- неопровержимости;
- исключительности;
- обязательности;
- преюдициальности (предрешимости);
- исполнимости[1].

Свойство *неопровержимости* заключается в недопустимости кассационного (апелляционного — для решений мировых судей) обжалования вступившего в законную силу решения. Пересмотр вступившего в законную силу решения возможен в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 401—403.

Под *исключительностью* понимается недопустимость возбуждения, разбирательства и разрешения судом дела по вторичному заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен вступившим в законную силу решением. Согласно ч. 2 ст. 209 ГПК после вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании.

Обязательность означает, что вступившее в законную силу судебное решение является обязательным для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан.

Решение суда, вступившее в законную силу, является обязательным и подлежит точному исполнению всеми должностными лицами и гражданами. Обязательность вступившего в законную силу судебного решения означает, что все органы и должностные лица не вправе изменить или отменить судебное постановление, вынести постановление, которое противоречило бы вступившему в законную силу судебному решению. Обязательность судебного решения, в свою очередь, обусловлена общеобязательностью закона, на основании которого оно принято.

Обязательность вступившего в законную силу судебного решения означает, что все государственные органы и должностные лица обязаны совершить соответствующие действия по оформлению и регистрации прав, установленных вступившим в законную силу решением суда (например, выдача органами ЗАГСа свидетельства о расторжении брака, нотариальной конторой — свидетельства о праве на наследство). Все государственные органы, должностные лица и граждане обязаны содействовать исполнению решения суда, выполнять требования судебного пристава-исполнителя.

Обязательность судебного решения, вступившего в законную силу, имеет значение для всех лиц, в том числе для государственных органов и граждан, действия которых определяются правами, подтвержденными судебным решением в отношении других лиц.

После вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты и правоотношения.

Если после вступления в законную силу решения суда, на основании которого с ответчика взыскиваются периодические платежи, изменяются обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или их продолжительность, каждая сторона путем предъявления нового иска вправе требовать изменения размера и сроков платежей.

Обязательность судебного решения, вступившего в законную силу, применяется в сочетании с таким свойством вступившего в за-

конную силу судебного решения, как *преюдициальность* (*предрешимость).* В силу этого свойства обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. В соответствии с 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.

Вступившее в законную силу решение приобретает свойство исполнимости. *Исполнимость* означает обеспеченную законом возможность принудительного исполнения решения суда. При реализации этого свойства достигается основная цель правосудия по конкретному делу — защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов субъектов спорного правоотношения.

Решение суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения, в порядке, установленном федеральным законом.

Согласно ГПК немедленное исполнение бывает обязательное и факультативное (ст. 211 и 212).

Немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о следующем:

- взыскании алиментов;
- выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- восстановлении на работе;
- включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума (ст. 211 ГПК).

Суду предоставлено право обратить к немедленному исполнению решения по просьбе истца по любому делу, если вследствие особых обстоятельств замедление в его исполнении может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным (ст. 212 ГПК).

Суд, принимая решение, обязан установить обстоятельства, свидетельствующие о необходимости обращения решения к немедленному исполнению, и отразить их в судебном постановлении. Одновременно суд может потребовать от истца обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения в виде внесения на депозит суда определенной суммы денег в целях обеспечения интересов ответчика.

Вопрос о немедленном исполнении решения, если он не отражен в судебном решении, может быть разрешен вынесением определения и после принятия решения.

Определение об обращении решения к немедленному исполнению выносится в совещательной комнате и приобщается к делу. Дело рассматривается в судебном заседании по общим правилам гражданского судопроизводства с извещением участвующих в деле лиц, неявка которых не препятствует рассмотрению дела.

На определение суда (судьи) о немедленном исполнении может быть подана частная жалоба, представление. Однако подача жалобы, представления не приостанавливает исполнения этого определения.

Лицам, участвующим в деле, но не присутствующим в судебном заседании, копии решения суда высылаются не позднее чем через пять дней со дня принятия решения суда в окончательном виде.

15.4. Определение суда первой инстанции

Судебные постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу, выносятся в форме ***определений суда***. Определения различаются по содержанию, субъектам, форме, порядку вынесения и способам обжалования.

Определения весьма разнообразны по содержанию, их можно разделить на подготовительные, пресекательные, заключительные, по реализации решения, частные определения.

К *подготовительным* относятся определения о принятии заявления к производству и возбуждении дела, подготовке дела к судебному разбирательству, назначении экспертизы, об истребовании доказательств и т.д. Эти определения не затрагивают существа спора, однако распоряжения суда в форме соответствующих определений направлены на обеспечение необходимых условий для защиты прав и охраняемых законом интересов сторон.

Пресекательные составляют определения, препятствующие возбуждению и дальнейшему движению дела. Такие определения выносятся в случаях, установленных законом. К ним относятся определения об отказе в приеме заявления, оставлении искового заявления без движения, о приостановлении производства по делу.

Определения об оставлении заявления без рассмотрения, о прекращении производства по делу, которыми завершается производство по делу, относятся к *заключительным*.

Определение в стадии принятия заявления и подготовки дела к судебному разбирательству выносятся судьей единолично. В стадии судебного разбирательства определение выносится в коллегиальном составе или судьей единолично в зависимости от того, в каком составе действует суд.

Определения, связанные с *реализацией судебного решения* в исполнительном производстве, выносятся судьей единолично. Определения о разъяснении решения, об исправлении описок и явных арифметических ошибок, отсрочке и рассрочке исполнения решения, индексации денежных сумм, о немедленном исполнении решения выносятся судьей, а в случаях рассмотрения дела в коллегиальном порядке — судом в коллегиальном порядке.

Определения суда выносятся в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 15 ГПК. При разрешении несложных

вопросов суд или судья может выносить определения, не удаляясь в совещательную комнату. Такие определения заносятся в протокол судебного заседания. Определения суда оглашаются немедленно после их вынесения.

В соответствии со ст. 225 ГПК определение должно содержать:

- дату и место его вынесения;
- наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретаря судебного заседания;
- лиц, участвующих в деле, предмет спора или заявленное требование;
- вопрос, о котором выносится определение;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылку на законы, которыми суд руководствовался;
- судебное постановление;
- порядок и срок обжалования определения суда, если оно подлежит обжалованию.

В ст. 226 ГПК установлено право суда при выявлении случаев нарушения законности при рассмотрении дела вынести *частное* определение. 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.

В случае несообщения о принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 1000 рублей. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда.

В случае, если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, суд сообщает об этом в органы дознания или предварительного следствия.

Кодекс РФ об административных правонарушениях предусматривает административную ответственность за непринятие мер по частному определению суда. Оставление должностным лицом без рассмотрения частного определения суда или представления судьи либо непринятие мер по устранению указанных в определении или представлении нарушений закона влечет наложение административного штрафа в размере от 500 до 1000 руб. (ст.17.4 КоАП РФ).

Лицам, участвующим в деле, если они не явились в судебное заседание, копии определения суда о приостановлении или прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения высылаются не позднее чем через три дня со дня вынесения определения суда.

Глава 16

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

16.1. Порядок подачи заявления о присуждении компенсации

Федеральный закон «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок»[1] от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ (далее — Федеральный закон № 68-ФЗ), устанавливает гарантии обеспечения:

- права граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства, российских, иностранных и международных организаций, являющихся в судебном процессе сторонами или третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, либо являющихся должниками и взыскателями в исполнительном производстве, а также подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных, оправданных, потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков в уголовном судопроизводстве и иных заинтересованных лиц в предусмотренных законом случаях *на судопроизводство в разумный срок*;
- права *на исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства бюджетов бюджетной системы РФ, в разумный срок*.

В соответствии с Федеральным законом № 68-ФЗ нарушение данных прав является основанием для присуждения заинтересованным лицам компенсации.

Принятие Федерального закона № 68-ФЗ обусловлено необходимостью выполнения требований Европейского суда по правам

[1] *СЗ* РФ. 2010. № 18. Ст. 2144.

человека (далее — ЕСПЧ) о создании эффективного средства правовой защиты в связи с выявленными случаями несоблюдения разумных сроков судопроизводства и исполнения судебных актов[1]. На необходимость создания компенсационных механизмов защиты права на судопроизводство в разумный срок и права на исполнение судебного акта в разумный срок указывается и в определении Конституционного Суда РФ от 3 июля 2008 г. № 734-О-П[2].

Федеральным законом № 68-ФЗ установлен специальный порядок защиты право на судопроизводство в разумный срок и право на исполнение судебного акта в разумный срок, содержатся положения о компетенции судов общей юрисдикции и арбитражных судов по рассмотрению соответствующих заявлений.

Так, *заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок* подается в суд общей юрисдикции, если требование о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок вызвано длительным судебным разбирательством в суде общей юрисдикции, длительным досудебным производством по уголовным делам.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок подается в суд общей юрисдикции, если требование о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок вызвано длительным неисполнением судебного акта суда общей юрисдикции (ст. 3 Федерального закона № 68-ФЗ).

В системе судов общей юрисдикции производство по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок регулируется главой 22.1 ГПК.

Лицо, полагающее, что государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, организацией, учреждением, должностным лицом нарушено его право на судопроизводство в разумный срок, включая досудебное производство по уголовному делу, или право на исполнение судебного постановления в разумный срок, вправе обратиться в суд с заявлением о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок.

---

[1] См.: *Постановление* ЕСПЧ от 15 января 2009 г. «Дело Бурдов (Burdov) против Российской Федерации» (№ 2), жалоба № 33509/04 (Российская хроника Европейского суда. 2009. № 4); *Постановление* ЕСПЧ от 10 апреля 2008 г. «Дело Вассерман (Wasserman) против Российской Федерации (№ 2)», жалоба № 21071/05 // Бюллетень Европейского суда по правам человека. 2009. № 2.

[2] *СЗ* РФ. 2009. № 5. Ст. 678.

Заявление о присуждении компенсации может быть подано заинтересованным лицом в суд в *шестимесячный срок* со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу. Заявление может быть подано также до окончания производства по делу в случае, если продолжительность рассмотрения дела превысила три года и заинтересованное лицо ранее обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения дела в порядке, установленном ГПК.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок может быть подано в суд в период исполнения судебного акта, но не ранее чем через шесть месяцев со дня истечения срока, установленного федеральным законом для исполнения судебного акта, и не позднее чем через шесть месяцев со дня окончания производства по исполнению судебного акта.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок может быть подано заинтересованным лицом в суд в шестимесячный срок со дня вступления в законную силу приговора суда, вынесенного по данному делу, либо другого принятого дознавателем, следователем, прокурором, руководителем следственного органа, судом решения, определения, постановления, которыми прекращено уголовное судопроизводство, при условии, что лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, установлено, заявление о присуждении компенсации может быть подано также до окончания производства по уголовному делу в случае, если продолжительность производства по уголовному делу превысила четыре года и заинтересованное лицо ранее обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения уголовного дела в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством РФ (ст. 244.1 ГПК).

Заявление о присуждении компенсации не может рассматриваться судьей, если он ранее принимал участие в рассмотрении дела, в связи с которым возникли основания для подачи такого заявления.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок в качестве суда первой инстанции рассматривают:

1) верховный суд республики, краевой суд, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд — по делам, подсудным мировым судьям, районным судам, гарнизонным военным судам;

2) Верховный Суд Российской Федерации — по делам, подсудным федеральным судам, за исключением районных судов и гарнизонных военных судов;

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок подается в суд, уполномоченный рассматривать такое заявление, через суд, принявший решение.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок в соответствии с ч. 7 ст. 3 Федерального закона № 68-ФЗ до поступления уголовного дела в суд подается в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд по месту проведения предварительного расследования (ст. 244.2 ГПК).

Суд, принявший решение, обязан направить заявление о присуждении компенсации в трехдневный срок со дня поступления заявления в суд.

В заявлении о присуждении компенсации *должны быть указаны*:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование лица, подающего заявление, с указанием его процессуального положения, места нахождения или места жительства, наименования ответчика и других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

3) сведения о судебных постановлениях, принятых по делу, наименования судов, рассматривавших дело, предмет спора или ставшие основанием для возбуждения уголовного дела обстоятельства, сведения об актах и о действиях органа, организации или должностного лица, на которые возложены обязанности по исполнению судебных постановлений;

4) общая продолжительность судопроизводства по рассмотренному судом делу, исчисляемая со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по гражданскому делу либо с момента начала осуществления уголовного преследования до момента прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора, или общая продолжительность производства по исполнению судебного постановления;

5) обстоятельства, известные лицу, подающему заявление, и повлиявшие на длительность судопроизводства по делу или на длительность исполнения судебных постановлений;

6) доводы лица, подающего заявление, с указанием основания для присуждения компенсации и ее размера;

7) последствия нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок и их значимость для заявителя;

8) реквизиты банковского счета лица, подающего заявление, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию;

9) перечень прилагаемых к заявлению документов (ст. 244.3 ГПК).

Вопрос о принятии заявления к производству суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления его в суд.

Суд *обязан* принять к производству заявление о компенсации, поданное с соблюдением установленных Гражданским процессуальным кодексом РФ требований к его форме и содержанию.

О принятии заявления о присуждении компенсации к производству суд выносит определение, в котором указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления. Копии определения направляются заявителю, в орган или должностному лицу, на которые возложена обязанность по исполнению судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

Если заявление о присуждении компенсации подано с нарушением требований, установленных ст. 244.3 ГПК, или не уплачена государственная пошлина, суд выносит *определение об оставлении заявления без движения и указывает* разумный срок, в течение которого должны быть устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения. Если обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления о присуждении компенсации будут устранены в установленный срок заявление считается поданным в день его первоначального представления в суд. В других случаях заявление считается неподанным и возвращается заявителю

Суд возвращает заявление о присуждении компенсации, если установит, что:

1) заявление подано лицом, не имеющим права на его подачу;

2) заявление подано с нарушением порядка и сроков, которые установлены ч. 2 ст. 244.1 и ст. 244.2 ГПК; при этом ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи заявления не поступало или в восстановлении пропущенного срока его подачи было отказано;

3) до вынесения определения о принятии заявления к производству суда от лица, подавшего такое заявление, поступило ходатайство о его возвращении;

4) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения, в установленный судом срок;

5) срок судопроизводства по делу или срок исполнения судебного постановления с очевидностью свидетельствует об отсутствии

нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

О возвращении заявления суд выносит определение, копия которого направляется лицу, подавшему его, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами не позднее следующего дня после дня вынесения определения суда или по истечении срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения.

Возвращение заявления не является препятствием для повторного обращения с таким заявлением в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения (ч. 4 ст. 244.6 ГПК).

16.2. Рассмотрение заявления о присуждении компенсации и вынесение решения по делу

Заявление о присуждении компенсации *рассматривается судом в двухмесячный срок со дня поступления заявления вместе с делом в суд*, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного постановления.

Предусмотрены некоторые особенности рассмотрения заявления о присуждении компенсации (ст. 244.8 ГПК).

1. Суд рассматривает заявление о присуждении компенсации единолично в судебном заседании по общим правилам искового производства, предусмотренным Гражданским процессуальным кодексом РФ, с особенностями, установленными главой 22.1 ГПК, и в соответствии с Федеральным законом № 68-ФЗ. Заявитель, орган, организация или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебных актов, и другие заинтересованные лица извещаются о месте и времени судебного заседания.

2. При рассмотрении заявления о присуждении компенсации суд устанавливает факт нарушения права заявителя на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок исходя из доводов, изложенных в заявлении, содержания принятых по делу судебных постановлений, из материалов дела и с учетом следующих обстоятельств:

- правовая и фактическая сложность дела;
- поведение заявителя и других участников гражданского процесса;
- достаточность и эффективность действий суда или судьи, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела;
- достаточность и эффективность осуществляемых в целях своевременного исполнения судебного постановления действий ор-

ганов, организаций или должностных лиц, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления;
- общая продолжительность судебного разбирательства по делу и неисполнения судебного постановления.

3. При рассмотрении заявления о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок суд устанавливает факт нарушения права заявителя на уголовное судопроизводство в разумный срок исходя из доводов, изложенных в заявлении, содержания принятых по уголовному делу судебных актов, из материалов дела и с учетом следующих обстоятельств:
- правовой и фактической сложности дела;
- поведении заявителя и других участников уголовного процесса;
- достаточности и эффективности действий суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, начальника подразделения дознания, органа дознания, дознавателя, производимых в целях своевременного осуществления уголовного преследования или рассмотрения уголовного дела;
- общей продолжительности уголовного судопроизводства.

4. При подготовке дела к судебному разбирательству судья определяет круг заинтересованных лиц, в том числе орган, организацию или должностное лицо, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления, и устанавливает срок для представления такими лицами объяснений, возражений и (или) доводов относительно заявления о присуждении компенсации. Лица, привлеченные к участию в деле, обязаны представить объяснения, возражения и (или) доводы относительно заявления в срок, установленный судом. Непредставление или несвоевременное представление объяснений, возражений и (или) доводов является основанием для наложения судебного штрафа в порядке и в размере, которые установлены главой 8 ГПК.

По результатам рассмотрения заявления о присуждении компенсации суд принимает решение

Копии решения суда в пятидневный срок со дня принятия направляются заявителю, в орган, организацию или должностному лицу, на которые возложены обязанности по исполнению судебного постановления, а также другим заинтересованным лицам.

Решение суда о присуждении компенсации или об отказе в ее присуждении *подлежит немедленному исполнению* в порядке, установленном бюджетным законодательством РФ.

Глава 17

Заочное производство

17.1. Понятие и значение заочного производства

Институт заочного решения имеет глубокие исторические корни, известен многим правовым системам мира[1].

Российская модель заочного производства упоминалась в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. За основу был взят образец модели, предусмотренный французским Уставом гражданского судопроизводства: решения, принимались в отсутствии ответчика по просьбе истца.

Институт заочного решения и в настоящее время широко распространен в различных правовых системах и имеет свои особенности. В Великобритании заочное производство может иметь место в случаях неявки ответчика при первоначальном его вызове или при непредставлении ответчиком объяснений в свою защиту, а также при отсутствии истца или ответчика в судебном заседании при рассмотрении дела.

В США заочное решение в гражданском процессе выносится, если ответчик уклонился от участия в процессе, причем это обстоятельство должно быть надлежащим образом установлено судом. Под уклонением понимается отказ ответчика от раскрытия существенных для дела обстоятельств[2].

В российском гражданском процессе заочное производство введено Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 27 октября 1995 г.

> ***Заочное производство*** представляет собой разрешение гражданского дела, производимое в отсутствие хотя бы одной стороны. Так, если сторона просит суд рассмотреть дело в ее отсутствие, суд может посчитать это возможным исходя из материалов дела.

По данным статистики, заочные решения в 2008 г. составили в судах областного звена 0,2% всех дел, рассмотренных с вынесением решения, в районных судах — 10,1%. Количество заочных решений,

---

[1] См.: *Решетняк В.И., Черных И.И.* Заочное производство и судебный приказ в гражданском процессе. М., 1997.

[2] См.: *Кейлин А.Д.* Судопроизводство и гражданский процесс капиталистических государств. М., 1958. С. 165—166, 169.

вынесенных мировыми судьями, в 2008 г. увеличилось на 13,5% по сравнению с 2007 г. и составило 938,4 тыс.[1]

> В гражданском процессе под ***заочным решением*** понимается решение, вынесенное в исковом производстве судом в отсутствие ответчика, извещенного судом о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие.

Институт заочного решения — это упрощенная форма рассмотрения дела, и к его применению предъявляются особые требования. Правила вынесения заочного решения закреплены в главе 22 ГПК.

В случае неявки в судебное заседание ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, дело может быть рассмотрено в порядке заочного производства.

Несмотря на то что заочное производство — это реальное средство обеспечения своевременности правосудия, истец может быть не согласен его применить. Причиной этого, как правило, является опасение отмены заочного решения из-за наличия у ответчика весомых доказательств и уважительных причин его неявки в судебное заседание. Судья должен исчерпывающе объяснить истцу правила заочного производства, его последствия, обратить внимание истца на определенные ограничения его прав: истец не может в рамках заочного производства изменить предмет или основание иска, увеличить размер исковых требований.

Эти ограничения *гарантируют права ответчика*, который исходя из содержания известного ему требования истца принял решение не являться в суд. Если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания.

При изменении истцом предмета или основания иска, увеличении размера исковых требований суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании. Заочное производство предполагает исследование судом всех представленных доказательств и рассмотрение доводов участвующих в деле лиц.

Суд вправе предложить истцу представить дополнительные доказательства, рассмотрение которых может потребовать отложения разбирательства. Заочное производство не исключает состязательности сторон, и, следовательно, должна быть обеспечена их информированность о позиции друг друга. В этих целях, например, общий порядок обращения в суд предусматривает обязанность ист-

---

[1] *Российская* юстиция. 2009. № 6.

ца сопроводить исковое заявление копиями всех документов для ответчика и третьих лиц (ст. 132 ГПК).

Статья 233 ГПК (Основания для заочного производства) не может рассматриваться как нарушающая конституционные права заявителя. Это утверждение рассмотрим на примере определения Конституционного Суда РФ.

Конституционный Суд РФ, заслушав в пленарном заседании заключение судьи Г.А. Жилина, проводившего на основании ст. 41 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» предварительное изучение жалобы гр-на А.Ф. Костина, установил следующие.

22 марта 1999 г. Ленинским районным судом г. Астрахани вынесено заочное решение, которым с гражданина А.Ф. Костина взысканы стоимость предварительно оплаченных, но фактически не оказанных гражданину В.Я. Филимонову юридических услуг, а также проценты за неосновательное удержание чужих денежных средств.

В своей жалобе в Конституционный Суд РФ А.Ф. Костин оспаривает конституционность примененной в его деле ст. 233 ГПК (ст. 213.1 ГПК РСФСР), поскольку, как он утверждает, содержащаяся в ней норма, позволяющая вынести по делу заочное решение при неявке в судебное заседание ответчика, нарушает принципы осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, закрепленные в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ.

Согласно ч. 3 ст. 123 Конституции РФ судопроизводство, в том числе гражданское, осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. К условиям реализации этих конституционных принципов, конкретизированных в гражданском процессуальном законодательстве, относятся возможность личного участия сторон в судебном разбирательстве, наличие у них равных процессуальных средств защиты субъективных материальных прав, а также добросовестное пользование процессуальными правами и надлежащее исполнение ими процессуальных обязанностей.

С учетом этих конституционных принципов и в соответствии с диспозитивностью гражданского судопроизводства стороны, свободно распоряжаясь как своими субъективными материальными правами, так и процессуальными средствами их защиты, принимают на себя все последствия совершения или несовершения процессуальных действий.

Возложение на суд обязанности отложить разбирательство дела, если ответчик, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного заседания, не явился в заседание по причинам, признанным судом неуважительными, или если сведения о причинах его неявки отсутствуют, привело бы к ущемлению прав и законных интересов истца, затягиванию разрешения его требования судом.

В то же время реализация гарантированного ч. 1 ст. 46 Конституции РФ права на судебную защиту предполагает не только правильное, но и своевременное рассмотрение и разрешение дела. Поэтому и при рассмотрении дела в обычной процедуре суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, если сведения о причинах его неявки отсутствуют, либо если суд признает причины неявки неуважительными, либо если ответчик умышленно затягивает производство по делу.

Эти законоположения не противоречат также общепризнанным принципам и нормам международного права, которые в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью правовой системы России. В частности, они соответствуют ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, ратифицированной Российской Федерацией, в которой устанавливается, что каждый человек имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона.

Таким образом, ст. 233 ГПК как направленная на реализацию права истца на своевременное разрешение его требований в случае ненадлежащего исполнения ответчиком процессуальных обязанностей при том, что институт заочного решения предоставляет ответчику в случае его неявки в судебное заседание по уважи-

тельным причинам дополнительные процессуальные гарантии по защите права на участие в судебном разбирательстве на основе состязательности и равноправия сторон (по сравнению с обычной процедурой рассмотрения дела), не может рассматриваться как нарушающая конституционные права заявителя, предусмотренные ч. 3 ст. 123 Конституции РФ[1].

Содержание заочного решения суда определяется правилами ст. 198 ГПК. Решение суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

В *вводной части* должны быть указаны дата и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда, секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

В *мотивировочной части* решения суда следует указать: обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

При отказе в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом этих обстоятельств.

В резолютивной части содержатся: выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в их удовлетворении полностью или в части, указание на распределение судебных расходов; срок и порядок обжалования решения суда; срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения суда.

Копия заочного решения суда высылается ответчику в течение трех дней со дня его принятия, с уведомлением о вручении. Истцу, не присутствовавшему в судебном заседании и просившему суд рассмотреть дело в его отсутствие, копия заочного решения суда высылается не позднее трех дней со дня его принятия, с уведомлением о вручении.

---

[1] См.: *Определение* Конституционного Суда РФ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Костина Александра Федоровича на нарушение его конституционных прав статьей 213[1] ГПК РСФСР» от 14 декабря 2000 г. № 269-О //Вестник Конституционного Суда РФ. 2001. № 2.

17.2. Защита прав и интересов ответчика в заочном производстве

Ответчик *вправе* подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копии заочного решения.

Заочное решение суда *может быть обжаловано* сторонами также в кассационном порядке, заочное решение мирового судьи — в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, — в течение десяти дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Заявление об отмене заочного решения должно соответствовать ст. 238 ГПК. В нем указываются:

- наименование суда, информация о лице, подающем заявление (фамилия, имя, отчество, место жительства гражданина или, если ответчик — юридическое лицо, его место нахождения);
- обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, а также обстоятельства и доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда;
- просьба лица, подающего заявление;
- перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Наименование суда и информация о лице, подающем заявление, имеют особое значение, поскольку правом на такое обращение обладает только ответчик, и обратиться он должен в суд, вынесший заочное решение (ч. 1 ст. 237 ГПК).

Уважительными могут быть признаны причины, дающие основания полагать, что лицо, извещенное о времени и месте судебного заседания, было лишено возможности явиться в суд по не зависящим от него обстоятельствам, например в связи с болезнью, призывом в армию, командировкой. Для ответчика — юридического лица уважительными причинами могут быть реорганизация, смена руководства, арест имущества и т.п.

Заявление об отмене заочного решения суда подписывается ответчиком или при наличии полномочия его представителем и представляется в суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. Заявление об отмене заочного решения суда не оплачивается государственной пошлиной.

Гражданский процессуальный кодекс РФ обязывает суд в целях всестороннего и своевременного рассмотрения заявления об отмене заочного решения известить всех участвующих в деле лиц о време-

ни и месте рассмотрения. Гарантией соблюдения интересов этих лиц служит требование закона о предоставлении им копий заявления и прилагаемых к нему материалов.

Таким образом, участвующие в деле лица заранее знакомятся со всеми поступившими в суд материалами и могут подготовиться к рассмотрению заявления.

Заявление об отмене заочного решения суда рассматривается судом в судебном заседании в течение десяти дней со дня его поступления в суд. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

Результатом рассмотрения судом заявления об отмене заочного решения может быть либо *отказ* в удовлетворении заявления, либо *отмена* заочного решения и возобновление рассмотрения дела по существу в определенном составе суда.

Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда, возобновление рассмотрения дела по существу в том же или ином составе судей. При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу.

В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства.

Перечень полномочий суда, в котором рассматривается заявление ответчика об отмене заочного решения, является исчерпывающим.

Вступившее в силу заочное решение аналогично решению, постановленному по общим нормам судопроизводства: оно также обладает обязательностью, исключительностью, исполнимостью. В связи с этим важен момент вступления судебного решения в законную силу. Для заочного решения таковым является момент истечения сроков на его обжалование.

Согласно ст. 237 ГПК стороны могут обжаловать заочное решение в кассационном порядке, а если оно вынесено мировым судьей, то в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении семидневного срока на подачу заявления ответчиком об отмене решения.

Если ответчик подал заявление в суд, вынесший заочное решение, то в кассационную инстанцию обращение возможно в течение десяти дней с момента вынесения определения об отказе в удовлетворении заявления ответчика.

В случае обращения сторон в суд кассационной инстанции заочное решение, если оно не отменено, *вступает в законную силу с момента вынесения судом определения* (ст. 367 ГПК).

Глава 18

Производство по гражданским делам у мирового судьи

18.1. Законодательство о мировых судьях

Мировые судьи — это судьи общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему Российской Федерации. В отличие от остальных судов общей юрисдикции, являющихся федеральными, мировые судьи являются судьями субъектов РФ.

Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией РФ, законами о судебной системе, о мировых судьях (ст. 1), а также Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. № 3132-I (с изм. и доп.)[1]. Поскольку мировые судьи относятся не к федеральным судам, а к судам субъектов РФ, порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов РФ, например: Закон г. Москвы «О мировых судьях в городе Москве» от 31 мая 2000 г. № 15 (с изменениями от 18 июня 2008 г.)[2]; Закон г. Москвы «О создании судебных участков и должностей мировых судей города Москве» от 15 октября 2003 г. № 60[3] и др. При этом необходимо учитывать, что порядок осуществления правосудия мировыми судьями по гражданским делам в отличие от организационной системы мировых судов, устанавливается только федеральными законами, поскольку согласно п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство находится в ведении Российской Федерации, а не ее субъектов.

Мировым судьей может быть *гражданин России*, достигший возраста 25 лет, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, не совершивший порочащих его поступков, сдавший квалификационный экзамен и получивший рекомендацию квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта Федерации.

---

[1] *ВСНД* РФ и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1792.
[2] См.: *Вестник* Мэрии Москвы. 2000. № 15, июль.
[3] См.: *Вестник* Мэра и Правительства Москвы. 2003. № 64.

От сдачи квалификационного экзамена и представления рекомендации квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта Федерации освобождаются лица, имеющие стаж работы в должности судьи федерального суда не менее пяти лет.

Мировой судья не вправе быть депутатом представительных органов государственной власти или органов местного самоуправления, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности мирового судьи с другой оплачиваемой работой, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности. При этом указанная деятельность не может финансироваться исключительно за счет средств иностранных государств, международных и иностранных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором РФ или российским законодательством. Мировой судья не вправе входить в состав органов управления, попечительских или наблюдательных советов, иных органов иностранных некоммерческих неправительственных организаций и действующих на территории Российской Федерации их структурных подразделений, если иное не предусмотрено международным договором РФ или российским законодательством.

Мировой судья назначается (избирается) на должность на срок, установленный законом соответствующего субъекта Федерации, но *не более чем на пять лет.* По истечении этого срока лицо, занимавшее должность мирового судьи, вправе снова выдвинуть свою кандидатуру для назначения (избрания) на данную должность.

При повторном и последующих назначениях (избраниях) на должность мирового судьи мировой судья назначается (избирается) на срок, устанавливаемый законом соответствующего субъекта Федерации, но не менее чем на пять лет. Если в течение указанного срока мировой судья достигнет предельного возраста пребывания в должности судьи, он назначается (избирается) на должность мирового судьи на срок до достижения им предельного возраста пребывания в этой должности — 70 лет.

Полномочия мирового судьи прекращаются по истечении срока, на который он был назначен (избран), либо в случаях и порядке, которые установлены ст. 14 Закона о статусе судей.

Полномочия судьи прекращаются *по следующим основаниям*:

- письменное заявление судьи об отставке;
- неспособность по состоянию здоровья или по иным уважительным причинам осуществлять полномочия судьи;
- письменное заявление судьи о прекращении его полномочий в связи с переходом на другую работу или по иным причинам;

- достижение судьей предельного возраста пребывания в должности судьи или истечение срока полномочий судьи, если они были ограничены определенным сроком;
- прекращение гражданства Российской Федерации, приобретение гражданства иностранного государства либо получение вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина РФ на территории иностранного государства;
- занятие деятельностью, не совместимой с должностью судьи;
- вступление в законную силу обвинительного приговора суда в отношении судьи либо судебного решения о применении к нему принудительных мер медицинского характера;
- вступление в законную силу решения суда об ограничении дееспособности судьи либо признании его недееспособным;
- смерть судьи или вступление в законную силу решения суда об объявлении его умершим;
- отказ судьи от перевода в другой суд в связи с упразднением или реорганизацией суда, а также если судья оказывается состоящим в близком родстве или свойстве с председателем или заместителем председателя того же суда, т.е. супруг (супруга), родители, дети, родные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки, а также родители, дети, родные братья и сестры супругов.

18.2. Подсудность гражданских дел мировому судье и порядок их рассмотрения

Мировой судья рассматривает *в суде первой инстанции следующие дела*:

- уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы, подсудные ему в соответствии с ч. 1 ст. 31 УПК РФ;
- дела о выдаче судебного приказа;
- дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;
- иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;
- 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 50 тыс. руб.;

- дела об определении порядка пользования имуществом;
- дела об административных правонарушениях, отнесенные к компетенции мирового судьи КоАП РФ и законами субъектов РФ.

Федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела.

Подсудность гражданских дел мировым судьям определяется ст. 23 ГПК.

Можно выделить несколько основных блоков гражданских дел, которые отнесены к ведению этого звена судебной системы[1]:

- дела о выдаче судебного приказа (приказное производство)
- дела искового производства:
- дела, вытекающие из семейных правоотношений;
- дела по имущественным спорам;
- дела об определении порядка пользования имуществом.

При объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде. В этом случае, если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, тот выносит определение о передаче дела в районный суд и передает дело на рассмотрение в районный суд. Споры между мировым судьей и районным судом о подсудности не допускаются (ч. 3 и 4 ст. 23 ГПК).

Мировой судья рассматривает дела по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении решений, принятых им в первой инстанции и вступивших в силу.

Мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным (п. 4ч. 1 ст. 23 ГПК). Таким образом, требования, вытекающие из осуществления личных неимущественных прав (родительских прав) и затрагивающие права и интересы ребенка, не подсудны мировому судье.

Судебное разбирательство по гражданским делам, отнесенным к ведению мирового судьи, производится *по общим правилам гражданского судопроизводство.* Некоторые особенности установлены ГПК РФ.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 431.

Спецификой деятельности мирового судьи является то, что во всех случаях он рассматривает дело единолично (ч. 3 ст. 3 Закона о мировых судьях); срок рассмотрения дела установлен в пределах месяца со дня принятия заявления к производству (ст. 154 ГПК).

Отвод и самоотвод мировых судей регулируется главой 2 ГПК. Основаниями отвода мировых судей являются общие основания, установленные для всех судей (ст. 16 ГПК).

Мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в его рассмотрении в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции (ч. 1 ст. 17 ГПК).

В случае отвода мирового судьи, рассматривающего дело, оно передается районным судом другому мировому судье, действующему на территории того же судебного района, или, если такая передача невозможна, передается вышестоящим судом мировому судье другого района (ч. 1 ст. 21 ГПК).

Отнесением мировых судей к судьям субъектов РФ обусловлено возмещение указанных в законодательстве расходов за счет бюджетов субъектов РФ. Так, если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе мирового судьи, соответствующие расходы возмещаются за счет средств бюджета субъекта РФ, на территории которого действует мировой судья.

Мировой судья, как и федеральный суд, может освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты расходов, предусмотренных ч. 1 ст. 96 ГПК, или уменьшить их размер. В этом случае расходы возмещаются за счет средств соответствующего бюджета (ч. 2 и 3 ст. 96 ГПК).

При подаче искового заявления или заявления о выдаче судебного приказа должны соблюдать требования об их форме и содержании, предусмотренные ст. 124, 131, 132 ГПК.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству, мировой судья ориентируется на задачи этой стадии, перечисленные в ст. 148 ГПК. Выбор действий по подготовке, их содержание, объем и направленность, а также участие в подготовке сторон обусловлены материально-правовыми и процессуальными особенностями каждого конкретного дела.

Судебное разбирательство производится по общим правилам гражданского судопроизводство, основывается на принципах гражданского процессуального права.

Решения мирового судьи вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если они не были обжалованы. В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Ес-

ли решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

Мировой судья *вправе выносить заочные решения* по общим правилам, установленным ГПК (глава 22 ГПК). Кроме подачи ответчиком заявления об отмене этого решения мировому судье, заочное решение мирового судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке (заочные решения федеральных судов обжалуются в кассационном порядке).

Не вступившие в законную силу решения мировых судей *могут быть обжалованы в апелляционном порядке* (федеральных судов общей юрисдикции — в кассационном порядке). Судом апелляционной инстанции является районный суд. В апелляционном порядке могут быть обжалованы и определения мирового судьи.

Вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения мировых судей *могут быть обжалованы в порядке надзора*. Надзорная жалоба или представление прокурора подаются соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа (ст. 377 ГПК).

Вступившие в законную силу решения и определения мировых судей *могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам* мировым судьей, принявшим обжалуемый судебный акт по основаниям, указанным в ст. 392 ГПК.

Исполнение судебных актов мирового судьи производится по общим правилам исполнительного производства.

Глава 19

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

19.1. Процессуальный порядок рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений

Одним из видов судопроизводства в гражданском процессе является ***производство по делам, возникающим из публичных (административных) правоотношений***.

К производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, *относятся дела по заявлениям*:

- граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;
- об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ;
- возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда (ст. 245 ГПК).

Перечень рассматриваемых судом дел, возникающих из публично-правовых отношений, не является исчерпывающим и может быть дополнен федеральным законом.

Необходимость самостоятельного существования этого вида судопроизводства предопределяется особенностями конституционных и административных правоотношений, выступающих в качестве предмета судебного разбирательства[1], которые не могут не учитываться в процессуальном порядке их рассмотрения и разрешения.

Многие процессуалисты справедливо обращают внимание на два обстоятельства:

1) неравноправное положение участников в регулятивных (конституционных, административных) правоотношениях, поскольку в них выступает, с одной стороны, орган государства или должност-

[1] См.: *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Гражданский процесс: Учебник для вузов. — 3-е изд., пересмотр. М.: Норма, 2009. С. 479.

ное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой — гражданин, не имеющий таких полномочий;

2) специфическую функцию суда при рассмотрении этих дел, состоящую не в разрешении спора, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля над законностью действий органов управления по отношению к гражданам и в отдельных случаях к организациям[1].

При производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений, помимо общих правил искового производства учитывается действие специальных норм (ч. 1 ст. 246 ГПК).

Как указывает М.К. Треушников, порядок рассмотрения и разрешения всех дел, возникающих из публичных правоотношений, характеризуют специфические по сравнению с исковым порядком правила, отражающие повышенную активность суда и прокурора в процессе[2].

Становление этого вида судопроизводства реально началось в 1961 г., когда граждане получили право обжаловать в суды наложенные административные штрафы. В том же году были приняты Основы гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик, где впервые был назван этот вид судопроизводства (ст. 1)[3].

В 1964 г. принят ГПК РСФСР, в котором производство по делам из административных правоотношений было оформлено как самостоятельный вид судопроизводства (ст. 231)[4].

Само название правоотношений, являющихся предметом судебной деятельности в этом виде судопроизводства, подчеркивает такую их особенность, как *публично-правовой характер*, которому присуща императивность и властность и выразителем которых являются государственные органы, органы местного самоуправления, общественные организации и должностные лица. Субъекты публичных правоотношений равны как участники процесса, но не равны в материально-правовых отношениях.

> ***Производство по делам, возникающим из публично-правовых отношений***, — это специфическое производство, заключающееся в правоотношениях и деятельности его участников при определяющей роли суда по рассмотрению спора между неравными в материально-правовом плане субъектами[5].

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 448; *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Указ. соч. С. 482.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 450.

[3] См.: *Власов А.А.* Гражданское процессуальное право: Учебник. М., 2003. С. 273.

[4] Там же.

[5] См.: *Вандышев В.В., Дернова Д.В.* Гражданский процесс: Курс лекций. СПб., 2001. С. 288.

Дела, возникающие из публично-правовых отношений, рассматриваются судьей единолично. Коллегиальное рассмотрение дел этой категории может быть предусмотрено федеральным законом.

В соответствии с ч. 2 ст. 246 ГПК при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публично-правовых отношений, *не применяются правила о заочном производстве*, установленные в главе 22 ГПК.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публично-правовых отношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований. Это дает право суду выйти за пределы заявленных требований и, например, в случае предъявления заявления об оспаривании нормативного правового акта в части проверить законность всего акта.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публично-правовых отношений, суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, местного самоуправления или должностного лица. В случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до одной тысячи рублей.

Суд приступает к рассмотрению дела, возникающего из публичных правоотношений, *на основании заявления заинтересованного лица.*

В заявлении должно быть указано, какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы лица нарушены этими решениями, действиями (бездействием). Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд.

Если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований ст. 131 и 132 ГПК. Если при этом нарушаются правила подсудности дела, судья возвращает заявление.

Согласно ст. 248 ГПК судья отказывает в принятии заявления или прекращает производство по делу, если имеется решение суда, принятое по заявлению о том же предмете и вступившее в законную силу. Производство по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ может быть прекращено по основаниям, предусмотренным федеральным законом. Если решения, действия (бездействие) должностного лица признаны законными или отсутствуют основания для признания нормативного правового акта (или его части) недействующим, любое другое лицо, полагающее, что его права нарушены этими решениями, действиями (бездействием), не вправе обращаться в суд, оспаривая эти же решения, действия (бездействие).

Это относится и к оспариванию нормативных правовых актов. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием

для принятия нормативного правового акта, его законности или законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт или соответственно органы и лиц, принявших оспариваемое решение или совершивших оспариваемое действие (бездействие).

Заявитель лишь указывает нормативный правовой акт или решение, действие (бездействие), которые, по его мнению, противоречат другому нормативному правовому акту большей юридической силы либо нарушают его права и свободы.

Суду предоставлено право по собственной инициативе истребовать доказательства при рассмотрении и разрешении дел, вытекающих из публично-правовых отношений. Должностные лица, не исполняющие требований суда о предоставлении истребуемых доказательств, могут быть подвергнуты судом штрафу в размере до 1000 рублей.

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.

19.2. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части

Оспаривание нормативного правового акта в судебном порядке возможно двумя способами.

Первый путь — это заявление лица, участвующего в деле, при рассмотрении спора о праве либо иного дела о неприменении незаконного нормативного акта (например, подзаконного нормативного акта, противоречащего закону и т.д.). Более того, суд в силу прямого указания закона решает этот вопрос. Согласно ч. 2 ст. 11 ГПК суд, установив при разрешении гражданского дела, что нормативный правовой акт не соответствует нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, применяет нормы акта, имеющего наибольшую юридическую силу. Данный способ в юридической литературе называют опосредованным оспариванием нормативных актов[1] или косвенным судебным контролем за законностью нормативных правовых актов[2].

---

[1] См.: *Жуйков В.М.* Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 115—117.

[2] См.: *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби; Проспект, 2004. С. 319 (автор главы проф. А.Т. Боннер).

Второй путь — это обращение с заявлением об оспаривании нормативного правового акта в порядке, установленном в главе 24 ГПК. Данный способ в юридической литературе называют непосредственным оспариванием нормативных актов[1] или прямым судебным контролем за законностью нормативных правовых актов[2].

Производство по делам о признании ***недействующими*** нормативных правовых актов полностью или в части регулируется главой 24 ГПК. По правилам главы *оспариваются именно нормативные правовые акты,* к которым относятся акты, принятые компетентными органами, устанавливающие правила поведения неопределенного круга лиц. В отличие от них ненормативные правовые акты носят индивидуальный характер и, как правило, адресованы конкретным субъектам.

В п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части» от 29 ноября 2007 г. № 48[3] указывается, что *существенными признаками, характеризующими нормативный правовой акт, являются*:

- издание его в установленном порядке управомоченным органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом,
- наличие в нем правовых норм (правил поведения), обязательных для неопределенного круга лиц, рассчитанных на неоднократное применение, направленных на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение существующих правоотношений.

ГПК РСФСР не содержал главы, посвященной оспариванию нормативных правовых актов. Возможность обжалования нормативных правовых актов была предусмотрена в главе 24.1 ГПК РСФСР, регулирующей производство по жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан.

Дела по оспариванию законности нормативных правовых актов носят публично-правовой, затрагивают интересы неопределенного числа лиц (граждан и организаций), а также и правопорядок в целом.

В ГПК РФ указываются *три группы субъектов*, которые вправе обратиться в суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта:

- граждане и организации, считающие, что нормативным правовым актом нарушаются их права и свободы, гарантирован-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 455—456. (автор главы проф. М.К. Треушников).

[2] См.: *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 320—321.

[3] *БВС* РФ. 2008. № 1.

ные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами;
- прокурор в пределах своей компетенции;
- Президент и Правительство РФ, законодательный (представительный) орган субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, орган местного самоуправления, глава муниципального образования.

При определении подведомственности данной категории дел необходимо учитывать, что в судах общей юрисдикции не могут быть рассмотрены дела об оспаривании нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ.

В соответствии с ч. 2. ст.125 Конституции РФ *Конституционный Суд РФ* разрешает дела о соответствии Конституции РФ: федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ; конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти Российской Федерации и органов государственной власти субъектов РФ; договоров между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ; не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

В соответствии со ст. 29 АПК РФ к подведомственности *арбитражные судов* отнесены дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (абз. 1 ч. 2 ст. 138 Налогового кодекса РФ, п. 4 ст. 5 Таможенного кодекса РФ и др.). Во всех остальных случаях дела об оспаривании нормативных правовых актов, в том числе по заявлениям организаций и индивидуальных предпринимателей, подлежат рассмотрению в *судах общей юрисдикции.* Подсудность данных дел определяется в соответствие со ст. 24, 26 и 27 ГПК и определяется местом нахождения органа, принявшего оспариваемый нормативный правовой акт (ч. 4 ст. 251 ГПК РФ).

Оспаривание законности нормативных правовых актов федерального уровня, принятых Президентом РФ, Правительством РФ, иными органами (министерствами, ведомствами, комитетами), подсудно *Верховному Суду РФ.*

Оспаривание нормативных правовых актов, принятых в субъектах РФ, осуществляется в *краевых, областных судах, судах городов*

федерального значения, автономной области и автономных округов и верховных судах республик.

В остальных случаях оспаривание нормативных правовых актов осуществляется в *районных судах.* Как правило, в районных судах могут оспариваться нормативные правовые акты органов местного самоуправления и местной администрации.

Мировые судьи не вправе рассматривать дела данной категории, как не отнесенные законом к их подсудности (статья 23 ГПК).

Заявление должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к исковым заявлениям (ст. 131 ГПК), и содержать дополнительные данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, о его наименовании и дате принятия, указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью.

К заявлению об оспаривании нормативного правового акта прилагается копия оспариваемого акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Подача заявления в суд не приостанавливает действия оспариваемого нормативного правового акта.

Судья отказывает в принятии заявления, если имеется вступившее в законную силу решение суда, которым проверена законность оспариваемого нормативного правового акта органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

В п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части» от 29 ноября 2007 г. № 48 разъясняется, что в заявлении об оспаривании нормативного правового акта должно быть указано, в частности, должно быть указано, какие права и свободы заявителя (гражданина или организации) нарушаются этим актом или его частью, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав и свобод заявителя, каким средством массовой информации и когда данный акт опубликован или обнародован в установленном порядке, а также какому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, не соответствует оспариваемый акт или его часть.

По общему правилу граждане и организации в силу ст. 3 и 4 ГПК вправе обращаться в суд за защитой своих прав, свобод и охраняемых законом интересов (исключение составляют случаи, когда граждане или организации вправе в соответствии с федеральным законом обращаться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц).

Исходя из этого заявления граждан и организаций, оспаривающих нормативные правовые акты, не затрагивающие их права, т.е. не регулирующие отношения с их участием (например, заявление граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, об оспаривании нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием организаций и индивидуальных предпринимателей), не должны приниматься к производству судов. В принятии таких заявлений как не подлежащих рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства следует отказывать на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК, поскольку в заявлении, поданном от своего имени, оспаривается акт, не затрагивающий права, свободы или законные интересы заявителя.

В судебной практике дела об оспаривании нормативных правовых актов занимают достаточно большое место. Так, например, в 2007 г. число дел о признании правовых актов незаконными только в судах субъектов РФ составило 63,5% общего числа дел, вытекающих из публично-правовых отношений[1].

Много сложных вопросов возникает по данной категории дел. Так, решением Верховного Суда РФ № ГКПИ 05-90 от 28 марта 2005 г. в удовлетворении заявления о признании недействующими п. 2 приказа Минздрава России «О медицинском освидетельствовании граждан для выдачи лицензии на право приобретения оружия» от 11 сентября 2000 г. № 344 в части содержащегося в нем указания об участии в проведении освидетельствования врача-терапевта участкового, а также учетной формы № 046-1, утвержденной этим приказом, отказано, поскольку оспариваемые положения не противоречат действующему законодательству и прав заявителя не нарушают[2].

В постановлении Президиума Верховного Суда РФ № 32 пв 04 от 11 мая 2005 г. указано, что в удовлетворении заявления о признании частично противоречащей федеральному законодательству, недействующей и не подлежащей применению ч. 3 ст. 8 Закона Приморского края «О транспортном налоге» от 28 ноября 2002 г. № 24-КЗ отказано неправомерно, поскольку установлением обязанности по уплате налога без соблюдения положений Налогового кодекса РФ были нарушены права и законные интересы граждан-налогоплательщиков[3].

По делу № КАС 06-9 от 31 января 2006 г. Верховный Суд РФ указал, что в принятии заявления о признании недействующими п. 6 и 9 Правил задержания транспортного средства, помещения его на стоянку, хранения, а также запрещения эксплуатации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18 декабря 2003 г. № 759, отказано правомерно, поскольку судебная проверка нормативного правового акта, принятого Правительством РФ во исполнение полномочия, возложенного на него непосредственно законом, может быть осуществлена только в порядке конституционного судопроизводства[4].

По делу № КАС 06-53 от 2 марта 2006 г. Верховный Суд РФ указал, что заявление об оспаривании п. 3 и 6 Инструкции о порядке назначения пенсий народным депутатам РФ созыва 1990—1995 гг., утвержденной Министерством соци-

---

[1] См.: *Российская* юстиция. 2008. № 6.

[2] *БВС* РФ. 2005. № 9.

[3] *БВС* РФ. 2005. № 9.

[4] См.: *Определение* Верховного Суда РФ № КАС 06-9 от 31 января 2006 г. // Архив Верховного Суда РФ.

альной защиты населения РФ 16 декабря 1993 г. № 1-49-у, правомерно возвращено заявителю, поскольку рассмотрение заявленных требований не относится к исключительной подсудности Верховного Суда РФ.

А. обратился в Верховный Суд Российской Федерации с вышеуказанным заявлением. Определением судьи Верховного Суда РФ от 10 января 2006 г. заявление А. возвращено как неподсудное Верховному Суду РФ.

В частной жалобе А. просит отменить определение судьи, ссылаясь на его незаконность, и передать заявление в суд первой инстанции для рассмотрения по существу. Кассационная коллегия не находит оснований для отмены определения судьи Верховного Суда РФ.

В ст. 27 ГПК, определяющей исключительную подсудность дел Верховному Суду РФ, приведен перечень категорий гражданских дел, рассмотрение которых относится к исключительной подсудности Верховного Суда РФ.

Как следует из содержания заявления, А. оспорил отдельные пункты Инструкции, ссылаясь на неправомерную практику их применения и нарушения его конституционных прав при назначении пенсии как помощнику депутата, которые не входят в перечень дел, предусмотренных ст. 27 ГПК.

В заявлении указал, что Инструкция не содержит каких-либо ограничений относительно назначения и выплаты пенсий помощникам депутатов, пенсионное обеспечение которых осуществляется на основании Указа Президента РФ от 23 сентября 1993 г. № 1435, то есть оспаривает не саму Инструкцию, а практику ее применения.

Данные требования рассматриваются районным судом в качестве суда первой инстанции (ст. 24 ГПК), куда заявитель не лишен возможности обратиться с соответствующим заявлением и соблюдением требований закона о подсудности.

Таким образом, вывод судьи о том, что рассмотрение заявления не относится к исключительной подсудности Верховного Суда РФ, правомерен. Оснований для принятия к производству Верховного Суда РФ по первой инстанции дела, не отнесенного законом к его исключительной подсудности, не установлено[1].

По делу № 86-Г05-30 от 1 февраля 2006 г. Верховный Суд РФ указал, что отдельные положения ст. 3 Закона Владимирской области «О предоставлении мер социальной поддержки по оплате за содержание и ремонт жилья, услуг теплоснабжения (отопления) и электроснабжения отдельным категориям граждан» от 30 декабря 2004 г. № 255-ОЗ в части, касающейся педагогических работников, включая тренерско-преподавательский состав, правомерно признаны недействующими, так как они нарушают установленные федеральным законодательством права указанной категории граждан[2].

О времени и месте судебного заседания извещаются лицо, обращающееся с заявлением, орган государственной власти, орган местного самоуправления или должностное лицо, принявшие оспариваемый нормативный правовой акт. В зависимости от обстоятельств дела неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует рассмотрению и разрешению дела по существу. Заявление рассматривается в течение месяца со дня его подачи.

Отказ лица от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу. Признание требования органом или должностным лицом, принявшими оспариваемый акт, для суда необязательно (ч. 3 ст. 252 ГПК).

---

[1] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 2 марта 2006 г. № КАС 06-53 // Архив Верховного Суда РФ.

[2] Там же.

По результатам рассмотрения дела по заявлению об оспаривании нормативного правового акта суд выносит решение об отказе в удовлетворении соответствующего заявления либо отказе в удовлетворении рассмотренного заявления.

Установив, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, суд признает нормативный правовой акт *недействующим полностью или в части* со дня его принятия или иного указанного судом времени.

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующим вступает в законную силу по общим правилам (ст. 209 ГПК). Вступившее в законную силу решение влечет утрату силы этого нормативного правового акта или его части, а также других нормативных правовых актов, основанных на признанном недействующим нормативном правовом акте или воспроизводящих его содержание.

Такое решение суда или сообщение о решении после вступления его в законную силу публикуется в печатном издании, в котором был официально опубликован нормативный правовой акт.

Если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение публикуются в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

Решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

19.3. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих

Правовую основу судебного контроля над действиями органов административного управления и должностных лиц составляет Конституция РФ: в ст. 46 закреплено, что решения и действия (бездействие) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Верховным судом РФ даны разъяснения по данной категории дел в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (без-

действия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих» от 10 февраля 2009 г. № 2[1].

К *решениям* относятся акты органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных, муниципальных служащих и приравненных к ним лиц, принятые единолично или коллегиально, содержащие властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций. Решения могут быть приняты как в письменной, так и в устной форме (например, объявление военнослужащему дисциплинарного взыскания). В свою очередь, письменное решение принимается как в установленной законодательством определенной форме (в частности, распоряжение высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ), так и в произвольной (например, письменное сообщение об отказе должностного лица в удовлетворении обращения гражданина).

К *действиям* органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных или муниципальных служащих по смыслу главы 25 ГПК относится властное волеизъявление названных органов и лиц, которое не облечено в форму решения, но повлекло нарушение прав и свобод граждан и организаций или создало препятствия к их осуществлению. К действиям, в частности, относятся выраженные в устной форме требования должностных лиц органов, осуществляющих государственный надзор и контроль.

К *бездействию* относится неисполнение органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, государственным или муниципальным служащим обязанности, возложенной на них нормативными правовыми и иными актами, определяющими полномочия этих лиц (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, относится нерассмотрение обращения заявителя уполномоченным лицом.

Гражданин или организация вправе оспорить в суде решение, действие (бездействие) органа государственной власти, местного самоуправления, должностного лица, муниципального служащего, если считают, что нарушены их права и свободы. При этом они вправе обратиться непосредственно в суд или вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему.

Заявление подается в суд *по подсудности*, которая установлена ст. 24—27 ГПК. Заявление может быть подано гражданином в суд

---

[1] См.: *Российская* газета. 2009. 18 февраля. № 27.

по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются.

Отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации в связи с тем, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в соответствующем верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения.

Заявление военнослужащего, оспаривающего решение, действие (бездействие) органа военного управления или командира (начальника) воинской части, подается в военный суд.

Суд *вправе приостановить действие* оспариваемого решения до вступления в законную силу решения суда.

Гражданин вправе обратиться в суд с заявлением в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод.

Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Суд рассматривает заявление в течение десяти дней, а Верховный Суд РФ — в течение двух месяцев с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения и действия (бездействие) которого оспариваются (ч. 1 ст. 257 ГПК). Неявка в судебное заседание кого-либо из них, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

Суд признав, заявление обоснованным, выносит решение об обязанности соответствующих органа государственной власти, должностного лица, государственного или муниципального служащего *устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина и препятствие к осуществлению его прав и свобод.*

Решение суда по заявлению направляется для устранения допущенных нарушений закона руководителю органа государственной власти, местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, действия которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу.

Суду и гражданину должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения решения суда (ч. 3 ст. 258 ГПК).

19.4. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

Длительное время судебная защита избирательных прав граждан, т.е. возможность рассмотрения и разрешения судами дел, возникающих из конституционных правоотношений, сводилась к обжалованию в суд неправильностей в списках избирателей и устранению неточностей с помощью судебного решения. В законе была предусмотрена возможность защиты только активного (права избирать), но не пассивного избирательного права (права быть избранным).

Впервые судебный порядок рассмотрения жалоб на неправильности в списках избирателей был предусмотрен Инструкцией Народного комиссариата юстиции СССР и утвержден СНК СССР 5 мая 1938 г. Установленный этой Инструкцией порядок подачи жалоб, рассмотрения и разрешения дел судами без изменений был перенесен в ГПК РСФСР 1964 г. Глава 23 ГПК РСФСР 1964 г. так и называлась: «Жалобы на неправильности в списках избирателей».

В настоящее время в судебном порядке защищается как активное, так и пассивное избирательное право, весь комплекс избирательных прав, предусмотренных действующей избирательной системой России.

Избирательные права граждан относятся к числу *важнейших политических прав*. Активные и пассивные избирательные права закреплены в ч. 2 ст. 32 Конституции РФ: «Граждане Российской Федерации имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и местного самоуправления, а также участвовать в референдуме». Эти права наряду с другими «обеспечиваются правосудием» (ст. 18 Конституции РФ).

Избирательные споры — это споры по поводу применения избирательного законодательства, возникающие в ходе референдума либо при назначении, подготовке проведении и установлении результатов выборов в органы государственной власти и местного самоуправления, которые разрешаются избирательными комиссиями различных уровней либо в судебных инстанциях[1].

---

[1] *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Указ. соч. С. 432.

Суды рассматривают различные дела о защите избирательных прав граждан. Наиболее распространены в судебной практике следующие *требования*:

- об отмене регистрации кандидата и о признании его избрания недействительным;
- об отмене регистрации кандидате на выборную должность в связи со злоупотреблением правом на предвыборную агитацию;
- о признании выборов недействительными.

В процессе рассмотрения этих категорий дел в суде защищается не частное право гражданина, а его публичное право быть избранным[1].

Нормативную основу института судебной защиты избирательных прав составляют Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ (с изм. и доп.)[2] и глава 26 ГПК РФ.

Содержание главы 26 ГПК РФ (ст. 259—261) изменено с 2005 г.[3] и приведено в соответствие с нормами других федеральных законов, регламентирующих избирательный процесс.

Новые законы, фиксирующие избирательную систему и процесс проведения выборов и референдумов, расширили субъектный состав избирательного процесса, а следовательно, и судебной защиты.

В случаях нарушения избирательных прав и права на участие в референдуме в суд вправе обратиться:

- избиратели;
- участники референдума;
- кандидаты и их доверенные лица;
- избирательные объединения и их доверенные лица;
- политические партии и их региональные отделения;
- иные общественные объединения;
- инициативные группы по проведению референдума и их уполномоченные представители;
- иные группы участников референдума и их уполномоченные представители;
- наблюдатели;
- прокурор.

В связи с нарушением законодательства о выборах и референдумах органами власти, должностными лицами, кандидатом, избирательным

---

[1] См.: *Власов А.А., Власова М.Г., Черкашин В.А.* Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А.А. Власова. М., 2003. С. 207.

[2] *СЗ* РФ. 2002. № 24. Ст. 2253.

[3] См.: *Федеральный* закон «О внесении изменений в законодательные акты РФ о выборах и референдумах и иные законодательные акты РФ» от 21 июля 2005 г. № 93-ФЗ (с изм. от 9 февраля 2009 г.) // СЗ *РФ*. 2005. № 30 (часть1). Ст. 3104; 2009. № 7. Ст. 771.

объединением, политическими партиями и другими лицами, указанными в ч. 2 ст. 259 ГПК, в суд вправе обратиться:

- Центральная избирательная комиссия РФ;
- избирательные комиссии субъектов РФ;
- избирательные комиссии муниципальных образований;
- окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии;
- соответствующие комиссии референдума.

С заявлением в суд об отмене регистрации кандидата (*списка кандидатов*) вправе обратиться:

- избирательная комиссия, зарегистрировавшая кандидата (список кандидатов);
- кандидат, зарегистрированный по тому же избирательному округу;
- избирательное объединение, список кандидатов которого зарегистрирован по тому же избирательному округу;
- прокурор, в случаях, установленных федеральным законом.

С заявлением в суд о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума вправе обратиться лица, установленные федеральным законом.

С заявлением в суд об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума вправе обратиться:

- при проведении референдума РФ — Центральная избирательная комиссия РФ;
- при проведении референдума субъекта РФ — избирательная комиссия субъекта РФ;
- при проведении местного референдума — избирательная комиссия муниципального образования.

Заявление в суд о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ подается по общим правилам подсудности.

Большое значение по делам о защите избирательных прав имеют ***сроки обращения в суд и рассмотрения заявлений***, установленные ст. 260 ГПК.

Сроки обращения в суд установлены ч. 1—5 ст. 260 ГПК.

Заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении законодательства о выборах и референдумах, его избирательных прав или права на участие в референдуме. Это правило является общим для обращения в суд о защите избирательных прав.

В некоторых случаях установлены сокращенные сроки. Так, заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии

референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано в суд в течение 10 дней со дня принятия комиссией обжалуемого решения. Данный срок восстановлению не подлежит (ч. 2 ст. 260 ГПК).

В некоторых случаях устанавливается срок, позже которого не может быть подано заявление. Так, заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление о нарушении избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ, имевшем место в период избирательной кампании, кампании референдума, может быть подано в суд в течение года со дня официального опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Заявление о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума может быть подано в суд в сроки, установленные федеральным законом.

Сроки рассмотрения заявления в суде установлены ч. 6—11 ГПК.

В период избирательной кампании, кампании референдума заявление, поступившее в суд до дня голосования, должно быть рассмотрено и разрешено в течение пяти дней со дня его поступления, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день, предшествующий дню голосования, в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — немедленно.

В том случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, заявление должно быть рассмотрено и разрешено не позднее чем через 10 дней со дня его подачи.

Заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение трех дней со дня его поступления в суд, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума, должно быть рассмотрено и разрешено в течение двух месяцев со дня его поступления в суд.

По отдельным требованиям устанавливаются сроки до дня голосования, в которые должны быть приняты решения:

- об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) — не позднее чем за пять дней до дня голосования.
- об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума — не позднее чем за три дня до дня голосования.

- о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума — не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, кампании референдума — не позднее чем через три дня со дня поступления заявления в суд.

ГПК РФ устанавливает ***порядок рассмотрения дел*** (ст. 260.1).

Заявление в суд должно соответствовать требованиям, предусмотренным для исковых заявлений (ст. 131 ГПК).

Заявление рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, политической партии, иного общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, прокурора. Неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о месте и времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела.

Дела о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума рассматриваются судом коллегиально в составе трех профессиональных судей.

Суд извещает избирательную комиссию, комиссию референдума о принятии к рассмотрению заявления о расформировании этой избирательной комиссии, комиссии референдума.

Гражданский процессуальный кодекс РФ прямо запрещает применение отдельных обеспечительных мер, которые могут осложнить избирательный процесс, а также в некоторых случаях запрещает обращение решения к немедленному исполнению.

При рассмотрении и разрешении дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации в период избирательной кампании, кампании референдума до дня опубликования результатов выборов, референдума мерами по обеспечению заявления не могут быть:

1) наложение ареста на избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, списки избирателей, участников референдума, иные избирательные документы, документы референдума или их изъятие;

2) запрещение избирательным комиссиям, комиссиям референдума осуществлять установленные законом действия по подготовке и проведению выборов, референдума.

Решение суда первой инстанции об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) не может быть обращено к немедленному исполнению.

Решение суда по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и его реализация регулируются ст. 261 ГПК.

Основным способом защиты избирательных прав является признание оспариваемого решения или действия *незаконным*. Возможно и применение иных способов защиты.

Суд признает оспариваемое решение или действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица незаконным, если установлена обоснованность заявления, обязывает удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме.

Решение суда, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежит реализации в указанные судом сроки по правилам, установленным ч. 2 ст. 206 ГПК.

Суд отказывает в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие (бездействие) является законным.

Кассационная жалоба на решение суда, частная жалоба на определение суда по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, вынесенные в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, могут быть поданы в течение пяти дней со дня принятия судом указанных решения, определения.

Глава 20

Особое производство

20.1. Понятие и сущность особого производства

> ***Особое производство*** — это порядок рассмотрения отнесенных к компетенции суда гражданских дел, для которых характерны отсутствие спора о праве и соответственно спорящих сторон с противоположенными юридическими интересами.

В особом производстве рассматриваются и разрешаются гражданские дела, по которым обязательно в судебном порядке необходимо подтвердить наличие или отсутствие юридических фактов или обязательств, от которых зависит прекращение, изменение или возникновение личных или иных имущественных гражданских прав.

Гражданин М. обращается в суд с заявлением об объявлении гражданина С. умершим, так как прошло шесть лет с момента его исчезновения, для того чтобы вступить в право наследования движимым и недвижимым имуществом.

В делах особого производства возможен спор о факте, который требует обязательного судебного подтверждения, поскольку не всегда устанавливаемый судом факт является очевидным и в отношении его существования имеются противоречивые суждения. Суд должен во всех подобных случаях убедиться в существовании или несуществовании фактов путем проверки и составления имеющихся доказательств, выявления противоречий в суждениях заинтересованных лиц.

Спор о факте в особом производстве возможен, и его наличие или отсутствие должно быть установлено судом, если спор о факте не перешел в спор о праве[1].

Если при рассмотрении дела в порядке особого производства возникает спор о праве, подведомственный судам, суд должен оставить заявление без рассмотрения и разъяснить заинтересованным лицам их право предъявить иск на общих основаниях (ст. 263 ГПК).

Особое производство относится к специальному (упрощенному) производству по защите нарушенного или оспоренного права. В нем

---

[1] См.: *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979. С. 151—154.

отсутствует спор о праве и нет материально-правового требования одного лица к другому. Однако в делах особого производства может иметь место спор о факте. В связи с этим особое производство можно считать бесспорным постольку, поскольку в нем отсутствует спор о праве, который имеет место в исковом производстве.

В соответствии со ст. 262 ГПК *в порядке особого производства рассматриваются дела*:

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

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела.

Дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главами 27—38 ГПК. Дела особого производства суд рассматривает с участием заявителей и других заинтересованных лиц.

В случае если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит *определение об оставлении заявления без рассмотрения*, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

20.2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Суд устанавливает ***факты, имеющие юридическое значение***, т.е. те, от которых зависят возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций.

Суд рассматривает дела об установлении:

- родственных отношений;
- факта нахождения на иждивении;
- факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти;
- факта признания отцовства;
- факта принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами ЗАГСа свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;
- факта владения и пользования недвижимым имуществом;
- факта несчастного случая;
- факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов ЗАГСа в регистрации смерти;
- факта принятия наследства и места открытия наследства;
- других имеющих юридическое значение фактов.

Факт родственных отношений (п. 1 ч. 2 ст. 264 ГПК) устанавливается в порядке особого производства, когда это непосредственно порождает юридические последствия, например, если подтверждение такого факта необходимо заявителю для получения в органах, совершающих нотариальные действия, свидетельства о праве на наследство, для оформления права на пенсию по случаю потери кормильца.

Установление факта родственных отношений не должно вести к разрешению спора о праве. Так, суды не вправе принимать заявления об установлении факта родственных отношений, если заявителем преследуется цель подтверждения в дальнейшем права на жилую площадь или на обмен жилой площади. Если заинтересованному лицу отказано в удовлетворении требования о признании права на жилую площадь или на обмен жилой площади, то оно может обратиться в суд с соответствующим иском.

Установление *факта нахождения лица на иждивении* (п. 2 ч. 2 ст. 264 ГПК) имеет значение для получения наследства, назначения пенсии или возмещения вреда, если оказываемая помощь была для

заявителя постоянным и основным источником средств к существованию.

В тех случаях, когда заявитель имел заработок, получал пенсию, стипендию и т.п., суду необходимо выяснить, была ли помощь со стороны лица, предоставлявшего содержание, постоянным и основным источником средств к существованию заявителя.

Для установления факта нахождения на иждивении в целях оформления права на наследство необходимо, чтобы иждивенец был нетрудоспособным ко дню смерти наследодателя и находился на иждивении наследодателя не менее года до его смерти. При этом не имеет значения, проживали они совместно с наследодателем или нет (п. 1 ст. 1148 ГК РФ).

При установлении факта нахождения на иждивении для возмещения вреда в случае смерти кормильца право на возмещение вреда не связано ни с наличием родственных отношений между иждивенцем и кормильцем, ни со сроком нахождения на иждивении.

В случае, если утраченная запись акта гражданского состояния была составлена за пределами территории России, восстановление этой записи может производиться по месту вынесения решения суда, вступившего в законную силу.

Основание для обращения в суд об установлении *факта государственной регистрации акта гражданского состояния* — сообщение органа исполнительной власти субъекта Федерации. В его компетенцию входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, на территории которого была произведена государственная регистрация акта гражданского состояния, об отсутствии первичной или восстановленной записи акта гражданского состояния.

Запись акта гражданского состояния может быть восстановлена по поступлении в орган ЗАГСа вступившего в законную силу решения суда об установлении факта государственной регистрации акта гражданского состояния. На основании восстановленной записи акта гражданского состояния выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния с отметкой о том, что запись акта гражданского состояния восстановлена.

Суд рассматривает дела об установлении *факта признания отцовства*. Этот факт может быть установлен в порядке особого производства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка.

Согласно п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании

алиментов» от 25 октября 1996 г. № 9 (с изм. и доп.)[1] «в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью, суд в соответствии со ст. 50 СК РФ вправе установить факт признания им отцовства. Такой факт может быть установлен судом по правилам особого производства на основании всесторонне проверенных данных, при условии, что не возникает спора о праве. В случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ)».

В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее.

В порядке особого производства суд вправе устанавливать *факт несчастного случая* лишь тогда, когда возможность его установления во внесудебном порядке исключается, что должно быть подтверждено соответствующим документом.

Заявление об установлении факта несчастного случая принимается к производству суда в случае, когда:

- акт о несчастном случае вообще не составлялся и составить его в данное время невозможно;
- акт был составлен, но впоследствии утрачен и восстановить его во внесудебном порядке не представилось возможным;
- при составлении акта была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить эту ошибку во внесудебном порядке оказалось невозможным.

Порядок регистрации смерти в органах ЗАГСа регулируется Федеральным законом «Об актах гражданского состояния» от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ (с изм. и доп.)[2]. В соответствии со ст. 64 Закона об актах гражданского состояния основанием для такой регистрации являются:

- документ установленной формы о смерти, выданный медицинским учреждением или частнопрактикующим врачом;
- решение суда об установлении факта смерти или об объявлении лица умершим, вступившее в законную силу;

---

[1] *БВС* РФ. 1997. № 1.
[2] *СЗ* РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

- документ, выданный компетентными органами, о факте смерти лица, необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв политических репрессий.

Если эти документы отсутствуют, орган ЗАГСа отказывает в регистрации смерти.

Государственная регистрация смерти производится органом ЗАГСа по последнему месту жительства умершего, месту наступления смерти, месту обнаружения тела умершего или по месту нахождения организации, выдавшей документ о смерти.

По требованию лица (его представителя), которому отказано в государственной регистрации акта гражданского состояния, руководитель органа ЗАГСа обязан сообщить этому лицу (его представителю) причины отказа в письменной форме.

Если орган ЗАГСа отказал в регистрации события смерти, то возможно обращение в суд с заявлением об установлении *факта смерти лица* в определенное время и при определенных обстоятельствах. Заявителем должен быть представлен документ об отказе органов ЗАГСа в регистрации события смерти. В заявлении должны быть представлены доказательства, с достоверностью свидетельствующие о смерти лица в определенное время, при определенных обстоятельствах.

В соответствии с п. 3 ст. 1153 ГК РФ принятие наследства выражается в совершении действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, и в подаче нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство. Эти действия должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства (п. 1 ст. 1154 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 1153 ГК РФ признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности, если наследник:

- вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
- принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства.

Факт принятия наследства может быть рассмотрен в порядке особого производства, если нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальное действие, откажет заявителю в выдаче

свидетельства о праве на наследство по мотиву отсутствия или недостаточности соответствующих документов, необходимых для подтверждения в нотариальном порядке факта вступления во владение наследственным имуществом.

Если надлежащие документы представлены, но в выдаче свидетельства о праве на наследство отказано, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с заявлением не об установлении факта принятия наследства, а об отказе в совершении нотариального действия (ст. 310 ГПК РФ).

Местом открытия наследства (ст. 1115 ГК РФ) является последнее постоянное место жительства наследодателя. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории России, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в России признается место нахождения наследственного имущества.

Если наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной его части, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Место открытия наследства и факт принятия наследства, как правило, устанавливаются в одном судебном решении.

В судебном порядке *не могут рассматриваться*, в частности, 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 ограничения трудоспособности и времени ее наступления;
- прохождения действительной военной службы в Вооруженных Силах СССР;
- 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 образовательного учреждения.

Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение, только при невозможности получения заявителем в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих эти факты, или при невозможности восстановления утраченных документов.

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключе-

нием заявления об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества.

В заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, кроме обычных реквизитов, указанных в ст. 131 ГПК (наименование, место жительства или место нахождения заявителя, прилагаемые документы и др.), должно быть специально указано:

- какой факт заявитель просит установить;
- цель установления этого факта;
- доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов либо невозможность восстановления утраченных документов.

Указание в заявлении цели установления факта необходимо для того, чтобы судья при приеме заявления смог определить юридическую значимость этого факта и круг заинтересованных по делу лиц.

Решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документов, выдаваемых органами, осуществляющими регистрацию.

20.3. Усыновление (удочерение) ребенка

В соответствии с главой 29 ГПК (ст. 269—275) усыновление или удочерение ребенка (далее — усыновление) *производится судом* по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка[1].

Разъяснения по вопросам применения законодательства, регулирующего отношения по усыновлению (удочерению) детей, даны в постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» от 20 апреля 2006 г. № 8[2].

Заявление об усыновлении подается лицами (лицом), желающими усыновить ребенка в суд по месту жительства или нахождения усыновляемого ребенка.

---

[1] См. Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 (с изм. и доп.) // *СЗ* РФ. 2000. № 15. Ст. 1590.
Правила постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, утвержденные постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 (с изм. и доп.) // *СЗ* РФ. 2000. № 15. Ст. 1590.

[2] *БВС* РФ. 2006. № 6.

Граждане РФ, желающие усыновить ребенка, обращаются в районный суд.

Граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории Российской Федерации, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка — гражданина РФ, должны обращаться в верховный суд республики, краевой (областной) суд, суд города федерального значения, суд автономной области или автономного округа по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка (ч. 2 ст. 269 ГПК).

По делу № 88-Г05-19 от 20 декабря 2005 г. Верховный Суд РФ указал, что заявление иностранной гражданки об усыновлении ребенка — гражданина РФ удовлетворено правомерно, поскольку по данному процессу усыновления были выполнены все нормы международного права и российского законодательства, защищающие интересы детей.

Гражданка США Р.Б. обратилась в суд с заявлением об усыновлении гражданина Российской Федерации С., 1996 г. рождения, находящегося на воспитании в государственном образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

В обоснование своей просьбы заявитель указала, что С. проживал в ее семье в течение двух недель в период летних каникул 2004 г., подружился с ней и ее приемной дочерью М., 1995 г. рождения. В дальнейшем общение продолжилось по телефону и путем обмена письмами, сложились добрые отношения. Будучи материально обеспеченной и имея опыт в воспитании детей, она в состоянии позаботиться о ребенке, дать ему хорошее воспитание и лечение. С медицинским заключением о состоянии здоровья С. ознакомлена.

Представители заинтересованных организаций — директор государственного образовательного учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей и ведущий специалист по охране прав детей органа опеки и попечительства администрации района полагали необходимым просьбу Р.Б. удовлетворить.

Решением областного суда от 31 августа 2005 г. заявление Р.Б. об усыновлении гражданина России несовершеннолетнего С. удовлетворено.

В кассационном представлении прокурора, участвующего в деле, поставлен вопрос об отмене решения по тем основаниям, что не доказаны установленные судом первой инстанции обстоятельства, имеющие значение для дела, нарушены нормы процессуального права.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационного представления, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации не находит оснований для удовлетворения представления и отмены решения, постановленного в соответствии с установленными в суде обстоятельствами и требованиями закона.

Усыновление согласно ст. 124 Семейного кодекса РФ *допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах.*

Согласно п. 4 ст. 124 СК РФ усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории РФ, либо на усыновление родственникам

детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

Принимая решение об удовлетворении заявления Р.Б. об усыновлении С., гражданина России, несовершеннолетнего, суд правильно определил обстоятельства, имеющие значение для дела, и обоснованно пришел к выводу, что по данному процессу усыновления были выполнены все указанные выше нормы международного права и российского законодательства, защищающие интересы детей.

Правильным является решение суда и в части обращения его к немедленному исполнению. Как видно из дела, С. страдает от функциональной кардиопатии и аномально расположенной хорды в левом желудочке сердца, в связи с чем была достигнута договоренность о его лечении по месту жительства заявителя. С учетом конкретных обстоятельств дела и требований ст. 212 ГПК по просьбе заявителя суд был вправе обратить решение к немедленному исполнению[1].

Содержание ***заявления об усыновлении*** регулируется ст. 270 ГПК. В нем должны быть указаны:

- фамилия, имя, отчество, место жительства усыновителей и ребенка,
- данные о возрасте ребенка, сведения о его родителях, о наличии у него братьев и сестер,
- обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства,
- просьба об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), о записи усыновителей (усыновителя) родителями (родителем) в записи акта о рождении.

К заявлению об усыновлении должны быть приложены:

- копии свидетельства о рождении усыновителя — если ребенок усыновляется лицом, не состоящим в браке; копию свидетельства о браке усыновителей (усыновителя), если ребенок усыновляется лицами (лицом), состоящими в браке;
- письменное согласие одного из супругов, если ребенок усыновляется одним из супругов или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года (при невозможности приобщить к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты);
- медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя);
- справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;

---

[1] См.: *Определение* Верховного Суда РФ от 20 декабря 2005 г. № 88-Г05-19 // Архив Верховного Суда РФ.

- документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение;
- документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители.

К заявлению граждан России, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, а также иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка — гражданина России должны быть приложены также:

- 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 возможности быть усыновителями;
- разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории этого государства.

Все документы представляются в двух экземплярах.

В ходе подготовки дела к судебному разбирательству судья своим определением обязывает орган опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

К заключению органа опеки и попечительства прилагаются:

- акт обследования условий жизни усыновителей;
- свидетельство о рождении усыновляемого ребенка;
- медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребенка;
- согласие усыновляемого ребенка, достигшего 10-летнего возраста, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (за исключением случаев, когда такое согласие в соответствии с федеральным законом не требуется);
- согласие родителей ребенка, его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, на усыновление;
- при усыновлении ребенка гражданами России, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка;
- документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, а также документы, под-

тверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан России или на усыновление родственниками ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

По делу № 35-Г04-4 от 20 апреля 2004 г. Верховный Суд РФ указал, что в удовлетворении заявления об установлении усыновления отказано правомерно, поскольку по имеющимся в деле документам нельзя сделать вывод о состоянии здоровья заявителей, свидетельствующем о возможности ими усыновления[1].

Заявление об усыновлении ребенка рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей (усыновителя), 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 10 до 14 лет.

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка, выносит решение, которым удовлетворяет либо отказывает в удовлетворении просьбы усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка. При удовлетворении просьбы об усыновлении суд признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в решении суда все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния.

Суд, удовлетворив заявление об усыновлении, может отказать в части удовлетворения просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей (родителя) ребенка в записи акта о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка.

При удовлетворении заявления об усыновлении взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка.

Копия решения суда об усыновлении ребенка, в котором указываются все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для регистрации усыновления в органах ЗАГСа, в течение трех дней направляется в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка.

В соответствии со ст. 275 ГПК рассмотрение и разрешение дел об отмене усыновления осуществляются по правилам искового производства.

---

[1] См.: *Определение* Верховного Суда РФ № 35-Г04-4 от 20 апреля 2004 г. // Архив Верховного Суда РФ.

20.4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим

В соответствии со ст. 42 и 45 ГК РФ гражданин *может быть признан судом безвестно отсутствующим*, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Когда невозможно установить день получения последних сведений об отсутствующем, началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года.

Если в месте жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, он *может быть объявлен судом умершим*. Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, при землетрясении) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа), он может быть объявлен умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

При рассмотрении судом дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении гражданина умершим недостаточно доказательств факта смерти или жизни лица. В основу вывода суда об установлении факта безвестного отсутствия и объявления гражданина умершим положено предположение о нахождении гражданина в живых либо предположение о его смерти. Этим дела данной категории отличаются от других дел особого производства (например, от дел установления факта смерти и факта ее регистрации).

Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим подается в суд *заинтересованным лицом*. При этом суд должен установить, относится ли заявитель к заинтересованным лицам или нет.

В заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим должно быть указано, для

какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях.

После принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются *с участием прокурора*.

Суд выносит решение о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим при условиях невозможности получения сведений о месте нахождения гражданина и истечении определенных сроков, указанных в ст. 42 и 45 ГК РФ.

В соответствии со ст. 43 ГК РФ при необходимости постоянного управления имуществом гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, решение суда — это основание для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления имуществом. Орган опеки и попечительства назначает управляющего имуществом отсутствующего гражданина и определяет полномочия управляющего на основании заключаемого договора о доверительном управлении.

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, должно быть направлено в соответствующий орган ЗАГС для внесения им записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния.

Если государственная регистрация смерти производится на основании решения суда об объявлении лица умершим, днем его смерти в записи акта о смерти указывается день вступления решения суда в законную силу или установленный решением суда день смерти (п. 2 ст. 67 Закона об актах гражданского состояния).

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое

решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

20.5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

В соответствии со ст. 21 ГК РФ способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18 лет.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий и руководить ими, *может быть признан судом недееспособным.* Дееспособность гражданина может быть ограничена по решению суда в случае, если он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и вследствие этого ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 29 и 30 ГК РФ).

Признание гражданина недееспособным или ограничение гражданина в дееспособности возможно *только в рамках особого производства* (ст. 262, 281—286 ГПК).

Под ограничением дееспособности следует понимать лишение судом гражданина права производить без согласия попечителя следующие *действия*:

- продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, а также совершать другие сделки по распоряжению имуществом, за исключением мелких бытовых;
- непосредственно самому получать заработную плату, пенсию и другие виды доходов (авторский гонорар, вознаграждение за открытия, изобретения, заработок в колхозе, суммы, причитающиеся за выполнение работ по договору подряда, пособия и т.п.).

Злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, дающее основание для ограничения дееспособности гражданина, — это такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение.

Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотреблявшего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично.

Дело об ограничении гражданина в дееспособности *вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами* может быть возбуждено на основании заявления членов его семьи, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Дело о признании гражданина недееспособным *вследствие психического расстройства* может быть возбуждено в суде на основании заявления членов его семьи, близких родственников (родителей, детей, братьев, сестер) независимо от совместного с ним проживания, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Заявление об ограничении гражданина в дееспособности, о признании гражданина недееспособным подается в суд по месту жительства этого гражданина, а если он помещен в психиатрическое или психоневрологическое учреждение, по месту нахождения этого учреждения.

Заявление об ограничении гражданина в дееспособности или признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами должно соответствовать требованиям — как общим, указанным в ст. 131 ГПК, так и особенным, содержащимся в ст. 282.

По делам этой категории могут быть использованы любые средства доказывания, перечисленные в ст. 55 ГПК.

В качестве доказательств, подтверждающих обстоятельства злоупотребления гражданина спиртными напитками или наркотическими средствами и характеризующих материальное положение семьи, могут быть использованы свидетельские показания, акты органов внутренних дел и общественных организаций, справки из медицинских учреждений, акты администрации об отстранении лица от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии либо в состоянии наркотического опьянения, копии решений судов по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных по подп. «б» п. 6 ст. 81 ТК РФ, документы о доходах семьи, количестве ее членов, а также другие материалы.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие доказательства психического расстройства гражданина, вследствие которого он не может понимать значения своих действий или руководить ими. Такими доказательствами могут быть выписки из истории болезни,

выданные в установленном порядке, справки о нахождении лица в психиатрических лечебных учреждениях, свидетельские показания, подтверждающие совершение гражданином поступков, не свойственных здоровому человеку.

Судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

Заявление об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным суд рассматривает с участием самого гражданина, заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства. Гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если это возможно по состоянию его здоровья.

Заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением заявления об ограничении гражданина в дееспособности, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

Суд, установив, что лицо, подавшее заявление, действовало недобросовестно в целях заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина, взыскивает с заявителя все издержки, связанные с рассмотрением дела.

Решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства.

Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства.

Суд может *отменить ограничение дееспособности* (ч. 1 ст. 286 ГПК):

- при наличии достаточных данных, свидетельствующих о прекращении гражданином злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, в связи с чем ему может быть доверено самостоятельное распоряжение имуществом и денежными средствами;
- в случае, когда семья лица, ограниченного в дееспособности, перестала существовать (развод, смерть, разделение семьи), и следовательно, отпала обязанность этого лица предоставлять средства на ее содержание.

В ст. 286 ГПК устанавливается круг лиц, которые вправе обратиться в суд с заявлением об отмене ограничения гражданина в дее-

способности. С таким заявлением могут обратиться не только сам гражданин, но и члены его семьи, попечитель, орган опеки и попечительства, психиатрическое учреждение. Законодатель закрепляет право такого гражданина иметь своего представителя, который также вправе обратиться в суд с указанным заявлением.

Заявление в суд подается по месту жительства гражданина независимо от того, каким судом было вынесено решение об ограничении дееспособности или о недееспособности. В данном случае речь идет о возбуждении нового производства по делу, а не об отмене ранее вынесенного судебного решения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 135 ГПК гражданин, признанный судом недееспособным, не может подать заявление в суд с просьбой полностью восстановить его дееспособность. В ч. 2 ст. 286 закреплено правило, согласно которому подать заявление о признании гражданина дееспособным вправе только опекун, член семьи, психиатрическое или психоневрологическое учреждение, орган опеки и попечительства. Признание гражданина дееспособным возможно только на основании соответствующего *заключения судебно-психиатрической экспертизы.*

На основании решения суда о признании гражданина дееспособным *отменяется опека*, установленная над гражданином.

Заявление об отмене ограничения или о признании гражданина дееспособным подается в суд по месту жительства этого гражданина и тогда, когда решение об ограничении дееспособности или о признании недееспособным было вынесено другим судом.

20.6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

В соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен *полностью дееспособным*, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

Таким образом, несовершеннолетний, достигший 16 лет, вправе обратиться в суд с заявлением об объявлении его полностью дееспособным при условии, что отсутствует согласие хотя бы одного из родителей, усыновителей или попечителя объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 287 ГПК).

Эмансипация в судебном порядке, предусмотренная главой 32 ГПК, является новеллой гражданского процессуального законодательства 2002 г.

В юридической литературе дискуссионным является вопрос о том, в каком порядке должен суд рассматривать заявление несовершеннолетнего, если в объявлении его полностью дееспособным отказал орган опеки и попечительства. Исходя из толкования положений ст. 27 ГК и ст. 287 ГПК эмансипация в судебном порядке возможна только при отсутствии согласия законных представителей. Порядок рассмотрения вопроса об эмансипации при отказе органа опеки о попечительства данными нормами права не определяется. Одни ученые считают, что в этом случае дела должно рассматриваться в порядке, установленном в главе 25 ГПК, т.е. посредством оспаривания решений, действий (бездействия) органов государственной власти[1]. Другие ученые считают, что эти дела должны рассматриваться по нормам главы 32 ГПК, т.е. в порядке особого производства[2]. Данный вопрос требует либо внесения соответствующих дополнений в законодательство либо разъяснения Постановления Пленума Верховного Суда РФ.

Заявление подается в суд по месту жительства несовершеннолетнего. Рассмотрение заявления несовершеннолетнего происходит в судебном заседании с обязательным участием самого заявителя, одного или обоих родителей, усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора.

В результате рассмотрения дела суд выносит решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя. В случае удовлетворения заявленной просьбы несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления решения суда об эмансипации в законную силу.

20.7. Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь

В соответствии с п. 1 ст. 255 ГК РФ ***бесхозяйной вещью*** является такая, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо иное не предусмотрено законами, от права собственности на которую собственник отказался (брошенная вещь).

---

[1] См.: *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 320—321 (автор главы — канд. юрид. наук О.Ю. Котов).

[2] См.: *Жилин Г.А.* Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 2003. С. 206.

Не любая движимая вещь может быть признана судом бесхозяйной. Речь идет только о *брошенных вещах*, т.е. движимых вещах, брошенных собственником или иным образом оставленных им с целью отказа от права собственности на них.

Кроме того, имеются в виду вещи, стоимость которых выше 5 МРОТ, поскольку в соответствии с абз. 1 п. 2 ст. 226 ГК вещи, стоимость которых явно ниже этого размера, либо отходы могут быть обращены в собственность законным владельцем земельного участка, водного объекта или иного объекта путем совершения действий, свидетельствующих об обращении вещи в собственность.

Рассмотрение дел о признании движимой вещи бесхозяйной и признание права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь регулируется главой 33 ГПК.

Заявление о признании движимой вещи бесхозяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства или месту нахождения заявителя.

Заявление о признании движимой вещи, изъятой федеральными органами исполнительной власти в соответствии с их компетенцией, бесхозяйной подается в суд финансовым органом по месту нахождения этой вещи.

Заявление о признании права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь подается в суд по месту ее нахождения органом, уполномоченным управлять муниципальным имуществом или имуществом, находящимся в собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга.

В том случае, если орган, уполномоченный управлять соответствующим имуществом, обращается в суд с заявлением до истечения года со дня принятия недвижимой вещи на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, судья отказывает в принятии заявления и суд прекращает производство по делу.

Заявление о признании движимой вещи бесхозяйной, помимо общих реквизитов, предусмотренных ст. 131 ГПК, должно содержать указание на то, какая конкретно вещь подлежит признанию бесхозяйной. В заявлении также должны быть описаны основные отличительные признаки такой вещи, а также приведены доказательства, которые свидетельствуют о том, что собственник вещи отказался от нее, и что претендент совершил действия по вступлению во владение этой вещью.

В заявлении органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом или имуществом, находящимся в собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга, о признании права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь должно быть указано, кем, когда недвижимая вещь поставлена на

учет, а также должны быть приведены доказательства, свидетельствующие об отсутствии ее собственника.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица (собственники, фактические владельцы и другие) могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает об имеющихся о нем сведениях соответствующие организации.

Заявление о признании вещи бесхозяйной или о признании права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь рассматривается судом с участием заинтересованных лиц.

В решения суда о признании движимой вещи бесхозяйной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею, должен быть подтвержден *факт отказа собственника от права собственности на вещь.*

Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник недвижимой вещи неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, принимает решение о признании права муниципальной собственности либо собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на эту вещь.

Суд может и *не удовлетворить* требование о признании права муниципальной собственности либо собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на бесхозяйную недвижимую вещь (например, при наличии фактических владельцев, надлежащим образом использующих такое имущество). В этом случае недвижимая вещь может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательской давности.

20.8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)

> ***Ценная бумага*** — это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать:

- ее предъявителю (ценная бумага *на предъявителя*);
- названному в ней лицу (*именная* ценная бумага);
- названному в ней лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (*ордерная* ценная бумага).

В ценных бумагах на предъявителя не указывается имя законного держателя и нельзя исключить возможность предъявления дан-

ного вида ценной бумаги лицом, владеющим ею на незаконных основаниях. К числу ценных бумаг на предъявителя относятся облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, коносаменты.

Вызывное производство применяется только тогда, когда лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, не знает фактического держателя этих документов. Если лицо (собственник) утраченных документов знает их держателя, то истребование таких документов должно производиться путем предъявления виндикационного иска.

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу может просить суд о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним.

Права по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге могут быть восстановлены и при утрате ими признаков платежности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам.

Заявление о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

В заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должны быть указаны признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла их утрата, просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, производить по ним платежи или выдачи.

Судья выносит определение, во-первых, о запрещении выдавшему ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу лицу производить по нему платежи или выдачи, во-вторых, о производстве публикации в местном периодическом печатном издании.

Запрет судьи производить платежи и выдачи направлен на защиту интересов заявителя. Публикация же направлена на защиту фактического держателя ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги, ставя его таким образом в известность о возникшем производстве. Тем самым законодатель посредством совершения судом этих процессуальных действий как бы уравнивает интересы заявителя и фактического держателя документа.

Судья обязан направить копию такого определения лицу, выдавшему документ, а также регистратору (ст. 296 ГПК).

В публикации должны быть отражены следующие сведения о ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге:

- наименование суда, в который поступило заявление об их утрате;
- наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения;
- название и отличительные признаки документа;
- предложение их держателю в трехмесячный срок со дня опубликования подать заявление в суд о своих правах на них.

Это обязательный перечень реквизитов. Публикация в местном периодическом печатном издании об утраченном документе должна без каких-либо исключений содержать все перечисленные реквизиты. Вместе с тем недопустимо одновременно с опубликованием сведений об утраченных ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге объявлять и о признании их недействительными, поскольку признание утраченного документа недействительным производится решением суда *только после рассмотрения дела по существу.*

Держатель ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги, об утрате которых заявлено, обязан до истечения трех месяцев со дня опубликования указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК сведений подать в суд, вынесший определение, заявление о своих правах на них и представить при этом подлинные документы.

Если держатель бумаги, об утрате которой помещена публикация, в трехмесячный срок заявляет о своих правах, суд оставляет заявление, поданное лицом, утратившим ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, без рассмотрения и устанавливает срок, в течение которого лицу, их выдавшему, запрещается производить по ним платежи и выдачи (но не свыше двух месяцев).

У заявителя появляется возможность предъявить иск об истребовании ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги в общем порядке, а у их держателя — право взыскать с заявителя убытки, причиненные принятыми запретительными мерами.

Дело о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним суд рассматривает по истечении трех месяцев со дня опубликования указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК сведений, если от держателя документа не поступило заявления.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченный документ недействительным и восстанавливает права по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге. Решение суда является основанием для выдачи заявителю *новых* ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги взамен признанных недействительными.

Держатель бумаг, не заявивший по каким-либо причинам своевременно о своих правах на них, после вступления в законную силу решения суда о признании ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги недействительными и о восстановлении прав по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества.

Разъяснения порядка восстановления прав по утраченным именным ценным бумагам изложены в письме Верховного Суда РФ от 4 апреля 1995 г. № 1133/5общ.

Именная ценная бумага представляет собой документ, удостоверяющий возможность реализовать выраженное в нем имущественное право только тем лицом, на имя которого он выписан.

Поскольку никакое другое лицо, кроме законного держателя, не может воспользоваться правами, вытекающими из именной ценной бумаги, восстанавливать права по ней в судебном порядке не вызывается необходимостью.

В случае утраты именной ценной бумаги законный держатель вправе обратиться к финансовому или иному органу, выдавшему ее, с требованием о выдаче дубликата.

Если на заявленное требование законным держателем именной ценной бумаги получен *отказ*, он вправе его обжаловать в порядке, предусмотренном Законом об обжаловании в суд действий и решений.

Когда законному держателю именной ценной бумаги известно лицо, удерживающее ее у себя, он *вправе предъявить иск* в общем порядке об истребовании имущества из чужого незаконного владения.

20.9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование

По правилам главы 35 ГПК рассматривается две категории дел:

- дела по заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством;
- дела по заявлениям о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина.

Дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар имеют существенные различия с делами о признании гражданина недееспособным. Помещение гражданина в пси-

хиатрический стационар не лишает его дееспособности. Он может самостоятельно совершать сделки, несет ответственность за причиненный вред. Признание гражданина недееспособным влечет ограничение права на совершение сделок. От имени недееспособного сделки совершает его опекун. Гражданин, помещенный принудительно в психиатрический стационар, может быть признан в судебном порядке недееспособным[1].

Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 2 июля 1992 г. № 3185-1 (с изм. и доп.)[2] установлено, что гражданин может быть принудительно помещен в психиатрический стационар или принудительно подвергнут психиатрическому освидетельствованию только по решению суда.

С заявлением о ***принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации*** гражданина, страдающего психическим расстройством, вправе обратиться в суд представитель психиатрического стационара, в который помещен гражданин (ст. 302 ГПК). Заявление подается в суд по месту нахождения психиатрического учреждения в течение 48 часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар.

Заявление о принудительной госпитализации, помимо общих реквизитов, указанных в ст. 131 ГПК, должно содержать указания на предусмотренные Законом о психиатрической помощи основания для госпитализации в психиатрический стационар в принудительном порядке. Такими *основаниями* являются:

1) непосредственная опасность лица, страдающего психическим расстройством, для себя или для окружающих;

2) его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности;

3) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи (ст. 29 Закона о психиатрической помощи).

К заявлению должно быть приложено мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания или продлении пребывания лица в психиатрическом стационаре. Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в психиатрическом стационаре на время, необходимое для рассмотрения заявления в суде.

Заявление о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, рассматривается судьей в течение пяти дней со дня возбуждения дела.

---

[1] См.: *Постатейный* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук П.В. Крашенинникова. С. 230.
[2] *ВСНД* и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.

Судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрического стационара.

Гражданин, помещенный в психиатрический стационар, вправе лично участвовать в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации. Если психическое состояние данного лица не позволяет ему участвовать в судебном заседании непосредственно в помещении суда, то заявление о госпитализации должно рассматриваться судьей в психиатрическом стационаре.

Дело рассматривается с участием прокурора, представителя психиатрического стационара, подавшего в суд заявление, и представителя гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации.

В результате рассмотрения дела судья вносит решение, которым либо отклоняет заявление, либо удовлетворяет его.

При *удовлетворении заявления* судебное решение является основанием для принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина в психиатрическом стационаре в течении установленного законом срока.

Принудительное психиатрическое освидетельствование гражданина возможно только по решению суда.

Согласно ч. 1 ст. 23 Закона о психиатрической помощи психиатрическое освидетельствование проводится для определения: страдает ли обследуемый психическим расстройством, нуждается ли он в психиатрической помощи, а также для решения вопроса о виде такой помощи.

Психиатрическое освидетельствование лица может быть проведено без его согласия или без согласия его законного представителя в случаях, когда по имеющимся данным обследуемый совершает действия, дающие основания предполагать наличие у него тяжелого психического расстройства, которое *обусловливает*:

- его непосредственную опасность для себя или окружающих, или
- его беспомощность, то есть неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или
- существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

Психиатрическое освидетельствование лица может быть проведено без его согласия или без согласия его законного представителя также в том случае, если обследуемый находится под диспансерным наблюдением по основаниям, предусмотренным частью Законом о психиатрической помощи.

Заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании подается врачом-психиатром в суд по месту жительства гражданина. К заявлению должно быть приложено мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования, заявление родственников лица, подлежащего психиатрическому освидетельствованию, врача любой медицинской специальности, должностных лиц и иных граждан, содержащее сведения о наличии оснований для такого освидетельствования и другие необходимые материалы.

Заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании рассматривается судьей в течение трех дней со дня его подачи врачом-психиатром.

В результате рассмотрения заявления судья принимает решение *о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина или об отказе в его проведении.*

20.10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Регистрация ***актов гражданского состояния*** производится государственными органами ЗАГСа путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей.

Регистрация актов гражданского состояния регулируется Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «Об актах гражданского состояния» от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ (с изм. и доп.)[1] и другими нормативными правовыми актами.

Исправление или изменение записей актов гражданского состояния выполняется *исключительно органами ЗАГСа* при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами. При наличии спора между заинтересованными лицами либо отказе органа записи актов гражданского состояния в исправлении или изменении записи спор разрешается судом (ст. 47 ГК РФ). Если органы ЗАГСа при отсутствии спора о праве отказались внести исправления в произведенную запись, то заинтересованная сторона может обратиться в суд с заявлением об установлении неправильности записи в книгах регистрации актов гражданского состояния. Эта категория дел рассматривается судом в порядке особого производства.

---

[1] *СЗ* РФ. 1997. № 47. Ст.5340.

Таким образом, суд вправе рассматривать данные дела при наличии следующих *условий*:

1) отсутствие спора о праве;

2) отказ органов ЗАГСа внести исправление в произведенную запись (ст. 307 ГПК).

В случае возникновения при рассмотрении дела спора о праве суд должен оставить заявление без рассмотрения и разъяснить заинтересованным лицам их право обратиться в суд на общих основаниях, путем подачи соответствующего искового заявления.

Дела об установлении неправильностей записей актов гражданского состояния отличаются от дел об установлении факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, развода и смерти. Отличие состоит в том, что в делах об установлении неправильностей записи актов гражданского состояния имеется документ, который подтверждает соответствующий факт, но в этом документе имеются ошибки или неточности (ст. 247 ГПК).

Отказ органа ЗАГСа внести необходимые исправления или изменения в производственную запись должен быть подтвержден копией заключения этого органа. С учетом интересов заявителя заявление по этой категории дел подается суд по месту жительства независимо от того, в каком органе ЗАГСа регистрировался акт, нуждающийся в исправлении.

На основании судебного решения соответствующий орган ЗАГСа *обязан* внести исправления в определенную запись в книгах записей актов гражданского состояния.

На основании исправленной или измененной записи акта гражданского состояния заявителю выдается новое свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния (п. 2 ст. 73 Закона об актах гражданского состояния).

20.11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Нотариальная деятельность регулируется Основами законодательства РФ о нотариате[1]. В соответствии со ст. 1 Основ нотариат призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательствами актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

---

[1] См. Основы законодательства РФ о нотариате, утвержденные Верховным Советом РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-1 (с изм. и доп.) // *Ведомости* СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

Нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой, а также глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района и должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Удостоверение завещаний и доверенностей может производиться лицами, указанными в ст. 185 и 1127 ГК.

Нотариальные действия, в том числе совершенные главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, уполномоченными должностными лицами, или отказ в совершении этих действий названными лицами могут быть *обжалованы в суд в порядке особого производства* (глава 37 ГПК).

Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, вправе подать заявление в суд по месту по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы.

Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ, подается в суд по месту порта приписки судна.

Заявление подается в суд в течение десяти дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении. В случаях пропуска срока по уважительным причинам заявитель может обратиться в суд с просьбой о его восстановлении.

Заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавшие в его совершении. Однако их неявка в суд не является препятствием к рассмотрению заявления.

Решение суда, которым установлено решение о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, *отменяет* совершенное нотариальное действие или *обязывает* совершить такое действие.

20.12. Восстановление утраченного судебного производства

Восстановление утраченного судебного производства является новой категорией дел особого производства. По ГПК РСФСР процедура восстановления утраченного судебного производства предусматривалась Приложением № 2 ГПК РСФСР и не входила ни в один из видов судопроизводства по гражданским делам.

Такие признаки данной категории дел, как бесспорность заявленного требования и наличие в деле одной стороны — заявителя, обусловили возможность размещения норм, регулирующих порядок рассмотрения данных дел, в подразделе IV ГПК «Особое производство»[1].

В отличие от ГПК РСФСР, предусматривающего возможность восстановления не только судебного, но и исполнительного производства, ГПК содержит лишь ***правила восстановления утраченного судебного производства***. Это обусловлено принятием в 1997 г. самостоятельных федеральных законов об исполнительном производстве (Федерального закона «Об исполнительном производстве» и Федерального закона «О судебных приставах»), которые и должны определять порядок восстановления утраченного исполнительного производства[2].

Судебное производство по гражданскому делу полностью или в части может быть утрачено, например в результате пожара, наводнения, иных стихийных бедствий, противоправных действий лиц и т.д. Восстановление утраченного производства возможно только в судебном порядке по правилам главы 38 ГПК.

В соответствии со ст. 313 ГПК восстановлению подлежит только утраченное судебное производство по гражданскому делу, оконченное принятием решения суда или вынесением определения о прекращении судебного производства по делу.

Заявление о восстановлении утраченного производства подается лицами, участвующими в деле, в суд принявший решение по существу спора или вынесший определение о прекращении производства по делу.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 505 (автор главы — доц. Е.А. Борисова).

[2] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. С. 584.

В заявлении должно быть указано, о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель, было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось, какое процессуальное положение занимал заявитель, кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении, место жительства или место нахождения этих лиц, что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них, восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым, для какой цели необходимо их восстановление.

Указание на цель обращения в суд является *обязательным условием принятия заявления*. Если в заявлении будет отсутствовать такое указание, то суд оставляет заявление без движения и предоставляет срок, необходимый для изложения цели заявителем. 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 уже возбуждено.

К заявлению прилагаются сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке.

Заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

В соответствии со ст. 316 ГПК судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, *не подлежит восстановлению*. В этом случае истец вправе предъявить новое исковое заявление. В определении суда о возбуждении дела по новому иску в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено.

При рассмотрении дела по новому иску суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

В необходимых случаях суд вправе допросить в качестве свидетелей судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство.

Если собранных судом материалов достаточно для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, то решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению.

При недостаточности собранных материалов суд определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного

судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке.

Суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления.

В мотивировочной части решения суда о восстановлении утраченного судебного производства также указываются выводы суда о доказанности обстоятельств, которые обсуждались судом, и о том, какие процессуальные действия совершались по утраченному производству.

Судебные постановления, связанные с восстановлением утраченного судебного производства, обжалуются в порядке, установленном Гражданским процессуальным кодексом РФ.

В случае обращения в суд с заведомо ложным заявлением судебные расходы, связанные с возбуждением дела по заявлению о восстановлении утраченного судебного производства, взыскиваются с заявителя.

Глава 21

Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей

21.1. Общая характеристика апелляционного производства

В гражданском судопроизводстве для исправления ошибок, допущенных судом при рассмотрении и разрешении дела, для проверки правильности судебных постановлений существует четыре стадии процесса, регулируемые ГПК РФ:

1) апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей (глава 39);

2) производство в суде кассационной инстанции (глава 40);

3) производство в суде надзорной инстанции (глава 41);

4) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу (глава 42).

Для обжалования не вступивших в законную силу судебных постановлений, принимаемых судами Российской Федерации по первой инстанции, в Гражданском процессуальном кодексе РФ предусмотрены два способа: апелляционный и кассационный.

В ***апелляционную инстанцию*** обжалуются не вступивших в законную силу решения и определения *мировых судей субъектов Российской Федерации.*

В ***кассационную инстанцию*** обжалуются не вступившие в законную силу решения и определения, принятые соответствующими *федеральными судами общей юрисдикции по первой инстанции.*

Основная задача апелляционной инстанции состоит в том, чтобы осуществлять проверку законности и обоснованности решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу.

Принятие Закона о мировых судьях, который определил компетенцию мировых судей, порядок назначения (избрания их на должность, срок прекращения, приостановление полномочий, а также другие вопросы, связанные с их деятельностью). В соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона о мировых судьях порядок осуществления правосудия мировыми судьями устанавливается федеральным законом.

В отличие от кассационного обжалования, существовавшего в гражданском процессуальном законодательстве России с момента принятия первых декретов советской власти о суде, апелляционное обжалование было закреплено в ГПК РСФСР только в 2000 г. Несмотря на это, институт апелляции не является абсолютно новым для российского судопроизводства.

В арбитражном процессе возможность апелляционного обжалования существует с 1995 г.[1]

Процессуальный порядок апелляционного обжалования судебных решений существовал в гражданском судопроизводстве России до 1917 г. и регулировался в то время нормами Устава гражданского судопроизводства 1864 г.

Первое упоминание о возможности существования в гражданском процессе апелляции содержится в ст. 36 Закона о судебной системе.

В настоящее время обжалование решений и определений мировых судей осуществляется в порядке, предусмотренном главой 39 ГПК (Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей).

Целью апелляции является повторное рассмотрение гражданского дела по существу заявленного требования в целом или в части в зависимости от содержания апелляционной жалобы.

В учебнике «Гражданский процесс» (под редакцией проф. М.К. Треушникова) указывается, что повторное рассмотрение дела по существу означает, что дело по инициативе сторон или иного лица, участвующего в деле, не согласных с вынесенным решением, в целях пересмотра этого решения, переносится на рассмотрение в вышестоящую судебную инстанцию[2].

Апелляции как способу обжалования судебных постановлений присущи следующие *признаки*:

- апелляционная жалоба приносится на решение суда, не вступившее в законную силу;
- дело по апелляционной жалобе переносится на рассмотрение вышестоящего суда;
- подача апелляционной жалобы обусловливается несогласием лица, подавшего апелляционную жалобу, с вынесенным решением ввиду его незаконности и необоснованности;
- суд апелляционной инстанции, пересматривая дело, проверяет как правовую, так и фактическую сторону дела, в том же объеме, что и суд первой инстанции;

---

[1] В АПК 2002 г., как и в АПК 1995 г., закреплены нормы об апелляционном обжаловании не вступивших в законную силу решений и определений суда.

[2] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец-издат, 2003. С. 481 (автор главы — доц. Е.А. Борисова).

- суд апелляционной инстанции в результате рассмотрения дела, как правило, не вправе возвратить дело в суд первой инстанции для нового рассмотрения и вынесения решения, а в случае отмены решения суда первой инстанции обязан вынести новое решение;
- полномочия суда апелляционной инстанции при пересмотре дела ограничены пределами апелляционной жалобы и предметом решения суда первой инстанции.

Новые требования, не явившиеся предметом решения суда первой инстанции, не могут быть заявлены в апелляционном производстве[1].

21.2. Право апелляционного обжалования и порядок его осуществления

> ***Апелляционное обжалование*** — это право на возбуждение в суде апелляционного производства. Для реализации этого права необходимы наличие объекта и субъекта обжалования, а также порядок его осуществления в соответствии с законом.

Объектом апелляционного обжалования являются решения мирового судьи, не вступившие в законную силу. К ним относится и заочное решение суда.

Апелляционная жалоба в суд может быть подана как на все решение в целом, так и на отдельные его части, например резолютивную или мотивировочную. Вынесенное судьей дополнительное решение также может быть обжаловано в апелляционном порядке.

В соответствии со ст. 331 ГПК объектом апелляционного обжалования могут быть и определения мирового судьи. Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими, участвующими в деле, отдельно от решения суда, а прокурором — принесено представление в случае, если это предусмотрено законом или определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего решения дела. Прокурор может обжаловать решение мирового судьи только в том случае, если он участвовал в деле.

Частная жалоба, представление прокурора могут быть поданы в течение десяти дней со дня вынесения определения мировым судьей.

Право на подачу апелляционной жалобы на решение мирового судьи имеют и правопреемники лиц, участвующих в деле.

---

[1] Подробнее об апелляции см.: *Борисова Е.А.* Апелляция в гражданском (арбитражном) процессе. М., 2000.

В случае если право на подачу апелляционной жалобы указано в доверенности на ведение дела, выданной представляемым, то в апелляционную инстанцию вправе обратиться и судебные представители.

Законом урегулирован ***порядок подачи апелляционных жалоб и представлений***.

Решения мирового судьи обжалуются в апелляционном порядке в районном суде через мирового судью (ч. 1 ст. 320 ГПК).

Судом апелляционной инстанции является районный суд, поскольку согласно ст.21 Закона о судебной системе этот суд является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района.

Апелляционные жалобы, представление могут быть поданы в десятидневный срок со дня вынесения мировым судьей решения в окончательном виде. Резолютивную часть решения мировой судья должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела (ст. 199 ГПК).

Апелляционные жалобы, представление составляются в письменной форме. Содержание апелляционной жалобы, представления должно отвечать требованиям ст. 333 ГПК.

Апелляционные жалобы, представление могут быть оставлены мировым судьей без движения в случае, если:

- содержание жалобы, представления не соответствует требованиям ч. 1 ст. 322 ГПК (например, не указаны доводы апелляционной жалобы, представления);
- жалоба, представление не подписаны подающим их лицом;
- в деле отсутствует, а к апелляционной жалобе не приложены документы, удостоверяющие полномочия представителя;
- отсутствует копия жалобы, преставления и приложенных к ним документов;
- в жалобе, представлении указаны требования, не заявленные мировому судье;
- жалоба не оплачена государственной пошлиной.

По истечении десятидневного срока на апелляционное обжалование мировой судья направляет дело с апелляционной жалобой, представлением и поступившими возражениями в районный суд.

Апелляционные жалобы, представление в соответствии со ст. 322 ГПК должны содержать:

- наименование районного суда, в который адресуются жалоба, представление;
- наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения;

- указание на обжалуемое решение мирового судьи;
- доводы жалобы, представления;
- просьбу заинтересованного лица;
- перечень прилагаемых к жалобе, представлению документов.

В апелляционную жалобу не должны включаться новые требования, которые не были заявлены мировому судье. Это ограничение направлено на защиту прав добросовестной стороны на рассмотрение дела в суде первой и апелляционной инстанций и ограждает ее от возможных злоупотреблений недобросовестной стороны.

Апелляционная жалоба может быть подана и подписана как самим лицом, участвующим в деле, так и его представителем. При этом к жалобе, поданной представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, которые удостоверяют полномочие представителя, если в деле такое полномочие отсутствует. Апелляционное представление должно быть подписано прокурором.

К апелляционной жалобе прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба подлежит оплате.

В соответствии со ст. 333.19 Налогового кодекса РФ при подаче апелляционной жалобы уплачивается 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера[1].

Закон не устанавливает требований к форме изложения апелляционных жалоб и представления, в связи с чем они излагаются *в произвольной форме*.

При подаче апелляционных жалоб, представления, не соответствующих требованиям, предусмотренным ст. 322 ГПК, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, мировой судья выносит определение, на основании которого оставляет жалобу, представление без движения, и назначает лицу, подавшему их, срок для исправления недостатков.

Если лицо, подавшее апелляционную жалобу, или прокурор, принесший апелляционное представление, выполнит в установленный срок указания мирового судьи, содержащиеся в определении, жалоба представление считаются поданными в день первоначального поступления их в суд.

Статья 324 ГПК устанавливает *случаи возвращения* апелляционной жалобы лицу, подавшему жалобу, а апелляционного представления — прокурору. Перечень этих случаев является исчерпывающим:

- невыполнение в установленный срок содержащихся в определении об оставлении жалобы или представления без движения указаний мирового судьи;

---

[1] В соответствие с п. 3 ч. 1 ст. 333.19 НК РФ при подаче искового заявления неимущественного характера установлен размер государственной пошлины: для физических лиц — 100 руб.; для организаций — 2000 руб.

- истечение установленного десятидневного срока на апелляционное обжалование, если в жалобе или представлении отсутствует просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;
- просьба лица, подавшего жалобу, отзыв прокурором представления.

В последнем случае возвращение апелляционных жалоб, представления допускается при условии, если дело не направлено в районный суд.

Вопрос о возвращении апелляционных жалоб, представления решается мировым судьей путем вынесения определения, которое согласно ч. 3 ст. 324 ГПК может быть обжаловано в районный суд.

Мировой судья после получения апелляционных жалоб, представления обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье возражения в письменной форме относительно апелляционных жалоб, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле, и вправе ознакомиться с материалами дела, с поступившими жалобой, представлением и возражениями относительно них.

По истечении срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционными жалобами представлением, а также поступившими возражениями относительно их в районный суд. До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, *вправе отказаться* от нее в письменной форме; прокурор *вправе отозвать* апелляционное представление до принятия решения или определения районным судом. В случае принятия отказа от жалобы или отзыва представления судья выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение не было обжаловано другими лицами.

Дела по жалобам на постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьей районного суда.

При рассмотрении дела в апелляционном порядке судья проверяет законность и обоснованность решения мирового судьи по правилам производства в суде первой инстанции. Это означает, что судья, пересматривающий дело в апелляционном порядке, должен руководствоваться нормами, регламентирующими рассмотрение и разрешение дела по существу.

Гражданский процессуальный кодекс РФ не устанавливает пределов рассмотрения дела судом апелляционной инстанции. Представляется, что, как и в суде кассационной инстанции, при рассмотрении дела в апелляционном порядке суд апелляционной инстанции пересматривает только ту часть решения, которая обжалуется.

Рассматривая апелляционную жалобу и апелляционное представление прокурора, судья районного суда вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу, а лица, участвующие в деле, вправе представлять новые доказательства, ссылаться на новые факты, ходатайствовать о вызове свидетелей. Кроме того, лица, участвующие в деле, вправе ходатайствовать о повторном исследовании доказательств, которые уже были предметом исследования у мирового судьи.

Лица, участвующие в деле, должны быть извещены судом о времени и месте судебного заседания. Нормы ст. 327 ГПК не касаются последствий неявки в суд апелляционной инстанции лиц, участвующих в деле, поэтому представляется, что можно руководствоваться правилами ст. 354, устанавливающими такие последствия при разбирательстве дела в суде кассационной инстанции.

Суд апелляционной инстанции при рассмотрении апелляционных жалоб, представления *вправе*:

- оставить решение мирового судьи без изменения, жалобу, представление без удовлетворения;
- изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение;
- отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения.

Постановление суда апелляционной инстанции принимается в форме апелляционного решения или определения. Решение принимается в тех случаях, когда суд апелляционной инстанции изменяет решение мирового судьи или отменяет его и принимает новое решение. Это решение заменяет полностью или в части решение мирового судьи.

В тех случаях, когда суд апелляционной инстанции оставляет решение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения либо отменяет решение мирового судьи полностью или в части и прекращает судебное разбирательство или оставляет заявление без рассмотрения, выносится определение.

Содержание апелляционного решения суда апелляционной инстанции должно соответствовать требованиям ст. 198 ГПК, а содержание определения — ст. 225.

Постановление суда апелляционной инстанции, вынесенное в форме апелляционного решения или определения, вступает в законную силу со дня его принятия, т.е. *немедленно.* Обжалованию в кассационном порядке постановление суда апелляционной инстанции *не подлежит.*

Такой запрет вытекает из содержания ст. 36 Закона о судебной системе, в соответствии с которой дело может быть рассмотрено в суде в апелляционном или кассационном порядке. Кроме того, в ст. 336 ГПК предусмотрено, что в кассационном порядке обжа-

луются решения всех судов, вынесенные по первой инстанции, за исключением мировых судей.

Основания для отмены или изменения решения мирового судьи в апелляционном порядке аналогичны основаниям для отмены или изменения решения суда в кассационном порядке. Такими *основаниями* являются:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;
- несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;
- нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

В ч. 2 ст. 330 ГПК установлена обязанность суда апелляционной инстанции по вынесению мотивированного определения при оставлении апелляционных жалоб, представления без удовлетворения, т.е. судья должен указать в своем определении мотивы, по которым доводы жалобы или представления признаны им неправильными и которые не являются основанием к отмене решения мирового судьи.

Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, отдельно от решения суда, а прокурором — принесено представление в случае, если это предусмотрено ГПК РФ или определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела. На остальные определения мирового судьи частные жалобы и представления прокурора не подаются, возражения относительно этих определений могут быть включены в апелляционные жалобы и представление.

Подача и рассмотрение частной жалобы и представления прокурора происходят в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу и представление прокурора, вправе:

- оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения;
- отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе и представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения.

Статья 334 ГПК устанавливает, что суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу и представление прокурора, вправе отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу. По существу апелляционным судом разрешается тот вопрос, по которому вынесено определение мирового судьи.

Глава 22

Производство в суде кассационной инстанции

22.1. Право на кассационное обжалование судебных решений

В кассационном порядке могут быть обжалованы не вступившие в законную силу решения всех судов в Российской Федерации, принятые по первой инстанции, за исключением мировых судей[1]. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в суде кассационной инстанции» от 24 июня 2008 г. № 12[2] указывается на необходимость учитывать, что не могут быть предметом рассмотрения суда кассационной инстанции постановления мирового судьи, а также постановления суда апелляционной инстанции.

Обжалование судебных решений и определений, не вступивших в законную силу, является наиболее быстрым и доступным способом проверки законности и обоснованности судебных решений. Осуществление права на обжалование в этой стадии зависит от воли самих участвующих в деле лиц. Подача кассационной жалобы с соблюдением порядка и срока, установленных законом, влечет *обязательное* рассмотрение дела судом кассационной инстанции.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд должен проверить законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах кассационной жалобы, а не в полном объеме, как это было предусмотрено ранее. Таким образом, суд кассационной инстанции связан доводами кассационной жалобы. Вместе с тем в интересах законности суд кассационной инстанции может проверить дело в полном объеме.

Суды кассационной инстанции должны обеспечить не только своевременное исправление судебных ошибок, но и единообразное направление судебной практики в точном соответствии с законом.

---

[1] Об истории и проблемных аспектах правового регулирования кассационного производства в судах общей юрисдикции см.: *Борисова Е.А.* Проверка судебных актов по гражданским делам. М.: Городец, 2005. С. 70—103

[2] *БВС* РФ. 2008. № 9.

Контроль суда кассационной инстанции над деятельностью нижестоящих судов осуществляется *в специфической форме* — путем вынесения судом кассационной инстанции определений по каждому рассмотренному делу. Он должен сочетаться с выраженным в ст. 120 Конституции РФ принципом независимости судей и подчинения их только закону.

Объектом кассационного обжалования могут быть только не вступившие в законную силу решения суда первой инстанции. Кассационная жалоба может быть подана и на решение суда в целом, и на его часть, например на резолютивную — по вопросу распределения судебных расходов между сторонами, порядка и срока исполнения решения и по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела.

Самостоятельным предметом обжалования может быть и мотивировочная часть решения, независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по существу.

В тех случаях, когда кассационная жалоба подана на часть решения, необжалованная часть решения не вступает в законную силу, поскольку суд кассационной инстанции вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме.

Объектом самостоятельного кассационного обжалования могут быть дополнительное решение суда первой инстанции, вынесенное в порядке ст. 201 ГПК, а также заочное решение, вынесенное судом первой инстанции в соответствии с главой 22 ГПК.

> ***Кассационное производство*** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения или определения суда первой инстанции.

Право кассационного обжалования судебного решения — это право на возбуждение деятельности суда второй инстанции по проверке решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу.

Объектом права обжалования являются следующие решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу:

- районных судов, гарнизонных военных судов — обжалуются соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суды города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружной (флотский) военный суд;
- верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, автономной области, автономных округов, окружных (флотских) военных судов — Верховный Суд РФ;

- Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Субъектами права обжалования выступают участники процесса, имеющие право на принесение жалобы или представления.

Сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может быть подана кассационная жалоба, а прокурором, участвующим в деле, может быть принесено кассационное представление (ст. 336 ГПК).

В соответствии со ст. 336 ГПК жалоба (представление) может быть подана лицами, участвующими в деле, к которым в силу ст. 34 ГПК относятся:

- стороны (истец и ответчик);
- третьи лица;
- прокурор;
- лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения, заявители;
- другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

При этом не имеет значения, участвовали ли фактически эти субъекты в судебном заседании суда первой инстанции, важно, чтобы они были допущены (привлечены) в процесс. Право кассационного обжалования принадлежит также правопреемникам сторон и третьих лиц.

Судебный представитель (адвокат, юрисконсульт и др.) вправе подать кассационную жалобу на решение суда, если это полномочие специально оговорено в доверенности, выданной представляемым. Законные представители (родители, усыновители, опекуны и попечители) могут совершать от имени представляемых все процессуальные действия, в том числе самостоятельно обжаловать решение, не имея на это специальной доверенности.

Права кассационного обжалования *не имеют* участники процесса, не являющиеся лицами, участвующими в деле (эксперты, свидетели и др.).

22.2. Порядок подачи и рассмотрения кассационных жалоб и представлений

Кассационные жалоба и представление могут быть поданы через суд, принявший решение, в течение десяти дней со дня принятия такого решения в окончательном виде.

Кассационные жалоба и представление должны содержать в соответствии со ст. 339 ГПК:

- наименование суда, в который адресуется жалоба, представление;
- наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения;

- указание на решение суда, которое обжалуется;
- требования лица, подающего жалобу, или требования прокурора, приносящего представление, а также основания, по которым они считают решение суда неправильным;
- перечень прилагаемых к жалобе, представлению доказательств.

Ссылка лица, подающего кассационную жалобу, или прокурора, приносящего кассационное представление, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в случае обоснования в жалобе, представлении, что эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции.

Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, кассационное представление — прокурором. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие его полномочие, если в деле не имеется такого полномочия.

Содержание и порядок подачи кассационной жалобы, представления должны строго выполняться лицом, подающим ее. Невыполнение требований, указанных в ГПК РФ, при подаче жалобы и представления *влечет правовые последствия*, установленные ст. 341 ГПК, — оставление кассационной жалобы, представления без движения. Перечень оснований оставления кассационной жалобы представления без движения, приведенный в этой статье, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Кассационная жалоба и представление должны быть оставлены без движения, если в них не указано решение, которое обжалуется. Отсутствие в жалобе, представлении предмета обжалования лишает суд кассационной инстанции возможности рассмотреть жалобу.

Суд обязан оставить жалобу, представление без движения и в случае непредставления лицом, подающим их, всех необходимых копий. Такие же правовые последствия должны наступать и в том случае, если к жалобе, представлению не приложены копии дополнительных материалов. Эти правила гарантируют реализацию в гражданском процессе принципа состязательности.

Оставление кассационной жалобы без движения в связи с неуплатой государственной пошлины может иметь место только в том случае, если лицо, подающее ее, не освобождено по закону от уплаты государственной пошлины. Это обстоятельство должно быть проверено судом до вынесения определения об оставлении жалобы без движения.

Об оставлении кассационной жалобы, представления без движения судья выносит определение, в котором указываются обстоятельства, послужившие основанием для совершения этого процессуального действия, сроки устранения выявленных недостатков, а также пра-

вовые последствия невыполнения предписаний судьи об устранении недостатков в установленные сроки. Копия определения направляется по почте лицу, подавшему жалобу. Определение об оставлении кассационной жалобы, представления без движения препятствует дальнейшему движению дела, а поэтому может быть обжаловано в кассационном порядке (ч. 3 ст. 341 ГПК).

В ч. 2 ст. 341 ГПК указаны правовые последствия, наступающие при выполнении или невыполнении предписаний судьи устранить выявленные недостатки в установленный для этого срок. Если лицо, подавшее жалобу, представление, выполнит указания, содержащиеся в определении, они считаются поданными в день первоначального поступления в суд. В противном случае жалоба, представление считаются не поданными и возвращаются подавшему их лицу.

Кассационная жалоба возвращается лицу, подавшему жалобу, кассационное представление — прокурору *в следующих случаях*:

- при невыполнении в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы, представления без движения;
- по истечении срока обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано.

Кассационная жалоба возвращается также по просьбе лица, подавшего жалобу, кассационное представление — при отзыве его прокурором, если дело не направлено в суд кассационной инстанции. Возврат кассационной жалобы лицу, подавшему жалобу, кассационного представления прокурору осуществляется на основании определения суда первой инстанции. Лицо, подавшее жалобу, или прокурор, принесший представление, вправе обжаловать это определение в вышестоящий суд.

Руководствуясь ст. 344 ГПК, лица, участвующие в деле, вправе представить возражения в письменной форме относительно кассационных жалобы, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Это положение закрепляет правило, составляющее содержание принципа состязательности в гражданском судопроизводстве и обеспечивающее полную и всестороннюю проверку не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

Возражения на кассационную жалобу или представление помогают суду второй инстанции лучше уяснить, насколько обоснованными и вескими являются изложенные в них основания к отмене решения.

Возражения на кассационную жалобу, представление могут представить только лица, участвующие в деле. Такого права не предоставлено ни судьям, ни свидетелям, ни экспертам, ни переводчикам. Представители сторон и третьих лиц имеют право на совершение от

имени представляемого всех процессуальных действий, а следовательно, право представить возражения на кассационную жалобу, представление без специальной оговорки об этом в доверенности.

Возражения на кассационную жалобу, представление могут быть представлены как в суд первой инстанции, так и непосредственно в кассационную инстанцию. Подача объяснений не ограничена каким-либо сроком, т.е. они могут подаваться до рассмотрения судом второй инстанции жалобы или представления по существу. Лица, участвующие в деле, вправе представить возражения на жалобу или представления и после отложения разбирательства дела судом кассационной инстанции.

Возражения подаются в суд в письменной форме. Если у лица, представляющего их, имеются документы, подтверждающие обоснованность приведенных им доводов, он вправе приложить их к возражениям. Копии объяснений на кассационную жалобу, представление и приложенных к ним документов должны представляться лицами, участвующими в деле, только по требованию судьи в необходимых случаях.

Еще одним распорядительным полномочием, характеризующим принцип диспозитивности в гражданском процессе, является ***право на отказ от кассационной жалобы*** (***право на отзыв представления***). Это право принадлежит лицу, подающему жалобу, представление.

Право на отказ от жалобы лицо, участвующее в деле, может реализовать с момента подачи жалобы до принятия соответствующего судебного постановления судом кассационной инстанции. Отказ от жалобы должен быть оформлен письменно. Заявление об отказе от кассационной жалобы может быть подано непосредственно в кассационную инстанцию или в суд, вынесший решение по делу.

Если отказ от жалобы поступил в суд первой инстанции до направления дела в суд кассационной инстанции, судья приобщает его к материалам дела и по истечении срока, установленного ст. 343 ГПК, направляет дело вместе с кассационной жалобой и отказом от нее в вышестоящий суд. Если же отказ от жалобы поступит в суд первой инстанции после направления дела в кассационную инстанцию, судья направляет его с соответствующим письмом в кассационную инстанцию с просьбой приобщить к делу.

Право принять отказ от кассационной жалобы предоставлено только суду кассационной инстанции. Суд первой инстанции не может совершать эти процессуальные действия.

Отказ от кассационной жалобы рассматривается судом кассационной инстанции в судебном заседании коллегиально. По результатам рассмотрения суд выносит определение.

Некоторые особенности установлены законом для отзыва кассационного представления. Отзыв представления прокурором ограничен по срокам. Он может иметь место только до начала судебно-

го заседания суда кассационной инстанции. Суду кассационной инстанции законом не предоставлено право отклонить отзыв кассационного представления прокурором.

О принятии отказа от жалобы или отзыва кассационного представления суд выносит определение, которым *прекращает кассационное производство* (но не производство по делу), если решение суда первой инстанции не было обжаловано другими лицами. После вынесения такого определения решение суда первой инстанции без изменений вступает в законную силу.

Кассационное производство по делу не может быть прекращено, если решение обжаловано другими участвующими в деле лицами. Принятие отказа от кассационной жалобы не повлечет прекращения кассационного производства и в том случае, если соучастники и третьи лица присоединились к кассационной жалобе. Письменное заявление о присоединении к жалобе должно рассматриваться как самостоятельная жалоба.

Истец может отказаться от иска, а стороны могут заключить мировое соглашение (ст. 39 ГПК). Это правомочие может быть реализовано и при рассмотрении дела в кассационной инстанции.

Деятельность суда кассационной инстанции имеет свои особенности, поэтому *определенную специфику* имеют порядок оформления этих процессуальных действий, а также правовые последствия, которые наступают в результате их совершения истцом или сторонами по делу. Отказ истца от иска и мировое соглашение сторон должны быть совершены в письменной форме (ст. 346 ГПК). Это объясняется тем, что в суде кассационной инстанции не ведется протокол судебного заседания.

Как и в суде первой инстанции, кассационный суд обязан перед принятием отказа истца от иска и до утверждения мирового соглашения сторон разъяснить им последствия совершения этих процессуальных действий и выяснить, понятны ли им сделанные разъяснения.

Если отказ от иска и мировое соглашение не противоречат закону и не нарушают прав и законных интересов других лиц, суд кассационной инстанции принимает отказ от иска, утверждает мировое соглашение и, отменяя решение суда первой инстанции, своим определением *прекращает производство по делу.* В определении об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу суд должен изложить его условия.

Принятие судом отказа истца от иска и утверждение им мирового соглашения лишают стороны (истца) права вторично обратиться в суд с тем же иском.

Если отказ от иска или мировое соглашение сторон отклонены судом, кассационная инстанция проверяет законность и обоснованность решения в общем порядке. Отклонение отказа истца от

иска или неутверждение мирового соглашения сторон может иметь место только в случаях, если они противоречат закону или нарушают права и законные интересы других лиц.

В определении суд должен указать конкретные мотивы, послужившие основанием отклонения отказа истца от иска или не утверждения им мирового соглашения сторон.

Судья после получения кассационной жалобы, представления, поданных в установленный законом срок и соответствующих установленным требованиям, *обязан*:

- не позднее следующего дня после дня их получения направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним письменных доказательств;
- известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы, представления в кассационном порядке в верховном суде республики, краевом, областном суде, судах города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружном (флотском) военном суде. О дне рассмотрения жалобы, представления в Верховном Суде РФ лица, участвующие в деле, извещаются Верховным Судом РФ;
- по истечении срока, установленного для кассационного обжалования, направить дело в суд кассационной инстанции.

Верховный суд республики, краевой, областной суд, суды города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружной (флотский) военный суд должны рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления. Верховный Суд РФ должен рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению дело не позднее чем в течение двух месяцев со дня его поступления.

Кассационные жалоба, представление по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, поступившие на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом в течение пяти дней со дня их поступления.

Кассационные жалоба, представление на решение по делу об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), поступившие в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом не позднее дня голосования.

Федеральными законами могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения кассационных жалоб, представлений по отдельным категориям дел в суде кассационной инстанции.

Судебное заседание в суде кассационной инстанции *проводится по правилам гражданского судопроизводства, установленным для проведения судебного заседания в суде первой инстанции.*

Председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьим кассационным жалобе, представлению и на решение какого суда подлежит рассмотрению, выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, их представителей явился, устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей; объявляет состав суда и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы; разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела.

Рассмотрение кассационной жалобы или представления по существу начинается *докладом судьи.* Четко изложенный доклад по делу не только дает нужное направление проверке законности и обоснованности решения суда первой инстанции, но и помогает лицам, присутствующим в зале заседания, лучше понять все происходящее.

Докладчиком по делу может быть только один из судей, участвующий в рассмотрении кассационной жалобы. Им может быть председательствующий либо судья. Докладчик при подготовке доклада обязан тщательно изучить дело.

Проверяется, прежде всего, формальная сторона дела: имеет ли лицо право на жалобу, представление, соблюден ли срок их подачи, оплачена ли жалоба государственной пошлиной и др.

Изучение существа дела лучше начинать с вдумчивого прочтения судебного решения. После этого необходимо изучить все имеющиеся в деле и дополнительно представленные материалы, в том числе кассационную жалобу, представление и объяснения на них, проанализировать законодательство и руководящие указания вышестоящих судов по рассматриваемым вопросам, продумать, насколько обоснованы доводы и требования, содержащиеся в кассационной жалобе, представлении. Закончив изучение дела, докладчик должен продумать содержание доклада.

Статья 356 ГПК определяет содержание доклада. Однако докладчик вправе сообщить и иные обстоятельства, которые, по его мнению, имеют существенное значение для проверки правильности решения. Лица, участвующие в деле, вправе дополнить доклад.

После доклада председательствующего или одного из судей суд кассационной инстанции заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или его

представитель либо прокурор, если им принесено кассационное представление. В случае обжалования решения суда обеими сторонами первым выступает истец.

После объяснений лиц, участвующих в деле, суд кассационной инстанции в случае необходимости оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. О принятии новых доказательств суд выносит определение.

Если судом кассационной инстанции исследовались новые доказательства, проводятся судебные прения по правилам, предусмотренным ст. 190 ГПК. При этом первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или прокурор, принесший кассационное представление.

По окончании судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения кассационного определения. Совещание судей происходит в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК.

Вынесение кассационного определения и его объявление происходят по правилам, предусмотренным соответственно ст. 194 и 193 ГПК. Кассационное определение вступает в законную силу с момента его вынесения.

22.3. Полномочия суда кассационной инстанции

В ***полномочия суда кассационной инстанции*** входит проверка законности и обоснованности решения суда первой инстанции исходя из доводов, изложенных в кассационных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления.

Суд оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции, подтверждает указанные в обжалованном решении суда факты и правоотношения или устанавливает новые факты и правоотношения. Суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме (ст. 347 ГПК).

Суд кассационной инстанции в соответствии со ст. 361 ГПК при рассмотрении кассационных жалоб, представления *вправе*:

- оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

- изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Кассационная инстанция оставляет решение без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения в том случае, если обстоятельства дела установлены судом полно и правильно, решение вынесено в соответствии с законодательством, а мотивы кассационной жалобы несущественны.

Проверяя дело в кассационном порядке, суд может выявить отдельные процессуальные нарушения, не повлиявшие на правильность вынесенного решения. Не отменяя решения, кассационная инстанция обязана в этом случае указать в кассационном или частном определении на выявленные недостатки в работе суда первой инстанции.

При оставлении кассационной жалобы или представления *без удовлетворения* в определении должны быть указаны мотивы, по которым доводы жалобы или представление признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения.

Суд кассационной инстанции *отменяет решение полностью или в части*, если оно является незаконным или необоснованным, а допущенные судом первой инстанции ошибки не могут быть исправлены при рассмотрении судом дела в кассационном порядке.

Решение подлежит отмене, если суд первой инстанции при рассмотрении дела не выяснил всех имеющих существенное значение обстоятельств либо в подтверждение этих обстоятельств не привел в решении необходимых доказательств.

Отменяя решение, суд кассационной инстанции должен обсудить вопрос о том, какому составу суда следует передать дело на новое рассмотрение. Суд кассационной инстанции может передать дело на новое рассмотрение в ином или в том же составе судей. Возможность повторного рассмотрения дела по первой инстанции тем же составом суда объясняется особенностями административно-территориального деления России, наличием районных судов, имеющих одного судью.

Если решение суда первой инстанции отменяется в части, то в определении кассационная инстанция обязана четко указать, в какой именно части отменяется решение, а в какой остается без изменения.

Согласно абз. 4 ст. 361 ГПК суд, рассмотрев дело в кассационном порядке, вправе своим определением изменить решение или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если об-

стоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных доказательств. *Вынесение нового решения* необходимо, когда допущенные судом первой инстанции ошибки или нарушения повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

> ***Новым судебным решением*** называется такое, которое противоположно по своему содержанию решению суда первой инстанции.

При нарушении норм материального права суд второй инстанции может вынести новое решение независимо от того, по чьей жалобе поступило дело в кассационную инстанцию. Не исключено, что новое решение ухудшит положение лица, подавшего жалобу.

Право изменить решение у суда второй инстанции возникает при тех же условиях, что и право на вынесение нового решения. Это право в отличие от права на вынесение нового решения может быть реализовано только тогда, когда допущенные судом нарушения или ошибки не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон.

К изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы.

Решение суда первой инстанции — это единый документ, части которого взаимосвязаны и представляют единое целое. Изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения.

> Под ***отменой судебного решения*** следует понимать совершенное судом второй инстанции процессуальное действие, направленное на признание недействительным вынесенного судом первой инстанции решения, которым гражданское дело разрешено по существу. Это процессуальное действие может быть совершено кассационной инстанцией только при наличии оснований, указанных в законе.

Основания к отмене решения суда первой инстанции — это указанные в законе обстоятельства, при наличии которых суд второй инстанции должен отменить вынесенное судом первой инстанции постановление по существу дела.

Перечисленные в ст. 362 ГПК основания к отмене судебного решения могут быть сведены к *необоснованности и незаконности решения*. Пункты 1—3 ч. 1 ст. 362 ГПК раскрывают понятие необоснованности решения, а п. 4 дает определение его незаконности.

Необоснованным является решение, в котором неправильно установлены ***фактические обстоятельства дела***. В соответствии с ч. 1 ст. 362 ГПК ими могут быть:

- неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела (п. 1);

- недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела (п. 2);
- несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела (п. 3).

Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, означает, что суд не исследовал всех предусмотренных нормой материального права юридических фактов либо доказательственных фактов, наличие (отсутствие) которых влияет на исход дела, или исследовал факты, не предусмотренные законом, подлежащим применению.

Пробел в установлении существенных для дела обстоятельств либо исследование фактов, не имеющих юридического значения для данного дела, обусловлены чаще всего неправильным определением предмета доказывания либо круга доказательственных фактов по делу. Ими могут быть не только случаи неполного выяснения обстоятельств дела, но и другие ошибки, допускаемые судом при определении предмета доказывания по делу.

Такое нарушение, как *недоказанность обстоятельств*, имеющих значение для дела, имеет место в тех случаях, когда существенные для дела факты не подтверждены в решении указанными в законе доказательствами либо подтверждены недостоверными, противоречивыми, недопустимыми либо неотносимыми доказательствами. Причиной недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, нередко бывают и нарушения, допускаемые судом при оценке доказательств.

Несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела имеет место в случаях, когда норма материального права, регулирующая спорные отношения, лишь в общей форме определяет обстановку, в которой наступают те или иные последствия, либо когда суду приходится работать с косвенными доказательствами (дела о расторжении брака, передаче ребенка на воспитание, лишение родительских прав и др.). В такого рода делах чаще всего проявляется противоречие вывода о взаимоотношениях сторон установленным судом обстоятельствам.

> ***Незаконным судебным решением*** называется такое, которое вынесено с нарушением норм материального и процессуального права.

Однако не всякое нарушение норм материального или процессуального права является основанием к отмене решения. Правильное по существу решение суда не может быть отменено лишь по формальным соображениям (ч. 2 ст. 362 ГПК).

Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными в случае, если суд:

- не применил закон, подлежащий применению;
- применил закон, не подлежащий применению;
- неправильно истолковал закон.

Нарушение или неправильное применение норм материального права, при котором суд не применил закон, подлежащий применению, означает, что суд не только не указывает в решении подлежащую применению норму права, но и разрешает дело *в противоречии с законодательством.* Если суд не указал в решении подлежащую применению норму материального права, но разрешил спор в соответствии с законом, кассационная инстанция может внести в него соответствующие изменения, не отменяя решения.

О неприменении закона, подлежащего применению, можно говорить, если суд применил отмененный закон либо нормы подзаконного акта, противоречащие закону или изданные с нарушением законодательства.

Суд, *применивший закон, не подлежащий применению*, при разрешении дела неправильно квалифицировал взаимоотношения сторон и применил не ту норму, которая регулирует спорное отношение (например, норму семейного, а не гражданского права).

Если суд *неправильно истолковал закон*, т.е. применил закон, подлежащий применению, но его содержание и смысл понимаются им неверно, то в решении суд сделал неправильный вывод о наличии или отсутствии прав и обязанностей сторон. Это нарушение может быть допущено, в частности, при расширительном или ограничительном толковании. В зависимости от конкретных обстоятельств дела неправильное истолкование норм материального права может служить основанием к отмене или изменению решения суда.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права также влечет вынесение незаконного решения. В зависимости от правовых последствий, наступающих в результате нарушения судом норм процессуального права, их можно разбить на две группы.

К первой группе относятся процессуальные нарушения, которые *не всегда влекут отмену судебного решения* (условные основания к отмене решения). Они являются основанием к отмене решения лишь при условии, если это нарушение привело или могло привести к неправильному разрешению дела (п. 1 ч. 1 ст. 364 ГПК). Вопрос о том, привело ли или могло привести допущенное судом процессуальное нарушение к неправильному разрешению дела, а следовательно, к отмене решения, в каждом конкретном случае решается кассационной инстанцией при рассмотрении жалобы.

Одно и то же процессуальное нарушение в зависимости от обстоятельств дела может повлечь различные процессуальные последствия и не всегда приводит к отмене решения. Незначительные процессуальные нарушения, если они не оказали и не могли оказать влияния на конечные выводы суда, не являются основанием к отмене решения.

Вторая группа процессуальных нарушений (безусловные основания к отмене решения суда) *во всех случаях приводит к отмене решения суда*. Перечень этих нарушений регламентирован ч. 2 ст. 364 ГПК.

Решение суда первой инстанции подлежит отмене независимо от доводов кассационных жалобы или представления в следующих случаях:

- дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;
- суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;
- решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- в деле отсутствует протокол судебного заседания;
- при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Наличие в деле безусловных оснований к отмене решения не освобождает кассационную инстанцию от обязанности проверить правильность решения по основаниям, указанным в кассационной жалобе, а в случае, предусмотренном ч. 2 ст. 347 ГПК, — в полном объеме.

Суд кассационной инстанции вправе отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения. Прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения может иметь место только по основаниям, указанным в ст. 220 и 222 ГПК.

Совершение кассационной инстанцией этих процессуальных действий осуществляется в порядке, установленном законом, и влечет правовые последствия, предусмотренные ст. 221 и 223 ГПК. Ошибки, допущенные судом первой инстанции при применении этих норм, должны быть исправлены кассационной инстанцией.

Выявив основания для прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения, суд кассационной инстанции обязан отменить решение суда и прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения. Доказательства, подтверждающие факты, являющиеся основанием для совершения указанных в ст. 365 ГПК действий, кассационная инстанция может истребовать и по собственной инициативе.

22.4. Определение суда кассационной инстанции

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав новые доказательства, если они были представлены в кассационную инстанцию в предусмотренном законом порядке, суд удаляется для вынесения определения. ***Кассационное определение*** выносится судом в специальном помещении — совещательной комнате.

Вынесению кассационного определения предшествует совещание судей. Во время совещания и вынесения определения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Такой порядок создает условия, исключающие постороннее воздействие на судей во время вынесения определения.

Все вопросы, возникающие во время совещания, решаются судьями большинством голосов. При решении каждого вопроса никто не вправе воздерживаться от голосования. Судья, не согласный с мнением большинства, вправе изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу.

В совещательной комнате судьи обязаны разрешить следующие вопросы:

- в полной ли мере суд первой инстанции исследовал обстоятельства, имеющие существенное значение для дела;
- доказаны ли обстоятельства, которые суд признал установленными;
- соответствуют ли изложенные в решении выводы суда обстоятельствам дела;
- не нарушены ли нормы материального и процессуального права, правильно ли эти нормы применены;
- обоснованы ли доводы кассационной жалобы или представления.

После решения этих вопросов суд кассационной инстанции приступает к изложению определения. Определение излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении определения.

Вынесенное определение оглашается в зале судебного заседания. Это правило на практике не применяется, если извещенные о времени и месте заседания лица, участвующие в деле, не явились в судебное заседание.

Определение следует считать вынесенным *с момента его оглашения судом кассационной инстанции.*

Вступившее в законную силу определение суда кассационной инстанции может быть пересмотрено *только в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.*

В кассационном определении должны быть указаны:

- дата и место его вынесения;
- наименование суда, вынесшего его, состав суда;
- лицо, подавшее кассационные жалобу, представление;
- краткое содержание обжалуемого решения суда первой инстанции, кассационных жалобы, представления, представленных доказательств, объяснений лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции;
- выводы суда по результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался.

При оставлении кассационных жалобы, представления без удовлетворения суд обязан указать мотивы, по которым доводы жалобы, представления отклоняются.

При отмене решения суда полностью или в части и передаче дела на новое рассмотрение суд обязан указать действия, которые должен совершить суд первой инстанции при новом рассмотрении дела.

Определение суда кассационной инстанции выносится как в случае оставления решения без изменения, так и при отмене, изменении решения и при вынесении нового решения по делу.

По содержанию кассационное определение должно состоять из *четырех частей*: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. Все эти части взаимосвязаны и составляют процессуальный документ. В резолютивной части определения необходимо указать, что именно кассационный суд решил по жалобе или представлению.

Выводы суда должны вытекать из мотивировочной части определения и соответствовать полномочиям, предоставленным ему ст. 361 ГПК. Как при отмене решения, так и при оставлении его без изменения в этой части определения должно быть указано, решение какого суда и по какому делу отменяется или оставляется без изменения.

В случае частичной отмены решения в кассационном определении должно быть четко указано, в какой части определение отменяется и в какой остается без изменений. Здесь же, если решение отменено, надо указать, в какой суд и в каком составе дело передается на новое рассмотрение.

В случае прекращения производства по делу, по которому решение было приведено в исполнение, в резолютивной части определения должно быть указано о повороте исполнения решения или же о передаче этого вопроса на разрешение суда первой инстанции.

Указания, касающиеся необходимости совершения процессуальных действий и изложенные в определении суда кассационной инстанции, в случае отмены решения суда первой инстанции и пе-

редачи дела на новое рассмотрение обязательны для суда, вновь рассматривающего данное дело.

Суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Суд кассационной инстанции в случаях, предусмотренных ст. 226 ГПК (при выявлении случаев нарушения законности) вправе вынести частное определение и направить его в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам, которые обязаны в течение месяца сообщить о принятых ими мерах. В случае несообщения о принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 МРОТ.

Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда. Если же при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, он сообщает об этом прокурору.

В соответствии с ч. 1 ст. 224 ГПК постановления суда первой инстанции или судьи, которыми дело не разрешается по существу, выносятся в форме определений. В суде кассационной инстанции также выносятся определения по отдельным вопросам.

Содержание любого судебного определения должно соответствовать требованиям ст. 224 ГПК. В этом документе, в частности, необходимо указывать:

- вопрос, по которому выносится определение;
- мотивы, позволившие суду прийти к своим выводам;
- постановление суда, а также ссылку на законы, которыми суд руководствовался.

Согласно ч. 2 ст. 224 ГПК суд или судья вправе при разрешении несложных вопросов вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату. В этом случае такое определение не представляет собой отдельного процессуального документа, а заносится в протокол судебного заседания.

В иных определениях суда или судьи, постановляемых в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК, помимо этих элементов обязательного содержания, должны быть указаны:

- время и место вынесения определения;
- наименование суда, вынесшего определение;
- состав суда;
- имя секретаря судебного заседания;
- лица, участвующие в деле;
- предмет спора;
- порядок и срок обжалования определения.

Эти определения всегда состоят из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. Таким образом, процессуальный закон устанавливает две формы определений: *протокольную* — это неотъемлемая часть содержания соответствующего протокола судебного заседания, когда совершались упоминаемые в определении устные процессуальные действия суда или судьи, и *документарную* — это самостоятельный письменный процессуальный правовой акт, относящийся к материалам конкретного гражданского дела.

Определения суда первой инстанции, за исключением определений мировых судей, могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле (частная жалоба), а прокурором может быть принесено представление в случае, если это предусмотрено ГПК, или определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

Возможность обжалования определений суда первой инстанции предусмотрена, в частности, ст. 33, 93, 106, 112, 134, 145, 200—203, 212, 218, 298 и др. ГПК. В них предусмотрены как конкретные случаи подачи частной жалобы, представления (например, отказ в принятии заявления об обеспечении доказательств — ст. 65 ГПК), так и случаи, когда возможно такое обжалование (в частности, определения по вопросам, связанным с судебными расходами, — ст. 104), а также определения об отсрочке или рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка его исполнения (ст. 202 ГПК).

В соответствии с ГПК РФ прекращается возможность дальнейшего движения дела путем определения об отказе в принятии заявления (ст. 134), о прекращении производства по делу (ст. 220)), об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 222) и др. Все эти определения суда первой инстанции могут быть обжалованы в кассационную инстанцию отдельно от решения суда.

Субъектами обжалования определений суда первой инстанции являются лица, участвующие в деле. В случаях, указанных в законе, частная жалоба может быть подана и другими участниками процесса. Так, лица, оштрафованные судом первой инстанции, могут обжаловать определение суда об отказе сложить штраф или уменьшить его размер (ст. 106 ГПК).

С процессуальной точки зрения допустимой формой несогласия с определением суда (судьи) служат частная жалоба или представление, в которых, кроме прочего, приводятся доводы о неправильности определения и просьба о его отмене или изменении.

> По правовому характеру ***частная жалоба*** (а равно и ***представление***) — письменно выраженное в установленный законом срок процессуальное действие, вызванное несогласием конкретного лица, участвующего в деле, или его представителя с определенным судебным актом.

Проверка законности и обоснованности допущенных мер обеспечения иска относится к числу полномочий вышестоящей судебной инстанции, поэтому суд (судья), вынесший решение, законность и обоснованность которого ставится под сомнение по основаниям, предусмотренным ст. 362 ГПК, не вправе делать это самостоятельно и отменять определение об обеспечении иска.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу или представление прокурора, *вправе*:

- оставить определение суда первой инстанции без изменения, жалобу, представление прокурора без удовлетворения;
- отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Право отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции кассационная инстанция чаще всего использует в тех случаях, когда суд первой инстанции неполно выяснил обстоятельства, которые необходимо установить при разрешении конкретного процессуального вопроса, или эти обстоятельства не подтверждены доказательствами либо подтверждены недостоверными доказательствами.

Такие ошибки суд первой инстанции может допустить при вынесении определений о прекращении производства по делу, о приостановлении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения и др.

Кассационная инстанция вправе отменить определение суда первой инстанции полностью или в части и разрешить вопрос по существу, если определение вынесено с нарушением закона либо в суд второй инстанции были представлены достоверные доказательства, подтверждающие обстоятельства, которые необходимо было установить при решении конкретного вопроса, и в других случаях, когда кассационная инстанция сочтет это возможным.

Определение суда кассационной инстанции, вынесенное по частной жалобе или представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения. Никаких специальных правил, регулирующих вступление в законную силу определений кассационной инстанции, вынесенных по частной жалобе или представлению, в Гражданском процессуальном кодексе РФ не установлено.

Эти определения, как и определения кассационной инстанции, вынесенные по кассационной жалобе или представлению, вступают в законную силу немедленно после их вынесения и обжалованию не подлежат. Они могут быть пересмотрены лишь в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Глава 23

Производство в суде надзорной инстанции

23.1. Порядок возбуждения производства в надзорной инстанции

> ***Надзорное производство*** — это деятельность указанных в законе участников гражданского судопроизводства при определяющей роли вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу[1].

Объектом надзорного обжалования являются вступившие в законную силу судебные постановления.

Субъектами права надзорного обжалования являются лица, участвующие в деле, и другие лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в ст. 377 ГПК.

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу решений, определений судов и постановлений президиумов судов надзорной инстанции *вправе обращаться*:

- Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что лицами были исчерпаны иные уста-

---

[1] Об истории и проблемных аспектах правового регулирования надзорного производства в гражданском и арбитражном процессах см.: *Борисова Е.А.* Проверка судебных актов по гражданским делам. М.: Городец, 2005.

новленные ГПК способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении «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”» от 12 февраля 2008 г. № 2[1] этот срок установлен для обжалования судебных постановлений во всех судах надзорной инстанции и подача надзорной жалобы или представления прокурора в вышестоящий суд надзорной инстанции после получения определения об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции не влечет за собой его исчисления заново. Время рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора в суде надзорной инстанции при исчислении названного срока учитываться не должно, так как оно не зависит от лица, подавшего надзорную жалобу, или прокурора, подавшего представление.

Указанный шестимесячный срок начинает исчисляться на следующий день после вступления судебных постановлений в законную силу и истекает в соответствующее число последнего месяца данного срока. При этом если последний месяц срока такого числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. В том случае, если последний день шестимесячного срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Срок не считается пропущенным, если надзорная жалоба или представление прокурора были сданы в организацию почтовой связи до 24.00 последнего дня срока (ч. 3 ст. 107 и ст. 108 ГПК).

Указанный срок может быть восстановлен по заявлению как физического лица, так и организации только в исключительных случаях, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, объективно исключающим возможность подачи надзорной жалобы в установленный срок. В отношении физических лиц к таким обстоятельствам могут относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние и иные, относящиеся к личности заявителя обстоятельства. В отношении организации такими обстоятельствами (с учетом наличия у нее объективно больших по сравнению с физическим лицом возможностей для соблюдения срока на обжалование) могут быть признаны любые обстоятельства, не зависящие от воли ее руководителей и (или) сотрудников, исключающие возможность своевременной подачи надзорной жалобы.

---

[1] *Бюллетень* Верховного Суда РФ. 2008. № 4.

Надзорная жалоба или представление прокурора подаются:

1) на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, на апелляционные решения и определения районных судов, на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа;

2) на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, — в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда, — в Военную коллегию Верховного Суда РФ;

5) на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ, на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ, на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции, на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ, на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ,

вынесенные ею в кассационном порядке, — в Президиум Верховного Суда РФ.

Жалобы, представления прокурора на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в надзорном порядке, подаются в Президиум Верховного Суда РФ при условии, что такие определения нарушают единство судебной практики.

Надзорная жалоба или представление прокурора подаются непосредственно в суд надзорной инстанции. Они должны содержать:

- наименование суда, в который адресуются;
- наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле;
- наименования других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения;
- указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, и содержание принятых ими решений;
- указание на решение, определение суда или постановление суда надзорной инстанции, которые обжалуются;
- указание на то, в чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона;
- просьбу лица, подающего жалобу или представление.

В надзорной жалобе или представлении прокурора на вынесенное в надзорном порядке определение Судебной коллегии по гражданским делам или Военной коллегии Верховного Суда РФ должно быть указано, в чем состоит нарушение единства судебной практики, и должны быть приведены соответствующие обоснования этого нарушения.

В надзорной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением. В случае если надзорная жалоба или представление прокурора ранее подавались в надзорную инстанцию, в них должно быть указано на принятое решение суда.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющие полномочия представителя.

Представление прокурора должно быть подписано прокурором, указанным в ст. 377 ГПК. К надзорной жалобе или представлению прокурора прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу. Надзорная жалоба или представление прокурора подаются с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Рассмотрение надзорной жалобы и представления судом надзорной инстанции проходит в два этапа:

- рассмотрение надзорной жалобы на предмет возможности передачи ее в надзорную инстанцию для рассмотрения по существу;
- рассмотрение дела судом надзорной инстанции в судебном заседании.

Надзорная жалоба или представление прокурора, поданные в соответствии с правилами, установленными ГПК изучаются:

1) в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо по их поручению судьей данного суда;

2) в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ, Президиуме Верховного Суда РФ — судьей Верховного Суда РФ.

Надзорная жалоба или представление прокурора подлежат возвращению судьей без рассмотрения по существу в течение десяти дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции в случае, если:

- они не отвечают требованиям, предусмотренным ст. 378 ГПК;
- они поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;
- пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорной жалобе не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;
- поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорной жалобы или представления прокурора;
- надзорная жалоба или представление прокурора поданы с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК.

23.2. Порядок рассмотрения дела в надзорной инстанции

Судьи изучают надзорную жалобу или представление прокурора по материалам, приложенным к ним, либо по материалам истребованного дела. В случае же истребования дела судья вправе приостановить исполнение решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии об этом просьбы, содержащейся в жалобе, представлении или ином ходатайстве.

Вопросы об истребовании дела и о приостановлении исполнения судебного постановления могут разрешаться судьей как одновременно, так и в разное время в зависимости от момента поступления просьбы о приостановлении исполнения обжалуемого в порядке надзора судебного постановления. По своей инициативе судья не вправе приостанавливать исполнение судебного постановления.

Приобщенные к надзорной жалобе документы, которые не были исследованы и оценены судом первой инстанции, а в определенных случаях и судом второй инстанции, при принятии решения по надзорной жалобе не учитываются.

По результатам изучения надзорной жалобы или представления прокурора судья выносит определение:

- *об отказе в передаче* надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора;
- *о передаче* надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

В определении суда об отказе в истребовании дела излагаются мотивы, по которым отказано в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, оно направляется лицу, подавшему надзорную жалобу, или прокурору, принесшему представление.

В определении суда должны быть указаны:

- фамилия и инициалы судьи, вынесшего его;
- время и место его вынесения;
- дело, по которому оно вынесено;
- наименование лица, подавшего жалобу или представление;

При отказе в истребовании дела жалоба или представление прокурора, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции.

Председатель верховного суда республики, краевого, областного суда, судов города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружного (флотского) военного суда, Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в истребовании дела. В этом случае председатель соответствующего суда или заместитель Председателя Верховного Суда РФ выносит свое определение об истребовании дела.

Если дело *не было истребовано*, в суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем один месяц. В Верховном Суде РФ надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем два месяца.

Если дело *было истребовано*, в суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем два месяца. В Верховном Суде РФ надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем три месяца.

При этом период времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции не учитывается.

Определение суда о передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции должно содержать:

- дату и место его вынесения;
- фамилию и инициалы судьи, вынесшего его;
- наименование суда надзорной инстанции, в который передается дело для рассмотрения по существу;
- наименование лица, подавшего надзорную жалобу или представление прокурора;
- указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления;
- мотивированное изложение оснований для передачи дела в целях рассмотрения по существу;
- мотивированное изложение оснований для передачи надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции
- предложения судьи, вынесшего определение.

Судья вместе с вынесенным им определением и материалами дела направляет надзорную жалобу или представление прокурора в суд надзорной инстанции.

Суд надзорной инстанции направляет лицам, участвующим в деле, копии определения суда о передаче дела для рассмотрения в суд надзорной инстанции и копии надзорной жалобы или представления прокурора.

Время рассмотрения дела суд назначает с учетом того, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность явиться в суд на заседание. Они извещаются о времени и месте рассмотрения дела, однако их неявка не препятствует его рассмотрению.

Дело, рассматриваемое в порядке надзора в президиуме соответствующего суда, докладывается председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда.

В Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии Верховного Суда РФ дело докладывается одним из судей коллегии.

В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие надзорную жалобу или представление прокурора, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

Если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании принимают участие:

- прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) или его заместитель — в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, судов города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружного (флотского) военного суда;
- Генеральный прокурор РФ или его заместитель — в Президиуме Верховного Суда РФ;
- должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ — в Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления прокурора и определения суда о возбуждении надзорного производства. Судьи могут задать вопросы докладчику.

Лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие надзорную жалобу, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее надзорную жалобу или представление прокурора.

По результатам рассмотрения дела президиум суда надзорной инстанции *принимает постановление*, а Судебная коллегия по гражданским делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ *выносят определения*.

При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление прокурора считаются отклоненными. О вынесенном судом надзорной инстанции определении или постановлении сообщается лицам, участвующим в деле.

23.3. Основания к отмене судебных постановлений в надзорном порядке. Определения и постановления судов, рассматривающих дело в надзорной инстанции

> ***Основаниями*** для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов (ст. 387 ГПК).

По смыслу ст. 387 ГПК и во взаимосвязи с положениями Конвенции о защите прав человека и основных свобод существенным нарушением, являющимся основанием для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора — в отличие от оснований отмены судебных постановлений в кассационном порядке, может быть признано не всякое нарушение норм материального и процессуального права, из числа указанных в ст. 363 и 364 ГПК.

Отмена или изменение судебного постановления в порядке надзора допустимы лишь в случае, если без устранения судебной ошибки, имевшей место в ходе предшествующего разбирательства и повлиявшей на исход дела, невозможно восстановление и защита существенно нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защищаемых законом публичных интересов. Принцип правовой определенности предполагает, что суд не вправе пересматривать вступившее в законную силу постановление только в целях проведения повторного слушания и получения нового судебного постановления. Как отметил Пленум Верховного суда в Постановлении от 12 февраля 2008 г. № 2 иная точка зрения суда надзорной инстанции на то, как должно было быть разрешено дело, не может являться поводом для отмены или изменения судебного постановления нижестоящего суда.

При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора. В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

В соответствии со ст. 390 ГПК суд, рассмотрев дело в порядке надзора, *вправе*:

- оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;
- отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;
- отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;
- оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

- отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;
- оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379.1 ГПК (т.е. при наличии оснований для возвращения надзорной жалобы или представления прокурора).

Суд, рассматривающий дело в надзорном порядке, вправе в случаях, предусмотренных ст. 226 ГПК, вынести частное определение.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Суд надзорной инстанции оставляет решение, определение или постановление *без изменения*, а представление *без удовлетворения*, если придет к выводу о том, что вынесенное решение, определение или постановление соответствует закону, а доводы представления несущественны. В этом случае в постановлении суд надзорной инстанции должен указать мотивы, по которым доводы представления признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения.

Воспользоваться полномочием отменить, изменить судебное постановление суда первой, кассационной или надзорной инстанции суд надзорной инстанции может только в том случае, когда эти суды не применили закон, подлежащий применению, применили закон, не подлежащий применению, либо неправильно истолковали нормы материального права при этом обязательным условием является то, что без устранения этих нарушений невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Нормы материального права считаются неправильно примененными, если суд не применил закон, подлежащий применению, либо применил закон, не подлежащий применению.

Неприменение закона, подлежащего применению, бывает в тех случаях, когда суд не только не указывает в решении подлежащую применению норму материального права, но и разрешает дело вопреки нормам законодательства. С этим нарушением надзорная инстанция сталкивается и тогда, когда суд, разрешая дело, применил отмененный закон либо нормы подзаконного акта, противоречащие закону или принятые с нарушением установленного порядка.

Применение закона, не подлежащего применению, бывает в тех случаях, когда при разрешении дела суд руководствуется не той нормой материального права, которая регулирует спорное правоотношение. Подобное нарушение объясняется, как правило, неправильной квалификацией отношений сторон.

При *неправильном истолковании закона* суд применяет ту норму, которая подлежит применению в данном случае, но содержание и смысл ее понимает неверно, вследствие чего в своем решении делает неправильный вывод о правах и обязанностях сторон.

Неправильное применение норм материального права не всегда приводит к отмене решения суда. В соответствии с п. 5 ст. 390 ГПК суд, рассмотрев дело в порядке надзора, своим определением вправе изменить решение суда первой, кассационной или надзорной инстанции, не передавая дела на новое рассмотрение, если допущенная им ошибка в применении или толковании норм материального права дает основания для изменения решения. Судебное решение не может быть отменено по формальным соображениям.

Все нарушения норм процессуального права в законе разделены на две группы. К первой отнесятся такие нарушения, которые во всех случаях влекут отмену решения, независимо от доводов протеста. Их принято называть *безусловными основаниями к отмене решения*. Все они перечислены в ст. 364 ГПК.

Во вторую группу входят процессуальные нарушения, которые повлекли вынесение незаконного решения. Эти нарушения называются *существенными нарушениями норм процессуального права* без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов. Перечня таких нарушений в законе нет. В каждом конкретном случае суд должен сам определить, является ли данное процессуальное нарушение существенным и повлекло ли оно вынесение незаконного решения.

В ст. 390 ГПК не указывается на необоснованность решений как на самостоятельное основание к их отмене, однако требование обоснованности решений закреплено в ст. 195. Невыполнение судом этих требований следует отнести к существенным нарушениям норм процессуального права, которые должны влечь отмену решения суда. К таким нарушениям, в частности, можно отнести неправильное определение судом предмета доказывания, обоснование решения недопустимыми доказательствами, вовлечение в процесс и исследование доказательств с нарушением установленных правил.

Если суд, рассматривающий дело в порядке надзора, отменив полностью или в части решение, определение или постановление, приходит к выводу о наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 215 и 216 ГПК, то он может передать дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции с указанием в мотивировочной части определения (постановления) на необходимость обсудить вопрос о приостановлении производства по делу.

Применительно к ст. 200, 202, 203 ГПК суд, рассматривающий дело в порядке надзора, вправе исходя из фактических обстоятельств дела, установленных судом первой инстанции, исправить арифмети-

ческую ошибку, допущенную в вынесенном этой надзорной инстанцией определении (постановлении) об изменении решения либо о вынесении нового решения, а также разъяснить это определение (постановление) в случае его неясности либо разрешить вопрос об отсрочке, рассрочке исполнения измененного или вынесенного им нового решения, об изменении способа и порядка его исполнения.

По результатам рассмотрения дела в порядке надзора суд надзорной инстанции выносит *мотивированное определение* (или *постановление*), в котором должны быть указаны:

- наименование и состав суда, принявшего определение или постановление;
- дата и место принятия определения или постановления;
- дело, по которому принято определение или постановление;
- наименование лица, подавшего надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора;
- фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции;
- содержание обжалуемых судебных постановлений нижестоящих судов;
- закон, на основании которого принято определение или постановление по результатам рассмотрения дела по существу.

При отклонении надзорной жалобы или представления суд надзорной инстанции обязан указать мотивы, по которым указанные в них доводы признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения суда. При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение суд обязан в своем определении или постановлении указать, какие обстоятельства дела необходимо выяснить, какие доказательства следует истребовать, какие другие действия должен совершить суд, вновь рассматривающий дело.

Постановление президиума соответствующего суда подписывается его председателем, определение судебной коллегии — судьями, рассматривавшими дело в порядке надзора.

Определение или постановление суда надзорной инстанции вступает в законную силу *с момента его вынесения*.

Глава 24

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу

24.1. Понятие, значение и основания пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу

> ***Вступившее в законную силу судебное решение*** по гражданскому делу считается неоспоримой истиной в той части, которая констатирует наличие или отсутствие конкретных правоотношений либо юридических фактов, предписывает конкретным лицам действовать определенным образом и является обязательной для всех государственных органов, общественных организаций и граждан.

Презумпция истинности вступившего в законную силу судебного решения основана на том, что процессуальных гарантий, действующих на нормальных стадиях гражданского судопроизводства, должно быть достаточно для установления истины по делу.

Решение считается истинным до тех пор, пока обратное не будет доказано в установленном законом порядке. Таковой и является *процедура проверки законности и обоснованности решений в надзорном производстве и при пересмотре их ввиду открытия новых обстоятельств.*

Наличие института пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам позволяет говорить о существовании принципа презумпции истинности решения суда, вступившего в законную силу. Этот принцип является разновидностью общеправовой презумпции истинности государственного акта.

Судебное решение призвано установить истину, и только на этом может основываться ***презумпция истинности*** вступившего в законную силу решения. По своей логической природе презумпция относится к разряду предположений, отражающих «обычный порядок» вещей или явлений, каким в данном случае является правило о том, что гражданское судопроизводство, в том числе пересмотр

дел по вновь открывшимся обстоятельствам, осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Стороны в этой стадии процесса пользуются равными правами по представлению доказательств и участию в их исследовании.

Решение вступает в законную силу по истечении срока на его апелляционное или кассационное обжалование (если оно не было обжаловано). Решение, не подлежащее кассационному обжалованию, вступает в законную силу немедленно после провозглашения.

В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением районного суда отменено или изменено решение мирового судьи и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

В случае подачи кассационной жалобы решение суда, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

Для пересмотра постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам характерно то, что незаконность и необоснованность пересматриваемого судебного акта являются следствием открытия *обстоятельств, которые суд не мог учесть в момент вынесения постановления*, поскольку они не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду и о них стало известно лишь после вынесения постановления.

Для решения вопроса о пересмотре постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам, как правило, не требуется проверять по материалам дела правильность применения судом норм права, совершения тех или иных действий, что характерно для пересмотра решений в кассационной инстанции и в порядке судебного надзора. Главная задача суда — выяснить наличие или отсутствие *вновь открывшихся обстоятельств* и установить, повлияли ли они на правильность вынесенного судом постановления.

Пересмотр постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам отличается от пересмотра в порядке надзора по объекту, кругу лиц, имеющих право возбуждать процесс о пересмотре судебного постановления, по полномочиям суда, пересматривающего постановление, по процессуальному порядку рассмотрения дела.

Объектом пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть вступившие в законную силу решения и определения суда первой инстанции, заканчивающие процесс (о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения и др.). По вновь открывшимся обстоятельствам могут быть пересмотрены определения и постановления судов кассационной и надзорной инстанции, в том числе те, которыми изменено решение

суда первой инстанции или постановлено новое решение, а также определения и постановления о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения.

В ч. 2 ст. 392 ГПК перечислены основания, по которым вступившие в законную силу решение, определение суда и постановление президиума суда надзорной инстанции могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам. Перечень этих оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Основаниями, по которым вступившие в законную силу решение, определение суда и постановление президиума суда надзорной инстанции могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам, являются:

- существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю, т.е. факты, имеющие юридическое значение для взаимоотношений спорящих сторон и существовавшие на момент рассмотрения и разрешения дела, но они не были и не могли быть известны сторонам;
- заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда — обстоятельства, связанные с недоброкачественностью доказательств, которые привели к вынесению незаконного или необоснованного решения;
- 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;
- отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции;
- признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ.

Вновь открывшиеся обстоятельства следует отличать от юридически значимых фактов, возникших после вынесения решения. Решение должно соответствовать фактам, существовавшим на момент

его вынесения. Факты, возникшие впоследствии, не могут свидетельствовать о неправильности решения. Они могут служить основанием для предъявления нового иска.

Не являются основанием для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам обнаруженные после вынесения решения доказательства, подтверждающие или опровергающие факты, исследованные судом. Они свидетельствуют о том, что юридические факты установлены судом неправильно.

Новые доказательства могут служить основанием для пересмотра решения в порядке надзора, а не по вновь открывшимся обстоятельствам.

Обстоятельства, связанные с недоброкачественностью доказательств, которые привели к вынесению незаконного или необоснованного решения, должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда. При решении вопроса о пересмотре суд должен убедиться, что установленные приговором суда обстоятельства повлияли на правильность вынесенного решения.

Не может служить основанием к пересмотру решения по вновь открывшимся обстоятельствам установленный приговором суда факт недоброкачественности того или иного доказательственного материала, если юридические факты, положенные в основу решения, достоверно подтверждаются другими имеющимися в деле доброкачественными материалами.

Факты преступной деятельности лиц независимо от последствий, которые они повлекли для вынесенного решения, всегда являются основанием к пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам. При пересмотре постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам по п. 4 ч. 2 ст. 392 ГПК суд должен располагать соответствующим актом суда или иного органа, подтверждающим факт отмены решения, приговора, определения либо постановления иного органа.

Представленная копия акта суда или иного органа должна быть соответствующим образом удостоверена. Пересматриваемое постановление может быть отменено только в том случае, если суд придет к выводу, что отмененное постановление суда или иного органа действительно было положено в основу решения по данному делу.

24.2. Порядок пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся основаниям

Вступившие в законную силу решение или определение суда первой инстанции пересматриваются по вновь открывшимся обстоятельствам принявшим им судом.

Вопрос о том, какой суд должен пересматривать решения и определения апелляционной, кассационной и надзорной инстанции, постановления президиумов суда надзорной инстанции *решается в зависимости от правовых последствий, наступивших в результате вынесения этих судебных актов.*

Если решением, определением апелляционной, кассационной или надзорной инстанции или постановлением президиума суда надзорной инстанции решение суда первой инстанции было изменено либо постановлено новое решение, то пересмотр их должен производиться судом, вынесшим новое решение или изменившим его.

Когда определением суда апелляционной, кассационной или надзорной инстанции либо постановлением суда надзорной инстанции решение суда первой инстанции оставлено без изменения, то пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам это решение должен суд первой инстанции, вынесший его.

Заявление, представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда или постановления суда надзорной инстанции подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший решение, определение или постановление. Такие заявление, представление могут быть поданы в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Срок подачи заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления суда надзорной инстанции исчисляется следующим образом:

- при наличии существенных для дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителю (п. 1 ч. 2 ст. 392 ГПК), — со дня открытия существенных для дела обстоятельств;
- при наличии заведомо ложных показаний свидетеля, заведомо ложного заключение эксперта, заведомо неправильного перевода, фальсификации доказательств, повлекших за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда; 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. 2 и 3 ч. 2 ст. 392 ГПК), — со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- при отмене решения, приговора, определения суда или постановления суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения или опреде-

ления суда (п. 4 ч. 2 ст. 392 ГПК), — со дня вступления в законную силу решения, приговора, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, которые отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых были основаны пересматриваемое решение, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором были основаны пересматриваемое решение, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции;

- при признании Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ (п. 5 ч. 2 ст. 392 ГПК), — со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда РФ.

Днем открытия обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, следует считать день, когда вновь открывшееся обстоятельство стало известно лицу, участвующему в деле. Следовательно, срок для подачи заявления должен исчисляться с того дня, когда лицам, участвующим в деле, стало известно о вновь открывшемся обстоятельстве.

После принятия к производству суда заявления о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции по вновь открывшимся обстоятельствам судья обязан совершить определенные действия, направленные на обеспечение правильного рассмотрения дела в первом же судебном заседании.

Вновь открывшиеся обстоятельства устанавливаются *при помощи доказательств*, поэтому судья до рассмотрения дела в судебном заседании предварительно решает вопрос о предмете доказывания, включающем в себя факты, которые могут служить основаниями для отмены решения, а также о правомочности и своевременности обращения заявителя в суд.

Судье до пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, следует решить вопросы о необходимости вызова в судебное заседание не только лиц, участвующих в деле, но и иных участников процесса (свидетелей, экспертов, переводчиков), об истребовании и обеспечении доказательств, а также исследовать вступившее в законную силу постановление, установившее одно из вновь открывшихся обстоятельств, указанных в п. 2 и 3 ч. 2 ст. 392 ГПК,

которое еще нельзя считать безусловным основанием для рассмотрения дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Судья должен убедиться, например, в том, что вступивший в законную силу приговор по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого состоялся приговор суда, лишь по вопросам о том, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом (ст. 61 ГПК).

При пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений по основаниям, предусмотренным п. 2 ч. 2 ст. 392 ГПК, выводы о том, что заведомо подложные доказательства, на которых основано решение, были предметом судебного разбирательства, требуют предварительного анализа материалов дела (в частности, протокола судебного заседания).

Принимало ли действительно участие в деле или рассмотрении его лицо, совершившее преступное деяние в связи с делом и осужденное за это судом, или было ли отмененное впоследствии постановление суда либо иного органа преюдициальным для рассматриваемого судебного решения — все это может быть установлено также при условии тщательного изучения всех материалов дела. Таким образом, судья должен совершить ряд процессуальных действий, аналогичных предусмотренным ст. 147—153 ГПК.

Судья, признав дело достаточно подготовленным к рассмотрению заявления о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам, выносит определение о назначении его к разбирательству. Заявитель и лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания.

Рассмотрение заявления о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляется в судебном заседании по общим правилам гражданского судопроизводства в суде первой инстанции либо в апелляционной, кассационной или надзорной инстанциях. Неявка в судебное заседание участвующих в деле лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте разбирательства дела, не является препятствием к рассмотрению заявления.

Лица, участвующие в деле, и прокурор до разбирательства дела и в судебном заседании вправе представлять доказательства в подтверждение или опровержение оснований к пересмотру решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам. Эти доказательства исследуются и оцениваются судом по общим правилам.

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции по вновь открывшимся обстоятельствам суд *выносит определение.* Содержание этого определения не регламентировано законом.

В определении суд, пересматривающий дело по вновь открывшимся обстоятельствам, должен указать, в частности:

- время и место его вынесения;
- наименование суда, вынесшего его, состав суда;
- лиц, участвующих при рассмотрении дела;
- лицо, подавшее заявление о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам;
- краткое содержание пересматриваемого решения, поданного заявления, представленных материалов и объяснений лиц, участвующих в деле, при рассмотрении заявления;
- мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался;
- постановление суда.

Определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции по вновь открывшимся обстоятельствам обжалованию не подлежит и вступает в законную силу немедленно.

Определение суда, которым в пересмотре отказано, преграждает возможность дальнейшему движению дела и подлежит обжалованию (ст. 371 ГПК). Оно вступает в законную силу по истечении установленного законом срока на обжалование или после отклонения жалобы вышестоящим судом.

В случае отмены решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции дело рассматривается вновь по правилам гражданского судопроизводства.

Глава 25

Производство по делам с участием иностранных лиц

25.1. Понятие, права и обязанности иностранных лиц

В ГПК содержится раздел V «Производство по делам с участием иностранных лиц». Согласно ст. 398, отражающей в целом принцип так называемого национального режима, иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации *имеют право обращаться в суды в России для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.*

Это означает, что такие лица наделены процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями. В общей форме этот принцип закреплен в ч. 3 ст. 62 Конституции РФ: «Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации».

Федеральным законом «О гражданстве Российской Федерации» от 19 апреля 2002 г. № 62-ФЗ (с изм. и доп.)[1] определяются понятия «иностранные лица» и «лица без гражданства». ***Иностранные граждане*** — лица, не являющиеся гражданами России и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства. ***Лица без гражданства*** — лица, не являющиеся гражданами России и не имеющие доказательства наличия гражданства иностранного государства (ст. 3). Статус иностранных организаций определяется по законодательству государств, где они учреждены.

В ГПК содержится понятие «личный закон», который определяет гражданскую процессуальную право- и дееспособность иностранных лиц (ст. 399 и 400). Нормы этих статей согласованы с положениями раздела VI «Международное частное право» ГК РФ.

Личным законом иностранного гражданина является право страны, гражданином которой он является. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается

[1] *СЗ* РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

право страны, в которой гражданин имеет место жительства. Личным законом иностранца, проживающего в России, лица с двойным гражданством, одно из которых — гражданство России, будет российской право.

Личный закон лица без гражданства — это право страны, в которой он имеет место жительства (ч. 4 ст. 399 ГПК). В соответствии с п. 6 ст. 1195 ГК личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

Для определения процессуальной право- и дееспособности иностранных лиц имеет значение и ч. 5 ст. 399 ГПК: лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории России признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью. В этом случае необходимо руководствоваться общими нормами о процессуальной дееспособности (ст. 37 ГПК).

Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена, соответственно ее процессуальная правоспособность им и будет регламентирована. Однако организация, не обладающая по личному закону процессуальной правоспособностью, может быть на территории России признана правоспособной в соответствии с российским правом, т.е. по общим правилам ст. 36 ГПК.

Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом России. В каждом конкретном случае следует руководствоваться положениями этих документов.

Таким образом, на иностранных лиц распространяются как *общие правила* ГПК, так и *специальные*, предусмотренные законами и международными договорами. Так, иностранные граждане могут быть освобождены от уплаты судебных расходов; они вправе вести дело в суде лично или через представителей.

Особенностью является то, что иностранные граждане могут быть представлены в судах консулами соответствующих государств, причем согласно консульским конвенциям консул может представлять граждан своей страны без специальных полномочий (без доверенности).

Распространение на иностранных субъектов национального режима означает, что они могут выступать в судебных процессах истцами, ответчиками, третьими лицами, участвовать в делах, возникающих из публичных правоотношений, и особого производства, пользоваться услугами представителей и выступать в качестве представителя.

В большинстве случаев производство по делам с участием иностранных лиц и лиц без гражданства идет по правилам ГПК.

Общие положения рассмотрения судами Российской Федерации дел с иностранными элементами установлены главой 43 ГПК.

Все документы, составленные на иностранном языке, которые представляются в суд, должны быть переведены на русский язык и надлежащим образом заверены. Если документы выданы, составлены или удостоверены по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов России по нормам иностранного права, они принимаются судом при наличии их легализации, если иное не установлено международным договором России или федеральным законом (ст. 408 ГПК).

Легализация — это установление и засвидетельствование подлинности подписей на документах и соответствия их законам государства пребывания дипломата, например консула (см. Консульский устав СССР). Документы, выданные в России и предназначенные для представления в официальные органы иностранных государств, удостоверяются в особом, упрощенном порядке: уполномоченные органы России проставляют специальный штамп в виде квадратного клише (апостиль), который не требует дальнейшего заверения или легализации и признается официальными учреждениями всех стран — участниц Гаагской конфенции 1961 г. (отменяющей требование легализации иностранных официальных документов)[1].

Легализованный документ оценивается судом наравне с другими доказательствами. Легализация необходима для допуска документа в качестве доказательства при рассмотрении дела в суде и не исключает его исследования и оценку судом с целью установить правильность информации по существу, т.е. удостоверение российского консула не добавляет документу дополнительной юридической силы.

Право иностранных граждан обращаться в суды России и пользоваться одинаковыми процессуальными правами с гражданами России закрепляется также в международных актах. Россия является участником более 30 двух- и многосторонних межгосударственных конвенций, договоров, соглашений о взаимном оказании правовой помощи по гражданским, коммерческим, семейным делам.

Для стран Содружества Независимых Государств большое значение имеет Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., заключенная всеми странами СНГ. Иностранные граждане равны перед российским законом и судом, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений,

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 643.

принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Использование иностранными лицами и лицами без гражданства прав и свобод не должно причинять вреда интересам общества, государства, граждан и организаций.

Не исключены ситуации, когда в каком-либо государстве или союзе государств будут введены дискриминационные ограничения прав российских граждан или организаций в судебных процессах. Тогда Правительство РФ может устанавливать ответные ограничения (реторсии) по отношению к субъектам соответствующего государства или государств (ч. 4 ст. 398 ГПК).

Однако при рассмотрении гражданских дел в российских судах на иностранных лиц нельзя возлагать обязанность доказывания отсутствия в их странах какой-либо судебной дискриминации российских тяжущихся[1].

25.2. Подсудность дел с участием иностранных лиц

Подведомственность и подсудность дел с участием иностранных лиц каждое государство устанавливает самостоятельно. В международном праве, за исключением ряда конвенций и международных договоров, нет специализированных нормативных актов, посвященных исключительно разграничению.

В Российской Федерации общие правила подведомственности и подсудности *регулируются процессуальным законодательством* (Арбитражным процессуальным и Гражданским процессуальным кодексами РФ). Применение правил подсудности дел с участием иностранных лиц судам общей юрисдикции определено ст. 402 ГПК, в которой закреплено как общее правило, так и отступления от него. В соответствии с ч. 1 этой статьи подсудность дел с участием иностранных лиц судам в России регулируется положениями главы 3 «Подведомственность и подсудность», если нет специальных правил, установленных главой 44 ГПК.

Общее исходное правило предусматривает, что суды в России рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится или гражданин-ответчик имеет место жительства на территории России.

Местом жительства гражданина считается место, где он проживает постоянно или преимущественно (ст. 20 ГК РФ). Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Регистрация юридического лица осуществляется

---

[1] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред.В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. С. 833.

по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае его отсутствия — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54 ГК РФ).

Суды вправе также рассматривать дела с участием иностранных лиц и в других случаях. В ч. 3 ст. 402 ГПК предусмотрен ряд таких ситуаций (в международном частном праве они характеризуются наличием в спорном правоотношении так называемого иностранного элемента):

- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории России;
- ответчик имеет имущество, находящееся на территории России;
- по делу о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в России;
- по делу о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца, вред причинен на территории России или истец имеет место жительства в России;
- по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для предъявления требования о возмещении вреда, имело место на территории России;
- иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место (или имело место) на территории России;
- иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории России;
- по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в России или хотя бы один из супругов является российским гражданином;
- по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец имеет место жительства в России.

Однако дела этих категорий могут быть начаты и в иностранном суде, наделенном соответствующей компетенцией, по желанию истца.

Диспозитивное начало российского гражданского процесса нашло отражение в ст. 404 ГПК. Конфликтующие субъекты, одним из которых выступает иностранное лицо, вправе, естественно с учетом особенностей норм о подсудности (ст. 26, 27, 30, 403 ГПК), договориться о рассмотрении дела в иностранном государстве (пророгационное соглашение) до принятия его к производству российским судом.

Дело, которое принято судом в России к производству с соблюдением правил подсудности, должно быть им рассмотрено по существу, независимо от того, что по каким-либо причинам (изменение гражданства, места жительства или места нахождения сторон либо иные обстоятельства) оно стало подсудно суду другой страны. За-

прещение изменять подсудность дела, например при изменении места нахождения стороны, направлено в том числе на предотвращение возможных злоупотреблений.

ГПК содержит перечень дел, по которым установлена ***исключительная подсудность*** с участием иностранных лиц (главы 23—26). Имеются в виду споры:

- о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории России;
- возникающие из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории России;
- о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в России;
- возникающие из публичных правоотношений.

К исключительной подсудности относятся дела особого производства с участием иностранных лиц, если:

- заявитель по делу об установлении юридического факта имеет место жительства в России или факт, подлежащий установлению, имел место на территории России;
- гражданин, в отношении которого подается заявление об усыновлении (удочерении), об ограничении дееспособности или о признании недееспособным, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации), о принудительной госпитализации в психиатрический стационар, о продлении срока принудительной госпитализации, о принудительном психиатрическом освидетельствовании, является российским гражданином или имеет место жительства в России, и др.

Исключительная подсудность означает, что никакие решения зарубежных судов по охватываемым этим понятием категориям гражданских дел не будут признаны и принудительно исполнены на территории России. Отступления возможны только для случаев, предусмотренных международными договорами России.

Разграничение компетенции государственных органов, разрешающих гражданские споры, устанавливается во многих двусторонних договорах России о правовой помощи и правовых отношениях по различным категориям дел[1].

Для государств — участников СНГ наиболее полно вопросы подсудности решены в Конвенции «Правовые отношения по гражданским и семейным делам» 1993 г. Она содержит как общие положения о международной подсудности, так и специальные, разграничивающие подсудность по отдельным категориям дел. Правила о компетенции судебных органов договаривающихся сторон распределены по статьям раздела II Конвенции 1993 г. При определе-

---

[1] См., например: *Ануфриева Л.П.* Международное частное право. М., 2001. Т. 3. С. 660.

нии подсудности двусторонние договоры и Конвенция 1993 г. исходят, как правило, из критерия гражданства, места жительства сторон, нахождения имущества, причинения вреда и др.

На базе заключенных международных договоров изменяется и обогащается внутреннее процессуальное законодательство их участников, регулирующее производство по делам с иностранными элементами. Возможны ситуации, когда согласно договорам рассмотреть одно и то же дело могут суды разных государств. Возникают вопросы ***доминирующей подсудности***.

Обычно в договорах предусмотрено, что при возникновении процессов по делу между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию в компетентных судах двух и более договаривающихся государств, суд, начавший производство позднее, его прекращает. Несоблюдение этого правила может привести к отказу в признании и исполнении судебного решения на территории другого государства. Это не относится к исключительной судебной компетенции, которая всегда имеет превалирующее значение и требует безусловного соблюдения.

В настоящее время эти вопросы решаются на основании ст. 406 ГПК[1]. Так, российский суд отказывает в принятии искового заявления к производству или прекращает производство по делу, если имеется судебное решение по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию, принятое иностранным судом, с которым имеется международный договор России, предусматривающий взаимное признание и исполнение решений суда.

В том случае, если в иностранном суде, решение которого подлежит признанию или исполнению на территории России, ранее было возбуждено дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию, суд в России возвращает исковое заявление или оставляет его без рассмотрения.

25.3. Судебный иммунитет и судебные поручения

Согласно ст. 401 ГПК, сохраняющей концепцию ***судебного иммунитета*** иностранного государства, предъявление иска к иностранному государству, привлечение его к участию в деле в качестве соответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории России, и принятие по отношению к нему обеспечительных мер, обращение взыскания на это имущество в порядке принуди-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 650.

тельного исполнения решения суда допускается только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором России или федеральным законом. При этом согласие иностранного государства в лице его компетентных органов требуется отдельно на предъявление иска, на его обеспечение и на обращение взыскания, при предъявлении к нему встречного иска.

В соответствии с ч. 2 ст. 401 ГПК *границы* судебного иммунитета международных организаций определяют федеральные законы и международные договоры России. В таких договорах предусматриваются различные льготы и привилегии в отношении конкретных международных организаций, выступающих в российских судах. При этом необходимо учитывать такую особенность: наличие судебного иммунитета у иностранного государства-ответчика презюмируется, а каждая международная организация должна разъяснять суду, какими льготами и привилегиями она наделена — нормативными актами или конкретным договором.

В ч. 3 ст. 401 ГПК предусмотрена еще одна группа лиц, пользующихся определенными процессуальными привилегиями: аккредитованные в России дипломатические представители иностранных государств и другие лица, указанные в соответствующих законах и договорах. Основным документом, закрепляющим и распределяющим разнообразные привилегии и иммунитеты для обеспечения эффективного осуществления функций дипломатических представительств является Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г.

Разнообразными льготами пользуются дипломатические агенты — главы и члены дипломатического персонала представительства, имеющие дипломатические ранги. Лица административно-технического персонала, обслуживающего персонала, частные домашние работники сотрудников представительства и члены семей дипломатов также обладают при определенных условиях иммунитетами.

Однако иммунитет от гражданской юрисдикции *не распространяется* на случаи, когда дипломатические представители вступают в гражданско-правовые отношения как частные лица в связи со спорами о принадлежащих им строениях на территории России, наследовании или деятельности, осуществляемой за пределами официальных функций.

В соответствии со ст. 32 Конвенции 1961 г. возбуждение дела дипломатическим агентом или другим лицом, пользующимся иммунитетом от юрисдикции, лишает его права ссылаться на иммунитет в отношении встречных исков, непосредственно связанных с основным иском. Иммунитет от гражданской юрисдикции состоит в том, что касается служебной деятельности, которой пользуются и консулы.

Согласно ст. 407 ГПК российские суды исполняют переданные им в установленном порядке ***судебные поручения*** иностранных судов

о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключения экспертов, осмотр на месте и др.), а также могут обращаться к иностранным судам с поручениями об исполнении такого рода действий.

Вопросы оказания правовой помощи регулируются различными международными договорами. Поручения об оказании правовой помощи реализуются методами процессуальных процедур страны места исполнения. Иногда допускается применение процессуального законодательства иностранного государства, если оно не противоречит законам и публичному порядку страны места исполнения.

Статья 407 ГПК предоставляет право судам в России обращаться к судам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий, а также исполнять переданные им в установленном законом порядке поручения судов иностранных государств.

Если в установленном порядке, т.е. в соответствии с постановлением Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г., из Минюста России поступит в суд иностранное судебное поручение от государства, не связанного с Россией соответствующими обязательствами по договору, то поручение следует исполнить, кроме случаев, указанных в ч. 2 ст. 407 ГПК. Суд отказывает в исполнении, если исполнение поручения может нанести ущерб суверенитету или угрожает безопасности России либо не входит в компетенцию суда.

Необходимо точно соблюдать порядок движения поручения к исполнителю. Несоблюдение или даже формальное нарушение порядка способно привести к длительной волоките или проблемам по существу.

Российские суды общей юрисдикции используют две схемы, рассчитанные на разные зарубежные страны. Указ Президиума Верховного Совета СССР «О порядке сношений государственных учреждений СССР и их должностных лиц с учреждениями и должностными лицами иностранных государств» от 16 декабря 1947 г. *устанавливает дипломатический порядок передачи поручений.*

Первая схема довольно сложная: заказчик, его национальное министерство юстиции, министерство иностранных дел, затем зарубежные министерство иностранных дел и министерство юстиции, далее — суд-исполнитель. Это относится к США, Франции, Бельгии и др. Вторая схема более простая, так как устанавливает порядок сношений судебных органов через центральные учреждения юстиции[1].

В рамках СНГ оказание правовой помощи регулируется Конвенцией «Правовые отношения по гражданским и семейным делам» 1993 г.

---

[1] См.: *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред.В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. С. 886—895.

Глава 26

Исполнительное производство

26.1. Сущность и участники исполнительного производства

> ***Исполнительное производство*** — это заключительная стадия гражданского процесса, включающая совокупность правоотношений, возникающих между судебными приставами, судом и иными участниками исполнительного производства по поводу и в связи с исполнением юрисдикционных актов.

Исполнительное производство охватывает правоотношения по исполнению не только судебных актов, но и решений международного коммерческого арбитража, удостоверения комиссии по трудовым спорам, требования контрольных органов о взыскании денежных средств при отсутствии должника, постановления органов (должностных лиц) по делам об административных правонарушениях, постановлений самого судебного пристава-исполнителя.

Основным нормативным актом, регламентирующим отношения, возникающие при принудительном исполнении судебных актов и актов других органов, является Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 14 сентября 2007 г.(с изм. и доп.)[1] Он определяет органы принудительного исполнения, иные органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов, устанавливает перечень исполнительных документов, требования, предъявляемые к ним, и правовые последствия нарушения этих требований. Закон регламентирует порядок возбуждения, приостановления, прекращения и окончания исполнительного производства, место, время и сроки совершения исполнительных действий, сроки предъявления исполнительных документов к исполнению, порядок их восстановления и др.

Среди нормативных правовых актов, регулирующих принудительное исполнение судебных актов и актов других органов, особое место занимает Федеральный закон «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. (с изм. и доп.)[2]. Он определяет правовую основу деятельности судебных приставов-исполнителей, требования, предъявляемые

---

[1] *СЗ* РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.
[2] *СЗ* РФ. 1997. № 30. Ст. 3590.

к лицам, назначаемым на должность судебного пристава, регламентирует организацию деятельности службы судебных приставов, порядок назначения и освобождения их от должности, устанавливает полномочия должностных лиц службы судебных приставов, права и обязанности судебных приставов-исполнителей при исполнении ими служебных обязанностей, гарантии их правовой и социальной защиты, порядок финансирования и материально-технического обеспечения службы судебных приставов.

Отношения, возникающие в исполнительном производстве, регулируются федеральными законами, устанавливающими условия и порядок принудительного исполнения судебных актов и актов других органов, в числе которых: Гражданский процессуальный кодекс РФ (раздел V «Производство по делам с участием иностранных лиц», ст. 398—417), Арбитражный процессуальный кодекс РФ (раздел IV «Особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел», ст. 217—246), Гражданский кодекс РФ (нормы, регламентирующие порядок проведения торгов, ст. 448 и 449), Семейный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Бюджетный кодекс РФ (глава 24.1 «Исполнение судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации»)[1], Федеральный закон «О третейских судах в Российской Федерации» от 21 июня 2002 г. № 102-ФЗ[2], Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. № 5338-1 (с изм. и доп.)[3].

К источникам исполнительного производства относятся также нормативные акты, принимаемые Правительством РФ по вопросам исполнительного производства, а также акты других органов.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» в соответствии с Конституцией РФ закрепляет приоритет правил, установленных международным договором России, перед внутренним законодательством, регулирующим принудительное исполнение судебных актов и актов других органов. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законами России, то применяются правила международного договора.

Большое значение в практической работе судебных приставов-исполнителей имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. Таковым, например, является постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О применении арбитражными судами ст. 14 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в части регулирования сроков предъявления к исполнению постановлений органов (должностных

---

[1] *СЗ* РФ. 1998. № 31. Ст. 3823.
[2] *СЗ* РФ. 2002. № 30. Ст. 3019.
[3] *Ведомости* СНД РФ. 1993. № 32. Ст. 1240.

лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях» от 20 июня 2007 г. № 41[1].

В юридической литературе вопрос об исполнительном производстве как стадии гражданского или арбитражного процесса является дискуссионным. Одни ученые рассматривают исполнительное производство как самостоятельную отрасль права[2] либо как комплексную отрасль права [3], другие — как стадию гражданского или арбитражного процесса[4]. Однако в процессуальном законодательстве содержатся нормы, относящиеся к исполнительному производству, поэтому есть все основания, независимо от отраслевой принадлежности норм исполнительного производства, выделять в гражданском процессе стадию исполнения судебных постановлений.

К ***участникам*** исполнительного производства относятся:

- органы принудительного исполнения (Федеральная служба судебных приставов и службы судебных приставов субъектов РФ);
- суд, который выполняет контрольные функции двух видов: предварительный контроль — в форме придания силы, санкционирования исполнительного действия; последующий контроль — при рассмотрении жалоб заинтересованных лиц на неправомерные, по их мнению, действия судебных приставов-исполнителей;
- лица, участвующие в исполнительном производстве, — стороны, представители сторон, переводчик, понятые, специалист.

1. *Органы принудительного исполнения.* Порядок организации и деятельности службы судебных приставов определяется Федеральным законом «О судебных приставах». Службу судебных приставов возглавляет главный судебный пристав России. Службы судебных приставов в субъектах Российской Федерации возглавляют главные судебные приставы субъектов Российской Федерации.

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по обеспечению установленного порядка деятельности судов, исполнению судебных актов и актов других органов является Федеральная служба судебных приставов (ФССП России). ФССП России подведомственна Минюсту России. Министерство юстиции РФ осуществляет координацию и контроль деятельности находящейся в его ведении Федеральной службы судебных приставов, а также функции по принятию нормативных правовых ак-

---

[1] *Вестник* ВАС РФ. 2007. № 8.

[2] См.: *Арбитражный* процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец-издат, 2003. С. 568 (автор главы — В.М. Шерстюк).

[3] См.: *Морозова И.Б., Треушников А.М.* Исполнительное производство: Учеб.-практич. пособие. — 2-е изд. М., 2002. С. 48.

[4] См.: *Дарькина М.М.* Актуальные вопросы исполнения судебных актов: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 11.

тов, относящихся к сфере деятельности этой службы. ФССП России возглавляет директор Федеральной службы судебных приставов — главный судебный пристав России, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Президентом РФ[1].

На территории субъекта (субъектов) РФ действуют главные управления (управления, отделы) ФССП России, являющиеся территориальными органами ФССП России, управление и контроль за деятельностью которых осуществляет руководство и центральный аппарат ФССП России[2]. В территориальный орган ФССП России входят:

- аппарат управления территориального органа ФССП России;
- структурные подразделения территориального органа ФССП России, состоящие из государственных служащих, технического и обслуживающего персонала, возглавляемые начальниками отделов — старшими судебными приставами.

Территориальный орган ФССП России возглавляет руководитель — главный судебный пристав субъекта Российской Федерации.

Судебный пристав — должностное лицо, состоящее на государственной службе (ч. 2 ст. 3 Закона «О судебных приставах»). В Федеральном законе «О судебных приставах» закреплены требования к лицу, назначаемому на должность судебного пристава (ст. 3). Судебным приставом может быть гражданин России, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава — высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность судебного пристава не может быть назначен гражданин, имеющий судимость.

На судебных приставов распространяются ограничения, запреты и обязанности, установленные федеральными законами «О противодействии коррупции» от 25 декабря 2008 № 273-ФЗ[3] и «О государственной гражданской службе Российской Федерации» от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ (ст. 17, 18 и 20).[4]

В зависимости от выполняемых функций судебные приставы делятся на две категории:

- судебные приставы, обеспечивающие установленный порядок деятельности судов;

---

[1] См.: *Правоохранительные* органы: Учебник для студентов вузов. — 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. О.А. Галустьяна, А.В. Ендольцевой, А.П. Кизлыка. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2008. С. 245—251.

[2] См.: *Об утверждении* Положения о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов: Приказ Министра юстиции РФ от 9 апреля 2007 г. № 69 (с изм. и доп.) // БНА РФ. 2007. № 19. С. 131—144.

[3] *СЗ РФ.* 2008. № 52 (часть 1). Ст. 6228.

[4] *СЗ РФ.* 2004. № 31. Ст. 3215.

- судебные приставы-исполнители, исполняющие судебные акты и акты других органов.

Функции по исполнению судебных актов и актов других органов возлагаются на судебных приставов-исполнителей, объединенных в районные, межрайонные или соответствующие им согласно административно-территориальному делению субъектов РФ подразделения судебных приставов, возглавляемые старшими судебными приставами.

Судебный пристав-исполнитель — должностное лицо, состоящее на государственной службе, исполняющие судебные акты и акты других органов.

Введение института судебных приставов-исполнителей представляет собой в какой-то мере возрождение известного института судебных приставов, существовавшего в России до 1917 г.[1]

Для обеспечения принудительного исполнения юрисдикционных актов закон наделяет судебного пристава-исполнителя значительными властными полномочиями. Так, судебный пристав-исполнитель *имеет право*: получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки; проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов; давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий; входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им; арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом; налагать арест на денежные средства и иные ценности должника; использовать нежилые помещения при согласии собственника для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника; в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения; объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка; вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве; совершать иные действия, предусмотренные законом (ч. 2 ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах»).

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник / Отв. ред. В.В. Ярков. — 5-е изд., перераб. и доп. С. 537.

В ч. 1 ст. 12 Закона «О судебных приставах» закреплены обязанности и права судебных приставов-исполнителей:

- принимать меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
- предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;
- рассматривать заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносить соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования;
- взять самоотвод, если судебный пристав-исполнитель заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Законные требования судебного пристава-исполнителя обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, граждан и организаций и подлежат неукоснительному выполнению на всей территории Российской Федерации.

В случае невыполнения законных требований судебного пристава-исполнителя он применяет меры, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве»

Невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя, а также воспрепятствование осуществлению судебным приставом-исполнителем функций по исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц влекут ответственность, предусмотренную законодательством РФ.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, требования, содержащиеся в судебных актах, актах других органов и должностных лиц, исполняются органами, организациями, в том числе государственными органами, органами местного самоуправления, банками и иными кредитными организациями, должностными лицами и гражданами.

Исполнительный документ о взыскании денежных средств или об их аресте может быть направлен в банк или иную кредитную организацию непосредственно взыскателем.

Исполнительный документ о взыскании периодических платежей, о взыскании денежных средств, не превышающих в сумме 25 тыс. руб., может быть направлен в организацию или иному лицу, выплачивающим должнику заработную плату, пенсию, стипендию и иные периодические платежи, непосредственно взыскателем. Необходимо отметить, что налоговые органы, банки и иные кредитные организации, а также органы, организации и лица, участвующие в исполнении юрисдикционных актов в предусмотренных федеральным законом случаях, *не являются органами принудительного исполнения*.

Порядок исполнения судебных актов по передаче гражданам, организациям денежных средств соответствующего бюджета бюджетной системы России устанавливается бюджетным законодательством России (глава 24.1 Бюджетного кодекса РФ, введенная Федеральным законом от 27 декабря 2005 г.[1])

Исполнение судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы России производится в соответствии с Бюджетным кодексом РФ на основании исполнительных документов (исполнительный лист, судебный приказ) с указанием сумм, подлежащих взысканию в валюте России, а также в соответствии с установленными законодательством России требованиями, предъявляемыми к исполнительным документам, срокам предъявления исполнительных документов, перерыву срока предъявления исполнительных документов, восстановлению пропущенного срока предъявления исполнительных документов.

К исполнительному документу (за исключением судебного приказа), направляемому для исполнения судом по просьбе взыскателя или самим взыскателем, должны быть приложены надлежащим образом заверенная судом копия судебного акта, на основании которого он выдан, а также заявление взыскателя с указанием реквизитов банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию. Заявление подписывается взыскателем либо его представителем с приложением доверенности или иного документа, удостоверяющего полномочия представителя.

Дубликат исполнительного листа направляется на исполнение вместе с определением суда о его выдаче.

По основаниям, указанным в ст. 242.1 БК РФ, документы, поступившие на исполнение, подлежат возвращению взыскателю. Возвращение исполнительного документа взыскателю не является препятствием для нового предъявления указанного документа к исполнению в пределах срока, исчисляемого в соответствии с законодательством России.

Постановления главного судебного пристава Российской Федерации, главного судебного пристава субъекта Российской Федерации, старшего судебного пристава, их заместителей, судебного пристава-исполнителя, их действия (бездействие) могут быть оспорены взыскателем, должником или лицами, чьи права и интересы нарушены такими постановлением, действиями (бездействием).

2. *Суд (судья) в исполнительном производстве.* С принятием федеральных законов «Об исполнительном производстве» и «О судебных приставах» и возложением функций по принудительному исполнению судебных актов и актов других органов на службу судебных приставов, являющуюся органом исполнительной власти (до

---

[1] *СЗ* РФ. 2006. № 1. Ст. 8.

1997 г. судебные исполнители состояли при судах[1]), суд стал играть иную роль в исполнительном производстве. Исполнение судебных актов осуществляется не судом, а исполнительными органами (судебными приставами-исполнителями) и др.

Вместе с тем в соответствии с нормами ГПК за судом в исполнительном производстве сохранен ряд *важных полномочий*:

- выдача исполнительных листов (ст. 428) и их дубликатов (ст. 430);
- рассмотрение заявлений взыскателей о перерыве и восстановлении срока предъявления исполнительного листа к исполнению (ст. 432);
- разъяснение исполнительного документа (ст. 433);
- решение вопросов об отсрочке или рассрочке исполнения, об изменении способа и порядка исполнения, а также об индексации присужденных денежных сумм (ст. 434), о приостановлении, возобновлении и прекращении исполнительного производства (ст. 436—439), о повороте исполнения решения суда (ст. 443—445);
- рассмотрение заявлений об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий или бездействия (ст. 441), заявлений должников об отмене ареста имущества, исков об освобождении имущества от ареста или исключении из описи (ст. 442) и др.

3. *Лица, участвующие в исполнительном производстве*. Таковыми являются:

1) взыскатель и должник (далее также — стороны исполнительного производства);

2) лица, непосредственно исполняющие требования, содержащиеся в исполнительном документе;

3) иные лица, содействующие исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе (переводчик, понятые, специалист, лицо, которому судебным приставом-исполнителем передано под охрану или на хранение арестованное имущество, и др.).

Лицами, участвующими в исполнительном производстве являются, прежде всего, *стороны* исполнительного производства, т.е. взыскатель и должник. Взыскателем являются гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. Должник — гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения.

---

[1] См. ст. 77 Закона РСФСР «О судоустройстве РСФСР» от 8 июля 1981 г. // *Ведомости* ВС РСФСР. 1981. № 28. Ст. 976.

В исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников. Каждый из них по отношению к другой стороне участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие в исполнительном производстве одному из соучастников.

Стороны при совершении исполнительных действий имеют следующие *права*:

- знакомиться с материалами исполнительного производства;
- делать выписки из материалов исполнительного производства, снимать с них копии;
- представлять дополнительные материалы;
- заявлять ходатайства;
- участвовать в совершении исполнительных действий;
- давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий;
- приводить 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 постановления судебного пристава-исполнителя, его действия (бездействие);
- иные права, предусмотренные законодательством РФ об исполнительном производстве

К участникам исполнительного производства относятся *представители*, *переводчики*, *понятые*, *специалисты*, в отдельных случаях — сотрудники органов внутренних дел. Они оказывают содействие органам принудительного исполнения и сторонам в достижении цели исполнительного производства — реальном восстановлении нарушенных или оспоренных прав. Участие представителей, их права и обязанности в исполнительном производстве регулируются ст. 53—57 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Закон устанавливает случаи обязательного участия указанных лиц при совершении определенных исполнительных действий. Так, присутствие понятых обязательно при совершении исполнительных действий, связанных с вскрытием помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами либо принадлежащих должнику или другим лицам, осмотром, арестом, изъятием и передачей имущества должника (ст. 59—60 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). В других случаях понятые вызываются по усмотрению судебного пристава-исполнителя. Если должник или взыскатель возражают против произведенной судебным приставом-исполнителем оценки определенных предметов, входящих в имущество должника, судебный пристав-исполнитель назначает спе-

циалиста для определения стоимости имущества (ст. 61 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Сотрудники органов внутренних дел в пределах предоставленных им федеральным законом прав оказывают содействие судебным приставам-исполнителям при исполнении ими служебных обязанностей в случаях, если судебным приставам-исполнителям препятствуют в совершении исполнительных действий или угрожает опасность их жизни или здоровью (ст. 62 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

26.2. Процессуальные сроки в исполнительном производстве

Важным условием обеспечения законности и эффективной реализации прав граждан и организаций в исполнительном производстве является *соблюдение процессуальных сроков*.

> Под ***сроками*** в исполнительном производстве следует понимать промежуток времени, в течение которого судебный пристав-исполнитель, иные участники этого производства должны совершить необходимые процессуальные действия.

Выделяют следующие установленные законодательством *разновидности* процессуальных сроков:

- предусмотренные законом для судебного пристава-исполнителя;
- предусмотренные законом для иных участников исполнительного производства;
- установленные судебным приставом-исполнителем для совершения отдельных исполнительных действий.

Законом «Об исполнительном производстве» установлен *общий срок совершения исполнительных действий* — два месяца со дня поступления исполнительного документа к судебному приставу-исполнителю (ст. 36). На практике это требование часто нарушается, в том числе вследствие большой нагрузки судебных приставов-исполнителей. Указанным Законом особо охраняются интересы отдельных категорий граждан. Так, немедленному исполнению подлежат судебные акты:

- о взыскании алиментов, заработной платы или иной платы за труд в пределах платежей, исчисленных за один месяц, а также всей суммы долга по этим выплатам, если исполнительным документом предусмотрено ее немедленное взыскание;
- о восстановлении на работе или в прежней должности незаконно уволенного или переведенного работника;
- по другим делам, если немедленное исполнение требований предусмотрено исполнительным документом или федеральным законом.

В сроки, предусмотренные законом для иных участников исполнительного производства, могут быть включены сроки предъявления исполнительных документов к исполнению (ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, арбитражных судов, и судебные приказы могут быть предъявлены к исполнению в течение трех лет (ч. 3—4 ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов арбитражных судов, по которым арбитражным судом восстановлен пропущенный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, предъявляются к исполнению в течение трех месяцев (ч. 2 ст. 21 Закона «Об исполнительном производстве»).

В срок до шести месяцев предъявляются исполнительные листы, выдаваемые на основании решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, а также оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания.

Удостоверения комиссии по трудовым спорам и постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, предъявляются в течение трех месяцев.

Сроки предъявления других исполнительных документов к исполнению устанавливаются федеральными законами, определяющими условия и порядок выдачи соответствующих исполнительных документов.

Сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются при предъявлении к исполнению:

- *исполнительных листов*, выдаваемых на основании судебных актов судов общей юрисдикции, арбитражных судов, решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, — со дня вступления судебного акта в законную юридическую силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке его исполнения, либо со дня вынесения определения о восстановлении срока, пропущенного для предъявления исполнительного документа к исполнению, а в случаях, когда судебный акт подлежит немедленному исполнению, — со следующего дня после дня его вынесения;
- *судебных приказов* — по истечении 10 дней со дня их выдачи;
- *оформленных в установленном порядке требований органов*, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания — со дня

возвращения их банком или иной кредитной организацией взыскателю или направления судебному приставу-исполнителю;

- *постановлений органов* (*должностных лиц*), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, — со дня вынесения соответствующего постановления.

По другим исполнительным документам срок предъявления к исполнению исчисляется со следующего дня после дня их выдачи, если иное не установлено федеральным законом.

Исполнительные документы о взыскании периодических платежей (алименты, суммы возмещения вреда, причиненного здоровью, и т.д.) сохраняют силу на все время, на которое присуждены платежи. Такой же порядок действует и в отношении нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов. В этих случаях сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности.

В ст. 22 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусмотрена возможность *перерыва* срока предъявления исполнительного документа к исполнению в двух случаях:

1) предъявление исполнительного документа к исполнению;

2) частичное исполнение исполнительного документа должником.

После перерыва срока предъявления исполнительного документа к исполнению течение срока возобновляется. Время, истекшее до перерыва срока, в новый срок не засчитывается. При возвращении исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью его полного или частичного исполнения срок после перерыва исчисляется со дня возвращения исполнительного документа взыскателю.

Если срок предъявления исполнительного документа был пропущен, то исполнительные документы, по которым истек срок предъявления их к исполнению, судебным приставом-исполнителем к производству не принимаются, о чем им выносится соответствующее постановление.

Однако в ст. 23 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусмотрена возможность восстановления пропущенного срока. Взыскатель, пропустивший срок предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший соответствующий судебный акт. Для принятия судом положительного решения необходимо наличие уважительных причин (болезнь, нахождение в командировке и т.д.). Но по другим исполнительным документам пропущенные сроки восстановлению не подлежат.

В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» закреплено правило о наделении судебного пристава-исполнителя правом *самостоятельно определять* процессуальные сроки для совершения отдельных исполнительных действий. Обычно даются мак-

симальные границы процессуального срока, а задача судебного пристава-исполнителя — установить в этих рамках более точный процессуальный срок с учетом конкретных обстоятельств.

26.3. Исполнительные документы. Порядок совершения исполнительных действий

В соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» принудительное исполнение судебного акта, акта иного полномочного органа производится по предъявлении взыскателем либо непосредственно судом или другим органом исполнительного документа в службу судебных приставов. Таким образом, исполнительные документы подтверждают наличие предусмотренных законом условий для возбуждения исполнительного производства.

Исполнение актов судов общей юрисдикции, актов арбитражных судов, а также иных органов заключается в регулировании правовых норм исполнительного производства. Наличие актов обосновывает правомерность применения принудительных мер к обязанному лицу.

Основанием к исполнению актов судебным приставом-исполнителем является не сам акт, а выданный на основании этого акта и в порядке, предусмотренном законодательством, исполнительный документ. Производство исполнительных действий без исполнительного документа не допускается. Исполнительный документ подтверждает наличие предусмотренных законом условий для применения к должнику мер принуждения. При отсутствии таких условий исполнительный документ не выдается.

В ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве» приведен перечень документов, отнесенных к исполнительным:

- исполнительные листы;
- судебные приказы;
- удостоверенные нотариально соглашения об уплате алиментов;
- удостоверения комиссии по трудовым спорам;
- акты 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 достаточных денежных средств, если законодательством не установлен иной порядок исполнения этих исполнительных документов;
- акты органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
- постановления судебного пристава-исполнителя;
- акты иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом;

- исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге.

Исполнительные листы выдаются судами на основании принимаемых ими различных судебных актов:

- решений и определений об утверждении мировых соглашений судов первой инстанции, а также определений судов кассационной инстанции, постановлений судов надзорной инстанции судов общей юрисдикции, когда они изменяют решение суда первой инстанции или выносят новые решения;
- решений арбитражного суда первой инстанции, определений этого суда об утверждении мирового соглашения, обеспечении иска, обеспечении решения, постановления апелляционной, кассационной, надзорной инстанций арбитражного суда, когда ими изменяется решение суда первой инстанции или выносится новое решение;
- приговоров суда общей юрисдикции в части имущественных взысканий;
- решений международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, межгосударственных органов по защите прав и свобод человека, иностранных судов и арбитражей.

Исполнительные листы на основании решения третейского суда выдается компетентным судом[1] в соответствии со ст. 45 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», согласно которой в случае неисполнения ответчиком решения добровольно в установленный срок компетентный суд выдает исполнительный лист для принудительного исполнения.

Исполнительные листы на основании решений Международного коммерческого арбитража выдаются компетентным судом в соответствии со ст. 35 и 36 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже».

Арбитражное решение, независимо от того, в какой стране оно было вынесено, признается обязательным и при подаче в компетентный суд письменного ходатайства приводится в исполнение с учетом изложенных в них положений.

В соответствии с Конвенцией «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» от

---

[1] Компетентный суд — арбитражный суд субъекта Российской Федерации по спорам, подведомственным арбитражным судам, районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции, в соответствии с подсудностью, установленной арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством России (ст. 2 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»).

22 января 1993 г.[1] каждая из договаривающихся сторон на условиях, предусмотренных Конвенцией, признает и исполняет следующие решения, вынесенные на территории других договаривающихся сторон:

- учреждений юстиции по гражданским и семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения по таким делам и нотариальные акты в отношении денежных обязательств;
- судов по уголовным делам о возмещении ущерба.

Вынесенные учреждениями юстиции каждой из договаривающихся сторон и вступившие в законную юридическую силу решения, не требующие по своему характеру исполнения, признаются на территориях других договаривающихся сторон без специального производства при условии, если учреждения юстиции запрашиваемой договаривающейся стороны не вынесли ранее по этому делу решения, вступившего в законную юридическую силу.

Дело согласно Конвенции, а в случаях, не предусмотренных ею, согласно законодательству договаривающейся стороны, на территории которой решение должно быть признано, не относится к исключительной компетенции учреждений юстиции этой договаривающейся стороны.

Ходатайство о разрешении принудительного исполнения решения подается в компетентный суд договаривающейся стороны, где решение подлежит исполнению. Оно может быть подано и в суд, который вынес решение по делу в качестве первой инстанции. Этот суд направляет ходатайство суду, компетентному вынести решение по ходатайству. К ходатайству прилагаются:

- решение или его заверенная копия, а также официальный документ о том, что решение вступило в законную юридическую силу и подлежит исполнению, или о том, что оно подлежит исполнению до вступления в законную юридическую силу, если это не следует из самого решения;
- документ, из которого следует, что сторона, против которой было вынесено решение, не принявшая участия в процессе, была в надлежащем порядке и своевременно вызвана в суд, а в случае ее процессуальной недееспособности была надлежащим образом представлена;
- документ, подтверждающий частичное исполнение решения на момент его пересылки;
- документ, подтверждающий соглашение сторон, по делам договорной подсудности.

Согласно ч. 3 ст. 46 Конституции РФ каждый вправе в соответствии с международными договорами России обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если ис-

---

[1] *СЗ* РФ. 1995. № 17. Ст. 1472.

черпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. К таким органам, в частности, относится Европейский суд по правам человека.

Решение такого межгосударственного органа подлежит немедленному исполнению (ст. 10 и 11 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Однако в нынешнее время порядок выдачи исполнительных документов на основании решений таких органов законом не урегулирован.

Судебный приказ представляет собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника. Судебный приказ выносится по форме, установленной ст. 127 ГПК, и выдается по требованиям, указанным в ст. 122 ГПК.

Судебный приказ имеет силу исполнительного документа. Взыскание по нему производится по истечении десяти дней после выдачи приказа и в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

Соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке их выплаты) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов — между законными представителями.

Постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» также отнесены к исполнительным документам.

Постановление по делу об административном правонарушении подлежит исполнению с момента его вступления в законную юридическую силу.

Постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях приводятся в исполнение с учетом норм раздела V «Исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях» КоАП РФ (ст. 31.1—32.12) .

В ст. 13 Федерального закона «Об исполнительном производстве» закреплены для всех исполнительных документов, за исключением постановления судебного пристава-исполнителя, судебного приказа, исполнительной надписи нотариуса и нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов *обязательные реквизиты*:

- наименование суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ;
- дело или иной материал, послужившие основанием выдачи исполнительного документа, их номера;
- дата принятия акта, подлежащего исполнению;

- полное наименование организации либо фамилия, имя, отчество взыскателя и должника, их адреса либо место жительства, а для должников-граждан также дата, место рождения и место работы;
- резолютивная часть судебного акта либо акта другого органа;
- дата вступления в юридическую силу этого акта;
- дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению.

Исполнительный документ подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда либо, если исполнительный документ выдан другим органом, должностным лицом этого органа, а в установленных федеральным законом случаях — лицом, выписавшим исполнительный документ, и заверяется печатью этих органов либо лиц. Если документ не соответствует требованиям закона, судебный пристав-исполнитель возвращает его взыскателю либо в суд или иной орган, его выдавший. Возврат производится в трехдневный срок со дня поступления исполнительного документа.

Постановление о возвращении в десятидневный срок может быть обжаловано в арбитражный суд, если это исполнительный лист арбитражного суда, и в суд общей юрисдикции в отношении всех остальных исполнительных документов. При этом судебный пристав не позднее следующего дня после дня вынесения постановления направляет его копии взыскателю, в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ.

Исполнительный документ подлежит возврату взыскателю и в случае нарушения срока его предъявления к исполнению, а также по заявлению взыскателя в случаях невозможности взыскания.

Если документ, поступивший от суда или другого органа, полностью соответствует требованиям, предусмотренным законодательством, судебный пристав-исполнитель обязан принять к его исполнению. В течение трех дней со дня поступления к нему исполнительного документа судебный пристав-исполнитель *выносит постановление о возбуждении исполнительного производства.*

В постановлении о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает срок для добровольного исполнения содержащихся в исполнительном документе требований, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства, и уведомляет должника о принудительном исполнении этих требований по истечении установленного срока с взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий, предусмотренных ст. 116—117 Федерального закона «Об исполнительном производстве». Копия постановления не позднее следующего дня после дня его вынесения направляется взыскателю, должнику, а также в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ.

В целях обеспечения исполнения исполнительного документа по имущественным взысканиям по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель одновременно с вынесением постановления о возбуждении исполнительного производства вправе произвести опись имущества должника и наложить на него арест, о чем указывается в этом постановлении.

В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» определяется *место совершения исполнительных действий*:

- если должником является физическое лицо, то они совершаются судебным приставом-исполнителем по месту его жительства, работы или нахождения имущества;
- если должником является юридическое лицо, то они совершаются по месту его нахождения или месту нахождения его имущества.

Судебный пристав-исполнитель может совершать исполнительные действия на территории, на которую не распространяются его функции, если в процессе исполнения исполнительного документа возникла такая необходимость. В этом случае судебный пристав-исполнитель, составив акт, направляется на эту территорию.

В течение суток по прибытии судебный пристав-исполнитель уведомляет о необходимости совершения исполнительных действий на данной территории соответствующую службу судебных приставов, которая либо оказывает содействие прибывшему судебному приставу-исполнителю, либо отказывает ему в этом и поручает дальнейшее исполнение исполнительного документа судебному приставу-исполнителю, действующему на данной территории.

В случае отказа прибывший судебный пристав-исполнитель обязан передать исполнительный документ в службу судебных приставов по месту дальнейшего совершения исполнительных действий с извещением об этом взыскателя, суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ.

Исполнительные действия совершаются в рабочие дни с 6.00 до 22.00 по местному времени. Конкретное время совершения исполнительных действий определяется судебным приставом-исполнителем. Стороны, участвующие в исполнительном производстве, вправе предложить удобное для них время совершения исполнительных действий.

В нерабочие дни, установленные федеральным законом или иными нормативными правовыми актами, совершение исполнительных действий допускается только в случаях, не терпящих отлагательства, или когда по вине должника их совершение в другие дни невозможно. Совершение исполнительных действий с 22.00 до 6.00 по местному времени допускается только в случаях, создающих угрозу жизни и здоровью граждан.

26.4. Меры принудительного исполнения

Принудительное исполнение судебного решения возможно только при наличии оснований, предусмотренных законодательством об исполнительном производстве. В частности, таковыми являются:

- предъявление в установленном федеральным законом порядке надлежаще оформленного исполнительного документа;
- принятие судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства;
- истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения.

Судебный пристав-исполнитель обязан в трехдневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа принять постановление о возбуждении исполнительного производства. Одновременно с этим он предоставляет срок для добровольного исполнения требований, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства.

При наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий, они могут быть отложены судебным приставом по собственной инициативе или по заявлению должника на срок не более десяти дней с вынесением об этом соответствующего постановления.

Принудительное исполнение судебных решений производится судебным приставом-исполнителем *по истечении срока, установленного для добровольного исполнения.*

В соответствии со ст. 68 Федерального закона «Об исполнительном производстве» ***мерами принудительного исполнения*** являются:

1) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на денежные средства и ценные бумаги;

2) обращение взыскания на периодические выплаты, получаемые должником в силу трудовых, гражданско-правовых или социальных правоотношений;

3) обращение взыскания на имущественные права должника, в том числе на право получения платежей по исполнительному производству, в котором он выступает в качестве взыскателя, на право получения платежей по найму, аренде, а также на исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, права требования по договорам об отчуждении или использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации, право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику как лицензиату;

4) изъятие у должника имущества, присужденного взыскателю, а также по исполнительной надписи нотариуса в предусмотренных федеральным законом случаях;

5) наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества;

6) обращение в регистрирующий орган для регистрации перехода права на имущество, в том числе на ценные бумаги, с должника на взыскателя;

7) совершение от имени и за счет должника действия, указанного в исполнительном документе, если это действие может быть совершено без личного участия должника;

8) принудительное вселение взыскателя в жилое помещение;

9) принудительное выселение должника из жилого помещения;

10) освобождение нежилого помещения, хранилища от пребывания в них должника и его имущества;

11) иные действия, предусмотренные федеральным законом или исполнительным документом.

Обращение взыскания на имущество должника включает изъятие имущества и (или) его принудительную реализацию либо передачу взыскателю.

Взыскание по исполнительным документам обращается в первую очередь на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находящиеся в банках и иных кредитных организациях.

Наличные денежные средства, обнаруженные у должника, изымаются. При наличии сведений об имеющихся у должника денежных средствах и иных ценностях, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на них налагается арест.

Если сведений о наличии или об отсутствии у должника-организации счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях не имеется, судебный пристав-исполнитель запрашивает эти сведения у налоговых органов. Налоговые органы обязаны в трехдневный срок представить судебному приставу-исполнителю необходимую информацию. Аналогичная информация может быть представлена взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с не истекшим сроком давности.

При отсутствии у должника денежных средств в рублях, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на денежные средства должника в иностранной валюте. При аресте денежных средств должника в иностранной валюте, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банке или иной кредитной организации, которые пользуются правом продажи иностранной валюты на внутреннем валютном рынке России, судебный пристав-исполнитель своим постановлением обязывает эти банк или иную кредитную организацию осуществить продажу иностранной валюты в размере, предусмотренном законом.

Если денежные средства в иностранной валюте находятся на счетах и во вкладах или на хранении в банке, иной кредитной организации, которые не пользуются правом продажи иностранной валюты на внутреннем валютном рынке России, судебный пристав-исполнитель обязывает их перевести денежные средства должника в иностранной валюте в банк или иную кредитную организацию, которые пользуются этим правом. Банк или иная кредитная организация выполняют постановления судебного пристава-исполнителя в семидневный срок со дня их поступления.

Особенности обращения взыскания на денежные средства профессионального участника рынка ценных бумаг и его клиентов предусмотрены в ст. 73 Закона «Об исполнительном производстве».

При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на иное принадлежащее должнику имущество, за исключением имущества, на которое в соответствии с федеральным законом не может быть обращено взыскание.

Согласно ст. 446 ГПК взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину на праве собственности:

- жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением указанного в этом абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;
- земельные участки, на которых расположены объекты, перечисленные в абз. 2 ч. 1 ст. 446 ГПК, за исключением указанного в этом абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;
- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;
- имущество, необходимое для профессиональных занятий должника, за исключением предметов стоимостью, более ста минимальных размеров оплаты;
- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;
- семена, необходимые для очередного посева;

- продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;
- топливо, необходимое для приготовления пищи и отопления жилого помещения семьи должника в течение отопительного сезона;
- средства транспорта и другое имущество, необходимое должнику в связи с его инвалидностью;
- призы, ордена, медали, другие знаки отличия, которыми награжден должник.

Перечень имущества организаций, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определяется федеральным законом.

Должник вправе указать те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь. Окончательно очередность обращения взыскания на денежные средства и иное имущество должника определяется судебным приставом-исполнителем.

Арест имущества должника состоит из описи имущества, объявления запрета распоряжаться им, а при необходимости — ограничения права пользования имуществом, его изъятия или передачи на хранение. Виды, объем и сроки ограничения определяются судебным приставом-исполнителем в каждом конкретном случае с учетом свойств имущества, значимости его для собственника или владельца, хозяйственного, бытового или иного использования и других факторов.

Нарушение запрета судебного пристава-исполнителя распоряжаться или несоблюдение ограничения права пользоваться имуществом должника, на которое наложен арест, влечет ответственность, предусмотренную федеральным законом.

Реализация арестованного имущества, за исключением имущества, изъятого по закону из оборота, независимо от оснований ареста и видов имущества осуществляется путем его продажи в двухмесячный срок со дня наложения ареста.

Продажа имущества должника, за исключением недвижимого имущества, осуществляется специализированной организацией на комиссионных и иных договорных началах, предусмотренных федеральным законом.

Продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью. Торги недвижимым имуществом организуются и проводятся специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, с которыми заключен соответствующий договор.

Специализированные организации проводят торги по заявке судебного пристава-исполнителя с указанием минимальной началь-

ной цены имущества, выставляемого на торги. Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения специализированной организацией соответствующей заявки судебного пристава-исполнителя. Порядок проведения торгов определяется ГК РФ.

Если имущество не будет реализовано в двухмесячный срок, взыскателю предоставляется право оставить это имущество за собой. В случае отказа взыскателя от имущества оно возвращается должнику, а исполнительный документ — взыскателю.

Обращение взыскания на имущество должника-организации имеет свои особенности. Порядок исполнения в отношении организаций определяется главой 10 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (ст. 94—97). Хотя в основном организации в качестве сторон спора фигурируют в арбитражном суде, что вытекает из правил разграничения подведомственности между арбитражными судами и судами общей юрисдикции, они могут быть и в гражданском процессе, например, когда организация выступает ответчиком по иску гражданина.

При исполнении решений в отношении организаций применяются общие правила, за некоторыми изъятиями и дополнениями.

Пределы и условия обращения взыскания в отношении имущества организаций регулируются ГК РФ и иными федеральными законами, например: Федеральным законом «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г.[1], Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 14 января 1998 г.[2] и др.

Взыскание по обязательствам организаций обращается в первую очередь на их денежные средства. При отсутствии денежных средств, достаточных для погашения задолженности, взыскание обращается на иное имущество организации, принадлежащее ей на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления (за исключением имущества, изъятого из оборота либо ограниченно оборотоспособного), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании оно находится. Обращение взыскания на имущество заключается в его аресте и последующей реализации. В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» (ст. 94) установлена очередность ареста и реализации имущества должника-организации:

1) на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг, в том числе на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг, составляющих инвестиционные резервы инвестиционного фонда), предметы дизайна офисов, готовую продукцию (товары), драгоценные металлы и драгоценные камни, изделия из них, а также лом таких изделий;

---

[1] *СЗ* РФ. 1996. № 1. Ст. 1.
[2] *СЗ* РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

2) на имущественные права, непосредственно не используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

3) на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

4) на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров имущество: объекты недвижимого имущества производственного назначения, сырье и материалы, станки, оборудование и другие основные средства, в том числе ценные бумаги, составляющие инвестиционные резервы инвестиционного фонда.

Отдельный порядок установлен для обращения взыскания на наличные денежные средства, принадлежащие должнику. Наличные денежные средства в рублях и иностранной валюте, хранящиеся в сейфах кассы должника-организации и находящиеся в изолированном помещении этой кассы или иных помещениях должника-организации, подлежат изъятию незамедлительно по их обнаружении.

Изъятые денежные средства в рублях в тот же день сдаются в банк для перечисления на счет взыскателя в размере долга, для зачисления в доход федерального бюджета в размере суммы исполнительского сбора, а оставшиеся средства, предназначенные для покрытия расходов по совершению исполнительных действий, вносятся на депозитный счет подразделения.

В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» предусмотрены меры по обеспечению исполнения исполнительного документа при обращении взыскания на имущество организаций, связанные с возможным возбуждением производства по делу о банкротстве организации:

- в случае ареста судебным приставом-исполнителем принадлежащего должнику-организации имущества третьей очереди он в трехдневный срок после осуществления ареста направляет в Федеральную налоговую службу (ФНС) уведомление о произведенном аресте с приложением сведений о составе и стоимости имущества, на которое наложен арест, а также о сумме требований взыскателя;
- копия указанного уведомления направляется в налоговый орган, контролирующий осуществление должником-организацией платежей в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды;
- по предложению ФНС судебный пристав-исполнитель за счет средств, выделяемых на финансирование службы судебных приставов, публикует в печати сообщение об обращении взыскания на имущество должника-организации;
- получив уведомление ФНС об осуществлении им действий по возбуждению в арбитражном суде производства по делу о не-

состоятельности (банкротстве) должника-организации, судебный пристав-исполнитель обращается в соответствии с процессуальным законодательством России с заявлением об отсрочке исполнения исполнительного документа до возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника;

- в случае возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника-организации исполнительное производство и реализация его имущества, на которое обращено взыскание, приостанавливаются до рассмотрения арбитражным судом вопроса по существу (ст. 96 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Возможны случаи прекращения существования юридических лиц через процедуры реорганизации и ликвидации. При реорганизации должника взыскание по исполнительным документам обращается на денежные средства и иное имущество той организации, на которую в соответствии с законодательством России возложена ответственность по обязательствам должника-организации (с учетом положений передаточного акта или разделительного баланса). При ликвидации должника исполнительные документы, находящиеся у судебного пристава-исполнителя, передаются ликвидационной комиссии (ликвидатору) для исполнения, о чем судебный пристав-исполнитель сообщает взыскателю (ст. 97 Закона «Об исполнительном производстве»).

В главе 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве» закреплены правила о реализации недвижимого имущества на торгах (ст. 89—93).

Торги недвижимым имуществом организуются и проводятся специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, с которыми заключен соответствующий договор. Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения специализированной организацией соответствующей заявки судебного пристава-исполнителя. Порядок проведения торгов определяется Гражданским кодексом РФ.

Судебный пристав-исполнитель *обращает взыскание на заработную плату и иные доходы должника-гражданина* в следующих случаях:

1) исполнение исполнительных документов, содержащих требования о взыскании периодических платежей;

2) взыскание суммы, не превышающей 10 000 руб.;

3) отсутствие или недостаточность у должника денежных средств и иного имущества для исполнения требований исполнительного документа в полном объеме.

Размер удержания из заработной платы и иных доходов должника, в том числе из вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов.

При исполнении исполнительного документа (нескольких исполнительных документов) с должника-гражданина может быть удержано не более 50% заработной платы и иных доходов. Удержания производятся до исполнения в полном объеме содержащихся в исполнительном документе требований. Указанные ограничение размера удержания из заработной платы и иных доходов должника-гражданина не применяется при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда в связи со смертью кормильца и возмещении ущерба, причиненного преступлением. В этих случаях размер удержания из заработной платы и иных доходов должника-гражданина не может превышать 70%.

Взыскание не может быть обращено на следующие виды доходов:

1) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда, причиненного здоровью;

2) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда в связи со смертью кормильца;

3) денежные суммы, выплачиваемые лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

4) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов гражданам, пострадавшим в результате радиационных или техногенных катастроф;

5) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов гражданам в связи с уходом за нетрудоспособными гражданами;

6) ежемесячные денежные выплаты и (или) ежегодные денежные выплаты, начисляемые в соответствии с законодательством РФ отдельным категориям граждан (компенсация проезда, приобретения лекарств и другое);

7) денежные суммы, выплачиваемые в качестве алиментов, а также суммы, выплачиваемые на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей;

8) компенсационные выплаты, установленные законодательством РФ о труде: в связи со служебной командировкой, с переводом, приемом или направлением на работу в другую местность; в связи с изнашиванием инструмента, принадлежащего работнику; денежные суммы, выплачиваемые организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака;

9) страховое обеспечение по обязательному социальному страхованию, за исключением пенсии по старости, пенсии по инвалидности и пособия по временной нетрудоспособности;

10) пенсии по случаю потери кормильца, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета;

11) выплаты к пенсиям по случаю потери кормильца за счет средств бюджетов субъектов РФ;

12) пособия гражданам, имеющим детей, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета, государственных внебюджетных фондов, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов;

13) средства материнского (семейного) капитала, предусмотренные Федеральным законом «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ (с изм. и доп.)[1];

14) суммы единовременной материальной помощи, выплачиваемой за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов, внебюджетных фондов, за счет средств иностранных государств, российских, иностранных и межгосударственных организаций, иных источников: в связи со стихийным бедствием или другими чрезвычайными обстоятельствами; в связи с террористическим актом; в связи со смертью члена семьи; в виде гуманитарной помощи; за оказание содействия в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии террористических актов, иных преступлений;

15) суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок, за исключением туристических, выплачиваемой работодателями своим работникам и (или) членам их семей, инвалидам, не работающим в данной организации, в находящиеся на территории Российской Федерации санаторно-курортные и оздоровительные учреждения, а также суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок для детей, не достигших возраста шестнадцати лет, в находящиеся на территории Российской Федерации санаторно-курортные и оздоровительные учреждения;

16) суммы компенсации стоимости проезда к месту лечения и обратно (в том числе сопровождающего лица), если такая компенсация предусмотрена федеральным законом;

17) социальное пособие на погребение.

При принудительном исполнении исполнительного документа судебный пристав-исполнитель может обратить *взыскание на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других физических и юридических лиц.*

Получив сведения о наличии имущества должника у других лиц, судебный пристав-исполнитель вправе налажить арест на это имущество.

Однако обращение взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, производится только на основании судебного акта.

---

[1] *СЗ РФ.* 2007. № 1 (часть 1). Ст. 19.

Необходимость судебного контроля над этими действиями судебного пристава-исполнителя объясняется тем, что согласно ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Только в суде с участием всех заинтересованных лиц можно выяснить вопрос о правовых основаниях владения имуществом, принадлежащим должнику, о возможности сохранения за третьими лицами прав, вытекающих из соответствующих договоров.

Заявление взыскателя или судебного пристава-исполнителя об обращении взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, рассматривается судом в десятидневный срок со дня поступления заявления.

Если имеет место договор аренды, то арендованное имущество не подлежит изъятию до прекращения договора аренды (ст. 617 ГК РФ).

Судебный пристав-исполнитель обращается с заявлением об изменении способа и порядка исполнения судебного акта путем обращения взыскания на имущество, принадлежащее должнику и находящееся у других лиц, в суд, выдавший исполнительный документ. Если исполнительный документ выдан иным органом, то аналогичное заявление подается судебным приставом-исполнителем в районный суд по месту нахождения подразделения судебных приставов-исполнителей.

На основании вступившего в законную юридическую силу определения суда об изменении способа и порядка исполнения исполнительного документа судебный пристав-исполнитель осуществляет соответствующие меры принудительного исполнения исполнительного документа.

Исполнение актов по спорам неимущественного характера регулируется главой 13 (ст. 105—109) Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Общие условия исполнения судебных актов и актов других органов, согласно которым должник обязывается совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, предусмотрены в ст. 105 указанного Закона.

После возбуждения исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает должнику срок для добровольного совершения предусмотренных исполнительным документом действий. По истечении срока, установленного для добровольного исполнения, судебный исполнитель проверяет выполнение должником установленной юрисдикционным актом обязанности.

В случаях неисполнения должником требований, содержащихся в исполнительном документе, в срок, установленный для добровольного исполнения, а также неисполнения им исполнительного документа, подлежащего немедленному исполнению, в течение суток с момента получения копии постановления судебного пристава-

исполнителя о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании исполнительского сбора и устанавливает должнику новый срок для исполнения.

Должник предупреждаются об ответственности, предусмотренной Кодексом РФ об административных правонарушениях за неисполнение законных требований судебного пристава-исполнителя в соответствии со ст. 113 Закона.

При неисполнении должником требований, содержащихся в исполнительном документе, без уважительных причин во вновь установленный срок судебный пристав-исполнитель применяет к должнику штраф, предусмотренный ст. 17.15 КоАП РФ, и устанавливает новый срок для исполнения.

Если судебный пристав-исполнитель неоднократно устанавливал должнику срок для исполнения содержащегося в исполнительном документе требования неимущественного характера, то штраф на него налагается за каждый случай неисполнения требования в установленный срок. При этом судебный пристав-исполнитель предупреждает должника, что неуплата штрафа в установленный срок в соответствии с ч. 1 ст. 32 УИК РФ является злостным уклонением от уплаты штрафа и влечет замену штрафа другим видом наказания.

При наличии в действиях лица, нарушающего законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении указанного лица к уголовной ответственности.

Закон устанавливает ряд специальных правил применительно к отдельной категории дел — *о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника* (ст. 106 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Отдельно регулируется законом исполнительное производство по делам *о выселении и вселении*. В случае неисполнения в установленный судебным приставом-исполнителем срок исполнительного документа о выселении должника выселение осуществляется судебным приставом-исполнителем принудительно. Выселение производится в присутствии понятых, а в необходимых случаях — при содействии органов внутренних дел с обязательной описью имущества, производимой судебным приставом-исполнителем.

Вселение состоит из обеспечения судебным приставом-исполнителем беспрепятственного входа взыскателя в указанное в исполнительном документе помещение и его проживания (пребывания) в нем. При этом должнику разъясняется, что производится принудительное вселение и он обязан не чинить взыскателю препятствий в проживании (пребывании). Исполнительный документ считается

исполненным, если взыскателю обеспечена возможность повседневного беспрепятственного пользования соответствующим помещением, однако исполнительное производство может быть возобновлено, если после составления акта о вселении взыскателя должник вновь препятствует проживанию (пребыванию) взыскателя.

При отказе должника добровольно исполнить исполнительный документ и передать взыскателю предметы, указанные в исполнительном документе, судебный пристав-исполнитель совершает все необходимые для исполнения исполнительного документа действия. С этой целью он вправе входить в помещения, хранилища, занимаемые должником, производить осмотры, при необходимости вскрывать помещения и хранилища (ст. 64 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Эти действия судебный пристав-исполнитель осуществляет для того, чтобы, например, удостовериться, что присужденные взыскателю предметы у должника отсутствуют.

Обнаружив присужденные взыскателю предметы, судебный пристав-исполнитель в зависимости от количества и иных свойств предметов либо налагает арест с последующим изъятием этих предметов, либо непосредственно их изымает. Изъятие предметов у должника и передача их взыскателю осуществляется по акту, который составляется в трех экземплярах: один вручается должнику, второй — взыскателю, а третий остается в производстве судебного пристава. Прием и передача предметов подтверждается подписями судебного пристава-исполнителя и взыскателя на экземплярах акта.

В случае невозможности исполнения исполнительного документа о передаче взыскателю определенных предметов, например их утрата, судебный пристав-исполнитель вправе обратиться с заявлением об изменении способа и порядка исполнения исполнительного документа в суд или иной орган, выдавший этот документ.

Судебный пристав-исполнитель может совершать по отношению к должнику иные меры, обеспечивающие исполнение исполнительного документа.

Перечень мер принудительного исполнения не является исчерпывающим. Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (ст. 68) указывается на возможность применения других мер, не упомянутых в этом списке, в соответствии с иными федеральными законами, обеспечивающими исполнение решения. К таким мерам можно отнести, например, запрет на совершение определенных действий (реализацию имущества либо имущественных прав), арест судна.

В исполнительном производстве к одному должнику может быть предъявлено несколько требований взыскателей о взыскании с него определенных денежных сумм. Если взысканных сумм недостаточно для удовлетворения требований всех взыскателей, то возникает *потребность в распределении денег между взыскателями.* Требования взыскателей удовлетворяются в установленной законом очередности.

Вопросы распределения взысканных денежных сумм между взыскателями и очередности удовлетворения их требований регулируются главой 14 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (ст. 110—111).

Установлено четыре очереди удовлетворения требований взыскателей при исполнении судебных решений и других актов в отношении взыскания определенных денежных сумм:

- в первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов, возмещению вреда, причиненного здоровью, возмещению вреда в связи со смертью кормильца, а также требования о компенсации морального вреда;
- во вторую очередь удовлетворяются требования по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих (работавших) по трудовому договору, а также по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- в третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в четвертую очередь удовлетворяются все остальные требования.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди.

При недостаточности взысканной денежной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме.

Исполнительный документ возвращается взыскателю в следующих случаях: если невозможно исполнить обязывающий должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий) исполнительный документ, возможность исполнения которого не утрачена; если невозможно установить местонахождение должника, его имущества либо получить сведения о наличии принадлежащих ему денежных средств и иных ценностей, находящихся на счетах, во вкладах или на хранении в банках или иных кредитных организациях, за исключением случаев, когда настоящим Федеральным законом предусмотрен розыск должника или его имущества; если у должника отсутствует имущество, на которое может быть обращено взыскание, и все принятые судебным приставом-исполнителем допустимые законом меры по отысканию его имущества оказались безрезультатными.

Кроме того, основанием для возвращения исполнительного документа взыскателю могут быть действия самого взыскателя. Так, исполнительный документ возвращается по заявлению самого взыскателя, а также если взыскатель отказался оставить за собой имущество должника, не реализованное при исполнении исполнительного документа, или если взыскатель своими действиями препятствует исполнению исполнительного документа. В этом случае судебный пристав-исполнитель выносит постановление об окончании

исполнительного производства и о возвращении взыскателю исполнительного документа.

Возвращение взыскателю исполнительного документа не является препятствием для повторного предъявления исполнительного документа к исполнению в пределах срока, установленного ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

26.5. Расходы по совершению исполнительных действий. Ответственность за нарушение законодательства об исполнительном производстве

> ***Расходами по совершению исполнительных действий*** являются затраченные на организацию и проведение указанных действий средства федерального бюджета, а также средства сторон и иных лиц, участвующих в исполнительном производстве.

В соответствии со ст. 116 Федерального закона «Об исполнительном производстве» к расходам по совершению исполнительных действий относятся средства, затраченные на следующее:

- перевозку, хранение и реализацию имущества должника;
- вознаграждение за работу переводчиков, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к организации и проведению исполнительных действий, и компенсацию понесенных ими, а также понятыми расходов;
- перевод (пересылку) взыскателю денежных средств;
- розыск должника, его имущества, розыск ребенка;
- проведение государственной регистрации прав должника;
- совершение других необходимых действий в процессе исполнения исполнительного документа.

Расходы по совершению исполнительных действий возмещаются федеральному бюджету, взыскателю и лицам, понесшим указанные расходы, за счет должника.

В случае прекращения исполнительного производства ввиду отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ илиотмены или признания недействительным исполнительного документа, на основании которого возбуждено исполнительное производство, расходы по совершению исполнительных действий относятся на счет федерального бюджета России.

Взыскание расходов, отнесение их на счет федерального бюджета России в случаях, предусмотренных Законом «Об исполнительном производстве», и возмещение органу или лицу, которые их понесли, производятся на основании постановления судебного пристава-исполнителя, утвержденного старшим судебным приставом.

В случае неисполнения исполнительного документа без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения этого документа, судебный пристав-исполнитель выносит постановление, по которому с должника взыскивается исполнительский сбор в размере 7% взыскиваемой суммы или стоимости имущества должника.

Постановление о взыскании исполнительского сбора выносится при первом поступлении исполнительного документа судебному приставу-исполнителю. Последующие предъявления к исполнению исполнительного документа судебному приставу-исполнителю исполнительским сбором не облагаются.

Если исполнительное производство прекращено ввиду отмены судебного акта или акта другого органа, на основании которого был выдан исполнительный документ, а также документа, который в силу закона является исполнительным документом, исполнительский сбор возвращается должнику.

В случае невыполнения законных требований судебного пристава-исполнителя, иного нарушения законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве судебный пристав-исполнитель налагает на виновное лицо штраф в порядке и размере, которые установлены законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях, а в случае, предусмотренном ст. 114 Федерального закона «Об исполнительном производстве», обращается в арбитражный суд с заявлением о привлечении виновного лица к административной ответственности.

Так, например, согласно ст. 17.14 КоАП РФ неисполнение банком или иной кредитной организацией содержащегося в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств с должника влечет наложение административного штрафа на банк или иную кредитную организацию в размере половины от денежной суммы, подлежащей взысканию с должника, но не более 1 млн руб.

Нарушение лицом, не являющимся должником, законодательства об исполнительном производстве, выразившееся в невыполнении законных требований судебного пристава-исполнителя, отказе от получения конфискованного имущества, представлении недостоверных сведений об имущественном положении должника, утрате исполнительного документа, в несвоевременном отправлении исполнительного документа, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 2000 до 2500 руб.; на должностных лиц — от 15 000 до 20 000 руб.; на юридических лиц — от 50 000 до 100 000 руб.

При неисполнении представителем власти, государственным служащим, муниципальным служащим, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации исполнительного документа судебный пристав-испол-

нитель вручает указанному лицу предупреждение об уголовной ответственности по ст. 315 УК РФ.

При наличии в действиях лица, нарушающего законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении указанного лица к уголовной ответственности.

26.6. Взаимодействие службы судебных приставов с органами внутренних дел

Круг лиц, содействующих исполнению судебных актов и актов иных органов, включает сотрудников органов внутренних дел, лиц и организации, осуществляющие розыскные и охранные функции.

В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» впервые определена роль сотрудников органов внутренних дел при исполнении судебными приставами-исполнителями своих служебных обязанностей. Сотрудники органов внутренних дел оказывают судебному приставу-исполнителю содействие в тех случаях, когда ему препятствуют в совершении исполнительных действий или его жизни или здоровью угрожает опасность (ст. 62 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Оказание содействия судебным приставам-исполнителям сотрудниками органов внутренних дел регламентируется ст. 2 и 10 Закона «О милиции». Таким образом, при исполнении своих функциональных обязанностей и выполнении поставленных задач каждый сотрудник органов внутренних дел способствует эффективному выполнению исполнительного производства.

Участие сотрудников органов внутренних дел в исполнительном производстве не исчерпывается лишь оказанием содействия судебному приставу-исполнителю при производстве им исполнительных действий. Важная роль сотрудникам правоохранительных органов принадлежит при розыске должника, а также с исполнением решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому лицу (лицам), при аресте имущества должника.

Так, например, согласно п. 13.2. Приказа МВД РФ «О мерах по совершенствованию деятельности участковых уполномоченных милиции» от 16 сентября 2002 г. № 900 участковый уполномоченный в ходе розыска отдельных категорий лиц, установление места нахождения которых отнесено к компетенции милиции общественной безопасности, должен: осуществлять на административном участке по письменным запросам органов внутренних дел установление местонахождения должников-граждан, объявленных в розыск постановлением судебного пристава-исполнителя, а в соответсвии с п. 15.2 —

оказывать в пределах предоставленных им законодательством прав содействие судебным приставам-исполнителям при исполнении ими служебных обязанностей в случаях, если судебным приставам-исполнителям препятствуют в совершении исполнительных действий или угрожает опасность их жизни или здоровью.

Кроме того п. 2 ст. 79 СК РФ содержит следующее положение: принудительное исполнение решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому лицу (лицам), должно производиться с обязательным участием органа опеки и попечительства и участием лица (лиц), которому передается ребенок, а в необходимых случаях с участием представителя органов внутренних дел.

К числу нормативных правовых актов, в которых урегулирован порядок взаимодействия службы судебных приставов с органами внутренних дел, относятся также:

1) Методические рекомендации о порядке взаимодействия подразделений службы судебных приставов с органами внутренних дел при объявлении в розыск лиц, уклоняющихся от уплаты денежных средств по исполнительным документам о взыскании алиментов, возмещению вреда, причиненного здоровью, либо возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца[1];

2) приказ Министра юстиции РФ «Об утверждении Инструкции о порядке исполнения судебными приставами распоряжений председателя суда, судьи или председательствующего в судебном заседании и взаимодействия судебных приставов с должностными лицами и гражданами при исполнении обязанностей по обеспечению установленного порядка деятельности судов и участия в исполнительной деятельности» от 3 августа 1999 г. № 226[2].

---

[1] См.: *Организационно-распорядительные* и методические документы по вопросам розыска должников, имущества и взаимодействия с правоохранительными органами за 2000—2003 годы: Инкорпоративный сборник. М., 2003.

[2] *БНА* РФ. 1999. № 34—35.

Глава 27

Арбитражный процесс

27.1. Сущность, задачи и принципы арбитражного судопроизводства

Вопрос о самостоятельности арбитражного процессуального права является дискуссионным в процессуальной науке. По мнению одних ученых, под гражданским процессуальным правом следует понимать процессуальное право, не только регулирующее деятельность общих судов, но и определяющее деятельность арбитражных судов[1]. Арбитражное процессуальное право рассматривается как составная часть гражданского процессуального права. Другие же специалисты признают арбитражное процессуальное право самостоятельной отраслью права. Указывая на самостоятельность арбитражного процессуального права, исследователи ссылаются обычно на то, что данная отрасль призвана обслуживать систему арбитражных судов, имеющих большое значение для развития экономики, а также на существование отдельных источников арбитражного процессуального права. При этом не оспаривается его сходство с гражданским процессуальным правом: оба регулируют правоотношения, возникающие в процессе осуществления правосудия, только разными судами[2].

Оппоненты, сравнивая порядок разрешения споров судами общей юрисдикции и арбитражными судами, обычно отмечают следующее:

- и те и другие применяют одно и то же материальное право;
- выполняют общую задачу — защиту прав заинтересованных лиц, используя при этом одни и те же способы защиты гражданских прав;
- разрешают схожие вопросы процессуального характера, связанные с движением дел и выяснением обстоятельств, имеющих значение для дела.

Отличия усматривают лишь в субъектном составе лиц, участвующих в деле, а также в более широкой сфере деятельности судов общей юрисдикции.

В наличии отдельной процессуальной формы деятельности арбитражных судов некоторые авторы находят нарушение принципа равенства перед законом и судом, закрепленного ч. 1 ст. 19 Консти-

---

[1] См.: *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 13.
[2] См.: *Арбитражный* процесс / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1995. С. 23—24.

туции РФ, считая недопустимыми различия, имеющиеся в процессуальных кодексах[1].

Учитывая, что Конституцией РФ арбитражное судопроизводство не предусмотрено в качестве отдельного вида, следует согласиться с тем, что производство в арбитражном суде может быть отнесено к гражданскому судопроизводству. Вместе с тем было бы необоснованно узким толкование понятия гражданского судопроизводства исключительно как рассмотрения дел в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством.

Статья 18 Конституции РФ устанавливает, что правосудие — это условие, обеспечивающее непосредственное действие прав и свобод человека и гражданина. Таким образом, главной задачей всего судопроизводства является защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов определенных субъектов.

При этом ***арбитражное судопроизводство*** защищает права и законные интересы лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также России, субъектов Федерации, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти России, субъектов Федерации и местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в этой сфере.

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды в Российской Федерации являются *государственными* и осуществляют судебную власть при рассмотрении и разрешении экономических споров и других дел, отнесенных к их компетенции законодательством.

Согласно Конституции РФ арбитражные суды наряду с конституционными судами и судами общей юрисдикции осуществляют правосудие в Российской Федерации.

Судебная практика и статистика свидетельствую о возрастающей роли арбитражных судов. Так, арбитражными судами рассмотрено дел: в 2008 г. — 970 152; в 2009 г. — 1 409 503 (т.е. на 45% больше)[2].

Арбитражные суды имеют длительную историю. Их прообразом в дореволюционной России были коммерческие суды, рассматривавшие торговые и вексельные дела. Коммерческие суды были ликвидированы в ноябре 1917 г. Декретом СНК РСФСР «О суде» № 1.

В первые годы после Октябрьской революции судебные споры между казенными учреждениями не допускались. Однако с развитием хозяйственных отношений возникла необходимость в создании специ-

---

[1] См.: *Жуйков В.М.* Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 194—195.

[2] См.: *Сайт* ВАС РФ (статистические данные): http://www.arbitr.ru/press-centr/news/totals.

ального органа для разрешения споров между предприятиями и организациями. В 1922 г. с этой целью были созданы арбитражные комиссии. Дальнейшее развитие системы арбитражных органов было связано с образованием в мае 1931 г. государственного арбитража, просуществовавшего до 1991 г. Со времени образования арбитраж существовал в двух видах — государственный и ведомственный. В государственном арбитраже разрешались споры между предприятиями и организациями различного административного подчинения, в ведомственном — споры между предприятиями и организациями, входящими в систему одного министерства или ведомства.

Правовая природа арбитража и арбитражных комиссий определялась сочетанием в их деятельности функций судебных органов и органов управления.

В научной литературе того периода обсуждался вопрос о правовой природе органов арбитража. Были высказаны различные взгляды: государственный арбитраж рассматривался в качестве органа государственного управления, органа руководства народным хозяйством, органа защиты имущественных прав либо органа, сочетающего в себе черты органа государственного управления и судебного органа[1]. Научные взгляды, обосновывающие юрисдикционно-судебную природу органов государственного арбитража, явились теоретической основой для решения вопросов преобразования государственного арбитража в арбитражный суд.

Система арбитражей была упразднена с 1 октября 1991 г., а в замен в 1995 г. были созданы арбитражные суды. Были приняты Закон РСФСР «Об арбитражном суде» 1991 г.[2] и Арбитражный процессуальный кодекс РФ 1992 г.[3]

Принятие Конституции РФ 1993 г., Гражданского кодекса РФ 1994 г. и других законов, а также потребности в совершенствовании арбитражной системы привели к принятию Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и нового Арбитражного процессуального кодекса РФ[4]. Однако в связи с потребностями в совершенствовании арбитражного судопроизводства и под влиянием судебной практики в 2002 г. был принят новый АПК РФ, действующий в настоящее время[5].

---

[1] См.: *Логинов П.В.* Сущность государственного арбитража. М., 1968; *Каллистратова Р.Ф.* Государственный арбитраж. М.,1973; *Арбитражный* процесс в СССР / Под ред. А.А. Добровольского. М., 1983.

[2] *ВСНД* и ВС РСФСР. 1991. № 30. Ст. 1013.

[3] *ВСНД* и ВС РФ. 1992. № 16. Ст. 836.

[4] *СЗ* РФ. 1995. № 19. Ст. 1709.

[5] *Борякова С.А.* Новации арбитражного законодательства и перспективы совершенствования деятельности арбитражных судов // Труды СГУ. Выпуск 85. М.: Изд-во СГУ, 2005.

Источниками арбитражного процессуального права являются:

- Конституция РФ;
- международные договоры и конвенции;
- Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ (с изм. и доп.)[1];
- Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ (с изм. и доп.)[2];
- Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (с изм. и доп.)[3];
- Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ» от 30 мая 2001 г. № 70-ФЗ (с изм.и доп.)[4];
- Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» (глава III. Разбирательство дел о банкротстве в арбитражном суде) от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (с изм. и доп.)[5], Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (глава VI.1 «Производство по делу о банкротстве кредитной организации») от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ (с изм. и доп.)[6]; Налоговый кодекс РФ (глава 25.3 «Государственная пошлина») от 5 августа 2000 № 117-ФЗ (с изм. и доп.)[7].

Вопросы внутренней деятельности арбитражных судов регулирует обязательный для всех арбитражных судов «Регламент арбитражных судов РФ», утвержденный постановлением Пленума ВАС РФ от 5 июня 1996 № 7 (с изм. и доп.)[8].

В юридической литературе предметом дискуссии, имеющей давнюю историю, является *вопрос о судебной практике как источнике права*. Некоторые авторы относят судебную практику к источникам процессуального права, а большинство отрицают значение судебной практики как источника права, указывая, что задача судов состоит не в создании права, а в его применении, что представляется отвечающим современному состоянию правотворчества[9].

Судебная практика в объективированном виде выражается в форме постановлений Пленума ВАС РФ, информационных писем Прези-

---

[1] *СЗ* РФ. 1997. № 1. Ст. 1.
[2] *СЗ* РФ. 1995. № 18. Ст. 1589.
[3] *СЗ* РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.
[4] *СЗ* РФ. 2001. № 23. Ст. 2288.
[5] *СЗ* РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.
[6] *СЗ* РФ. 1999. № 9. Ст. 1097.
[7] *СЗ* РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.
[8] *Вестник* ВАС РФ. 1996. № 11.
[9] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 52—59.

диума ВАС РФ, обзоров судебной практики, решений по конкретным делам. Особое значение имеют разъяснения по вопросам судебной практики, даваемые Пленумом ВАС РФ. Такие разъяснения даются в форме постановлений, являющихся обязательными для арбитражных судов в Российской Федерации. Впервые предусмотрено в законодательстве, что ссылки на постановления Пленума ВАС РФ могут содержаться в мотивировочной части решения арбитражного суда по вопросам судебной практики (ч. 4 ст. 170 АПК РФ). Постановления Пленума ВАС РФ не являются источниками арбитражного процессуального права, но имеют *исключительно важное значение* для правоприменительной практики арбитражных судов, обеспечения ее единообразия на всей территории Российской Федерации.

Задачи судопроизводства в арбитражных судах раскрыты в ст. 2 АПК РФ:

1) защита нарушенных и оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти Российской Федерации, местного самоуправления, иных органов и должностных лиц в указанной сфере;

2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) справедливое публичное судебное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом;

4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

5) формирование уважительного отношения к закону и суду;

6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

В АПК 2002 г. перечень задач существенно расширен. Введение новых задач продиктовано международными обязательствами России, акцент на которые стал делаться после вступления нашей страны в Совет Европы. Это подтверждается и тем, что п. 2 ст. 2 АПК дублирует нормы некоторых международных соглашений. Так, ст. 6 Европейской конвенции о защите прав и основных свобод гарантирует каждому человеку право на справедливое судебное разбирательство независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Аналогичные положения по своему смыслу и содержанию можно найти в ст. 8 и 10 Всеобщей декларации прав и свобод человека и в ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

На необходимость использования норм международных соглашений указывает и Высший Арбитражный Суд РФ, отмечая, что в результате присоединения к юрисдикции Европейского суда рос-

сийский механизм судебного контроля над соблюдением имущественных прав участников экономического оборота в России получил поддержку в виде международного судебного контроля.

Это означает, что компетенция арбитражных судов по рассмотрению имущественных споров и компетенция Европейского суда по рассмотрению жалоб на нарушение имущественных прав взаимосвязаны. Связь базируется на необходимости решения единой задачи международного и внутригосударственного судопроизводства, которая состоит в защите имущественных прав частных лиц при надлежащей охране общественного порядка, что вытекает из ст. 6 Европейской конвенции[1].

Приведенные международные нормы занимают особое место в системе норм о правах и свободах человека, поскольку в них гарантируется самый надежный и эффективный механизм защиты предоставленных прав и свобод — механизм судебной защиты.

Объявить о наличии у граждан прав и свобод нетрудно, необходимо обеспечить их реальное осуществление. Обеспечение доступа к правосудию, отвечающему требованиям справедливости, способно дать больше любых деклараций при том непременном условии, что решения судов выполняются.

Право доступа к правосудию обеспечивает право каждого субъекта предпринимательской и иной экономической деятельности на обращение в суд по поводу споров в этих сферах деятельности. Одним из аспектов доступности правосудия является право на доступ к различным судебным инстанциям.

Справедливое судебное разбирательство включает в себя многие аспекты надлежащего отправления правосудия, а именно права на доступ к правосудию, на судебное разбирательство в присутствии участников арбитражного процесса, равенство сторон, состязательный характер судебного разбирательства и обоснованное судебное решение. Суд должен обеспечить, чтобы разбирательство было справедливым в отношении всех сторон, участвующих в споре.

Публичность судебного разбирательства заключается в сочетании интересов государства и прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность. Публичность разбирательства характеризует не только тем, что арбитражный процесс ведется независимо от воли и желания участников процесса, от их воли, желания зависят многие действия суда, сколько в том, что судебные органы не могут отказаться от производства действий, необходимых для правильного рассмотре-

---

[1] См.: *Информационное* письмо Высшего Арбитражного Суда РФ «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека при защите имущественных прав и права на правосудие» от 20 декабря 1999 г. № С1—7/СМП-1341 // Вестник ВАС РФ. 2000. № 2.

ния дела лишь на том основании, что заинтересованные лица не просят об этом.

*Осуществление судопроизводства в арбитражных судах и исполнение судебного акта осуществляются в разумные сроки. Закрепление в законодательстве положении о том, что р*азбирательство дел в арбитражных судах осуществляется в сроки, установленные законом, обеспечивает защиту сторон в арбитражном разбирательстве от чрезмерного затягивания судебной процедуры. Важно, чтобы правосудие осуществлялось без задержек, могущих подорвать его эффективность и доверие к нему. Таким образом, значение критерия срочности состоит в том, чтобы гарантировать вынесение судебного решения в течение разумного срока, устанавливая тем самым предел состоянию неопределенности, в котором находится то или иное лицо в связи с его процессуальным положением.

При определении разумного срока судопроизводства в арбитражных судах, который включает в себя период со дня поступления искового заявления или заявления в арбитражный суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного акта по делу, учитываются такие обстоятельства, как правовая и фактическая сложность дела, поведение участников арбитражного процесса, достаточность и эффективность действий суда, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела, а также общая продолжительность судебного разбирательства.

Нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок является основанием для присуждения заинтересованным лицам компенсации в соответствие с Федеральным законом от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок». Глава 27.1 АПК РФ регулирует рассмотрение дел о присуждении компенсации.

При затягивании сроков рассмотрения дел заинтересованные лица вправе обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела (ч. 6 ст. 6.1 АПК РФ). По результатам рассмотрения заявления председатель арбитражного суда выносит мотивированное определение, в котором может быть установлен срок проведения судебного заседания по делу и (или) могут быть указаны действия, которые следует совершить для ускорения рассмотрения дела.

Беспристрастность судебного разбирательства обычно означает отсутствие предубеждения или пристрастия. Можно провести различие между субъективным подходом, отражающим личные убеждения данного судьи по конкретному делу, и объективным подходом, который определяет, имелись ли достаточные гарантии, чтобы

исключить какие-либо сомнения по этому поводу. В отношении субъективной беспристрастности суду требуются доказательства фактического наличия предубеждения. Личная беспристрастность официально назначенного судьи не подвергается сомнению, если не появляются свидетельства, указывающие на обратное.

В главе 1 АПК РФ закреплены важнейшие и определяющие правовые положения, на которых построен арбитражный процесс и которые характеризуют его как действенное средство разрешения споров, возникающих в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, т.е. принципы арбитражного судопроизводства.

> ***Принципы арбитражного судопроизводства*** — это закрепленные в нормах права основополагающие правовые идеи, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование арбитражного процесса.

Принципы арбитражного процесса имеют огромное значение для системы процессуальных форм и институтов и определяют наиболее существенные черты арбитражного процесса. Они получают конкретизацию и детализацию в процессуальных нормах, относящихся к конкретным институтам арбитражного процесса.

Значение принципов арбитражного процесса состоит в том, что они:

- образуют своего рода правовой каркас, выражая наиболее существенные черты арбитражного судопроизводства;
- выступают гарантиями достижения задач, стоящих перед арбитражным процессом;
- создают систему арбитражно-процессуальных гарантий защиты прав и интересов участников арбитражного судопроизводства.

Принципы арбитражного процесса в совокупности образуют стройную систему, в которой каждый принцип неразрывно связан с остальными. Система принципов — это совокупность согласованных начал, находящихся во взаимосвязи, при которой нарушение одного принципа влечет нарушение ряда других принципов.

Только в системе принципы арбитражного судопроизводства приобретают истинную правовую ценность. Однако условием их системности является не только их взаимосвязь, но и качественная определенность каждого принципа. Принципы не должны противоречить друг другу и не должны быть сводимы один к другому.

Существуют различные классификации принципов арбитражного судопроизводства. В частности, *по пределам действия* выделяют следующие принципы:

- общеправовые, или конституционные, — законность, осуществление правосудия только судом, равенство всех перед законом и судом;
- межотраслевые — состязательность, гласность;
- отраслевые — диспозитивность.

По объекту правового регулирования принципы делятся на две группы:

- судоустройственные — осуществление правосудия только судом, независимость судей, равенство всех перед законом и судом, государственный язык судопроизводства, сочетание единоличного и коллегиального рассмотрения дел, гласность;
- судопроизводственные — законность, диспозитивность, состязательность, процессуальное равноправие сторон, осуществление судопроизводства в арбитражных судах и исполнение судебного акта в разумные сроки, непосредственность, сочетание устности и письменности.

27.2. Система арбитражных судов РФ: их виды и компетенция, подведомственность и подсудность дел

Конституция РФ предусматривает единственный способ осуществления правосудия в России — судом. В соответствии со ст. 118 правосудие осуществляется только судом. Арбитражные суды составляют единую ***систему***. Правовую основу системы определяют Федеральный конституционный закон о судебной системе и Федеральный конституционный закон об арбитражных судах в Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

Субъектами осуществления правосудия являются судьи арбитражных судов, наделенные полномочиями в соответствии с Законами о судебной системе и о статусе судей.

Систему арбитражных судов составляют (ст. 3 Закона об арбитражных судах):

- Высший Арбитражный Суд РФ (ВАС РФ);
- федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
- арбитражные апелляционные суды;
- арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (далее — арбитражные суды субъектов РФ).

Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами. *Компетенция* Высшего Арбитражного Суда РФ в области осуществления правосудия (по рассмотрению дел в первой инстанции, по пересмотру дел в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов) закреплена ст. 10 Закона об арбитражных судах и ст. 34 АПК РФ.

ВАС РФ помимо полномочий по осуществлению правосудия обладает организационными полномочиями, обобщает судебную

практику, доводит до сведения судов свои выводы, принимает постановления по отдельным вопросам судебной практики.

Деятельность ВАС РФ по обобщению судебной практики, толкованию законодательства имеет большое значение, так как воздействует на осуществление правосудия нижестоящими судами путем издания актов официального толкования, обязательных для применения судами нижестоящих инстанций. Такая деятельность способствует единообразию в правоприменительной практики России.

Вторым звеном системы арбитражных судов являются ***федеральные арбитражные суды округов*** (ст. 24 Закона об арбитражных судах), созданные в 1995 г. В настоящее время действуют десять федеральных арбитражный окружных судов.

К компетенции федерального арбитражного суда округа относится: проверка в кассационной инстанции законности судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов Федерации и арбитражными апелляционными судами; пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам принятых им и вступивших в законную силу судебных актов; рассмотрение в качестве суда первой инстанции заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок по делам, рассматриваемым арбитражными судами, или за нарушение права на исполнение судебных актов в разумный срок, принятых арбитражными судами.

Следующее звено системы арбитражных судов — ***арбитражные апелляционные суды***, создание которых предусмотрено Федеральным конституционным законом «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 4 июля 2003 г. № 4-ФКЗ[1].

Компетенция арбитражных апелляционных судов регламентирована в ст. 33 Закона об арбитражных судах: проверка в апелляционной инстанции законности и обоснованности не вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой инстанции; пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам принятых ими и вступивших в законную силу судебных актов.

Создано 20 арбитражных апелляционных судов — по два в каждом округе. При этом используется окружной принцип образования апелляционных судов, который ранее был использован при организации арбитражных судов кассационной инстанции. На территории арбитражного округа действуют два апелляционных суда, названия которых обозначены номерами. Так, в Московском судебном округе образованы Девятый арбитражный апелляционный суд, осущест-

---

[1] *СЗ* РФ. 2003. № 27 (часть 1). Ст. 2699.

вляющий проверку судебных актов, принятых Арбитражным судом г. Москвы, и Десятый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий проверку судебных актов, принятых Арбитражным судом Московской области.

В субъектах РФ действуют ***арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области и автономных округов*** — замыкающее звено системы арбитражных судов в России. *Компетенция* арбитражных судов субъектов РФ закреплена в ст. 36 Закона об арбитражных судах и ст. 27—33 АПК РФ.

Дела в первой инстанции рассматриваются судьей *единолично*, если коллегиальное рассмотрение дела не предусмотрено законом (ст. 17 АПК РФ).

Обязательный коллегиальный состав предусмотрен при рассмотрении в суде первой инстанции: дел, относящихся к подсудности ВАС РФ; об оспаривании нормативных правовых актов; дел о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом; дел, направленных в суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение. Все дела апелляционной, кассационной и надзорной инстанций рассматриваются только коллегиальным составом суда.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий в заседании голосует последним. Судья, не согласный с мнением большинства, обязан подписать судебный акт и вправе изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу, но не оглашается.

Дела в арбитражном суде апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора рассматриваются *коллегиально* в составе трех или иного нечетного количества судей, если иное не установлено АПК РФ. Коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

В настоящее время в арбитражных судах предусмотрено участие *арбитражных заседателей*. Арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей. Дела особого производства, дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, а также дела, для которых предусмотрен обязательный коллегиальный состав (ч. 2 ст. 17 АПК РФ), не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей. Требования, предъявляемые к арбитражным заседателям, их участие

в арбитражном процессе регламентируются Федеральным законом «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ».

Арбитражными судами рассматриваются только споры в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. При этом под ***предпринимательской деятельностью*** понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Под ***иной экономической деятельностью*** принято понимать деятельность участников гражданского оборота в публично-правовых отношениях, так или иначе связанных с предпринимательством, например взаимоотношения с регистрирующими, налоговыми, таможенными, антимонопольными и иными государственными органами, наделенными властными полномочиями по регулированию в соответствующей сфере экономической деятельности.

Судопроизводство в арбитражных судах ведется в гражданском и административном порядке. Правила судопроизводства установлены АПК РФ, который является основным федеральным законом, устанавливающим общий процессуальный регламент разрешения дел, отнесенных к компетенции арбитражных судов.

Критерием подразделения дел на виды является характер правоотношений и особенности взаимного положения субъектов спорных материальных правоотношений. Есть определенные отличия в правилах рассмотрения различных категорий дел, хотя они и не обязательно связаны с видом судопроизводства, а также с иными критериями, например статусом субъекта спора или характером дела.

АПК 1992 г. предусматривал только один вид судопроизводства — исковой, АПК 1995 г. предусматривал также и особое производство.

В АПК РФ 2002 г. проведена более глубокая дифференциация арбитражного процесса по следующим *видам судопроизводства*:

- исковое производство;
- производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений (административное судопроизводство);
- особое производство;
- производство по делам о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (с 2010 г.);
- производство по делам о несостоятельности (банкротстве);
- производство по корпоративным спорам (с 2009 г.);
- производство по делам о защите прав и законных интересов группы лиц (с 2009 г.);

- упрощенное производство;
- иные производства.

Исковое производство — основной вид арбитражного производства. В порядке искового судопроизводства рассматриваются дела, в которых имеется спор о праве, две стороны — истец и ответчик, занимающие равное правовое положение в материальных правоотношениях. Дело в исковом производстве возбуждается подачей искового заявления (предъявлением иска).

Нормы искового производства устанавливают наиболее общие правила арбитражного процесса. Нормы, регулирующие иные производства, устанавливают особенности рассмотрения отдельных категорий дел по сравнению с общими правилами искового производства (разд. III и IV АПК РФ).

Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений (разд. III АПК РФ), выделено в самостоятельный вид судопроизводства в АПК РФ 2002 г. Оно отличатся от искового производства. При рассмотрении дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, суд не разрешает спора о праве, а осуществляет судебный контроль за законностью действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц. В материальных правоотношениях, являющихся предметом судебного рассмотрения, участники этих категорий дел занимают неравноправное положение, поскольку в них выступают, с одной стороны, орган государства, должностное лицо, наделенные властными полномочиями, с другой стороны, гражданин, организация, не имеющие таких полномочий. Возбуждение дел осуществляется не путем предъявления иска, а подачей заявления.

В порядке особого производства арбитражный суд рассматривает дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение (глава 27 АПК РФ). Объектом защиты в особом производстве является не спорное субъективное право, а законный интерес одного субъекта права. Для особого производства является характерным отсутствие спора о праве, отсутствие спорящих сторон. Дела особого производства возбуждаются подачей заявления. Участниками процесса являются заявители и заинтересованные лица.

Производство по делам о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок регулируется гл. 27.1 АПК РФ, предусмотренной Федеральным законом от 30 апреля 2010 г. № 69-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок».

Право на судопроизводство в разумный срок и право на исполнение судебного акта в разумный срок имеют публично-правовую природу, в связи с чем установлен специальный порядок их защиты, отличный от способа защиты прав, нарушенных незаконными действиями судов и иных государственных и муниципальных органов.

АПК РФ в главе 28 закрепляет специфический порядок рассмотрения и разрешения *дел о несостоятельности* (*банкротстве*).

В 2009 г. Федеральным законом «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ[1] АПК РФ дополнен главой 28.1. «Рассмотрение дел по корпоративным спорам», содержащей специальные нормы, регулирующие *рассмотрение арбитражными судами корпоративных споров.* Категории корпоративных споров относятся как исковые дела, так и неисковые. Необходимость обособления специальных правил, посвященных особенностям разрешения корпоративных споров, объясняется спецификой подобных дел. Как правило, дела по корпоративным спорам отличаются наличием множества отдельных микроспоров либо требований, тесно связанных между собой, вытекающих из набора юридических фактов (сложного юридико-фактического состава). Кроме того, подобные дела нередко характеризуются наличием большого круга лиц, права и законные интересы которых затрагиваются корпоративным спором, что в совокупности с указанными выше особенностями придает делам по корпоративным спорам повышенную сложность. Имеются и другие особенности данных споров.

С 2009 г. в АПК РФ предусмотрена глава 28.2. «Рассмотрение дел о защите прав и законных интересов группы лиц». В таком концентрированном виде в российском законодательстве впервые предусмотрено *правовое регулирование порядка защиты интересов группы лиц*, которая осуществляется посредством предъявления групповых исков и заявлений.

В АПК РФ 2002 г. впервые предусмотрен новый вид судопроизводства — *упрощенное производство* (глава 29 АПК РФ), имеющее определенные черты сходства с приказным производством в гражданском процессе. Бесспорный характер заявленного требования и его незначительный размер определяют упрощенную процедуру рассмотрения и разрешения дела в арбитражном и гражданском процессах. Однако, как правильно указывает профессор Т.Е. Абова, дела упрощенного производства это обычные исковые дела, в которых есть истец и ответчик, и отличие их только в упрощенном порядке рассмотрения[2].

---

[1] *СЗ* РФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

[2] См.: *Улетова Г.Д., Громыко С.В.* Международная Научно-практическая конференция «Защита прав и законных интересов граждан и организаций» // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 11. С.35.

Процессуальные особенности предусмотрены для рассмотрения и разрешения дел *об оспаривании решений третейских судов* и *о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда*; *о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.*

Термин *компетенция* (от лат. *competo* — добиваюсь, соответствую, подхожу) следует понимать прежде всего как совокупность юридически установленных полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному государственному органу (органу местного самоуправления) или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определенного круга государственных или общественно значимых задач и осуществления соответствующих функций.

Вопросы ***компетенции арбитражных судов*** регулируются главой 4 АПК РФ, включающей нормы о подведомственности и подсудности дел арбитражным судам. Кодекс определяет компетенцию, т.е. полномочия, арбитражных судов России по рассмотрению споров с участием российских организаций, граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации

Арбитражному суду ***подведомственны*** дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, — с участием России, субъектов Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

В порядке искового производства арбитражные суды рассматривают возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, других организаций и граждан.

В порядке административного судопроизводства арбитражные суды рассматривают возникающие из административных и иных пуб-

личных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, указанные в АПК РФ:

- об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;
- другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

В порядке особого производства арбитражные суды рассматривают дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 30 АПК РФ).

К подведомственности арбитражных судов отнесены также дела:

- дела о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок;
- об оспаривании решений и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов по спорам, возникшим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности;
- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности.

Статьей 33 АПК установлена *специальная подведомственность дел* арбитражным судам, означающая, что указанные в данной статье дела арбитражные суды рассматривают независимо от того, являются

ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане. Это следующие дела:

- о несостоятельности (банкротстве);
- по спорам, указанным в ст. 225.1 АПК РФ;
- по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- по спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей;
- по спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы;
- о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Дела специальной подведомственности рассматриваются арбитражным судом независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

К подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Большое значение для определения компетенции конкретных арбитражных судов имеют нормы, регулирующие подсудность дел.

Если нормы о подведомственности устанавливают круг дел, отнесенных к рассмотрению и разрешению арбитражных судов как отдельной системы юрисдикционных органов, то институт подсудности позволяет распределить подведомственные арбитражным судам дела между различными судами внутри системы арбитражных судов[1].

В зависимости от того, какой критерий положен в основу распределения – уровень арбитражного суда в системе или место (территория) рассмотрения дела, подсудность делится на родовую и территориальную.

Родовая подсудность – распределение подведомственных арбитражному суду дел между судами различного уровня.

---

[1] См.: *Арбитражный* процесс: Учебник / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: Городец-издат, 2003. С. 107.

Разграничение происходит между ВАС РФ, федеральными арбитражными судами округов и арбитражными судами субъектов РФ.

Общий принцип разграничения родовой подсудности: все дела в первой инстанции подсудны арбитражным судам субъектов РФ, за исключением дел, отнесенных к подсудности ВАС РФ и федеральных арбитражных судов округов.

В качестве суда первой инстанции ВАС РФ рассматривает:

- дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента, Совета Федерации и Госдумы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в предпринимательской и иной экономической деятельности;
- экономические споры между Россией и субъектами Федерации, между субъектами Федерации.

Федеральные арбитражные суды округов рассматривают в качестве суда первой инстанции заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

Распределение подведомственных арбитражным судам дел между арбитражными судами одного уровня в зависимости от места рассмотрения спора в науке арбитражного процессуального права называется ***территориальной подсудностью***.

В ст. 35 АПК РФ определено общее правило территориальной подсудности: предъявление иска осуществляется по месту нахождения или месту жительства ответчика.

Статья 36 АПК РФ устанавливает ***правила определения подсудности по выбору истца***:

- иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в России;
- иск к ответчикам, находящимся или проживающим на территориях разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства одного из них;
- иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории России имущества ответчика;

- иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора;
- иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства;
- иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

Статья 38 АПК РФ устанавливает ***правила исключительной подсудности***:

- иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества;
- иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации;
- иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки грузов, пассажиров и их багажа, в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика;
- иск по спору, в котором одной из сторон является арбитражный суд, предъявляется в Арбитражный суд Московской области, за исключением случая, если одной из сторон в споре является арбитражный суд, расположенный на территории Московского судебного округа (в этом случае он предъявляется в Арбитражный суд Тверской области);
- заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника;
- исковое заявление или заявление по спору, указанному в ст. 225.1 АПК РФ, подается в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица, указанного в ст. 225.1 АПК РФ;
- заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества;
- заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя;

- заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории России организации-ответчика;
- заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства и не имеющими государственной регистрации на территории России, подаются в Арбитражный суд Московской области;
- заявления об оспаривании решения третейского суда и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подаются в арбитражный суд субъекта Федерации, на территории которого принято решение третейского суда;
- заявление о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений подается стороной, в пользу которой состоялось решение иностранного суда, в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника;
- встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска[1].

Статьей 37 АПК РФ предусмотрена ***договорная подсудность*** — подсудность, определяемая соглашением сторон. По соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему производству может быть изменена общая территориальная и альтернативная подсудность, Исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

27.3. Общие положения арбитражного судопроизводства

Доказывание и доказательства в арбитражном процессе регулируются главой 7 АПК.

---

[1] В юридической литературе правило о предъявлении встречного иска в суд по месту рассмотрения первоначального иска именуется «подсудностью по связи дел», что вполне обоснованно (см.: *Арбитражный* процесс: Учебник / Под ред. проф. М.К. Треушникова. С. 110), однако в АПК РФ подсудность встречного иска именуется исключительной, поэтому в учебнике данная подсудность рассматривается как исключительная.

> ***Судебное доказывание*** — это логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, а также суда, по установлению наличия или отсутствия фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела[1].

По общему правилу, закрепленному в ст. 65 АПК РФ, обязанность доказывания обстоятельств, имеющих значение для дела, возлагается на то лицо, участвующее в деле, которое на них ссылается в обоснование своих требований или возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие органы или должностное лицо.

Процесс доказывания осуществляется в строгой последовательности по определенным этапам: собирание, представление, раскрытие доказательств, исследование и оценка доказательств.

Положение о необходимости раскрытия доказательств до начала судебного заседания является новеллой Арбитражного процессуального кодаеса РФ 2002 г. Институт раскрытия доказательств известен процессуальному законодательству некоторых зарубежных стран, в частности Англии и США. Каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не установлено Кодексом. Лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно (ч. 3 и 4 ст. 65 АПК РФ).

Доказательствами в арбитражном процессе являются полученные в предусмотренном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела (ст. 64 АПК РФ).

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Большое значение в арбитражном процессе имеют обеспечительные меры (глава 8 АПК РФ).

---

[1] См.: *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М.: Городец, 2004. С. 36.

Обеспечительные меры — срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ различает следующие обеспечительные меры: направленные на обеспечение иска, принятого к производству арбитражного суда, т.е. *меры по обеспечению иска*, и заявленные до предъявления иска и начала производства по делу, направленные на защиту имущественных интересов заявителя, т.е. *предварительные обеспечительные меры*.

Обеспечительными мерами могут быть:

- наложение ареста на денежные средства (в том числе денежные средства, которые будут поступать на банковский счет) или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;
- запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;
- возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;
- передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу и другие.

Судебные расходы в арбитражном процессе регулируются главой 9 АПК РФ.

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела арбитражным судом.

Государственная пошлина — сбор, взимаемый с организаций и физических лиц при обращении за совершением юридически значимых действий арбитражными судами по рассмотрению, разрешению, пересмотру арбитражных дел и выдачу документов.

Судебные издержки — денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам, расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте, расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей), и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде.

Основания, размер и порядок уплаты государственной пошлины устанавливаются в соответствии с главой 25.3 НК РФ.

Вопросы относительно ***судебных извещений*** в процессе подготовки и в ходе арбитражного процесса регулируются в главе 12 АПК РФ. Для своевременного и объективного рассмотрения дела необходимо надлежащее извещение участвующих в деле лиц (ст. 123 АПК РФ).

В отличие от гражданского процесса, где участники извещаются и вызываются судебными повестками, в арбитражном процессе участ-

ники процесса извещаются путем направления копии судебного акта (ст. 121 АПК РФ).

Извещение производится не позднее чем за 15 дней до начала судебного заседания, если иное не предусмотрено АПК РФ.

В случаях, не терпящих отлагательства, арбитражный суд может известить или вызвать участников процесса телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

27.4. Участники арбитражного процесса

Участники арбитражного процесса делятся на две группы:

1) лица, участвующие в деле (ст. 40 АПК РФ);

3) иные участники арбитражного процесса (ст. 54 АПК РФ) — представители; содействующие осуществлению правосудия лица, т.е. эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

К ***группе лиц, участвующих в деле***, относятся:

- стороны, заявители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных Кодексом случаях;
- третьи лица;
- прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы и организации, граждане, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных Кодексом.

Лица, участвующие в деле, являются участниками процесса. Они имеют самостоятельный юридический интерес (личный или общественный) к исходу процесса, действуют в процессе от своего имени, имеют право на совершение процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса. На них распространяется законная сила судебного решения.

В зависимости от характера юридического интереса среди лиц, участвующих в деле, выделяют:

1) лиц, имеющих *личный* (*субъективный*) *интерес*, как материально-правовой, так и процессуальный, — стороны, третьи лица, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства;

2) лиц, имеющих *государственный или общественный интерес*, т.е. обладающие только процессуальным интересом, — прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в суд в случаях предусмотренных законом.

Можно выделить следующие признаки лиц, участвующих в деле: право на совершение процессуальных действий от своего имени и на совершение волеизъявления, т.е. процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса; наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда;

распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения.

Процессуальное положение лиц, участвующих в деле, закреплено в ст. 41 АПК РФ. Они *вправе*:

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства;
- участвовать в исследовании доказательств;
- задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам;
- знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле;
- знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа;
- обжаловать судебные акты;
- пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им АПК РФ и другими федеральными законами.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами и исполнять обязанности. Они должны обладать гражданской процессуальной правоспособностью (иметь права и обязанности) и гражданской процессуальной дееспособностью (своими действиями осуществлять права и поручать ведение дела представителю).

> ***Сторонами*** в арбитражном процессе являются участвующие в деле лица, спор которых о субъективном праве или охраняемом законом интересе должен рассмотреть и разрешить суд.

К сторонам относятся истец и ответчик (ст. 44 АПК РФ). *Истец* — это организация и гражданин, предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов, т.е. лица, в защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов которых возбуждено гражданское дело. *Ответчиком* являются организации и граждане, к которым предъявлен иск, т.е. лица, привлекаемые судом к ответу по требованию, заявленному истцом.

Таким образом, истец и ответчик — субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса, подлежащего судебному рассмотрению и разрешению. Поскольку спор не разре-

шен, постольку истец и ответчик — это предположительные субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса.

Объем прав и обязанностей сторон значительно шире объема прав и обязанностей лиц, участвующих в деле. Помимо прав, указанных в ст. 41 АПК РФ, истец обладает правом отказа от иска, изменения основания и предмета иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований, а ответчик — правом признания иска. Стороны вправе прекратить спор заключением мирового соглашения. Вместе с тем они обязаны нести бремя доказывания, сообщать о перемене места жительства, являться по вызову в суд, нести судебные расходы и совершать некоторые другие действия.

Третьи лица — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс в связи с заинтересованностью в разрешении спора наряду со сторонами. Характер заинтересованности в исходе спора может быть различным, поэтому закон различает третьих лиц, заявляющих и не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс до принятия решения арбитражным судом первой инстанции для защиты самостоятельных прав на предмет спора (ст. 50 АПК РФ). Они пользуются всеми правами и несут обязанности истца в процессе, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

Если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала. О вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, выносится определение.

Третьих лиц следует различать от *соистцов*. Иск третьего лица не может быть заявлен совместно с первоначальным иском; требования истца и третьего лица, направленные на один и тот же объект спора, исключают друг друга; истец и третье лицо находятся в споре между собой. Требования соистцов всегда адресованы к ответчику и не исключают друг друга.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельный требований на предмет спора (третье лицо с побочным участием), — лицо, участвующее в деле на стороне истца или ответчика в связи с тем, что решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 51 АПК РФ).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут вступать в процесс по собственной инициативе, по ходатайству сторон, прокурора, по инициативе суда. Они пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, кроме права на изменение основания и предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, а также на отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, требование принудительного исполнения судебного решения.

Участие ***прокурора*** в арбитражном процессе предусмотрено ст. 52 АПК РФ. Прокурор, являясь лицом, участвующим в деле, имеет только процессуально-правовую заинтересованность (служебную) в исходе дела, всегда выступает в процессе от своего имени, но в защиту интересов других лиц. Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд:

- с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- с исками о признании недействительными сделок и о применении последствий недействительности ничтожных сделок, совершенных органами государственной власти РФ, субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований.

Прокурор, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. Предъявляя иск, прокурор занимает положение процессуального истца, поскольку обращается в защиту не своих интересов и не относится к субъектам спорного материального правоотношения, являющегося предметов судебного разбирательства. Истцом в материальном смысле является то лицо, в защиту интересов которого предъявлен иск прокурором. Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле. К иску прокурора не применяются требования об уплате государственной пошлины и соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора[1].

Обращение в защиту публичных интересов, прав и законных интересов других лиц регулируется ст. 53 АПК РФ.

---

[1] См.: *Арбитражный* процесс: Учебник / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: Городец-издат, 2003. С. 148 (автор главы — проф. С.А. Иванова).

В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд в защиту публичных интересов.

В случаях, предусмотренных АПК РФ и другими федеральными законами, организации и граждане вправе обратиться в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов других лиц.

В обращении должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов или прав и (или) законных интересов других лиц, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд.

Орган, обратившийся в арбитражный суд в защиту публичных интересов, организации и граждане, обратившиеся в защиту прав и законных интересов других лиц, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности истца.

Отказ указанных органов, организаций и граждан от предъявленного иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу.

В арбитражном процессе в соответствии со ст. 53 АПК РФ участвуют таможенные и антимонопольные органы, федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг и др.

Группа иных участников арбитражного процесса включает представителей и лиц, содействующих осуществлению правосудия — это эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

Представительство в арбитражном суде регулируется главой 6 АПК РФ. ***Судебные представители*** — это лица, которые на основании предоставленных им полномочий выступают в арбитражном суде от имени и в интересах представляемых.

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей. Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица (ч. 3 ст. 59 АПК РФ).

Вопрос о процессуальном положении судебного представителя является дискуссионным в юридической литературе: одни ученые

считают, что представители относятся к лицам, участвующим в деле, другие не относят их к этой категории участников арбитражного процесса[1]. В АПК РФ данный вопрос решен достаточно четко: в соответствие со ст. 54 АПК РФ представители отнесены в группу «иных участников процесса», а не в группу «лиц, участвующих в деле».

Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами, подтверждаются представляемыми ими суду документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами.

Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия.

Полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом.

Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, в ином документе. *Полномочия представителя также могут быть выражены в заявлении представляемого, сделанном в судебном заседании, на что указывается в протоколе судебного заседания.*

Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации.

Доверенность от имени индивидуального предпринимателя должна быть им подписана и скреплена его печатью или может быть удостоверена нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке.

Доверенность от имени гражданина может быть удостоверена нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке.

В ст. 54 АПК РФ дается перечень лиц, содействующих осуществлению правосудия.

Экспертом в арбитражном суде является лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения. Лицо, которому поручено проведение экспертизы, обязано по вызову арбитражного суда явиться в суд и дать объективное заключение по поставленным вопросам.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 165.

Эксперт вправе с разрешения арбитражного суда знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных заседаниях, задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям, заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов. Он вправе отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, и в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения. За дачу заведомо ложного заключения эксперт *несет уголовную ответственность*, о чем предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Свидетелем является лицо, располагающее сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела. Свидетель обязан по вызову арбитражного суда явиться в суд. Он обязан сообщить арбитражному суду сведения по существу рассматриваемого дела, которые известны ему лично, и ответить на дополнительные вопросы арбитражного суда и лиц, участвующих в деле. За дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ от дачи показаний свидетель *несет уголовную ответственность*, о чем предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела, представители по гражданскому и иному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей, а также лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Переводчиком является лицо, которое свободно владеет языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судопроизводства, и привлечено арбитражным судом к участию в арбитражном процессе.

Лица, участвующие в деле, вправе предложить арбитражному суду кандидатуры переводчика. Иные участники арбитражного процесса не вправе принимать на себя обязанности переводчика, хотя бы они и владели необходимыми для перевода языками.

Переводчик обязан по вызову арбитражного суда явиться в суд и полно, правильно, своевременно осуществлять перевод. Переводчик вправе задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода, знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия и делать замечания по поводу правильности записи перевода. За заведомо неправильный перевод переводчик *несет уголовную ответственность*, о чем предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Помощник судьи оказывает помощь судье в подготовке и организации судебного процесса и не вправе выполнять функции по осуществлению правосудия. Помощник судьи может вести протокол судебного заседания и совершать иные процессуальные действия. Он не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Секретарь судебного заседания ведет протокол судебного заседания. Он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников арбитражного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания. Секретарь судебного заседания по поручению председательствующего проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании.

27.5. Производство в арбитражном суде первой инстанции. Исковое производство

Для ***возбуждения арбитражного производства*** так же, как и для возбуждения гражданского процесса, необходимо *предъявление требования* заинтересованным лицом и *принятие судом заявления к своему производству*.

> ***Исковое заявление*** — это документ, в котором излагаются требования истца и иные сведения, имеющие значение для возбуждения производства по делу.

Исковое заявление, подписанное истцом или его представителем, подается в арбитражный суд в письменной форме. В нем должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;
- наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;
- требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам — требования к каждому из них;
- обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;
- цена иска, если иск подлежит оценке;
- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

- сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;
- сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;
- перечень прилагаемых документов.

К исковому заявлению прилагаются:

- уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;
- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;
- копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;
- доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления;
- копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;
- документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;
- проект договора, если заявлено требование о принуждении заключить договор.

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд.

Арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых к его форме и содержанию (ч. 2 ст. 127 АПК РФ). Положение об обязанности суда принять исковое заявление, впервые включено в АПК РФ 2002 г., причем новое законодательство не предусматривает института отказа в приеме искового заявления судом.

По основаниям, указанным в АПК РФ, в стадии возбуждения дела исковое заявление может быть оставлено без движения (ст. 128) или возвращено (ст. 129).

Если арбитражный суд установит при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с на-

рушением требований, указанных в ст. 125 и 126 АПК РФ, то выносит определение об *оставлении заявления без движения.* В определении перечисляются основания для оставления искового заявления без движения и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения.

В том случае, если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда. Когда же такие обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы.

Возвращение арбитражным судом искового заявления происходит также, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления суд установит, что:

- дело неподсудно данному арбитражному суду;
- до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;
- не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда.

После принятия заявления к производству арбитражный суд первой инстанции выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится судьей единолично по каждому делу, находящемуся в производстве арбитражного суда первой инстанции, в целях обеспечения его правильного и своевременного рассмотрения.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса;
- оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств;
- примирение сторон.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится в срок, определяемый судьей с учетом обстоятельств конкретного дела и не-

обходимости совершения соответствующих процессуальных действий, и завершается проведением предварительного судебного заседания, если в соответствии с АПК РФ не установлено иное.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья:

- вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений; предлагает раскрыть доказательства, их подтверждающие, и представить при необходимости дополнительные доказательства в определенный срок; разъясняет сторонам их права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий в установленный срок; определяет по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;
- разъясняет сторонам их права на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, передать спор на разрешение третейского суда, обратиться за содействием к посреднику в целях урегулирования спора и последствия совершения таких действий, принимает меры для заключения сторонами мирового соглашения, содействует примирению сторон;
- оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, истребует по ходатайству сторон, а в случаях, предусмотренных АПК РФ, по своей инициативе необходимые доказательства, разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств, а также принимает иные меры для представления сторонами доказательств;
- по ходатайству сторон разрешает вопросы об обеспечении иска, о предоставлении встречного обеспечения, а также об обеспечении доказательств, направляет судебные поручения;
- рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении нескольких требований, принятии встречного иска, возможности проведения выездного судебного заседания;
- совершает иные направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела действия.

Особое место среди действий по подготовке дела к судебному разбирательству занимает *предварительное судебное заседание* (ст. 136 АПК РФ). Его основная задача — при активном участии сторон и других заинтересованных лиц окончательно определиться в том, насколько дело готово для разрешения по существу. Дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц, при их неявке заседание проводится в их отсутствие.

Арбитражный суд в предварительном судебном заседании разрешает ходатайства сторон, определяет достаточность представленных доказательств, выносит на рассмотрение другие вопросы и совершает иные процессуальные действия.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству. Дело рассматривается арбитражным судом первой инстанции в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу, если АПК РФ не установлено иное.

Разбирательство дела осуществляется в судебном заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

Дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции в срок, не превышающий *трех* месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу, если АПК РФ не установлено иное. Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем арбитражного суда до *шести* месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса.

Судебное заседание арбитражного суда состоит из четырех сменяющих друг друга частей: подготовительная часть; рассмотрение дела по существу (исследование доказательств); судебные прения (новелла арбитражного законодательства 2002 г.); принятие и объявление решения арбитражного суда.

Судья, а при коллегиальном рассмотрении дела — председательствующий в судебном заседании:

- открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению;
- проверяет явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливает их личность и проверяет полномочия; устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки;
- выясняет вопрос о возможности слушания дела;
- объявляет состав арбитражного суда, сообщает, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы;
- разъясняет лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальные права и обязанности;

- удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей до начала их допроса;
- предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, эксперта — за дачу заведомо ложного заключения, свидетелей (непосредственно перед их допросом) — за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний;
- определяет с учетом мнений лиц, участвующих в деле, последовательность проведения процессуальных действий;
- выясняет, поддерживает ли истец иск, признает ли иск ответчик, не хотят ли стороны закончить дело мировым соглашением, о чем делаются соответствующие записи в протоколе судебного заседания;
- руководит судебным заседанием, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;
- принимает меры по обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется *протокол*. В протоколе о совершении отдельного процессуального действия указываются также сведения, полученные в результате совершения этого процессуального действия.

Протокол ведет судья, рассматривающий дело, либо секретарь судебного заседания или помощник судьи. Протокол составляется в письменной форме. Он может быть написан от руки, или напечатан на машинке, или составлен с использованием компьютера.

Протокол подписывается председательствующим в судебном заседании и секретарем судебного заседания или помощником судьи, который вел протокол судебного заседания, не позднее следующего дня после дня окончания судебного заседания, а протокол о совершении отдельного процессуального действия — непосредственно после совершения отдельного процессуального действия.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с протоколами судебного заседания и отдельных процессуальных действий и представлять замечания относительно полноты и правильности их составления в трехдневный срок после подписания соответствующего протокола. К замечаниям могут быть приложены материальные носители проведенной лицом, участвующим в деле, аудио- и (или) видеозаписи судебного заседания.

Замечания на протокол, представленные в арбитражный суд по истечении трехдневного срока, судом не рассматриваются и возвращаются лицу, представившему эти замечания.

При рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно *исследовать доказательства по делу*: ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, а также огласить такие объяснения, показания, заключения, представленные в письменной форме.

Воспроизведение аудио- и видеозаписей проводится арбитражным судом в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этой цели помещении. Факт воспроизведения аудио- и видеозаписей отражается в протоколе судебного заседания. При исследовании доказательств арбитражный суд оглашает соглашения лиц, участвующих в деле, о достигнутых договоренностях по обстоятельствам дела.

Лицо, участвующее в деле, вправе дать арбитражному суду пояснения о представленных им доказательствах и доказательствах, истребованных судом по его ходатайству, а также задать вопросы вызванным в судебное заседание экспертам и свидетелям. При этом первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого были вызваны эксперты и свидетели.

После завершения исследования всех доказательств председательствующий в судебном заседании выясняет у лиц, участвующих в деле, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий в судебном заседании объявляет исследование доказательств законченным, и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей. В этих выступлениях они обосновывают свою позицию по делу.

В судебных прениях первыми выступают истец и (или) его представитель, затем третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, ответчик и (или) его представитель. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, выступает после истца или после ответчика, на стороне которого оно участвует в деле. Прокурор, представитель государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, обратившиеся в арбитражный суд в соответствии со ст. 52 и 53 АПК РФ, выступают в судебных прениях первыми.

Участники судебных прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с *репликами*. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю.

В случае если арбитражный суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать новые доказательства, суд возобновляет исследование доказательств, на что указывает в протоколе судебного заседания. После окончания *дополнительного исследования доказательств* судебные прения происходят в установленном порядке.

После исследования доказательств по делу и судебных прений председательствующий в судебном заседании объявляет рассмотрение дела по существу законченным, и арбитражный суд удаляется для принятия решения, о чем объявляется присутствующим в зале судебного заседания.

В арбитражном процессе возможно *приостановление производства по делу*. В зависимости от оснований приостановление производства по делу можно подразделить на обязательное (ст. 143 АПК РФ) и факультативное (ст. 144 АПК РФ).

Арбитражный суд *обязан* приостановить производство по делу в случае:

- невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом РФ, конституционным (уставным) судом субъекта РФ, судом общей юрисдикции, арбитражным судом;
- пребывания гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных Сил РФ или ходатайства гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил РФ;
- смерти гражданина, являющегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;
- утраты гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности.

Приостановление производства по делу производится и в иных предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 143 АПК РФ).

Арбитражный суд *вправе* приостановить производство по делу в случае:

- назначения арбитражным судом экспертизы;
- реорганизации организации, являющейся лицом, участвующим в деле;
- привлечения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, для выполнения государственной обязанности;
- нахождения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, в лечебном учреждении или длительной служебной командировке;
- рассмотрения международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела (ст. 144 АПК РФ).

Производство по делу в арбитражном суде может быть ***окончено без вынесения решения***.

В АПК РФ предусмотрены две формы окончания дела без вынесения решения: оставление заявления без рассмотрения (глава 17) и прекращение производства по делу (глава 18). В обоих случаях дальнейшее рассмотрение дела по существу заканчивается, но последствия для возможного разрешения данного спора различны.

Арбитражный суд *оставляет исковое заявление без рассмотрения*, если после его принятия к производству установит, что:

- в производстве арбитражного суда, суда общей юрисдикции, третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором;
- при рассмотрении заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, выясняется, что возник спор о праве;
- заявлено требование, которое в соответствии с федеральным законом должно быть рассмотрено в деле о банкротстве;
- имеется соглашение сторон о рассмотрении данного спора третейским судом, если любая из сторон не позднее дня представления своего первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;
- стороны заключили соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда во время судебного разбирательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если любая из сторон заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;
- исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано.

Арбитражный суд оставляет исковое заявление без рассмотрения по иным основаниям, предусмотренным АПК РФ.

При оставлении искового заявления без рассмотрения производство по делу заканчивается вынесением определения. В определении арбитражный суд указывает основания для оставления иско-

вого заявления без рассмотрения, а также решает вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Арбитражный суд *прекращает производство по делу*, если установит, что:

1) дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;

2) имеется вступивший в законную силу принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебный акт арбитражного суда, суда общей юрисдикции или компетентного суда иностранного государства, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

3) имеется принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

4) истец отказался от иска, и отказ принят арбитражным судом;

5) организация, являющаяся стороной в деле, ликвидирована;

6) после смерти гражданина, являющегося стороной в деле, спорное правоотношение не допускает правопреемства;

7) имеется вступившее в законную силу решение суда по ранее рассмотренному делу, проверившего по тем же основаниям соответствие оспариваемого акта иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу;

8) утверждено мировое соглашение (ст. 150 АПК РФ).

Арбитражный суд также прекращает производство по делу в случае утверждения мирового соглашения и в иных предусмотренных Кодексом.

О прекращении производства по делу арбитражный суд выносит *определение*, которое может быть обжаловано.

В случае прекращения производства по делу повторное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается (ст. 151 АПК РФ).

При разрешении спора по существу арбитражный суд первой инстанции принимает ***решение***. Решение принимается именем Российской Федерации. Арбитражный суд может принять отдельное решение по каждому из требований, объединенных в одном деле.

Решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. В помещении, в котором арбитражный суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело. Запрещается доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда.

Судьи арбитражного суда не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании обсуждения при принятии судебного

акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей.

При принятии решения арбитражный суд:

- оценивает доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений;
- определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, устновлены и какие обстоятельства не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу;
- устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле;
- решает, подлежит ли иск удовлетворению.

При принятии решения арбитражный суд решает вопросы о сохранении действия мер по обеспечению иска или об отмене его обеспечения либо об обеспечении исполнения решения. При необходимости он устанавливает порядок и срок исполнения решения, определяет дальнейшую судьбу вещественных доказательств, распределяет судебные расходы, а также решает иные вопросы, возникшие в ходе судебного разбирательства.

Решение арбитражного суда излагается в виде отдельного документа и должно быть написано от руки или выполнено с помощью технических средств. В решении должны быть указаны мотивы его принятия, и оно должно быть изложено языком, понятным для лиц, участвующих в деле, и других лиц.

Решение подписывается судьей, а в случае коллегиального рассмотрения дела — всеми судьями, участвовавшими в принятии решения, в том числе судьей, имеющим особое мнение. Исправления в решении должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате до объявления решения.

Решение арбитражного суда должно состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть решения должна содержать:

- наименование арбитражного суда, принявшего решение;
- состав суда, фамилию лица, которое вело протокол судебного заседания;
- номер дела, дату и место принятия решения;
- предмет спора;
- фамилии лиц, участвующих в деле, и лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий.

Описательная часть решения должна содержать краткое изложение заявленных требований и возражений, объяснений, заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле.

В *мотивировочной части* решения должны быть указаны:

- фактические и иные обстоятельства дела, установленные арбитражным судом;

- доказательства, на которых основаны выводы суда об обстоятельствах дела и доводы в пользу принятого решения; мотивы, по которым суд отверг те или иные доказательства, принял или отклонил приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле;
- законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения, и мотивы, по которым суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле.

В мотивировочной части решения должны содержаться также обоснования принятых судом решений и обоснования по другим вопросам, указанным в ч. 5 ст. 170 АПК РФ.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения может быть указано только на признание иска ответчиком и принятие его судом.

В мотивировочной части решения могут содержаться ссылки на постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам судебной практики.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований, указание на распределение между сторонами судебных расходов, срок и порядок обжалования решения.

При полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков в резолютивной части решения указывается денежная сумма, подлежащая взысканию в результате зачета.

Если арбитражный суд установил порядок исполнения решения или принял меры по обеспечению его исполнения, на это указывается в резолютивной части решения.

Решение арбитражного суда объявляется председательствующим в том судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения арбитражного суда.

В судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, может быть объявлена только резолютивная часть принятого решения. В этом случае арбитражный суд объявляет, когда будет изготовлено решение в полном объеме, и разъясняет порядок доведения его до сведения лиц, участвующих в деле. Изготовление решения в полном объеме может быть отложено на срок, не превышающий пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями, участвовавшими в рассмотрении дела и принятии решения, и приобщена к делу. Председательствующий в судебном заседании после объявления решения разъясняет порядок его обжалования.

Решение арбитражного суда первой инстанции, кроме случаев, предусмотренных законом, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции. Исключение составляют решения Высшего Арбитражного Суда РФ и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов, которые вступают в законную силу немедленно после их принятия.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции, а вступившее в законную силу, за исключением решения ВАС РФ, — в арбитражный суд кассационной инстанции.

Решение арбитражного суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения, в порядке, установленном законодательством, регулирующим вопросы исполнительного производства.

Решения арбитражного суда по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, а также решения по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) этих органов подлежат немедленному исполнению.

Арбитражный суд по заявлению истца вправе обратить решение к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным. Немедленное исполнение решения допускается при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения суда (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

Вопрос об обращении решения к немедленному исполнению рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для разрешения вопроса о немедленном исполнении решения арбитражного суда.

По результатам рассмотрения вопроса об обращении решения к немедленному исполнению арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

27.6. Производство в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений

Арбитражные суды рассматривают возникающие из административных и иных публичных правоотношений дела:

- об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;
- другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Процессуальный порядок рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, регулируется разделом III АПК РФ.

В отличие от искового производства в делах, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, отсутствует спор о праве гражданском. При рассмотрении данных дел суд не рассматривает спор о праве гражданском, а осуществляет судебный контроль за законностью решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц. Участники материальных правоотношений (административных, конституционных, финансовых, налоговых и других), споры по которым рассматриваются судом в этом виде судопроизводства, находятся в отношениях власти и подчинения в отличие от равноправного положения участников гражданских правоотношений. Подобное положение учтено в законодательстве, в частности, при установлении распределения обязанностей по доказы-

ванию по этим делам. Возбуждение дел данной категории осуществляется не путем предъявления иска, а подачей заявления. Лица, участвующие в делах, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, именуются не истцами и ответчиками, а заявителями и заинтересованными органами.

Дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, рассматриваются по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными АПК РФ, если иные правила не предусмотрены федеральным законом.

Возбуждение дел осуществляется путем подачи заявления по общим правилам подсудности, если АПК РФ не установлено иное. Так, особые правила подсудности установлены для подачи заявлений о привлечении к административной ответственности (по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении), об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (по месту нахождения или месту жительства заявителя) и др.

Законом прямо указаны сроки рассмотрения данных дел, причем в некоторых случаях они сокращенные, например по делам об административных правонарушениях срок рассмотрения не должен превышать два месяца.

Арбитражным процессуальным кодексом РФ установлены особенности по доказыванию: обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, законности оспариваемых решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, возлагается на органы и лиц которые приняли оспариваемый акт, решение, совершили оспариваемые действия (бездействие). В ряде случаев арбитражный суд вправе истребовать доказательства по собственной инициативе (ч. 5 ст. 205 АПК РФ).

Арбитражный суд занимает в делах данной категории более активную роль по сравнению с делами искового производства. Суд вправе выйти за пределы требований и доводов, изложенных в заявлении (ст. 194 и 210 АПК РФ), признать обязательной явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и при их неявке — наложить судебный штраф (ст. 194, 200, 205 АПК РФ).

Экономические споры, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, могут быть урегулированы сторонами путем заключения соглашения или с использованием других примирительных процедур (глава 15 АПК РФ), если иное не установлено федеральным законом.

Законодательство предусматривает и другие особенности рассмотрения дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений.

Рассмотрение дел об оспаривании нормативных правовых актов (глава 23 АПК РФ). Данные дела рассматриваются в арбитражном суде, если их рассмотрение в соответствии с федеральным законом отнесено к компетенции арбитражных судов.

По делам об оспаривании нормативных правовых актов лица, обращающиеся в арбитражный суд, подают заявление о признании нормативного правового акта недействующим, если полагают, что оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности или создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в арбитражный суд, если федеральным законом не установлено иное.

Подача заявления в арбитражный суд не приостанавливает действие оспариваемого нормативного правового акта.

Дело рассматривается коллегиальным составом судей в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Решение арбитражного суда по делу вступает в законную силу немедленно после его принятия.

Нормативный правовой акт или отдельные его положения, признанные арбитражным судом недействующими, не подлежат применению с момента вступления в законную силу решения суда и должны быть приведены органом или лицом, принявшими оспариваемый акт, в соответствие с законом или иным нормативным правовым актом, имеющими большую юридическую силу.

Копии решения арбитражного суда направляются лицам, участвующим в деле, в арбитражные суды в Российской Федерации, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Президенту РФ, в Правительство РФ, Генеральному прокурору РФ, Уполномоченному по правам человека в Российской Федерации, в Министерство юстиции РФ.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта, за исключением решения ВАС РФ, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вступления в законную силу.

Решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта публикуется в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ» и при необходимости в иных изданиях.

Рассмотрение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц (глава 24 АПК РФ). Производство по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц возбуждается на основании заявления заинтересованного лица, обратившегося в арбитражный суд с требованием о признании недействительными ненормативных правовых актов или о признании незаконными решений и действий (бездействия) указанных органов и лиц.

Заявления о признании ненормативных правовых актов недействительными, решений и действий (бездействия) незаконными рассматриваются в арбитражном суде, если их рассмотрение в соответствии с федеральным законом не отнесено к компетенции других судов.

Заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом. Пропущенный по уважительной причине срок подачи заявления может быть восстановлен судом.

Дела данной категории рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления соответствующего заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иной срок не установлен федеральным законом. Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем арбитражного суда до шести месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса.

Дела об оспаривании решений и действий (бездействия) должностного лица службы судебных приставов рассматриваются в срок, не превышающий 10 дней со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия) возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Решения арбитражного суда подлежат немедленному исполнению, если иные сроки не установлены в решении суда.

Со дня принятия решения арбитражного суда о признании недействительным ненормативного правового акта полностью или в

части указанный акт или отдельные его положения не подлежат применению.

***Рассмотрение дел об административных правонарушениях* (*глава 25 АПК РФ*).** Арбитражный суд рассматривает дела об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда. Таким законом является Кодекс РФ об административных правонарушениях.

Арбитражные суды рассматривают

- дела о привлечении к административной ответственности;
- дела об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности.

Рассмотрение дел о привлечении к административной ответственности регулируется ст. 202—206 АПК РФ.

Производство по делам о привлечении к административной ответственности возбуждается на основании заявлений органов и должностных лиц, уполномоченных в соответствии с федеральным законом составлять протоколы об административных правонарушениях и обратившихся с требованием о привлечении к административной ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в связи с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности.

Дела рассматриваются в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления в арбитражный суд заявления, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иной срок рассмотрения не установлен федеральным законом об административных правонарушениях.

Решение по делу вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Копия решения направляется арбитражным судом в трехдневный срок со дня его принятия лицам, участвующим в деле. Арбитражный суд может направить копию решения также в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

Рассмотрение дел об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности регулируется ст. 207—211 АПК РФ.

Производство по делам об оспаривании решений административных органов возбуждается на основании заявлений юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, привлеченных к административной ответственности в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя.

Заявление может быть подано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня получения копии оспариваемого решения, если иной

срок не установлен федеральным законом. В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен судом по ходатайству заявителя. Заявление государственной пошлиной не облагается.

По ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить исполнение оспариваемого решения.

Дела рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления в арбитражный суд заявления, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу, если иные сроки не установлены федеральным законом.

Решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Копия решения направляется арбитражным судом в трехдневный срок со дня его принятия лицам, участвующим в деле. Арбитражный суд может направить копию решения также в вышестоящий в порядке подчиненности административный орган.

***Рассмотрение дел о взыскании обязательных платежей и санкций* (*глава 26 АПК РФ*).** Производство по делам о взыскании обязательных платежей и санкций возбуждается в арбитражном суде на основании заявлений государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, осуществляющих контрольные функции, с требованием о взыскании с лиц, имеющих задолженность по обязательным платежам, денежных сумм в счет их уплаты и санкций.

Указанные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о взыскании с лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, установленных законом обязательных платежей и санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания.

Заявление о взыскании подается в арбитражный суд, если не исполнено требование заявителя об уплате взыскиваемой суммы в добровольном порядке или пропущен указанный в таком требовании срок уплаты.

Дела рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления соответствующего заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для взыскания обязательных платежей и санкций, возлагается на заявителя. В случае непредставления заявителем доказательств, необходимых для рассмотрения дела и принятия решения, арбитражный суд может истребовать их по своей инициативе.

При удовлетворении требования о взыскании обязательных платежей и санкций в резолютивной части решения должны быть указаны:

1) наименование лица, обязанного уплатить сумму задолженности, его место нахождения или место жительства, сведения о его государственной регистрации;

2) общий размер подлежащей взысканию денежной суммы с определением отдельно основной задолженности и санкций.

27.7. Особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел

***Рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение* (*глава 27 АПК РФ*).** Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются арбитражным судом в порядке особого производства.

Особое производство существенно отличается от искового производства: в делах особого производства нет спора о праве, иска (искового заявления), нет сторон, третьих лиц. Лицо, обращающееся в арбитражный суд, именуется заявителем, а не истцом. Лица, чьи права и интересы могут быть затронуты решением арбитражного суда, привлекаются к участию в деле в качестве заинтересованных лиц. Эти дела возбуждаются подачей заявления, которое не называется исковым. При их рассмотрении не действуют правовые нормы об увеличении, уменьшении размера исковых требований, о признании иска, о заключении мирового соглашения.

В отличие от гражданского процесса, где предусмотрены 11 категорий дел особого производства, в арбитражном процессе в порядке особого производства рассматриваются лишь дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, с особенностями, предусмотренными в АПК РФ.

Арбитражный суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражный суд рассматривает дела об установлении:

1) факта владения и пользования юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем недвижимым имуществом как своим собственным;

2) факта государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте;

3) факта принадлежности правоустанавливающего документа, действующего в сфере предпринимательской и иной экономиче-

ской деятельности, юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю;

4) других фактов, порождающих юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 218 АПК РФ).

Заявление подается юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявлений об установлении фактов, связанных с недвижимым имуществом, которые подаются в арбитражный суд по месту нахождения недвижимого имущества.

Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением об установлении фактов, имеющих юридическое значение, при соблюдении определенных условий:

1) если у заявителя отсутствует возможность получить или восстановить надлежащие документы, удостоверяющие эти факты;

2) если федеральным законом или иным нормативным правовым актом не предусмотрен иной внесудебный порядок установления соответствующих фактов.

Дела рассматриваются судьей единолично в судебном заседании с участием заявителя и других заинтересованных лиц. К их рассмотрению не могут привлекаться арбитражные заседатели.

Если при рассмотрении дела выясняется, что возник спор о праве, арбитражный суд оставляет заявление без рассмотрения (п. 3 ст. 148 АПК РФ). Заявителю и другим заинтересованным лицам разъясняется их право разрешить спор в порядке искового производства.

Решение арбитражного суда об установлении факта, имеющего юридическое значение, является основанием для регистрации такого факта или оформления прав, которые возникают в связи с установленным фактом, соответствующими органами и не заменяет собой документы, выдаваемые этими органами.

***Рассмотрение дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок* (*глава 27.1 АПК РФ*).** Федеральным законом от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» установлен специальный порядок защиты право на судопроизводство в разумный срок и право на исполнение судебного акта в разумный срок.

Арбитражными судами данные дела подлежат рассмотрению в порядке, предусмотренном главой 27.1 АПК РФ.

Лицо, полагающее, что государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, организацией, должност-

ным лицом нарушено его право на судопроизводство в разумный срок или право на исполнение судебного акта в разумный срок, вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о присуждении компенсации.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок может быть подано в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, а также может быть подано до окончания производства по делу в случае, если продолжительность рассмотрения дела превышает три года и заинтересованное лицо ранее обращалось с заявлением об ускорении рассмотрения дела в порядке, установленном АПК РФ.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на исполнение судебного акта в разумный срок может быть подано заинтересованным лицом в арбитражный суд до окончания производства по исполнению судебного акта, но не ранее чем через шесть месяцев со дня истечения срока, установленного федеральным законом для исполнения судебного акта, и не позднее чем через шесть месяцев со дня окончания производства по исполнению судебного акта.

Заявление о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок не может рассматриваться судьей, если он ранее принимал участие в рассмотрении дела, в связи с которым возникли основания для подачи такого заявления (ст. 222.1 АПК РФ).

В качестве судов первой инстанции в системе арбитражных судов указанные заявления рассматривает федеральный арбитражный суд округа.

Заявление о присуждении компенсации подается в федеральный арбитражный суд округа через арбитражный суд, принявший решение. Оно может быть оставлено без движения по основаниям, предусмотренным ст. 222.5 АПК РФ либо возвращено по основаниям, предусмотренным ст. 222.6 АПК РФ.

Заявление рассматривается арбитражным судом в двухмесячный срок со дня поступления заявления вместе с делом в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного акта.

Приняты следующие особенности рассмотрения заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

1. Арбитражный суд рассматривает заявление в судебном заседании коллегиальным составом судей по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, уста-

новленными главой 27.1 АПК РФ, и в соответствии с Федеральным законом № 68-ФЗ; заявитель и другие заинтересованные лица извещаются о времени и месте судебного заседания.

2. При рассмотрении заявления арбитражный суд устанавливает факт нарушения права заявителя на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок исходя из доводов, изложенных в заявлении, содержания принятых по делу судебных актов, из материалов дела и с учетом следующих обстоятельств:

- правовая и фактическая сложность дела;
- поведение заявителя и других участников арбитражного процесса;
- достаточность и эффективность действий суда или судьи, осуществляемых в целях своевременного рассмотрения дела;
- достаточность и эффективность осуществляемых в целях своевременного исполнения судебного акта действий органов, организаций или должностных лиц, на которые возложены обязанности по исполнению судебного акта;
- общая продолжительность судопроизводства по делу и неисполнения судебного акта.

3. По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд принимает решение, которое вступает в законную силу немедленно после его принятия, подлежит исполнению в порядке, установленном бюджетным законодательством РФ, и может быть обжаловано в кассационную инстанцию.

Копии решения арбитражного суда направляются заявителю, в орган, организацию или должностному лицу, на которые возложены обязанности по исполнению судебного акта.

Судебные решения о присуждении компенсации за нарушение разумного срока судопроизводства исполняются за счет средств федерального бюджета, а за нарушение разумного срока исполнения судебных актов — за счет средств федерального бюджета, или бюджета субъекта РФ, или местного бюджета.

Судебное решение о присуждении компенсации подлежит немедленному исполнению.

Рассмотрение дел о несостоятельности (банкротстве) (глава 28 АПК РФ). Дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются исключительно арбитражными судами, что закреплено правилами о специальной подведомственности (ст. 33 АПК РФ). Суды общей юрисдикции и третейские суды дела о банкротстве не рассматривают.

Данные дела рассматриваются по правилам, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными федеральными законами о несостоятельности (банкротства), в частности: Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» (гл. III) от 26 октября

2002 г. № 127-ФЗ; с изм. и доп. (далее — Закон о банкротстве); Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (гл. VI.1) от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ (с изм. и доп.)[1] и др.

Закон о банкротстве устанавливает дополнительные критерии подведомственности: дело о банкротстве может быть рассмотрено арбитражным судом, если требования к должнику — юридическому лицу в совокупности составляют не менее чем 100 тыс. руб., к должнику — гражданину — не менее чем 10 тыс. руб., и указанные требования не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (ч. 2 ст. 33).

По делам о банкротстве установлена исключительная подсудность (ст. 38 АПК РФ): заявление подается в арбитражный суд по месту нахождения должника.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы (ст. 7 Закона о банкротстве).

Дела о банкротстве рассматриваются коллегиальным составом судей, если иное не предусмотрено Законом о банкротстве. К рассмотрению таких дел не могут привлекаться арбитражные заседатели. По делам о банкротстве может быть заключено мировое соглашение, а также допускаются иные примирительные процедуры. Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании арбитражного суда в срок, не превышающий семи месяцев со дня поступления заявления в суд. Особенностью дел о банкротстве является установление АПК РФ порядка обжалования определений, принимаемых при рассмотрении дела: они могут быть обжалованы в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение 10 дней со дня вынесения.

Решение по делу о банкротстве подлежит немедленному исполнению, если иное не установлено законодательством о банкротстве. Закон о банкротстве предусматривает публикацию сведений о судебных актах, выносимых арбитражным судом, в официальном издании, определяемом Правительством РФ.

В 2010 г. внесены изменения в Закон о банкротстве, в частности в главу IX. § 4 «Банкротство финансовых организаций»[2]. Определен круг субъектов, управомоченных на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании финансовой организации

---

[1] *СЗ* РФ. 1999. № 9. Ст. 1097.

[2] *Федеральный* закон «О внесении изменений в Закон РФ “Об организации страхового дела в Российской Федерации” и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 22 апреля 2010 г. № 65-ФЗ // Российская газета. 2010. № 89. 27 апреля. Закон вступает в силу по истечении 90 дней после дня его официального опубликования (с 27 апреля 2010 г.).

банкротом. Введены положения, устанавливающие особенности рассмотрения дел о банкротстве финансовых организаций.

Рассмотрение дел по корпоративным спорам (глава 28.1 АПК РФ). С 2009 г. в АПК РФ предусмотрена новая глава 28.1, регулирующая рассмотрение дел по корпоративным спорам[1].

Под корпоративными спорами в соответствии со ст. 225.1 АПК РФ понимаются споры, связанные с созданием юридического лица, управлением им или участием в юридическом лице, являющемся коммерческой организацией, а также в некоммерческом партнерстве, ассоциации (союзе) коммерческих организаций, иной некоммерческой организации, объединяющей коммерческие организации и (или) индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом, в том числе:

1) споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица;

2) споры, связанные с принадлежностью акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав, за исключением споров, вытекающих из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, споров, возникающих в связи с разделом наследственного имущества или разделом общего имущества супругов, включающего в себя акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;

3) споры по искам учредителей, участников, членов юридического лица о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, признании недействительными сделок, совершенных юридическим лицом, и (или) применении последствий недействительности таких сделок;

4) споры, связанные с назначением или избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственностью лиц, входящих или входивших в состав органов управления и органов контроля юридического лица, а также споры, возникающие из гражданских правоотношений, между указанными лицами и юридическим лицом в связи с осуществлением, прекращением, приостановлением полномочий указанных лиц;

5) споры, связанные с эмиссией ценных бумаг, в том числе с оспариванием ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправ-

---

[1] Глава 28.1 введена Федеральным законом «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ // *СЗ* РФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

ления, иных органов, должностных лиц, решений органов управления эмитента, с оспариванием сделок, совершенных в процессе размещения эмиссионных ценных бумаг, отчетов (уведомлений) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг;

6) споры, вытекающие из деятельности держателей реестра владельцев ценных бумаг, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, с осуществлением держателем реестра владельцев ценных бумаг иных прав и обязанностей, предусмотренных федеральным законом в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг;

7) споры о созыве общего собрания участников юридического лица;

8) споры об обжаловании решений органов управления юридического лица;

9) споры, вытекающие из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Дела по корпоративным спорам рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным АПК РФ, с особенностями, установленными главой 28.1 АПК РФ.

Одной из существенных особенностей корпоративных споров является наделение процессуальными правами юридического лица, указанного в ст. 225.1 АПК РФ, независимо от привлечения его к участию в деле.

Исковое заявление, заявление по корпоративному спору должны соответствовать требованиям, которые предусмотрены ст. 125 АПК РФ. В исковом заявлении, заявлении должны быть также указаны:

1) государственный регистрационный номер юридического лица;

2) содержащийся в едином государственном реестре юридических лиц адрес (место нахождения) юридического лица.

К исковому заявлению, заявлению прилагаются документы, предусмотренные ст. 126 АПК РФ, а также выписка из единого государственного реестра юридических лиц или иной документ, подтверждающий государственную регистрацию юридического лица и содержащий сведения о его адресе (месте нахождения) и государственном регистрационном номере.

Особенностью рассмотрения корпоративных споров является правовое регулирование информационного обеспечения участников спора: арбитражный суд, рассматривающий дело по корпоративному спору, размещает на своем официальном сайте в Интернете информацию о принятии искового заявления, заявления к производству, а также о движении дела по спору и соответствующие судебные акты, в том числе о вступлении в дело новых лиц, об изменении основания или предмета ранее заявленного иска, о принятии обеспечительных мер, об отказе от иска, о признании иска, о заключении мирового соглашения, о принятии судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, органы юридического лица или его участники вправе обратиться в арбитражный суд с иском о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников (ч. 1 ст. 225.7 АПК РФ).

В случаях, предусмотренных федеральным законом, участники юридического лица вправе обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении убытков, причиненных этому юридическому лицу. Такие участники пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности истца, а также обладают правом требовать принудительное исполнение решения арбитражного суда в пользу этого юридического лица (ч. 1 ст. 225.8 АПК РФ).

Определения арбитражного суда, выносимые при рассмотрении дел по корпоративным спорам, обжалуются по правилам, установленным статьей 188 АПК РФ. Жалобы на такие определения, за исключением определений о прекращении производства по делу и об оставлении заявления без рассмотрения, подаются в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение десяти дней со дня их вынесения. Подача жалобы на указанные определения не препятствует рассмотрению дела арбитражным судом и совершению отдельных процессуальных действий по делу.

Рассмотрение дел о защите прав и законных интересов группы лиц (глава 28.2 АПК РФ). Главой 28.2, введенной в АПК РФ в 2009 г.[1], определены особенности рассмотрения арбитражными судами дел о защите прав и законных интересов группы лиц, в том числе дел:

1) по корпоративным спорам;

2) по спорам, связанным с осуществлением деятельности профессиональными участниками рынка ценных бумаг;

3) по другим требованиям при наличии условий, предусмотренных ст. 225.10 АПК РФ.

По данной категории дел использована конструкция группового иска, широко применяемая в правовых системах зарубежных стран, в частности, в США[2]. Следует иметь в виду, что в категорию дел, регулируемых главой 28.2, также как и регулируемых главой 28.1, входят не только дела искового производства, возбуждаемые подачей искового заявления, но и неисковые дела, возбуждаемые подачей заявления.

В соответствии со ст. 225.10 АПК РФ юридическое или физическое лицо, являющееся участником правоотношения, из которого возникли спор или требование, вправе обратиться в арбитражный

---

[1] Глава 28.2 введена Федеральным законом «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ // *СЗ* РФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

[2] См.: *Аболонин Г.О.* Групповые иски. М.: Норма, 2001; *Ярков В.В.* Новые формы исковой защиты права в гражданском процессе (групповые и косвенные иски) // Государство и право. 1999. № 9.

суд в защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов других лиц, являющихся участниками этого же правоотношения (далее — группа лиц). В защиту прав и законных интересов группы лиц также могут обратиться органы, организации и граждане в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Дела о защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов группы лиц рассматриваются арбитражным судом по правилам, установленным главой 28.2 АПК РФ, в случае, если ко дню обращения в арбитражный суд указанного лица к его требованию присоединились не менее чем пять лиц. Присоединение осуществляется путем подачи в письменной форме заявления лица или решения нескольких лиц, являющихся участниками правоотношения, из которого возникло такое требование.

Лицо, обратившееся в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов группы лиц, действует без доверенности на основе документов о присоединении к требованию, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. Такое лицо обязано добросовестно защищать права и законные интересы группы лиц. Арбитражный суд вправе наложить судебный штраф на него в случае злоупотребления им своими процессуальными правами или невыполнения им своих процессуальных обязанностей.

Дело о защите прав и законных интересов группы лиц рассматривается арбитражным судом в срок, не превышающий *пяти* месяцев со дня вынесения определения о принятии искового заявления, заявления к производству арбитражного суда, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Решение арбитражного суда по делу о защите прав и законных интересов группы лиц принимается по общим правилам, установленным главой 20 АПК РФ.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда по ранее рассмотренному делу о защите прав и законных интересов группы лиц, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела по заявлению участника этой же группы к тому же ответчику.

В решении об удовлетворении требования о защите прав и законных интересов группы лиц арбитражный суд может указать на обязанность ответчика довести информацию о принятом решении до сведения всех лиц, являющихся участниками правоотношения, из которого возникло данное требование, в установленный арбитражным судом срок через средства массовой информации или иным способом.

Таким образом, применительно к рассмотрению дел данной категории можно выделить основные особенности:

- *особенности представительства* — лицо, обратившееся в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов груп-

пы лиц, действует без доверенности на основании указанных в ч. 3 ст. 225.10 АПК РФ документов о присоединении к требованию;

- *особенности искового заявления* — помимо общих требований, предъявляемых к исковому заявлению, в нем также должны быть указаны и иные положения, предусмотренные АПК РФ;
- *особенности подготовки дела к судебному разбирательству* — они связаны с присоединением к исковому заявлению: на этой стадии суд решает вопрос о составе группы лиц и о возможности установления иных лиц, являющихся участниками спорного правоотношения;
- *срок рассмотрения дел по правилам главы 28.2 АПК РФ* — пять месяцев[1].

Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства (глава 29 АПК РФ). Упрощенный порядок рассмотрения дел в российское арбитражное судопроизводство введен впервые АПК РФ 2002 г.

Арбитражным процессуальным кодексом РФ предусмотрены условия, необходимые для рассмотрения дела в упрощенном порядке (ст. 226):

- бесспорный характер требований истца;
- признание требований истца ответчиком;
- незначительная сумма иска.

Дело рассматривается в порядке упрощенного производства по ходатайству истца при отсутствии возражений ответчика или по предложению арбитражного суда при согласии сторон.

В порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены дела:

1) об имущественных требованиях, основанных на документах, подтверждающих задолженность по оплате расходов, связанных с эксплуатацией помещений, используемых в целях осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) по искам, основанным на представленных истцом документах, устанавливающих имущественные обязательства ответчика, которые ответчиком признаются, но не выполняются;

3) по искам к юридическим лицам — на сумму до 20 тыс. руб., по искам к индивидуальным предпринимателям — на сумму до 2 тыс. руб.;

4) по другим требованиям при наличии условий, предусмотренных АПК РФ.

Дела рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными в АПК РФ.

---

[1] См.: *Решетникова И.В.* Новации арбитражного процессуального законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 9. С. 64—70.

В определении о принятии искового заявления арбитражный суд указывает на возможность упрощенного производства и устанавливает пятнадцатидневный срок для представления сторонами возражений относительно упрощенного порядка и для представления отзыва на заявленные требования или других доказательств.

Если должник возражает в отношении заявленных требований или сторона возражает против рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, арбитражный суд выносит определение о рассмотрении этого дела по общим правилам искового производства. При отсутствии возражений дело рассматривается в порядке упрощенного производства.

Дела рассматриваются судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня поступления искового заявления, включая срок на подготовку дела.

Судебное заседание проводится без вызова сторон. Судом исследуются только письменные доказательства и другие документы, представленные в письменной форме.

Решение может быть принято только в том случае, если должник не представил возражений по существу заявленных требований в установленный судом срок.

Решение может быть обжаловано в срок, не превышающий месяца со дня его принятия, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

***Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов* (*глава 30 АПК РФ*).** Дела об оспаривании решений третейских судов. Производство по таким делам регулируется ст. 230—235 АПК РФ.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение третейского суда, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением, если иное не установлено международным договором РФ или федеральным законом.

Заявление об отмене решения третейского суда оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Заявление об отмене решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий трех месяцев со дня его поступления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение определения, по правилам, предусмотренным АПК РФ.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд,

если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК РФ.

Дела о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Производство по таким делам регулируется ст. 236—240 АПК РФ.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства неизвестно, по месту нахождения имущества стороны-должника третейского разбирательства.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий трех месяцев со дня его поступления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение определения, по правилам, предусмотренным АПК РФ.

Отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда не является препятствием для повторного обращения в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК РФ.

Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (глава 31 АПК РФ). Вопросы признания и исполнения решений иностранных судов, выполнение судебных поручений и другие процессуальные вопросы с участием иностранных лиц регулируются не только национальным законодательством, но и международными договорами и конвенциями, например: Гаагской конвенцией по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г.; СССР присоединился к ней в 1967 г.; Гаагской конвенцией о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1965 г.; Россия присоединилась к ней в 2001 г.; Гаагской конвенцией о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам от 15 марта 1970 г.; Россия присоединилась к ней в 2001 г.; Конвенцией ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 г.); СССР присоединился к ней в 1960 г.

Решения судов иностранных государств, третейских судов и международных коммерческих арбитражей по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, признаются и исполняются в Российской Федерации арбитражными судами, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом.

Производство по данным делам возбуждается подачей заявления стороной в споре, в пользу которой состоялось решение.

Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения подается в письменной форме и должно быть подписано взыскателем или его представителем. Заявление рассматривается в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий трех месяцев со дня его поступления в арбитражный суд, по правилам АПК РФ с особенностями, установленными главой 31 АПК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Лица, участвующие в деле, извещаются о судебном заседании, их неявка не является препятствием для рассмотрения дела.

При рассмотрении дела арбитражный суд не вправе пересматривать решение иностранного суда по существу, он лишь проверяет, есть ли основания для признания и приведения в исполнение иностранного судебного решения или в этом должно быть отказано (ст. 243 АПК РФ). Основания для отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда предусмотрены в ст. 244 АПК РФ. В частности, например, арбитражный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, если его исполнение противоречило бы публичному порядку Российской Федерации и т.д.

По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения.

Принудительное исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения производится по правилам исполнительного производства.

27.8. Пересмотр и исполнение судебных актов арбитражных судов

В условиях, когда законодательство в сфере предпринимательской деятельности постоянно усложняется, а в работе арбитражных судов первой инстанции в силу и объективных, и субъективных причин нередки погрешности, особенно важно наличие отлаженного правового механизма исправления судебных ошибок как до, так и после вступления решений суда в законную силу.

С целью создания такого механизма Арбитражным процессуальным кодексом РФ и Законом об арбитражных судах предусмотрен ряд способов пересмотра решений судов первого звена. Для проверки законности и обоснованности принимаемых арбитражными судами актов в Кодексе предусмотрено *четыре самостоятельных института*:

1) апелляционное обжалование не вступивших в законную силу решений и определений;

2) пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, постановлений в кассационном порядке;

3) пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, постановлений в порядке надзора;

4) пересмотр вступивших в законную силу решений, определений, постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.

При ***апелляционном разбирательстве*** дело подлежит полному пересмотру, т.е. проверяется не только соблюдение в первой инстанции норм материального и процессуального права, но и фактическая сторона дела, существо проверяемого решения или определения.

Основанием для возбуждения производства во второй инстанции является *апелляционная жалоба*. При этом определяются как субъекты, имеющие право обратиться с апелляционной жалобой, так и круг обжалуемых судебных актов.

Правом обратиться с апелляционной жалобой на решение суда обладают лица, как участвующие в деле, так и не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых суд принял решение. Все лица, участвующие в деле, могут подать апелляционную жалобу на решение суда первой инстанции.

Лица, не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых суд принял решение, вправе обжаловать это решение, не вступившее в законную силу. Эти лица участвуют в апелляционном разбирательстве в том же порядке, что и участвующие в деле.

Апелляционные жалобы могут быть поданы только на не вступившие в законную силу решения суда, в том числе на подлежащие немедленному исполнению решения о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов.

Из числа подлежащих апелляционному обжалованию судебных актов исключаются решения, вступающие в законную силу немедленно. К ним относятся решения Высшего Арбитражного Суда РФ, которые могут быть пересмотрены только в порядке надзора.

Право апелляционного обжалования имеют лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ. Например, такое право имеют лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых суд принял судебный акт (ст. 42 АПК РФ).

В апелляционном порядке может быть обжаловано как решение в целом, так и любая его часть, например мотивировочная или резолютивная. При этом необжалованная часть не вступает в законную силу, поскольку суд второй инстанции проверяет решение в полном объеме.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая

срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

При рассмотрении дела в порядке апелляционного производства арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам *повторно рассматривает дело*. Дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает их уважительными.

Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции.

При рассмотрении дела в арбитражном суде апелляционной инстанции лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, приобщении к делу или об истребовании письменных и вещественных доказательств, в исследовании или истребовании которых им было отказано судом первой инстанции. Суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении этих ходатайств на том основании, что они не были удовлетворены судом первой инстанции.

Если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части, если при этом лица, участвующие в деле, не заявят возражений.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, что является безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции (ч. 4 ст. 270 АПК РФ).

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционную жалобу в срок, не превышающий *двух* месяцев со дня поступления апелляционной жалобы вместе с делом в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного акта, если иное не установлено АПК РФ. Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем арбитражного суда до *шести* месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса (ст.267 АПК РФ).

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции *вправе*:

- оставить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу без удовлетворения;
- отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части принять по делу новый судебный акт;

- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Основаниями для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции являются:

- неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными;
- несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;
- нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

При этом неправильным применением норм материального права являются: неприменение закона, подлежащего применению; применение закона, не подлежащего применению; неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Основаниями для отмены решения арбитражного суда первой инстанции в любом случае являются:

- рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- нарушение правил о языке при рассмотрении дела;
- принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении;
- отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в ст. 155 АПК РФ;
- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения (ч. 4 ст. 270 АПК РФ).

При наличии безусловных оснований для отмены решения суда (ч. 4 ст. 270 АПК РФ), арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело по правилам, установленным для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции, в срок, не превышающий *трех* месяцев со дня поступления апелляционной жалобы вместе с делом в арбитражный суд апелляционной инстанции.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Кассационное производство предназначено для проверки вступивших в законную силу судебных актов арбитражного суда первой инстанции, за исключением решений ВАС РФ, и (или) постановлений апелляционной инстанций. В отличие от иных форм проверки, предусмотренных АПК РФ, судебные акты проверяются кассационной инстанцией лишь с точки зрения их законности.

Право кассационного обжалования арбитражных решений (постановлений) предоставлено истцу, ответчику, третьим лицам, как заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, так и не заявляющим их, а также всем другим участвующим в деле лицам (ст. 273 АПК РФ). Допущенные в процесс стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе обжаловать в кассационном порядке арбитражное решение (постановление) независимо от их фактического участия в судебном разбирательстве.

Прокурор, государственные органы и органы местного самоуправления и иные органы, предъявляющие иски в защиту государственных и общественных интересов, также вправе обжаловать решение (постановление) суда в кассационном порядке.

Кассационные жалобы рассматривает в порядке кассационного производства арбитражный суд кассационной инстанции, образованный в соответствии с Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации», а именно федеральный арбитражный суд округа.

Кассационные жалобы на решения по заявлениям о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок, первой инстанцией по рассмотрению которых является федеральный арбитражный суд округа, рассматриваются в порядке кассационного производства тем же судом в ином составе судей.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение. Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить кассационную жалобу вместе с делом в соответствующий арбитражный суд кассационной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

Кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемых решения, постановления арбитражного суда. По ходатайству лица, обратившегося с кассационной жалобой, пропущенный срок ее подачи может быть восстановлен арбитражным судом кассационной инстанции при условии, что ходатайство подано не позднее шести

месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта и арбитражный суд кассационной инстанции признает причины пропуска срока уважительными.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме и подписывается лицом, подающим ее, или его уполномоченным на подписание представителем.

Лицо, подающее кассационную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, ее копии и копии прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим участвующим в деле лицам или их представителям лично под расписку.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых ст. 277 АПК РФ к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции. В случае нарушения этих требований арбитражный суд кассационной инстанции или оставляет кассационную жалобу без движения, или возвращает жалобу.

Вопрос о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции решается судьей единолично в пятидневный срок со дня ее поступления в арбитражный суд кассационной инстанции. О принятии кассационной жалобы к производству арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по ней. В определении указываются время и место проведения судебного заседания по ее рассмотрению.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции, предусмотренным Арбитражным процессуальным кодексом РФ.

Неявка в судебное заседание арбитражного суда кассационной инстанции лица, подавшего кассационную жалобу, и других лиц, участвующих в деле, не может служить препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие, если они были надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает кассационную жалобу на судебный акт арбитражного суда в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления кассационной жалобы вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству. Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем арбитражного суда до шести месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса (ст.285 АПК РФ).

Арбитражный суд кассационной инстанции проверяет законность решений, постановлений, принятых арбитражным судом пер-

вой и апелляционной инстанций, устанавливая правильность применения норм материального и процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта и исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции в соответствии со ст. 287 АПК РФ *вправе*:

- оставить решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения;
- отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и, не передавая дело на новое рассмотрение;
- отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий арбитражный суд;
- отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и передать дело на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах одного и того же судебного округа;
- оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений;
- отменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Арбитражный суд кассационной инстанции может принять новый судебный акт, если фактические обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены арбитражным судом первой и апелляционной инстанций на основании полного и всестороннего исследования имеющихся в деле доказательств, но этим судом неправильно применена норма права. Законность решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций повторно проверяется арбитражным судом кассационной инстанции при отсутствии оснований, предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 287 АПК РФ.

Арбитражный суд кассационной инстанции направляет дело на новое рассмотрение в соответствующий арбитражный суд, решение, постановление которого отменено или изменено, если этим судом нарушены нормы процессуального права, являющиеся в соответствии с ч. 4 ст. 288 АПК РФ основанием для отмены решения, постановления, или если выводы, содержащиеся в обжалуемых решении, постановлении, не соответствуют установленным по делу фак-

тическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела коллегиальным составом судей и (или) в ином судебном составе.

Арбитражный суд кассационной инстанции отменяет или изменяет решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и передает дело на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах одного и того же судебного округа. Это возможно, если судебные акты повторно проверяются арбитражным судом кассационной инстанции и содержащиеся в них выводы не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам.

Арбитражный суд, рассматривающий дело в кассационной инстанции, не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении или постановлении либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Основаниями для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций являются несоответствие выводов суда, содержащихся в решении, постановлении, фактическим обстоятельствам дела, установленным арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, и имеющимся в деле доказательствам, нарушение либо неправильное применение норм материального или процессуального права.

Неправильным применением норм материального права являются:

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

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения, постановления.

Основаниями для отмены решения или постановления арбитражного суда в любом случае являются:

- рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- нарушение правил о языке при рассмотрении дела;

- принятие судом решения, постановления о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- неподписание решения, постановления судьей или одним из судей либо подписание решения, постановления не теми судьями, которые указаны в решении, постановлении;
- отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в ст. 155 АПК РФ;
- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, постановления (ч. 4 ст. 288 АПК РФ).

По результатам рассмотрения кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции принимает судебный акт — постановление, которое подписывается судьями, рассматривавшими дело.

Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов могут быть пересмотрены ***в порядке надзора*** (по правилам главы 36 АПК РФ) Высшим Арбитражным Судом РФ по заявлениям лиц, участвующих в деле, и иных лиц, а также по представлению прокурора в случаях, предусмотренных законом.

Лица, участвующие в деле, и иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального или процессуального права.

Лицо, полагающее, что нарушено его право на судопроизводство в разумный срок, вправе в заявлении о пересмотре судебных актов в порядке надзора также изложить требование о присуждении ему компенсации (ч. 2 ст. 292 АПК РФ).

Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд РФ в срок, не превышающий *трех месяцев* со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности этого акта. Срок подачи, пропущенный по не зависящим от обратившегося лица причинам, может быть восстановлен не позднее чем через шесть месяцев.

Надзорное производство по АПК РФ 2002 г. претерпело существенные изменения по сравнению с регулированием надзорного производства по АПК РФ 1995 г.: в настоящее время надзорное производство возбуждается на основании заявлений лиц, участвующих в деле, а не протестов должностных лиц; при обращении в надзорную инстанцию прокурор приносит представление, а не протест; изменен порядок рассмотрения дела в надзорной инстанции; предусмотрены иные основания для отмены или изменения судебного акта в порядке надзора и т.д.

Рассмотрение заявления или представления в суде надзорной инстанции осуществляется в *три этапа* (ст. 293 АПК РФ).

На первом этапе решается вопрос судьей ВАС РФ о принятии заявления или представления к производству.

Надзорное производство возбуждается определением судьи ВАС РФ. По основаниям, указанным в ст. 296 АПК РФ, заявление или представление могут быть возвращены.

ВАС РФ по ходатайству лица, обратившегося с заявлением или представлением, может приостановить исполнение судебного акта (ст. 298 АПК РФ).

На втором этапе решаются вопросы коллегиальным составом судей ВАС РФ о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок и о возможности направления дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора в Президиум ВАС РФ.

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора рассматривается коллегиальным составом судей ВАС РФ в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления или представления в ВАС РФ или со дня поступления в ВАС РФ дела, если оно было истребовано из арбитражного суда.

При рассмотрении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора арбитражный суд определяет, имеются ли основания для пересмотра оспариваемого судебного акта и присуждения компенсации, исходя из доводов, содержащихся в заявлении или представлении, а также из содержания оспариваемого судебного акта.

Для решения вопроса о наличии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора суд может истребовать дело из арбитражного суда, о чем выносится определение.

При отсутствии предусмотренных АПК РФ оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора суд выносит определение об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ. Повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора *не допускается*.

Коллегиальный состав судей ВАС РФ вправе направить дело на рассмотрение в кассационную инстанцию, если при отсутствии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора имеются иные основания для проверки правильности применения норм материального или процессуального права. Направление возможно при условии, что данный судебный акт не пересматривался в кассационной инстанции.

В случае если при рассмотрении заявления, содержащего также требование о присуждении компенсации за нарушение права на

судопроизводство в разумный срок, будет установлено, что при отсутствии предусмотренных ст. 304 АПК РФ оснований для пересмотра судебных актов в порядке надзора имеются основания для проверки требования о присуждении компенсации, суд может направить дело на рассмотрение в федеральный арбитражный суд округа при условии, что данное требование не рассматривалось этим судом.

При наличии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора суд выносит определение о передаче дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора, а также для решения вопроса о присуждении компенсации и в пятидневный срок со дня вынесения определения направляет его в Президиум ВАС РФ вместе с заявлением или представлением и истребованным из арбитражного суда делом.

На третьем этапе Президиум ВАС РФ пересматривает судебный акт в порядке надзора в соответствии со статьей 303 АПК РФ и присуждает компенсацию за нарушение права на судопроизводство в разумный срок.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ рассматривает дела в порядке очередности их поступления в Президиум, но не позднее чем в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о передаче дела в Президиум.

Лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, другие лица, участвующие в деле, могут участвовать в заседании Президиума ВАС РФ.

Дело докладывается судьей ВАС РФ — докладчиком по данному делу, который излагает обстоятельства дела, содержание оспариваемого судебного акта и других принятых по делу судебных актов, доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок, основания для пересмотра акта, мотивы, содержащиеся в определении суда о передаче дела для рассмотрения в Президиум ВАС РФ.

Лица, участвующие в деле, если они явились в заседание Президиума ВАС РФ, вправе давать свои устные объяснения после выступления судьи — докладчика. После выступления лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, других лиц, участвующих в деле и присутствующих в заседании, Президиум ВАС РФ принимает постановление в закрытом совещании.

При решении вопроса о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок Президиум ВАС РФ устанавливает факт нарушения права заявителя на судопроизводство в разумный срок исходя из доводов, изложенных в заявлении заявителя, содержания принятых по делу судебных актов, материалов дела и с учетом следующих обстоятельств: 1) правовая и фактическая

сложность дела; 2) поведение заявителя и других участников арбитражного процесса; 3) достаточность и эффективность действий суда или судьи, производимых в целях своевременного рассмотрения дела; 4) общая продолжительность судопроизводства по делу.

Постановление Президиума ВАС РФ принимается большинством голосов судей. Председательствующий в заседании голосует последним. При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт — без изменения.

Президиум ВАС РФ вправе:

1) оставить оспариваемый судебный акт без изменения;

2) отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен, при этом Президиум ВАС РФ может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда;

3) отменить судебный акт полностью или в части, и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;

4) отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части;

5) оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов;

6) присудить компенсацию за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или отказать в ее присуждении.

Указания Президиума ВАС РФ, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене судебного акта, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело. При этом Президиум ВАС РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены или доказаны либо были отвергнуты обжалуемыми судебными актами; не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какой судебный акт должен быть принят при новом рассмотрении дела.

Судебный акт подлежит изменению или отмене в порядке надзора, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум ВАС РФ установит, что оспариваемый судебный акт:

1) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права;

2) нарушает права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ;

3) препятствует принятию законного решения по другому делу;

4) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы (ч. 1 ст. 304 АПК РФ).

Наличие нарушения, предусмотренного п. 2 ч. 1 ст.304 АПК РФ (нарушение права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ) и выразившегося в нарушении права на судопроизводство в разумный срок, является основанием для присуждения арбитражным судом компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок (ч.2 ст.304 АПК РФ).

Постановление Президиума ВАС РФ вступает в законную силу со дня его принятия, подлежит опубликованию в «Вестнике ВАС РФ».

Вступившие в законную силу решение, определение, принятые арбитражным судом первой инстанции, пересматриваются ***по вновь открывшимся обстоятельствам*** судом, принявшим эти решение, определение. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений и определений арбитражного суда апелляционной и кассационной инстанций, принятых в порядке надзора постановлений и определений Высшего Арбитражного Суда РФ, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, производится тем судом, который изменил судебный акт или принял новый судебный акт.

Основаниями пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам в соответствии со ст. 311 АПК РФ являются:

- существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- установленные вступившим в законную силу приговором суда фальсификация доказательства, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо неправильный перевод, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;
- установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные деяния лица, участвующего в деле, или его представителя либо преступные деяния судьи, совершенные при рассмотрении данного дела;
- отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу;
- признанная вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда или суда общей юрисдикции недействительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;
- признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ;

- установленное Европейским судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский суд по правам человека.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд, принявший этот судебный акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта.

По ходатайству лица, обратившегося с заявлением, пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен арбитражным судом при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием пересмотра, и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, поданное с соблюдением требований ст. 313 АПК РФ к его форме и содержанию, принимается к производству соответствующего арбитражного суда. В случае нарушения этих требований арбитражный суд возвращает заявление в порядке, предусмотренном ст. 315 АПК РФ. Вопрос о принятии заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании в срок, не превышающий одного месяца со дня его поступления в арбитражный суд. Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не является препятствием для рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре вступивших в законную силу решения, постановления, определения по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд или принимает решение, постановление об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого им судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, или выносит определение об отказе в удовлетворении заявления.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт, в общем порядке, установленном АПК РФ.

Арбитражный суд вправе повторно рассмотреть дело непосредственно после отмены судебного акта в том же судебном заседании,

если лица, участвующие в деле, или их представители присутствуют в судебном заседании и не заявили возражений относительно рассмотрения дела по существу в том же судебном заседании.

Решение, постановление арбитражного суда об отмене судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам и определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть обжалованы.

Исполнение судебных актов арбитражных судов регулируется разделом VII АПК, а также Федеральным законом «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ, главой 24.1 БК РФ «Исполнение судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации» и другими нормативными правовыми актами.

Исполнительные действия определены в Федеральном законе об исполнительном производстве. АПК РФ регулирует лишь отдельные вопросы, связанные с исполнением: выдачу исполнительных листов и их дубликатов, сроки давности исполнения, их перерыв и восстановление, отсрочку, рассрочку, ответственность за неисполнение судебных актов, поворот исполнения решения. Разрешение этих вопросов отнесено к компетенции самого арбитражного суда.

С момента вступления в законную силу решение арбитражного суда приобретает свойства *обязательности и исполнимости.* В первую очередь это означает, что предписания этого судебного акта должны быть выполнены обязанной стороной. При отказе либо уклонении от добровольного исполнения применяется механизм принуждения, обеспечивающий исполнение принятого судебного акта помимо воли должника.

Принудительное исполнение судебного акта производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, принявшим этот акт. Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. В этих случаях исполнительный лист выдается сразу после принятия такого судебного акта или обращения его к немедленному исполнению. Исполнительный лист выдается взыскателю или по его ходатайству направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется арбитражным судом в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника.

Исполнительный лист по решению о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок направляется на исполнение арбитражным судом в пятидневный срок со дня принятия решения независимо от наличия ходатайства об этом взыскателя.

По каждому судебному акту выдается один исполнительный лист, если настоящей статьей не установлено иное.

В случаях, если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах, арбитражный суд по ходатайству взыскателя выдает несколько исполнительных листов с точным указанием в каждом из них места исполнения или той части судебного акта, которая подлежит исполнению по данному исполнительному листу.

Исполнительный лист, выданный до вступления в законную силу судебного акта, за исключением случаев немедленного исполнения, является ничтожным и подлежит отзыву судом, вынесшим судебный акт.

Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью арбитражного суда.

Исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в течение трех лет со дня вступления акта арбитражного суда в законную силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке его исполнения. Срок, пропущенный по уважительной причине, может быть восстановлен арбитражным судом. В этом случае время исчисляется со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению.

Предъявление исполнительного листа к исполнению, а также частичное исполнение судебного акта прерывает срок для предъявления исполнительного листа к исполнению. При возвращении исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью исполнения новый срок для предъявления начинает течь со дня его возвращения.

Арбитражный суд в стадии исполнения судебных актов помимо выдачи исполнительного листа наделен и другими полномочиями. В частности, арбитражный суд вправе выдать дубликат исполнительного листа (ст. 323 АПК РФ), отсрочить или рассрочить исполнение судебного акта, изменить способ и порядок его исполнения (ст. 324 АПК РФ).

Арбитражный суд разрешает вопрос о повороте исполнения судебного акта (ст. 325 АПК РФ). Под ***поворотом исполнения судебного акта*** понимается возврат ответчику всего того, что было с него взыскано в пользу истца, в случае отмены или изменения судебного акта и вынесения нового судебного акта о полном или частичном отказе в иске либо о прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения. Поворот исполнения судебного акта, не приведенного в исполнение, означает прекращение взыскания по нему.

К компетенции арбитражного суда относятся вопросы, связанные с приостановление, возобновлением и прекращением исполнитель-

ного производства (ст. 327 АПК РФ), отложением исполнительных действий (ст. 328 АПК РФ). Арбитражный суд рассматривает жалобы на действия судебного пристава-исполнителя (глава 24 АПК РФ).

Неисполнение судебных актов банками или иными кредитными организациями может повлечь за собой наложение судебного штрафа (п. 1 ст. 332 АПК РФ). За неисполнение указанных в исполнительном листе действий лицом, на которое возложено совершение этих действий, указанное лицо может быть привлечено к ответственности в виде наложения судебного штрафа (п. 2 ст. 332 АПК РФ). Уплата судебного штрафа не освобождает от обязанности исполнить судебный акт.

Закон об исполнительном производстве предусматривает возможность обжалования постановления должностного лица службы судебных приставов, его действия (бездействия) в порядке подчиненности (ст. 122—127 Закона) и в судебном порядке (ст. 128 Закона, ст. 329 АПК РФ).

27.9. Производство по делам с участием иностранных лиц

Арбитражные суды в России рассматривают дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности *с участием иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства*, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, в тех случае, если:

- ответчик находится или проживает на территории России либо на территории России находится его имущество;
- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находятся на территории России;
- спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место (имело место) на территории России;
- требование возникло из причинения вреда имуществу действием или иным обстоятельством, имевшим место на территории России, или при наступлении вреда на территории России;
- спор возник из неосновательного обогащения, имевшего место на территории России;
- истец по делу о защите деловой репутации находится в России;
- спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории России;
- заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, указывает на наличие этого факта на территории России;

- спор возник из отношений, связанных с государственной регистрацией имен и других объектов и оказанием услуг в международной ассоциации сетей Интернета на территории России;
- в других случаях при наличии тесной связи спорного правоотношения с территорией России.

Арбитражные суды в России рассматривают также экономические споры и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью с участием иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства и отнесенные ст. 248 АПК РФ к их исключительной компетенции.

Исключительная компетенция предусматривает рассмотрение определенных категорий дел *только в государственных арбитражных судах России*. Правило исключительной компетенции установлено для обеспечения максимально оперативного рассмотрения дела, поскольку исключительная подсудность связывается с местом нахождения объекта имущества или наличием необходимых доказательств по делу.

К исключительной компетенции арбитражных судов в России по делам с участием иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства относятся *дела*:

- по спорам в отношении находящегося в государственной собственности России имущества, в том числе по спорам, связанным с приватизацией государственного имущества и принудительным отчуждением имущества для государственных нужд;
- по спорам, предметом которых являются недвижимое имущество, если оно находится на территории России, или права на него;
- по спорам, связанным с регистрацией или выдачей патентов, регистрацией и выдачей свидетельств на товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели или регистрацией других прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в России;
- по спорам о признании недействительными записей в государственные реестры (регистры, кадастры), произведенных компетентным органом России, ведущим такой реестр (регистр, кадастр);
- по спорам, связанным с учреждением, ликвидацией или регистрацией на территории России юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также с оспариванием решений органов этих юридических лиц.

В исключительной компетенции арбитражных судов в России находятся также предусмотренные в разделе III АПК РФ дела с участием иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

Арбитражные суды обладают также исключительной компетенцией по рассмотрению спора в случае, если стороны, хотя бы одна из которых является иностранным лицом, заключили соглашение, в котором определили, что арбитражный суд в России обладает компетенцией по рассмотрению возникшего (могущего возникнуть) спора, связанного с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности, при условии, что такое соглашение не изменяет исключительную компетенцию иностранного суда.

Фактическое применение этой нормы позволяет сторонам наделить государственный арбитражный суд полномочиями по решению любого спора, возникшего между ними. Арбитражный суд России становится еще одним способом урегулирования коммерческих споров с участием иностранных лиц наряду с такими институтом, как международный коммерческий арбитраж.

Международный коммерческий арбитраж является альтернативным способом разрешения споров, возникающих из внешнеэкономических сделок. Большинство из них содержат так называемые арбитражные оговорки. Арбитражная оговорка, или арбитражное соглашение, в соответствии со ст. 7 Закона о международном коммерческом арбитраже — это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет.

Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения. Таким же способом, заключая соглашение о передаче возникших или могущих возникнуть споров, стороны устанавливают исключительную компетенцию государственного арбитражного суда России.

Соглашение сторон не должно нарушать исключительной компетенции иностранного суда. Если иностранное законодательство закрепляет обязательность рассмотрения определенной категории споров с конкретными субъектами национальными судебными органами, то стороны не вправе заключать подобные соглашения. Даже если в нарушение установленного порядка стороны закрепили такое условие, арбитражный суд обязан будет отказать в принятии дела к своему производству.

К форме этого соглашения, определяющего компетенцию арбитражных судов России, применимы общие требования, установленные российским законодательством для формы внешнеэкономических сделок, т.е. оно должно быть заключено в письменной форме.

Дела с участием иностранных лиц рассматриваются арбитражным судом по общим правилам арбитражного судопроизводства, если международным договором России не предусмотрено иное.

Дела с участием иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, если эти лица или их органы управления, филиалы, представительства либо их представители, уполномоченные на ведение дела, находятся или проживают на территории России, рассматриваются в сроки, установленные АПК РФ.

Если иностранные лица, участвующие в деле, рассматриваемом арбитражным судом в России, находятся или проживают вне пределов России, они извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства. В этих случаях срок рассмотрения дела продлевается арбитражным судом на срок, установленный договором о правовой помощи для направления поручений в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства, а при отсутствии в договоре такого срока или при отсутствии договора — не более чем на шесть месяцев.

Иностранные лица пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими организациями и гражданами. Процессуальные льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором России.

Иностранные лица имеют право обращаться в арбитражные суды в России по правилам подведомственности и подсудности, установленным АПК РФ, для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Законодательное закрепление права иностранных лиц обращаться в российские суды и пользоваться процессуальными правами наравне с российскими организациями и гражданами означает *предоставление им национального режима* в области защиты своих нарушенных или оспоренных прав и охраняемых законом интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Предоставление иностранным лицам национального режима в области арбитражного процесса носит *безусловный характер*. Национальный режим не связывается с местом проживания или нахождения иностранных лиц. Предоставление национального режима иностранным лицам означает, что на них распространяются нормы российского арбитражного законодательства о процессуальной право- и дееспособности, правах и обязанностях лиц, участвующих в деле, о судебных расходах и т.д.

Конституция РФ не связывает применение к иностранным лицам национального режима с принципом взаимности: он предоставляется в России независимо от того, пользуются ли таким режимом

в соответствующем иностранном государстве иностранцы (а значит, российские граждане). В то же время, если ограничения прав и свобод в иностранном государстве касаются только российских граждан (в отличие от других иностранцев), т.е. носят дискриминационный характер, в силу ст. 1194 ГК РФ могут быть установлены реторсии в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц.

Под ***реторсией*** понимается применение ответных мер компетентным органом одного государства на ограничения прав своих граждан и юридических лиц, принадлежащих к этому государству, которые существуют в другом государстве. Таким компетентным органом в России является Правительство РФ. Именно орган исполнительной власти, а не суд, оценивает положение российских граждан и юридических лиц за границей и решает вопрос о применении реторсии.

Чтобы ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц, существующие в другом государстве, рассматривались в качестве оснований для применения ответных ограничений Правительством РФ, необходимо установить факт причинения ущерба интересам российского государства в целом, а не интересам конкретных граждан или юридических лиц.

Ограничения имущественных и личных неимущественных прав должны касаться только российских граждан и юридических лиц или вытекать из существа установленных ограничений. Создание неблагоприятных условий для граждан и юридических лиц ряда стран на основании изменения экономической политики, проведения правовой реформы, а не государственной принадлежности этих лиц не должно служить основанием для установления реторсии.

Иностранные лица, участвующие в деле, должны представить в арбитражный суд доказательства, подтверждающие их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. В случае непредставления таких доказательств арбитражный суд вправе истребовать их по собственной инициативе.

Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (п. 2 ст. 65 АПК РФ). Одним из способов доказывания является представление письменных доказательств.

Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, по-

зволяющим установить достоверность документа. К представляемым в арбитражный суд письменным доказательствам, исполненным полностью или в части на иностранном языке, должны быть приложены их надлежащим образом заверенные переводы на русский язык.

Документ, полученный в иностранном государстве, признается в арбитражном суде письменным доказательством, если он легализован в установленном порядке. Кроме легализации, иностранный документ принимается арбитражными судами в России при проставлении апостиля.

Апостиль — это специальный штамп, который в соответствии с Гаагской конвенцией об отмене требований легализации иностранных официальных документов 1961 г. ставится на официальных документах государств — участников Конвенции с целью освободить такие документы от необходимости дипломатической или консульской легализации. Апостиль удостоверяет «подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ» (ст. 5 Конвенции).

Россия присоединилась к Гаагской конвенции 1961 г., которая отменяет для стран-участниц требование дипломатической или консульской легализации официальных документов, направляемых в ту или иную из этих стран.

По смыслу Конвенции под официальными документами понимаются, в частности, документы, исходящие от нотариуса, административных и судебных органов, свидетельства о регистрации актов гражданского состояния, документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства. Подпись на них может быть удостоверена путем проставления апостиля без предварительного свидетельствования ее подлинности нотариусом.

Гаагская конвенция не распространяется на документы, совершенные дипломатическими или консульскими учреждениями, а также на те административные документы, которые имеют прямое отношение к коммерческой или таможенной операции.

Глава 28

Европейский суд по правам человека: порядок обращения и рассмотрения дел

28.1. История создания и компетенция Европейского суда по правам человека

Одной из форм реализации конституционного права каждого на судебную защиту его прав и свобод, предусмотренного ст. 46 Конституции РФ, является возможность обращения в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека вследствие исчерпания всех внутригосударственных средств.

Европейский суд по правам человека (далее — Европейский суд, Суд) является одной из международных правозащитных организаций, которые достаточно многочисленны и различаются статусом и структурой, а также своей доступностью и эффективностью. Их создание предусмотрено рядом международно-правовых актов в области прав человека на универсальном и региональном уровнях. К ним относятся Комитет по правам человека, созданный во исполнение Пакта о гражданских и политических правах[1], Комитет по ликвидации расовой дискриминации, предусмотренный Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации[2] и т.д.

Обращение возможно во все указанные органы, однако наиболее эффективным является установленный Конвенцией о защите прав человека и свобод механизм рассмотрения индивидуальных жалоб на нарушения прав человека Европейским судом.

Присоединение Российской Федерации в 1996 г. к Уставу Совета Европы[3] и в 1998 г. к Конвенции о защите прав человека и основных свобод означает, что она стала полноправным членом Совета Европы, признала для себя обязательной юрисдикцию Европей-

---

[1] См.: *Международный* пакт о гражданских и политических правах (принят 16 декабря 1966 г. Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-м пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости ВС СССР. 1976. № 17. Ст. 291.

[2] См.: *Международная* конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (принята 21 декабря 1965 г. Резолюцией 2106 (XX) Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости ВС СССР. 1969. № 22. Ст. 219.

[3] См.: *Устав* Совета Европы, ETS № 1 (принят в г. Лондоне 5 мая 1949 г.) // СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1390.

ского суда по правам человека по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих актов.

Совет Европы был основан в 1949 г. Цель его деятельности — достижение большего единства между его членами во имя защиты и осуществления идеалов и принципов, являющихся их общим достоянием, и содействие их экономическому и социальному прогрессу.

Главные органы Совета Европы — Комитет министров и Парламентская ассамблея

Основные документы, обеспечивающие осуществление прав человека и свобод, — это Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Европейская социальная хартия[1].

Конвенции о защите прав человека и основных свобод[2] (далее — Конвенция) была заключена в г. Риме 4 ноября 1950 г., вступила в силу 3 сентября 1953 г. Впоследствии к ней приняты 11 протоколов[3], дополняющих ее и вносящих в нее изменения. Конвенция с изменениями подписана Россией 28 февраля 1996 г. и ратифицирована с оговоркой и заявлениями Федеральным законом «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней» от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ[4]. Конвенция вступила в силу для России 5 мая 1998 г.

Конвенция определяет основополагающие права и свободы, носящие гражданский и политический характер, соблюдение которых государства участники обязаны гарантировать. В соответствие со ст. 1 Конвенции Высокие Договаривающиеся Стороны обеспечивают каждому, находящемуся под их юрисдикцией, права и свободы, определенные в Конвенции.

В целях соблюдения обязательств, принятых на себя сторонами по Конвенции, был образован контрольный механизм, состоящий из Европейской комиссии по правам человека и Европейского суда по правам человека.

Европейский суд по правам человека был учрежден в 1959 г. В целях повышения эффективности предусмотренной Конвенцией за-

---

[1] См.: *Европейская* социальная хартия (пересмотренная), ETS № 163, принята в Страсбурге 3 мая 1996 г. (вместе со «Сферой действия новой редакции Европейской социальной хартии с точки зрения охваченных ею лиц»). Хартия вступила в силу 1 июля 1999 г. Россия подписала Хартию 14 сентября 2000 г. (Распоряжение Президента РФ от 12 мая 2000 г. № 151-рп).

[2] См.: *Конвенция* о защите прав человека и основных свобод, ETS № 5 (с изменениями и дополнениями от 11 мая 1994 г.) // СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 163.

[3] См.: *Протокол* № 12, ETS № 177 (подписан в г. Риме 4 ноября 2000 г.; не вступил в силу на 12 мая 2003 г.; Россия подписала Протокол 4 ноября 2000 г. (Распоряжение Президента РФ от 31 октября 2000 г. № 476-рп); *Протокол* № 13, ETS № 187.

[4] *СЗ* РФ. 1998. № 14. Ст. 1514.

щиты прав и свобод, особенно в связи с увеличивающимся числом жалоб и расширяющимся членским составом Совета Европы, была осуществлена реформа контрольного механизма Конвенции. Протоколом № 11 к Конвенции (подписан в г. Страсбурге 11 мая 1994 г.; вступил в силу 1 ноября 1998 г.)[1] создан единый постоянный Европейский суд по правам человека, заменивший ранее действующие Европейскую комиссию и Европейский суд по правам человека. Комитет министров Совета Европы утратил право решать вопросы о наличие нарушений Конвенции, при этом сохранил полномочия по осуществлению надзора за исполнением решений Европейского суда.

Число жалоб российских граждан в Европейский суд по правам человека с начала XXI в. постоянно увеличивается. В 2002 г. Европейский суд по правам человека вынес первые два постановления по жалобам против России, в 2003 г. — пять, в 2004 г. — 15, в 2005 г. — 83, в 2006 г. — 102, в 2007 г. — 192. В настоящее время Россия лидирует по количеству поданных жалоб[2].

Правовой статус, компетенция, порядок рассмотрения дел и другие вопросы деятельности Европейского суда по правам человека предусмотрены разделом II Конвенции, именуемым «Европейский суд по правам человека», включающим ст. 19—51, а также Регламентом Европейского суда по правам человека, который был принят 4 ноября 1998 г. (с последующими изменениями)[3].

Статьей 1 Федерального закона о ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней предусмотрено, что Российская Федерация признает *ipso facto* и без специального соглашения юрисдикцию Европейского суда по правам человека. Эта норма является реализацией договорного обязательства, принятого на себя Российской Федерацией в соответствии со ст. 46 Конвенции о защите прав человека и основных свобод и заключающегося в том, что «Высокие Договаривающиеся Стороны обязуются исполнять окончательные постановления суда по делам, в которых они являются сторонами».

В настоящее время необходимость реформы Европейского суда очевидна. В 1999 г. в Европейский суд было подано 22 650 жалоб, а в 2006 г. — 50 000, из них принято судебных решений по 30 000 жалоб. В настоящее время в производстве ЕСПЧ более 90 000 жалоб, из них 22% — против России[4].

---

[1] *СЗ* РФ. 1998. № 44. Ст. 5400.

[2] См.: *Российская* юстиция. 2009. № 1. С. 9.

[3] Текст перевода регламента на русский язык см.: *Совет* Европы в России. 2000. № 3. С. 30—50. Текст с последующими изменениями и комментарии см.: *Рожкова М.А., Афанасьев Д.В.* Новые правила обращения в Европейский суд по правам человека: текст Регламента, новеллы, комментарии. М.: Статут, 2004.

[4] См.: *Петрухин И.Л.* О реформе Европейского суда по правам человека // Адвокат. 2008. № 6.

Рост числа жалоб в Европейский суд объясняется тем, что его юрисдикцию постепенно признавали многие из европейских стран, и все время увеличивалось число граждан, желающих воспользоваться защитой своих прав в этом Суде. В настоящее время все 47 государств Совета Европы подписали и ратифицировали протокол Европейской конвенции № 14. Россия от этого воздерживается.

Поправки, вводимые в Протокол № 14, носят организационно-технический характер, не защищают чьих-либо политических интересов и имеют единственной целью поднять эффективность деятельности Европейского суда, перегруженного делами (как правило, это дела о волоките в судах, пенсиях и пособиях, о жилище, условиях содержания осужденных в местах лишения свободы и др.). Общая цель реформы — сократить и ускорить производство в Европейском суде не задев интересов жалобщиков.

Компетенция Европейского суда основана исключительно на Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

В соответствие с положениями Конвенции Европейский суд рассматривает межгосударственные дела, индивидуальные жалобы и по просьбе Комитета министров дает консультативные заключения по юридическим вопросам толкования и применения Конвенции.

В ведении Суда находятся все вопросы, касающиеся толкования и применения положений Конвенции и протоколов к ней, которые могут быть ему переданы в случаях, предусмотренных положениями ст. 33 (межгосударственные дела), ст. 34 (индивидуальные жалобы) и ст. 47 (консультативные заключения) Конвенции. Вопросы в Европейский суд могут быть переданы путем обращения заинтересованного лица, утверждающего о нарушении государством — участником Конвенции его прав и свобод, признанных в Конвенции или в протоколах к ней либо по просьбе Комитета министров о запросе относительно консультативных заключений по юридическим вопросам, касающимся толкования положений Конвенции и протоколов к ней.

В случае спора относительно компетенции Суда по конкретному делу вопрос решает сам Суд.

Государство-участник может передать в Суд вопрос о любом предполагаемом нарушении положений Конвенции и протоколов к ней другим государством-участником. Данное положение закреплено в ст. 33 Конвенции, названной «Межгосударственные дела».

Суд может принимать жалобы от любого физического лица, любой неправительственной организации или любой группы частных лиц, которые утверждают, что явились жертвами нарушения государством, подписавшим Конвенцию, их прав, признанных в Конвенции или в протоколах к ней.

По Конвенции к таким *правам и свободам*, в частности, относятся:

- право на жизнь (ст. 2);
- запрещение пыток (ст. 3);

- запрещение рабства и принудительного труда (ст. 4);
- право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 5);
- право на справедливое судебное разбирательство (ст. 6, а также ст. 2—4 Протокола № 7);
- наказание исключительно на основании закона (ст. 7);
- право на уважение частной и семейной жизни (ст. 8);
- свободу мысли, совести и религии (ст. 9);
- свободу выражения мнения (ст. 10);
- свободу собраний и объединений (ст. 11);
- право на вступление в брак (ст. 12);
- право на эффективное средство правовой защиты (ст. 13);
- право не подвергаться дискриминации (ст. 14);
- запрещение злоупотреблений правами (ст. 17);
- право беспрепятственного пользования своим имуществом, которое чаще обозначается как защита права собственности (ст. 1 Протокола № 1);
- право на участие в проведении свободных выборов (ст. 3 Протокола № 1);
- компенсацию в случае судебной ошибки (ст. 3 Протокола № 7) и др.

Трудовые, пенсионные и иные социальные права, жилищные права находятся вне компетенции Европейского суда, поскольку защищаются Европейской социальной хартией, предусматривающей свою систему контроля[1].

К компетенции Европейского суда кроме рассмотрения конфликтов относится также вынесение консультативных заключений. Согласно ст. 47 Конвенции Суд может по просьбе Комитета министров выносить консультативные заключения по юридическим вопросам, касающимся толкования положений Конвенции и протоколов к ней. Такие заключения не должны затрагивать ни вопросы, относящиеся к содержанию или объему прав или свобод, определенных в разделе I Конвенции и протоколах к ней, ни другие вопросы, которые Суду или Комитету министров, возможно, потребовалось бы затронуть при рассмотрении какого-либо обращения, предусмотренного Конвенцией. Консультативные заключения Суда должны быть мотивированными. Если консультативное заключение в целом или частично не выражает единогласного мнения судей, то любой судья вправе представить свое особое мнение. Консультативное заключение Суда направляется Комитету министров.

Европейский суд не рассматривает вопросы, связанные с применением и толкованием норм внутреннего права государства—участника Конвенции, с выявлением ошибок фактического и пра-

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 667 (автор главы — д-р. юрид. наук Е.А. Борисова).

вового характера, допущенных, по мнению заявителя, государственным судом, если такие ошибки не являются нарушением положений Конвенции и протоколов к ней[1].

Примеры судебной практики Европейского суда по правам человека:

- Постановление Европейского суда по правам человека от 21 июля 2005 г. № 23472/03 «Шпаковский против Российской Федерации»[2]; заявитель жаловался на нарушение его права на распространение информации и мнений;
- Постановление Европейского суда по правам человека от 7 июля 2005 г. № 41307/02 «Тетерины против России»[3]; по делу обжалуется длительное неисполнение судебного решения, приведшее к нарушению права на обращение в Европейский суд и право на беспрепятственное пользование своим имуществом;
- Постановление Европейского суда по правам человека от 30 июня 2005 г. № 11931/03 «Фадеева против России»[4]; по делу обжалуется неисполнение судебного решения, касающегося договора социального найма жилого помещения; по делу допущено нарушение требований ст. 1 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод;
- Постановление Европейского суда по правам человека от 9 июня 2005 г. № 55723/00 «Вохмина против Российской Федерации»[5]; по делу обжалуется то обстоятельство, что власти не переселили на новое место жительства семью, проживающую в районе с сильно загрязненной окружающей средой, и не спланировали применение эффективных мер по снижению загрязнения района отходами промышленного производства, т.е. по делу допущено нарушение требований ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

28.2. Организационный состав Европейского суда

Число ***судей***, входящих в состав Суда, равно числу государств-участников Конвенции.

Судьи должны обладать самыми высокими моральными качествами и удовлетворять требованиям, предъявляемым при назначении на высокие судебные должности, или быть правоведами с общепризнанным авторитетом.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 667.
[2] См.: *Бюллетень* Европейского суда по правам человека. 2005. № 12.
[3] См.: *Бюллетень* Европейского суда по правам человека. 2005. № 11.
[4] Там же.
[5] Там же.

Судьи участвуют в работе Суда *в личном качестве.*

В период пребывания в должности судьи не должны осуществлять никакой деятельности, несовместимой с их независимостью, беспристрастностью или с требованиями, вытекающими из характера их работы в течение полного рабочего дня.

Судьи избираются сроком на шесть лет, они могут быть переизбраны; срок полномочий судей истекает по достижении ими 70 лет.

Судья от каждого государства — участника Конвенции избирается Парламентской ассамблеей большинством поданных за него голосов из списка, включающего трех кандидатов, представляемых государством-участником.

Судьи занимают свои посты вплоть до замены. Судья может быть освобожден от должности только в случае, если прочие судьи большинством в две трети голосов принимают решение о том, что он перестает соответствовать предъявляемым требованиям.

Судьи при исполнении своих функций пользуются привилегиями и иммунитетами, предусмотренными Уставом Совета Европы и в соглашениях, заключенных на его основе.

Европейский суд по правам человека находится в г. Страсбурге (Франция) — по месту нахождения Совета Европы, работает на постоянной основе, а не на сессионной, как было до реформирования.

Руководит работой Суда *Председатель*, имеющий одного или двух заместителей, которые избираются сроком на три года на пленарном заседании Суда.

У Суда имеется *Секретариат*, права, обязанности и организация которого определяются *Регламентом* Суда. Суд пользуется услугами правовых референтов.

Европейский суд по правам человека состоит из четырех секций. Каждый судья является членом какой-либо секции.

Для рассмотрения переданных ему дел Суд образует комитеты в составе трех судей, палаты в составе семи судей и *Большую палату* в составе 17 судей. Палаты Суда на определенный срок образуют *комитеты.*

Судья, избранный от государства, являющегося стороной в деле, является *ex officio* членом Палаты и Большой палаты; в случае отсутствия такого судьи или если он не может участвовать в заседании, данное государство назначает лицо, которое выступает в качестве судьи.

В состав Большой палаты входят также Председатель Суда, его заместители, председатели палат и другие члены Суда, назначенные в соответствии с Регламентом.

Расходы, связанные с деятельностью Суда, несет Совет Европы.

Комитет рассматривает вопросы о приемлемости индивидуальных жалоб. Он единогласным решением может объявить неприемлемой индивидуальную жалобу, поданную в соответствии со ст. 34

Конвенции (индивидуальные жалобы), или исключить ее из списка подлежащих рассмотрению дел, если такое решение может быть принято без дополнительного изучения жалобы. Это решение является окончательным.

Палаты рассматривают и разрешают дела. Если комитет не принял никакого решения палата выносит решение о приемлемости индивидуальной жалобы, поданной в соответствии со ст. 34 Конвенции (индивидуальные жалобы), и по существу дела.

Палата выносит решение о приемлемости жалобы государства, поданной в соответствии со ст. 33 (межгосударственные дела), и по существу дела.

Решение о приемлемости жалобы выносится отдельно, если Суд в порядке исключения не примет решения об обратном.

Большая палата выносит решение по делам в порядке уступки юрисдикции (ст. 30 Конвенции), а также рассматривает запросы о консультативных заключениях.

В компетенцию Большой палаты входит рассмотрение дела по существу только, если дело затрагивает серьезный вопрос, касающийся толкования положений Конвенции или протоколов к ней, либо другой серьезный вопрос, а также в том случае, если решение вопроса может войти в противоречие с ранее вынесенным Судом постановлением.

Большая палата рассматривает дело по существу, если:

- палата Европейского суда, рассматривающая дело, до вынесения своего постановления уступила свою юрисдикцию в пользу Большой палаты и ни одна из сторон не возражает против этого;
- одна из сторон в течение трех месяцев с даты вынесения палатой постановления в исключительных случаях обратится с заявлением о передаче дела на рассмотрение Большой палаты.

28.3. Порядок обращения, рассмотрения дел и исполнения постановлений

Процедура в Европейском суде по правам человека является *бесплатной, состязательной и публичной*.

Нуждающиеся лица могут обратиться в Совет Европы за правовой помощью по ведению дел в Европейском суде.

В Европейский суд по правам человека *могут обращаться*:

- любое государство — участник Конвенции в случае предполагаемого нарушения положений Конвенции и протоколов к ней другим государством-участникам (ст. 33 Конвенции);
- любое физическое лицо, любая неправительственная организация или любая группа частных лиц, которые утверждают, что стали жертвами нарушения одним из государств-участников их прав, признанных в Конвенции или в протоколах к ней (ст. 34 Конвенции).

Под частными лицами в смысле ст. 34 Конвенции понимаются не только физические лица, но и юридические лица — как коммерческие организации, так и некоммерческие[1].

Жалоба подается лично или через представителя, она может быть составлена на языке государства — участника Конвенции.

От имени государства-ответчика в суде выступает представитель — ***Уполномоченный государства***.

Указом Президента РФ «Об Уполномоченном Российской Федерации при Европейском суде по правам человека» от 29 марта 1998 г. № 310 (с изменениями от 10 июня 2008 г.)[2] была учреждена должность Уполномоченного Российской Федерации при Европейском суде и утверждено Положение о нем[3].

Уполномоченный Российской Федерации при Европейском суде по правам человека (далее — Уполномоченный) назначается Президентом РФ по представлению Министерства иностранных дел РФ из числа федеральных государственных служащих, имеющих высшее юридическое образование и владеющих как минимум одним из официальных языков Совета Европы. Уполномоченный в своей деятельности подотчетен Президенту РФ и работает во взаимодействии с Межведомственной комиссией Российской Федерации по делам Совета Европы.

Основными *функциями* Уполномоченного являются:

- защита интересов Российской Федерации при рассмотрении в Европейском суде дел, возбужденных против Российской Федерации на основании Конвенции о защите прав человека и основных свобод;
- изучение правовых последствий решений Европейской комиссии по правам человека и Суда для государств — членов Совета Европы и подготовка с учетом прецедентного права Совета Европы рекомендаций по совершенствованию законодательства РФ и правоприменительной практики;
- обеспечение взаимодействия федеральных органов государственной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления при исполнении решений Комитета министров Совета Европы и Суда в связи с исками

---

[1] См.: *Рожкова М., Афанасьев Д.* Обращение коммерческих организаций в Европейский суд по правам человека // Хозяйство и право. 2004. № 8. С. 106—125; *Деменева А.* Защита прав юридических лиц в Европейском суде по правам человека // Юридический мир. 2002. № 12. С. 55—58.

[2] *СЗ* РФ. 1998. № 14. Ст. 1540; 2008. № 24. Ст. 2788.

[3] В литературе указывается на некорректность терминологии названного Указа, поскольку лицо, обращающееся с индивидуальной жалобой в Европейский суд, в соответствии с Конвенцией именуется не «истцом», а «заявителем». См.: *Матвеев Д.Ю.* Обеспечение реализации в Российской Федерации постановлений Европейского суда по правам человека // Юрист-международник. 2004. № 4.

о нарушении Российской Федерацией своих обязательств по Конвенции, включая восстановление нарушенного права и выплату истцам денежной компенсации.

Уполномоченный выступает в качестве представителя Российской Федерации при разбирательстве дел в Суде и (или) привлекает в этих целях представителей Генеральной прокуратуры РФ, соответствующих федеральных органов исполнительной власти, а также российских и зарубежных адвокатов, в том числе на договорной основе.

Одной из важных задач Уполномоченного является проведение мер по досудебному урегулированию дел, возбужденных против Российской Федерации, и при посредничестве Суда заключение с истцом соответствующих соглашений.

В ст. 35 Конвенции определяются условия приемлемости жалобы, к которым относятся исчерпание внутригосударственных средств защиты, соблюдение срока обращения и правил подачи жалобы[1].

Таким образом, чтобы индивидуальная жалоба была признана *приемлемой* в соответствии со ст. 35 Конвенции:

- должны быть исчерпаны все внутренние средства правовой защиты, как это предусмотрено общепризнанными нормами международного права;
- жалоба должна быть подана в течение шести месяцев после вынесения национальными органами окончательного решения по делу.

Кроме этого, необходимо иметь в виду, что с жалобой на Россию можно обращаться по поводу нарушения положений Конвенции, имевших место после вступления Конвенции в силу в отношении Российской Федерации, т.е. после 5 мая 1998 г.

Европейский суд неоднократно указывал, что вопрос о том, какие средства защиты должны быть исчерпаны, определяется внутригосударственным правом и разрешается государственными органами.

Для граждан и юридических лиц Российской Федерации исчерпывание внутренних средств защиты означает, что дело в зависимости от правил подведомственности и подсудности, установленной гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным законодательством РФ, должно быть рассмотрено:

- в системе судов общей юрисдикции — мировым судьей или федеральным судом первой инстанции, затем судом апелляционной или кассационной инстанции;
- в системе арбитражных судов — арбитражным судом первой инстанции (судом субъекта РФ или Высшим арбитражным судом РФ), затем судом апелляционной инстанции и судом кассационной инстанции.

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 670.

Европейский суд по правам человека после реформирования в 2002 г. надзорной инстанции в судах Российской Федерации не рассматривал и не рассматривает производство в порядке надзора в качестве эффективного средства правовой защиты, которое необходимо исчерпать, поэтому обращение заинтересованного лица в суд надзорной инстанции как в судах общей юрисдикции, так и в арбитражных судах не является обязательным[1].

Приведем примеры решений и постановлений Европейского суда относительно жалоб граждан и представителей организаций Российской Федерации.

1. Решение Европейского суда по правам человека от 6 мая 2004 г. № 33408/03 «Анатолий Александрович Денисов против России»[2].

По делу рассматривается вопрос о надзорном производстве с точки зрения возможности учета периода рассмотрения надзорной жалобы для обращения в Европейский суд. Жалоба признана неприемлемой.

Европейский суд по данному делу указал, что поскольку рассмотрение жалобы в порядке надзора является по сути, скорее, повторным рассмотрением дела, надзорное производство, однажды приведенное в действие, может длиться до бесконечности. Признать таковую процедуру средством правовой защиты, исчерпание которой требуется для принятия жалобы лица Европейским судом, означало бы создание правовой неопределенности и отказ от «правила шести месяцев» — срока, установленного для подачи жалобы в Европейский суд. Датой, которую надлежит принимать во внимание при исчислении шестимесячного срока для подачи жалобы в Европейский суд, является дата «вступившего в силу» решения суда кассационной инстанции по кассационной жалобе.

2. Постановления Европейского суда по правам человека от 24 февраля 2005 г. № 43402/02; № 41304/02; № 36494/02[3].

По данным делам гражданами РФ, пострадавшими от военных действий на территории Чеченской Республики обжалуются длительность неисполнения судебных решений, вынесенных в пользу заявителей. Европейский суд данные жалобы принял к рассмотрению, при этом представитель ответчика — Российской Федерации — утверждал, что заявители не исчерпали внутренних средств правовой защиты, и поэтому жалобы являются неприемлемыми.

В юридической литературе данные решения Европейского суда вызвали отрицательную реакцию со стороны известных правоведов и представителей власти. Основная причина — несоблюдение Европейским судом процессуальных норм своей деятельности, согласно которым он вправе принимать жалобы граждан к своему

---

[1] См.: *Нешатаева Т.Н., Старженецкий В.В.* Надзорное производство: соблюдение принципа справедливого разбирательства дела и принципа баланса публичных и частных интересов // Вестник ВАС РФ. 2001. № 7. С. 122—128.

[2] См.: *Бюллетень* Европейского суда по правам человека. 2004. № 10.

[3] См.: *Бюллетень* Европейского суда по правам человека. 2005. № 9.

рассмотрению лишь после того, как были исчерпаны все правовые возможности внутри страны. Как отметил доктор юридических наук М. Борщевский, без соблюдения этого требования Европейский суд подменяет суд конкретного государства. Уполномоченный России в Европейском суде по правам человека профессор П. Лаптев заявил о намерении обжаловать названное решение Европейского суда. Аналогичное заявление было сделано в связи с решением Европейского суда по делу В. Гусинского, принятым с нарушениями тех же процессуальных норм[1].

Порядок подачи жалобы[2] и *требования*, которым она должна отвечать, определены Регламентом Европейского суда по правам человека.

Первоначально подать индивидуальную жалобу заявитель вправе самостоятельно или через представителя.

Жалоба подается в письменной форме, подписывается заявителем или его представителем. Жалоба не может быть принята по телефону. Обращение в Суд может быть отправлено факсом, телеграммой, телексом, при этом в течение пяти дней заявитель должен направить в Суд подписанный оригинал жалобы.

В секретариате Суда имеется официальный формуляр жалобы, который может быть выслан заявителю по его просьбе.

Дата направления первого сообщения с изложением предмета жалобы важна для соблюдения установленного в Регламенте шестимесячного срока обращения в Суд.

В тексте жалобы должны быть отражены данные о заявителе, его представителе, краткое изложение фактов, послуживших основаниями жалобы и ее предмет, указание на конкретные права, гарантированные Конвенцией, которые предполагаются нарушенными, перечень уже задействованных средств правовой защиты, перечень официальных решений, принятых по делу с указанием даты, а также краткое изложение существа решений. К жалобе прилагаются копии документов, связанных с предметом жалобы.

Жалоба может быть составлена на русском языке. После того как будет решен вопрос о приемлемости жалобы, состязательные бумаги должны подаваться на одном из официальных языков Суда — французском или английском.

Жалобы в Европейский суд подаются *бесплатно*.

Судебные расходы и издержки, которые понесет заявитель в связи с рассмотрением дела в Суде, будут включать в себя следующие расходы:

- на гонорары, выплаченные адвокатам, юридическим консультантам заявителя;

---

[1] См.: *Карапетян Л.М.* Метаморфозы в решениях Европейского суда по правам человека // Журнал российского права. 2005. № 7.

[2] См.: *Карташкин В.А.* Международные механизмы защиты прав человека. Как подать жалобу в международные органы. М.: Норма, 2003. С. 24—34.

- на поездки и проживание заявителя и (или) его адвокатов и советников;
- по переводу судебных материалов;
- за телефонные переговоры;
- по оплате услуг почты, курьерской службы или транспортного средства для предоставления документов Суду;
- за машинописные работы.

В случае выигрыша дела судебные расходы по всей вероятности будут возложены на государство-ответчика, поэтому их необходимо подтверждать документально. В соответствие с п. 1 ст. 91 Регламента возможно освобождение заявителя от уплаты судебных расходов.

Суд *не принимает к рассмотрению* никакую индивидуальную жалобу, поданную в соответствии со ст. 34 Конвенции, если она является:

- анонимной;
- по существу аналогичной той, которая уже была рассмотрена Судом, или уже есть предмет другой процедуры международного разбирательства или урегулирования, и при этом не содержит новых относящихся к делу фактов.

Суд объявляет неприемлемой любую индивидуальную жалобу, если сочтет ее несовместимой с положениями Конвенции или Протоколов к ней, явно необоснованной или злоупотреблением правом подачи жалоб.

Суд *отклоняет* любую переданную ему жалобу, которую сочтет неприемлемой. Он может сделать это на любой стадии разбирательства.

В отношении любого дела, находящегося на рассмотрении какой-либо из палат или Большой палаты, государство — участник Конвенции, гражданин которого является заявителем, вправе представлять письменные замечания и принимать участие в слушаниях.

Суд может на любой стадии разбирательства принять решение о прекращении производства по делу, если:

- заявитель более не намерен добиваться рассмотрения своей жалобы;
- спор был урегулирован;
- по любой другой причине, установленной Судом, дальнейшее рассмотрение жалобы является неоправданным.

При этом Суд продолжает рассмотрение жалобы, если этого требует соблюдение прав человека, гарантированных Конвенцией и протоколами к ней.

Суд может принять решение восстановить жалобу в списке подлежащих рассмотрению дел, если сочтет, что это оправдано обстоятельствами.

После поступления жалобы в Европейский суд начинается изучение вопроса о ее приемлемости в комитетах и палатах. Жалоба направляется в одну из секций. Председатель секции назначает судью-докладчика, в задачу которого входят предварительное изуче-

ние жалобы и определение того, подлежит жалоба рассмотрению комитетом из трех судей или палатой судей.

Если жалоба объявляется комитетом или палатой большинством голосов приемлемой, то Европейский суд продолжает рассмотрение дела по существу с участием представителей сторон. Сторонами в случае подачи индивидуальной жалобы являются заявитель (физическое или юридическое лицо) и государство, против которого подана жалоба. Стороны представляют доказательства, письменные замечания, присутствуют на слушаниях по делу.

На стадии рассмотрения спора стороны могут прибегнуть к процедуре *дружественного урегулирования спора* (заключения мирового соглашения), которая довольно часто используется на практике[1]. Данная процедура носит конфиденциальный характер. Если стороны достигают дружественного урегулирования спора, то дело исключается из списка подлежащих рассмотрению дел.

Если стороны не приходят к дружественному урегулированию, то после изучения всех обстоятельств дела, мнения сторон палата большинством голосов выносит свое решение о том, были или не были нарушены положения Конвенции. Если положения Конвенции были нарушены, то заявителю может быть присуждена справедливая компенсация материального и морального вреда. Судьи имеют право высказать свое особое мнение, которое прилагается к решению.

Если в силу исключительных обстоятельств Суд не примет иного решения, его заседания являются открытыми.

Доступ к документам, переданным на хранение в Секретариат, открыт для публики, если Председатель Суда не примет иного решения.

В течение трех месяцев со дня вынесения решения палатой любая сторона может попросить о передачи дела в Большую палату, если в нем поднимаются серьезные вопросы толкования Конвенции и протоколов к ней или затрагивается вопрос большой важности. Вопросы допустимости передачи дела решаются комитетом в составе пяти судей Большой палаты. Если просьба о передаче признается допустимой, то дело рассматривается Большой палатой, решение принимается большинством голосов.

Постановление Большой палаты является окончательным.

Постановление любой из палат становится окончательным, если:

- стороны заявляют, что не будут обращаться с прошением о направлении дела в Большую палату;
- спустя три месяца после вынесения постановления отсутствует прошение о направлении дела в Большую палату;
- комитет Большой палаты отклоняет прошение о направлении дела в Большую палату.

---

[1] См.: *Старженецкий В.В.* Европейские международные суды: Европейский суд по правам человека и Европейский суд справедливости // Вестник ВАС РФ. Специальное приложение. 2002. № 5. Май.

Окончательное постановление подлежит публикации.

Постановления, а также решения о приемлемости или неприемлемости жалоб должны быть мотивированными.

Государства — участники Конвенции *обязуются исполнять* окончательные постановления Суда по делам, в которых они являются сторонами.

Окончательное постановление Суда направляется Комитету министров, который осуществляет надзор за его исполнением.

В соответствии с Конвенцией Европейский суд, вынося решения по индивидуальным жалобам физических и юридических лиц, вправе заявить об имеющемся нарушении Конвенции или протоколов к ней. В этом случае, если внутреннее право государства, против которого вынесено решение, допускает возможность лишь частичного устранения последствий такого нарушения, Суд при необходимости присуждает справедливую компенсацию потерпевшей стороне. Так, например, в решении по делу «Калашников против Российской Федерации» (жалоба № 47095/99) от 15 июля 2002 г. Суд заявил о нарушении ст. 3, п. 3 ст. 5, п. 1 ст. 6 Конвенции, а также частично удовлетворил требования заявителя о выплате справедливой компенсации (возмещение морального вреда в размере 5 тыс. евро и возмещение судебных расходов и издержек в размере 3 тыс. евро)[1].

Определенные Судом выплаты производятся Российской Федерацией из федерального бюджета. В Бюджетном кодексе РФ от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ (с изм. от 16 октября 2006 г.) предусмотрена глава 24.1 «Исполнение судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации»[2].

Более затруднительным является исполнение решений Европейского суда в той части, в которой устанавливается нарушение государством-ответчиком положений Конвенции. Сама Конвенция, предусматривая требование к государству исполнять постановления Суда (ст. 46), не содержит указаний на конкретный перечень мер, которые должны быть предприняты государствами для исполнения решений в указанной части.

Это означает прежде всего, что каждое из государств вправе самостоятельно устанавливать соответствующий порядок своим внутренним законодательством. При этом определенные соображения на данный счет были высказаны Комитетом министров, на который возложен контроль за исполнением постановлений Суда (ст. 46 Конвенции).

Этому вопросу посвящена Рекомендация Комитета министров Совета Европы № R (2000) 2 от 19 января 2000 г. «По пересмотру дел

---

[1] См.: *Решение* Европейского суда по правам человека «Калашников против Российской Федерации» от 15 июля 2002 г. // Российская газета. 2002. 17 октября; 19 октября.

[2] *СЗ* РФ. 1998. № 31. Ст. 3823; 2006. № 43. Ст. 4412.

и возобновлению производства по делу на внутригосударственном уровне в связи с решениями Европейского суда по правам человека»[1].

В данной Рекомендации отмечается, что обязательства государств, в соответствии со ст. 46 Конвенции, при определенных условиях могут повлечь за собой принятие мер, обеспечивающих восстановление той ситуации, в которой находилось лицо до нарушения Конвенции (*restitutio in integrum*). Оставляя на усмотрение государств определение мер, наиболее соответствующих достижению *restitutio in integrum*, Комитет министров, исходя из практики осуществления контроля за исполнением решений Суда, указывает, что существуют обстоятельства, при которых пересмотр дел или возобновление производства по делу оказываются самыми эффективными, если не единственными мерами для достижения названного эффекта.

Следовательно, Комитет министров ориентирует государства на то, чтобы предусматривать в своих правовых системах адекватные возможности для пересмотра дел.

Действующее российское законодательство содержит в себе механизм, соответствующий положениям приведенной Рекомендации. Так, например, п. 7 ст. 311 АПК РФ устанавливает, что одним из оснований для пересмотра судебных актов арбитражных судов по вновь открывшимся обстоятельствам является установленное Европейским судом нарушение положений Конвенции в процессе рассмотрения арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский суд по правилам человека. Предусмотрено это и в ст. 413 УПК РФ. Однако следует заметить, что в ст. 392 ГПК, где перечислены основания для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, аналогичная норма отсутствует.

Конвенция не предусматривает каких-либо санкций за неисполнение решений Суда. Санкции предусмотрены Уставом Совета Европы. Статья 8 Устава предоставляет Комитету министров право приостановить членство в Совете Европы или даже исключить из него любое государство, виновное в нарушении прав человека. Неисполнение постановления Суда, отказ исполнить постановление Суда может рассматриваться Комитетом министров как нарушение государством-ответчиком прав человека и соответственно повлечь наложение указанных санкций.

---

[1] См.: *Рекомендация* № R (2000) 2 Комитета министров Совета Европы «По пересмотру дел и возобновлению производства по делу на внутригосударственном уровне в связи с решениями Европейского суда по правам человека» (вместе с «Пояснительной запиской к рекомендации»), принятая 19 января 2000 г. на 694-м заседании представителей министров // Журнал российского права. 2000. № 9. С. 61—64.

Как свидетельствует практика, до настоящего времени не было зафиксировано ни одного случая отказа государства-ответчика исполнить постановление Европейского суда[1].

28.4. Значение постановлений Европейского суда по правам человека

Обращение граждан и иных заинтересованных лиц в Европейский суд является *дополнительной гарантией* обеспечения прав человека и основных свобод в случае, если заинтересованное лицо не удовлетворено решениями соответствующих судов Российской Федерации.

Возможность обращения с жалобами в Европейский суд заинтересованных лиц *повышает ответственность* российских судов при принятии решений по делам, в которых имеются нарушения прав и свобод, гарантированных Конвенцией и протоколами к ней.

Верховный Суд РФ в Постановлении «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» от 10 октября 2003 г. № 5[2] указал, что Российская Федерация как участник Конвенции о защите прав человека и основных свобод признает юрисдикцию Европейского суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и протоколов к ней в случае предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после вступления их в силу в отношении Российской Федерации. Поэтому применение судами Конвенции должно осуществляться с учетом практики Европейского суда по правам человека во избежание любого нарушения Конвенции.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод обладает собственным механизмом, который включает *обязательную юрисдикцию* Европейского суда и *систематический контроль* за выполнением его постановлений со стороны Комитета министров Совета Европы. В силу п. 1 ст. 46 Конвенции эти постановления в отношении Российской Федерации, принятые окончательно, являются обязательными для всех органов государственной власти Российской Федерации, в том числе и для судов.

Выполнение постановлений, касающихся Российской Федерации, предполагает в случае необходимости обязательство со стороны государства *принять меры частного характера*, направленные на устранение нарушений прав человека, предусмотренных Конвенцией, и последствий этих нарушений для заявителя, а также меры

---

[1] См.: *Гражданский* процесс: Учебник. — 2-е изд. испр. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. С. 677.

[2] См.: *Бюллетень* Верховного Суда РФ. 2003. № 12.

общего характера, с тем чтобы предупредить повторение подобных нарушений. Суды в пределах своей компетенции должны действовать таким образом, чтобы обеспечить выполнение обязательств государства, вытекающих из участия Российской Федерации в Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Если при судебном рассмотрении дела были выявлены обстоятельства, которые способствовали нарушению прав и свобод граждан, гарантированных Конвенцией, суд вправе вынести частное определение (или постановление), в котором обращается внимание соответствующих организаций и должностных лиц на обстоятельства и факты нарушения указанных прав и свобод, требующие принятия необходимых мер (п. 10 и 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5).

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О судебном решении» от 19 декабря 2003 г.[1] также содержится указание, что суду также следует учитывать постановления Европейского суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле (п. 4).

В результате присоединения к юрисдикции Европейского суда российские механизмы судебного контроля за соблюдением имущественных прав участников экономического оборота в Российской Федерации получили поддержку в виде международного судебного контроля. Это означает, что компетенция арбитражных судов по рассмотрению имущественных споров и компетенция Европейского суда по рассмотрению жалоб на нарушение имущественных прав взаимосвязаны.

В информационном письме ВАС РФ «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека при защите имущественных прав и права на правосудие» от 20 декабря 1999 г. № С1-7/СМП-1341 говорится, что «в результате присоединения к юрисдикции Европейского суда российские механизмы судебного контроля за соблюдением имущественных прав участников экономического оборота в Российской Федерации получили поддержку в виде международного судебного контроля. Это означает, что компетенция арбитражных судов по рассмотрению имущественных споров и компетенция Европейского суда по рассмотрению жалоб на нарушение имущественных прав взаимосвязаны»[2].

Таким образом, возможность обращения для защиты прав человека и основных свобод в Европейский суд по правам человека вследствие исчерпания всех внутригосударственных средств является важной гарантией права каждого на судебную защиту его прав и свобод.

---

[1] См.: *Бюллетень* Верховного Суда РФ. 2004. № 2.
[2] См.: *Вестник* ВАС РФ. 2000. № 2.

Глава 29

Третейские суды

29.1. Особенности и виды третейских судов

Защита гражданских прав может осуществляться в установленном законом порядке различными органами. В соответствии со ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

> ***Третейский суд*** — альтернатива государственной юстиции, суд третьего лица, избранного самими спорящими сторонами, которому они добровольно доверяют вынесение решения по своему делу и заранее обязуются подчиниться этому решению.

Третейский суд — это наиболее адекватная рыночным отношениям форма юрисдикции, поскольку предполагает широкий выбор третейских судей из числа независимых квалифицированных специалистов по инициативе самих участников конфликта и, следовательно, индивидуальный подход к каждому делу[1].

Цель третейского разрешения дел — урегулирование возникших правовых конфликтов и обеспечение добровольного исполнения обязательств.

Третейское разбирательство экономических споров используется предпринимателями всего мира с древнейших времен как в форме постоянно действующих органов (третейских судов, арбитражей), так и образуемых сторонами конфликта для разрешения конкретного спора (арбитраж *ad hoc* — на случай). Деятельность третейских судов регламентируется законодательством или обычаями делового оборота, применяемыми в государстве, на территории которого действует третейский суд.

В системе ООН разработан рекомендательный международно-правовой акт, служащий моделью регламентации создания и дея-

---

[1] См.: *Волков А.Ф.* Третейские суды и их значение в торговом обороте // Третейский суд. 1999. № 1; *Воложанин В.П.* Несудебные формы разрешения гражданско-правовых споров. Свердловск, 1974; *Ярков В.В.* Третейское разбирательство в системе гражданской юрисдикции // Вестник Третейского суда Уральской торгово-промышленной палаты. 1998. № 1. С. 43.

тельности третейских судов на территории различных государств — типовой закон ЮНСИТРАЛ о коммерческом арбитраже[1].

В Российской Федерации принято различать третейские суды, рассматривающие споры российских предпринимателей и международные коммерческие арбитражи, рассматривающие споры с участием иностранных предпринимателей. Соответственно их деятельность регулируется Федеральным законом «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ и Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. № 5338-1(с изменениями от 3 декабря 2008 г.)[2], в котором учитываются рекомендации типового Закона ЮНСИТРАЛ.

Кроме того, правовой статус третейских судов определяют отдельные нормы процессуального законодательства — АПК РФ, ГПК РФ, нормы различных нормативных правовых актов материально-правового содержания, например ст. 30 Закона РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 (с изменениями от 15 апреля 2006 г.)[3], ст.12 Закона РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» от 7 июля 1993 г. № 5340-1 (с изменениями от 23 июля 2008 г.)[4] и др.

Третейские суды функционировали в России начиная с XIV в. Положения об организации и деятельности третейских судов были включены в Соборное уложение 1649 г. Специальная глава «О третейском суде» содержалась в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г.

Институт третейского разбирательства сохранился и после Октябрьской революции. Декретом «О суде» № 1 от 1917 г. в п. 6 предусматривалась возможность сторонам спора обращаться к третейскому суду[5]. Порядок организации и деятельности третейских судов был определен Декретом ВЦИК «О третейском суде» от 16 февраля 1918 г.[6] В 1924 г. было утверждено новое Положение о третейском суде (дополнение к главе XXII ГПК РСФСР 1923 г.)[7].

В период нэпа третейское разбирательство успешно использовалось частными предпринимателями. Однако в последующем нормы о третейском суде фактически бездействовали. Рассмотрение третейскими судами хозяйственных споров было допущено с 1959 г.[8]

---

[1] См.: *Арбитражный* регламент ЮНСИТРАЛ (одобрен Генеральной Ассамблеей ООН 15 декабря 1976 г.) // Закон. 2003. № 2.

[2] *Ведомости* СНД и ВС РФ.1993. № 32. Ст. 1240; *СЗ* РФ. 2008. № 49. Ст. 5748.

[3] *ВСНД* и ВС РФ. 1992. № 18. Ст. 961; *СЗ* РФ. 2006. № 17 (часть 1). Ст. 1776.

[4] *ВСНД* и ВС РФ. 1993. № 3. Ст. 1309; *СЗ* РФ. 2008. № 30 (часть 2). Ст. 3616.

[5] См.: *Декрет* СНК РСФСР от 24 ноября 1917 «О суде» // СУ РСФСР. 1917. № 4. Ст. 50.

[6] *СУ* РСФСР. 1918. № 28. Ст. 366.

[7] *СУ* РСФСР. 1924. № 78. Ст. 783.

[8] См.: *Постановление* СМ СССР «Об улучшении работы государственного арбитража» от 23 июля 1959 г. № 824 // СП СССР. 1959. № 15. Ст. 105.

В начале 1930-х гг. были образованы два постоянно действующих третейских суда — Морская арбитражная комиссия и Внешнеторговая арбитражная комиссия (с 1993 г. — Международный коммерческий арбитражный суд).

Основными нормативными актами о третейских судах в 1990-х гг. были: Положение о третейском суде (Приложение № 3 к ГПК РСФСР 1964 г.)[1], регулирующее рассмотрение споров между гражданами, и Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденное Верховным Советом РФ в 1992 г.[2], регулирующее разрешение экономических споров с участием организаций и граждан — предпринимателей. В 2002 г. был принят Федеральный закон «О третейских судах в Российской Федерации», отменивший указанные нормативные правовые акты.

Закон о третейских судах 2002 г. содержит ряд новых нормативных положений, определяющих разрешение споров третейскими судами:

- установлены единые правовые основы организации и деятельности третейских судов по рассмотрению споров между гражданами и третейских судов по рассмотрению экономических споров с участием организаций и граждан — предпринимателей (раньше осуществлялось раздельное регулирование их деятельности);
- установлено, что порядок разрешения спора в третейском суде определяется соглашением сторон, правилами постоянно действующего третейского суда, федеральным законом о третейских судах; не предусмотрено применение норм АПК РФ, как было раньше в соответствие с Временным положением 1992 г.;
- расширена подведомственность споров третейским судам (нет ограничений на рассмотрение ими споров из трудовых и семейных правоотношений, как было раньше);
- предусмотрена возможность оспаривания (а не обжалования!) решения третейского суда в государственный суд по основаниям, указанным в законе, при этом установлен принцип окончательности решения третейского суда и недопустимости его ревизии государственным судом; государственный суд при рассмотрении заявлений об оспаривании решений третейского суда не может устанавливать и исследовать фактические обстоятельства дела, рассмотренного третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.
- установлено требование о наличие высшего юридического образования у третейского судьи, рассматривающего дело единолично либо у председателя состава при коллегиальном раз-

---

[1] См.: *Ведомости* Верховного Совета РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.
[2] *ВСНД* РФ и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1790.

решении спора (раньше требование о наличие юридического образования не предусматривалось);

- закреплены принципы третейского разбирательства, в частности принцип конфиденциальности;
- урегулирован состав расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде (раньше в третейском суде для граждан споры рассматривались бесплатно);
- предусмотрена возможность принятия обеспечительных мер государственным судом по заявлению стороны третейского разбирательства (раньше такого института не было):
- расширены диспозитивные права сторон, в частности, предоставление отзыва ответчиком является его правом, а не обязанностью как было раньше по Временному положению 1992 г.;
- предусмотрено ведение протокола судебного заседания и др.

Таким образом, в Российской Федерации экономические споры рассматриваются третейскими судами, созданными в соответствие с федеральным законом о третейских судах 2002 г., а споры, возникающие в сфере международного оборота, — третейскими судами, созданными в соответствие с законом о международном коммерческом арбитраже 1993 г.

Закон о третейских судах предусматривает два вида третейских судов:

1) создаваемые для разрешения конкретного спора (так называемые третейские суды *ad hoc*);

2) постоянно действующие третейские суды.

Разница между ними состоит в том, что при передаче спора на рассмотрение *третейского суда, создаваемого для рассмотрения конкретного спора*, стороны должны сами подробно определить порядок его формирования и процедуру рассмотрения спора.

Понятие «конкретный спор» следует понимать достаточно широко[1]. Это может быть уже возникший спор или группа споров, по отношению к которым стороны договорились о рассмотрении их специально создаваемым для этого составом (или единолично третейским судьей).

Порядок назначения третейских судей либо состав суда могут быть согласованы при определении в договоре либо отдельном соглашении условий о рассмотрении спора третейским судом. Поскольку при возникновении спора состав третейского суда формируется на основании специального соглашения, такой суд считается созданным для рассмотрения конкретного спора. После вынесения решения по делу этот суд прекращает свое существование.

---

[1] См.: *Кудряшов С.М.* Коммерческие третейские суды в России // Государство и право. 1995. № 8. С. 108.

Заключение сторонами соглашения о передаче спора в *постоянно действующий третейский суд* подразумевает, что стороны вместо непосредственного согласования между собой всех процессуальных вопросов соглашаются следовать правилам рассмотрения споров конкретного ими избранного третейского суда. Стороны как бы поручают этому учреждению решить те организационные вопросы, которые по закону они вправе решить самостоятельно.

Таким образом, постоянно действующий третейский суд — условное название, используемое обычно для обозначения организации, учреждения, которой по соглашению сторон поручается формирование состава третейского суда для разрешения конкретного спора и организации третейского разбирательства. Такая структура может быть создана исключительно для организации третейского разбирательства либо наделяться более широким кругом функций.

Договариваясь о передаче спора определенному постоянно действующему третейскому суду, стороны тем самым автоматически подчиняют себя тому порядку, той процедуре, которая предусмотрена для рассмотрения споров в этом суде.

Постоянно действующие третейские суды могут создаваться торговыми палатами, иными органами, биржами, объединениями, предприятиями, учреждениями и организациями, обладающими статусом юридического лица.

На организации, образующие постоянно действующие третейские суды, возлагается обязанность информировать соответствующий арбитражный суд об их создании и составе. Лица, организующие постоянно действующие суды, добровольно представляют информацию о таких органах, поскольку при отсутствии этой информации арбитражные суды не смогут осуществлять функции по принудительному исполнению решений третейского суда.

Есть два различных варианта учреждения постоянно действующих третейских судов: в основе образования одних лежат *индивидуальные нормативные акты* органов государственной власти (законы) и органов государственного управления (постановления правительства), в других — *решения учредителей*, ссылающихся на нормы ГПК РФ и АПК РФ, предусматривающие защиту нарушенных субъективных прав путем обращения в третейский суд[1].

Характерным для постоянно действующих третейских судов является то, что каждый из них имеет положение (или устав), свои правила производства дел, список арбитров.

Еще одно деление третейских судов основано на том, что правила постоянно действующего третейского суда или соглашение

---

[1] См.: *Виноградова Е.А.* Законодательство о третейском суде // Хозяйство и право. 1992. № 10. С. 92.

сторон определяют круг споров, передаваемых на рассмотрение суда. На практике это зависит от того, насколько при учреждении третейского суда учтены предпосылки реальной передачи на его разрешение споров, а также от того, какому кругу участников торгового оборота предлагаются услуги конкретного третейского суда, от географического положения этих потенциальных клиентов по отношению к месту нахождения третейского суда и т.п.

Для *третейского суда открытого типа*, специализированного на рассмотрении споров, возникающих в какого-либо отрасли экономики, важно закрепить такие процессуальные правила, которые позволяли бы обеспечить квалифицированное, быстрое рассмотрение именно этих споров[1].

Иными должны быть правила постоянно действующих *третейских судов закрытого типа*, т.е. рассматривающих споры только между участниками определенной ассоциации, концерна, союза. Это касается и способов заключения соглашения о третейском суде, и порядка образования состава третейского суда, и механизма, направленного на обеспечение исполнения вынесенных решений.

Регламенты третейских судов, предназначенных только для рассмотрения споров между контрагентами из России или даже из отдельных ее регионов, должны быть ориентированы на российское законодательство о третейском суде, особенно в части принудительного исполнения решений третейских судов в случае отказа от их добровольного исполнения.

Основания для передачи спора на рассмотрение третейского суда могут быть различными. Как правило, стороны передают спор на рассмотрение третейского суда при наличии устойчивых экономических связей, когда их отношения носят постоянный и длительный характер, основанный на доверии и сотрудничестве.

Постоянно действующие третейские суды тесно взаимодействуют с судами арбитражными. В законодательстве об арбитражном суде и третейском суде России предусмотрено два аспекта взаимодействия этих судов.

Первый и наиболее важный аспект — деятельность арбитражных судов *по исполнению решений третейских судов* (глава 30 АПК РФ).

Второй аспект, также имеющий большое практическое значение, связан с применением норм арбитражного процессуального законодательства, закрепляющих так называемый *принцип безотзывности соглашения о третейском суде*. Согласно этому принципу в случае заключения сторонами соглашения о передаче спора в третейский суд такой спор не может быть предметом рассмотрения в арбитражном суде.

---

[1] См.: *Виноградова Е.А.* К вопросу о так называемом статусе постоянно действующего третейского суда //Хозяйство и право. 1994. № 3.

Судья арбитражного суда оставляет иск без рассмотрения, если имеется соглашение лиц, участвующих в деле, о передаче данного спора на разрешение третейского суда и возможность обращения к третейскому суду не утрачена и если ответчик, возражающий против рассмотрения дела в арбитражном суде, не позднее своего первого заявления по существу спора заявит ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда (ст. 148 АПК РФ).

Одной из проблем является *подведомственность споров третейским судам*. Отчасти это связано с тем, что заключение сторонами соглашения о передаче уже возникшего или могущего возникнуть спора на разрешение третейского суда происходит в изъятие из компетенции суда государственного. Гарантией реализации этого соглашения является законодательство, определяющее круг правоотношений, подведомственных третейским судам.

Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Оно может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли (могут возникнуть) между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Третейское соглашение о разрешении спора по договору, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (договор присоединения), действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом.

Разрешение спора третейским судом может иметь место только при заключении сторонами третейского соглашения (третейской оговорки). Требования относительно формы и содержания третейского соглашения установлены ст. 7 Закона о третейских судах.

Законом допускается передача по соглашению сторон на разрешение третейского суда не любых споров, а только гражданско-правовых, за изъятием тех, передача которых на разрешение третейского суда запрещена законом. Причем споры с участием иностранных лиц могут быть переданы на разрешение третейского суда, однако суд должен при этом руководствоваться иным законом — Законом о международном коммерческом арбитраже.

Закон о третейских судах не ограничивает стороны только отношениями, носящими договорной характер. Стороны могут передать в суд спор и по поводу отношений из причинения вреда, защиты прав собственника и любых других, носящих гражданско-

правовой характер. Закон допускает возможность заключения соглашения по спорам, которые могут возникнуть в будущем, причем не только в отношении конкретного спора, но и группы споров.

Однако спор или группа споров должны возникать в связи с каким-то конкретным правоотношением. Это позволяет сделать вывод о ничтожности заключения сторонами третейского соглашения, предусматривающего передачу на разрешение суда всех споров. Такое соглашение будет противоречить закону, поскольку не указывает, в связи с каким конкретным правоотношением оно возникло.

Положения Закона о третейских судах, устанавливающие правило о возможности заключения соглашения только до момента принятия решения по спору компетентным судом, полностью согласуются с соответствующими нормами АПК РФ и ГПК РФ, предусматривают возможность непринятия компетентным судом решения по находящемуся в его производстве делу в случае заключения третейского соглашения сторонами.

Если третейское соглашение заключено до рассмотрения спора компетентным судом по существу, ответчик вправе заявить ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда, в результате чего дело в компетентном суде остается без рассмотрения.

Возможность заключения третейского соглашения фактически утрачивается с момента удаления суда для вынесения решения. Ведь если судьи не прервутся для возобновления разбирательства, стороны не имеют возможности сообщить им о заключении третейского соглашения, поэтому, хотя формально решение не принято, стороны не имеют возможности предотвратить его принятие.

Передача спора на разрешение третейского суда после суда первой инстанции невозможна, поскольку решение уже принято, а вышестоящие судебные инстанции лишь проверяют его законность и обоснованность.

29.2. Принципы и порядок рассмотрения споров в третейском суде

Третейское разбирательство осуществляется на основе ***принципов***: законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон. Эти принципы являются традиционными для всех судов. Исключение составляет лишь принцип конфиденциальности. Непрерывность же, напротив, в отличие от гражданского процесса, регулируемого Гражданским процессуальным кодексом РФ, не является принципом третейского разбирательства.

Принцип конфиденциальности — разглашение сведений о третейском разбирательстве может иметь место только с согласия сторон. Третей-

ский судья не может быть допрошен в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства.

Эти правила касаются судей, которые непосредственно осуществляли разрешение дела, и только по обстоятельствам, которые стали известны в ходе третейского разбирательства. Соответственно о сведениях, которые получены иным образом, судья может быть допрошен. Запрет не касается работников аппарата постоянно действующего третейского суда, судей, не принимавших участия в разрешении данного спора.

Принцип независимости означает, что третейские судьи должны быть независимыми при разрешении споров и всех иных вопросов, связанных с рассмотрением дел. Они не должны быть подчинены кому-либо, а также связаны в своих действиях (даже в мыслях) волей либо влиянием граждан, должностных лиц, государственных и иных органов, организаций, ограничивающих или заранее предопределяющих то или иное их решение. Они не должны находиться в материальной, административной или иной зависимости от сторон спора или иных лиц, заинтересованных в исходе дела.

Независимость третейских судей — непременное условие для правильного применения закона, вынесения законных и справедливых судебных решений.

Принцип законности означает, что при разрешении спора третейские судьи подчиняются только Конституции РФ и федеральным законам.

Принцип состязательности — основополагающий принцип третейского разбирательства. Стороны, если они желают добиться для себя либо лиц, в защиту прав которых предъявлен иск, наиболее благоприятного решения, обязаны сообщить третейскому суду все юридические факты, имеющие существенное значение для дела, указать или представить суду доказательства, подтверждающие или опровергающие эти факты, а также совершить иные предусмотренные законом процессуальные действия, направленные на то, чтобы убедить суд в своей правоте.

В отличие от арбитражного и гражданского процесса в третейском разбирательстве принцип состязательности является наиважнейшим и действительно работающим. Третейский суд не наделен правомочиями истребовать у лиц, не участвующих в деле, какие-либо сведения, касающиеся существа спора. Его правомочия возникают из третейского соглашения и касаются только участников этого соглашения.

Соответственно иным способом получить сведения о юридических фактах, необходимых для разрешения спора, кроме как от сторон спора, третейский суд в большинстве случаев не может. Более того, такая попытка, да еще по собственной инициативе, сама по себе означала бы нарушение принципа состязательности.

Принцип равноправия сторон означает, что в третейском разбирательстве истец и ответчик должны иметь равные процессуальные возможности по защите своих прав и охраняемых законом интересов. Какие-либо юридические преимущества одной стороны перед другой в третейском разбирательстве недопустимы.

Закон о третейских судах дает возможность сторонам самостоятельно устанавливать ***процедуру рассмотрения спора***, не нарушая императивных норм Закона. Возникает вопрос: чем руководствоваться, если стороны предусмотрели одно, а правила постоянно действующего третейского суда предусматривают иное? Возможна ситуация, когда одна часть третейского соглашения (созданная сторонами) подразумевает одно, а другая (правила постоянно действующего третейского суда) — другое.

Разрешить эту коллизию можно с помощью п. 1 ст. 19 Закона о третейских судах: постоянно действующий третейский суд должен руководствоваться своими правилами, если стороны не договорились о применении других правил. Если правила, о которых договорились стороны, не совместимы с правилами постоянно действующего третейского суда, на разрешение которого передан спор, третейский суд должен признать себя некомпетентным рассматривать спор и прекратить третейское разбирательство.

Правила постоянно действующего третейского суда рассматриваются как часть третейского соглашения. Постоянно действующий третейский суд при рассмотрении спора должен ими безусловно руководствоваться. В то же время он обязан руководствоваться непосредственно третейским соглашением. Если в какой-то части определения правил третейского разбирательства они несовместимы, нарушение процедуры рассмотрения спора неизбежно. И весьма вероятна отмена решения и (или) отказ в выдаче исполнительного листа.

При этом нарушения, являющиеся основанием для отмены (отказа), являются неустранимыми самим третейским судом. Чтобы не нарушать процедуру третейского разбирательства, третейский суд в этом случае вынужден будет отказаться от его проведения.

В государственных судах порядок судопроизводства урегулирован в кодексах. Лица, участвующие в деле, не могут каким-либо образом его менять. В третейском разбирательстве, напротив, процедура рассмотрения спора устанавливается прежде всего соглашением сторон: либо исключительно соглашением сторон (как в третейском суде для разрешения конкретного спора), либо через определение этой процедуры в правилах постоянно действующего третейского суда, которое рассматриваются Законом о третейских судах как часть третейского соглашения.

Если эти процедуры не определены, применяются диспозитивные нормы Закона третейских судах. Диспозитивность можно счи-

тать принципом законодательного регулирования третейского разбирательства. Исключение составляют императивные нормы, которые не могут быть изменены сторонами третейского разбирательства[1].

Третейское разбирательство имеет *пять уровней регулирования*:

1) императивные нормы закона;
2) соглашение сторон;
3) правила постоянно действующего третейского суда;
4) диспозитивные нормы закона;
5) усмотрение состава третейского суда, рассматривающего спор.

В третейском суде для разрешения конкретного спора стороны могут по своему усмотрению договориться о *месте третейского разбирательства* (ст. 3 Закона о третейских судах). Если стороны не договорились об ином, место третейского разбирательства определяется третейским судом для разрешения конкретного спора с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

В постоянно действующем третейском суде место третейского разбирательства определяется в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда. Если в его правилах нет указания на место третейского разбирательства либо порядок его определения, место третейского разбирательства определяется составом третейского суда с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

В отличие от правил, регулирующих место разбирательства в государственных судах, которое почти всегда совпадает с местом нахождения суда, в третейском суде дело обстоит совершенно иначе.

В постоянно действующем третейском суде место третейского разбирательства (или порядок его определения) зачастую определяется правилами постоянно действующего третейского суда, рассматривающего спор. Если ни правилами, ни соглашением сторон место третейского разбирательства не определено, оно для одного разбирательства может быть определено сторонами. Наконец, если невозможно определить место разрешения спора, оно определяется составом третейского суда.

Последствием нарушения места третейского разбирательства, как и любой процедурной нормы, является отмена решения в случае его оспаривания или отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения.

В системе государственных судов судебный процесс всегда начинается с подачи искового заявления. В третейском разбирательстве это не всегда так. Например, в «разовом» третейском суде третейское разбирательство начинается с выбора сторонами судей. Тем

---

[1] См.: *Зайцев А.И.* Диспозитивность — основополагающий принцип третейского судопроизводства // Третейский суд. 2000. № 1. С. 34.

не менее исковое заявление является основополагающим документом, без которого рассмотрение спора в третейском суде невозможно.

В ст. 23 Закона о третейских судах установлены *общеобязательные требования к исковому заявлению*, которые не могут быть изменены соглашением сторон (и правилами постоянно действующего третейского суда). Отличия требований этого Закона к исковому заявлению от аналогичных требований, устанавливаемых АПК РФ и ГПК РФ, обусловлены спецификой третейского разбирательства.

В исковом заявлении должны быть указаны:

- дата искового заявления;
- наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы индивидуальных предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- обоснование компетенции третейского суда;
- требования истца;
- обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;
- доказательства, подтверждающие основания исковых требований;
- цена иска;
- перечень прилагаемых к исковому заявлению документов и иных материалов.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. В случае, если исковое заявление подписано представителем истца, к заявлению прилагаются доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя. Правилами третейского разбирательства могут быть предусмотрены дополнительные требования к содержанию искового заявления.

Ответчик вправе предъявить истцу встречный иск при условии, что существует взаимная связь встречного требования с требованиями истца, а также при условии, что встречный иск может быть рассмотрен третейским судом в соответствии с третейским соглашением. Встречный иск может быть предъявлен в ходе третейского разбирательства до принятия решения третейским судом, если сторонами не согласован иной срок для предъявления встречного иска.

Регулирование *правил заявления встречного иска* также имеет свои особенности по сравнению с его предъявлением в других судах. Поскольку третейское разбирательство может иметь место лишь при условии передачи данного спора на рассмотрение третейского суда, заявление встречного иска в третейском суде также должно удовлетворять этому условию. Если по встречному иску отсутствует третейское соглашение, он не может быть заявлен, так как в отношении этого спора третейский суд не обладает компетенцией.

Если стороны не договорились об ином, третейский суд может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо

стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Третейский суд может потребовать от любой стороны предоставить надлежащее обеспечение в связи с такими мерами.

Обращение стороны в компетентный суд с заявлением об обеспечении иска и принятие компетентным судом обеспечительных мер не могут рассматриваться как несовместимые с соглашением о передаче спора в третейский суд или как отказ от такого соглашения.

Заявление об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, подается стороной в компетентный суд по месту осуществления третейского разбирательства или месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры. К заявлению об обеспечении иска прилагаются доказательства предъявления иска в третейский суд, определение третейского суда о принятии обеспечительных мер, а также доказательства уплаты государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены законом.

В соответствии со ст. 26 Закона о третейских судах каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений. Третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства.

Согласно закрепленному в ст. 18 Закона о третейских судах принципу состязательности *обязанность представления доказательств лежит на сторонах.* Общее правило распределения бремени доказывания между участниками спора закрепляет главный элемент состязательного начала процесса: каждому заинтересованному лицу надлежит доказывать факты, которые обосновывают его юридическую позицию.

В любом судебном процессе важно понимать, кому из участников спора надлежит первому представлять доказательства.

Если истец утверждает наличие задолженности, он должен доказать ее возникновение (представить доказательства поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг и т.д.).

Если ответчик признает эти обстоятельства, но утверждает, что оплата им произведена, именно он должен доказывать факт оплаты (представлять платежные поручения и т.д.).

Понятия обязанности доказывать и права представлять доказательства не идентичны по объему и юридическому содержанию. В первом случае речь идет о необходимости подтверждения лицом, участвующим в деле, оснований своих требований или возражений с неблагоприятными последствиями при провалах. Во втором случае цели доставки суду информации могут быть иными: опровержение фактов, которые стремится подтвердить противник, подрыв убедительности представляемых им доказательств и т.п.

Статья 26 Закона о третейских судах устанавливает границы активности третейского суда в области доказывания, ограничивая его участие возможностью предложить сторонам представить дополнительные доказательства. Ни право затребовать что-либо от сторон, ни права истребовать доказательства у третьих лиц третейскому суду не предоставлено. Это напрямую связано с принципом состязательности.

Любая попытка третейского суда вмешаться в поиски доказательств или истребовать их у какой-либо стороны означает нарушение принципа состязательности. Ведь это будет означать, что третейский суд становится на сторону нерадивой или неграмотной стороны, помогая ей доказывать или опровергать обстоятельства, на которых основаны исковые требования, что недопустимо в третейском разбирательстве.

С предложением представить дополнительные доказательства суд обращается к заинтересованным лицам, если сочтет представленные доказательства недостаточными. Недостаточность доказательств вовсе не означает невозможности вынесения решения. Даже при полном отсутствии доказательств суд должен вынести решение, основывающееся на невыполнении какой-либо из сторон обязанности доказывания, а поэтому проигравшей спор. Роль же третейского суда заключается лишь в оценке представленных сторонами доказательств.

После исследования обстоятельств дела третейский суд большинством голосов третейских судей, входящих в состав третейского суда, *принимает решение.* Решение объявляется в заседании третейского суда.

Третейский суд вправе объявить только резолютивную часть решения. В этом случае, если стороны не согласовали срока для направления решения, мотивированное решение должно быть направлено сторонам в срок, не превышающий 15 дней со дня объявления резолютивной части решения (ст. 32 Закона о третейских судах).

По ходатайству сторон третейский суд принимает решение об утверждении мирового соглашения, если это не противоречит законам и иным нормативным правовым актам и не нарушает прав и законных интересов других лиц. Содержание мирового соглашения излагается в решении третейского суда.

Решение третейского суда излагается в письменной форме и подписывается третейскими судьями, входящими в состав третейского суда, в том числе третейским судьей, имеющим особое мнение. Особое мнение третейского судьи прилагается к решению третейского суда.

Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, решение может быть подписано большинством третейских судей, входящих в состав третейского суда, при условии указания уважительной причины отсутствия подписей других третейских судей.

В соответствии с п. 2 ст. 33 Закона о третейских в решении судах третейского суда должны быть указаны:

- дата его принятия;
- место третейского разбирательства;
- состав третейского суда и порядок его формирования;
- наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы индивидуальных предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- обоснование компетенции третейского суда;
- требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон;
- обстоятельства дела, установленные третейским судом, доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался третейский суд при принятии решения.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы третейского суда об удовлетворении или отказе в удовлетворении каждого заявленного искового требования. В резолютивной части указываются сумма расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, распределение этих расходов между сторонами, а при необходимости — срок и порядок исполнения принятого решения.

29.3. Оспаривание решений третейских судов

Если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным, то решение третейского суда *может быть оспорено участвующей в деле стороной* путем подачи заявления об отмене решения в компетентный суд в течение трех месяцев со дня получения стороной, подавшей заявление, решения третейского суда.

Возможность оспаривания решения третейского суда является новеллой Закона о третейских судах 2002 г.

> ***Компетентный суд*** — это арбитражный суд субъекта Российской Федерации по спорам, подведомственным арбитражным судам, либо районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции. Конкретно он определяется в зависимости от рассматриваемого спора.

Порядок оспаривания решения третейского суда в компетентном суде, рассмотрения компетентным судом заявления об отмене решения третейского суда и принятия решения (определения) об удовлетворении или отказе в удовлетворении заявления определяет-

ся гражданским процессуальным или арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации.

Производство по делам об оспаривании решений третейских судов в судах общей юрисдикции регулируется главой 46 ГПК РФ, в арбитражных судах — § 1 главы 30 АПК РФ.

1. ***Производство по делам об оспаривании решений третейских судов в судах общей юрисдикции***. Решение третейского суда, принятое на территории Российской Федерации, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи в суд заявления об отмене решения третейского суда в соответствии со ст. 419 ГПК.

Заявление подается в районный суд, на территории которого принято решение третейского суда, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации, федеральным законом.

Форма и содержание заявления об отмене решения третейского суда указаны в ст. 419 Гражданским процессуальным кодексом РФ.

Заявление об отмене решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления в районный суд, по правилам, предусмотренным Гражданским процессуальным кодексом РФ.

При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству обеих сторон третейского разбирательства судья может истребовать из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается. Стороны третейского разбирательства извещаются районным судом о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению дела.

При рассмотрении дела районный суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для отмены решения третейского суда, предусмотренных в ст. 421 ГПК, путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений.

По результатам рассмотрения дела суд выносит *определение об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене решения третейского суда.*

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в суд по правилам, предусмотренным ГПК.

В случае если решение третейского суда отменено судом полностью или в части вследствие недействительности третейского соглашения либо решение было принято по спору, не предусмотрен-

ному третейским соглашением, либо не подпадает под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, стороны третейского разбирательства могут обратиться за разрешением такого спора в суд по общим правилам, предусмотренным ГПК.

Определение суда об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и сроки, которые установлены ГПК.

2. *Производство по делам об оспаривании решений третейских судов в арбитражных судах*. Заявление об отмене решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение. Требования к содержанию заявления указаны в ст. 231 АПК РФ. При наличии оснований, предусмотренных АПК РФ, заявление оставляется без движения или возвращается лицу, его подавшему. Заявление рассматривается судьей единолично. Стороны третейского разбирательства извещаются о времени и месте судебного заседания, их неявка не является препятствием для рассмотрения дела.

При рассмотрении дела арбитражный суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для отмены решения третейского суда, предусмотренных законодательством путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК.

Если решение третейского суда отменено арбитражным судом полностью либо в части вследствие недействительности соглашения о третейском разбирательстве, или оно было принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением, или не подпадает под его условия, или содержит постановления по вопросам, не охватываемым соглашением о третейском разбирательстве, *стороны третейского разбирательства могут обратиться за разрешением такого спора в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК.*

По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения.

Основания для отмены решения третейского суда указаны ст. 42 Закона о третейских судах, ст. 34 Закона о международном коммерческом арбитраже, ст. 421 ГПК РФ и ст. 233 АПК РФ. В указанных кодексах воспроизведены нормы законодательства о третейских судах. Перечень оснований является исчерпывающим.

Решение третейского суда может быть отменено компетентным судом лишь в следующих случаях.

1. Сторона, подавшая заявление об отмене решения третейского суда, представит доказательства того, что:

- третейское соглашение является недействительным по основаниям, предусмотренным федеральным законом;
- решение третейского суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; если постановления третейского суда по вопросам, которые охватываются третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;
- состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали положениям ст. 8, 10, 11 или 19 ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»;
- сторона, против которой принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам (не могла представить третейскому суду свои объяснения).

2. Компетентный суд установит, что:

- спор, рассмотренный третейским судом, в соответствии с федеральным законом не может быть предметом третейского разбирательства;
- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В случае отмены решения третейского суда компетентным судом любая из сторон вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд, т.е. отмена решения третейского суда не препятствует сторонам повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена.

Однако, если решение третейского суда отменено полностью или частично вследствие недействительности третейского соглашения или потому, что решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, соответствующий спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит.

29.4. Исполнение решений третейских судов

Решение третейского суда исполняется *добровольно в порядке и в сроки, которые установлены в этом решении.* Если в решении третейского суда срок не установлен, решение подлежит *немедленному исполнению.*

При заключении третейского соглашения стороны в соответствии со ст. 31 Закона о третейских судах принимают на себя обязательство по добровольному исполнению решения третейского суда. Полагая, что большинство решений третейских судов должны исполняться добровольно, законодатель предусмотрел возможность установления срока, в течение которого принудительное исполнение решения третейского суда попросту невозможно[1].

Установление конкретного срока добровольного исполнения решения возложено на третейский суд, под которым подразумевается состав третейского суда, рассматривающий дело.

Если решение третейского суда не исполнено добровольно в установленный срок, оно подлежит *принудительному исполнению.* Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения третейского суда, на основе выданного компетентным судом *исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.*

Заявление о выдаче исполнительного листа подается в компетентный суд стороной, в пользу которой было вынесено решение (ст. 45 Закона о третейских судах).

К заявлению о выдаче исполнительного листа прилагаются:

- оригинал или копия решения третейского суда;
- оригинал или копия третейского соглашения;
- документы, подтверждающие уплату государственной пошлины.

Копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется председателем этого суда, копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверена.

Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда.

Заявление о выдаче исполнительного листа, которое было подано с пропуском установленного срока либо к которому не были приложены необходимые документы, возвращается компетентным судом без рассмотрения, о чем выносится определение. Оно может

---

[1] См.: *Болингер В.Ф.* Исполнение решений третейского суда // Вестник третейского суда Уральской торгово-промышленной палаты. 1998. № 1. С. 48.

быть обжаловано в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством.

Компетентный суд вправе восстановить срок на подачу заявления о выдаче исполнительного листа, если найдет причины пропуска этого срока уважительными.

Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей компетентного суда единолично в течение одного месяца со дня поступления заявления в суд. Единоличное рассмотрение заявления судьей заявления о выдаче исполнительного листа и установление предельного срока рассмотрения призвано ускорить и упростить процедуру выдачи исполнительного листа.

Поскольку компетентный суд не вправе пересматривать решение третейского суда по существу, а проверке подвергаются в основном процессуальные вопросы, нецелесообразно коллегиальное рассмотрение заявления о выдаче исполнительного листа.

Неявка одной или обеих сторон не является препятствием к рассмотрению заявления. Стороны лишь извещаются о времени и месте рассмотрения заявления, что дает им возможность представить свои пояснения или возражения и тем самым защитить свои права. При этом как предоставление, так и непредоставление пояснений и (или) возражений, явка или неявка в судебное заседание, являются надлежащей реализацией права сторон на судебную защиту гражданских прав.

Результатом рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа является определение, которое может быть обжаловано. Закон о третейских судах не указывает возможности принесения протеста на определение, например в порядке надзора. Однако надзорные инстанции в силу того же процессуального законодательства вправе пересматривать в порядке надзора любые судебные акты, выносимые нижестоящими инстанциями, и на это определение также может быть принесен протест[1].

По результатам рассмотрения заявления компетентный суд *выносит определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в его выдаче.* Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа подлежит немедленному исполнению.

При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд не вправе исследовать обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.

Компетентный суд выносит определение об отказе в выдаче исполнительного листа в случаях, предусмотренных ст. 46 Закона о третейских судах.

---

[1] См.: *Морозов М.Э., Шилов М.Г.* Комментарии к Федеральному закону «О третейских судах в Российской Федерации». М., 2002.

Суд выносит определение об отказе в выдаче исполнительного листа, если сторона, против которой было принято решение третейского суда, представит в компетентный суд доказательства того, что:

- третейское соглашение является недействительным;
- решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения;
- состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям Закона о третейских судах;
- сторона, против которой было принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения.

Если постановления третейского суда по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение той части решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, не может быть отказано.

Компетентный суд может вынести определение об отказе в выдаче исполнительного листа, если установит, что спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом либо решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В случае вынесения компетентным судом определения об отказе в выдаче исполнительного листа стороны вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд либо компетентный суд с соблюдением правил подведомственности и подсудности, за исключением случаев, предусмотренных ст. 43 Закона о третейских судах.

Основания для отказа в выдаче исполнительного листа аналогичны основаниям для отмены решения третейского суда, с добавлением еще одного основания: если решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства или было отменено, либо его исполнение было приостановлено арбитражным судом или иным судом в России, либо судом другого государства, на территории которого это решение было принято, или государства, закон которого применяется.

29.5. Международный коммерческий арбитраж

В Российской Федерации одновременно действуют международные коммерческие арбитражи и третейские суды. Третейские суды рассматривают споры из «внутреннего» гражданского оборота

с участием российских лиц. Международные коммерческие арбитражи разрешают споры с участием иностранных лиц либо когда одной из сторон являются российские лица с иностранными инвестициями. Международные коммерческие арбитражи по правовой природе являются третейскими судами.

Организация и деятельность международного коммерческого арбитража в Российской Федерации регулируется Законом «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г.

Международный коммерческий арбитраж может быть создан для рассмотрения отдельного дела (*ad hoc*) или как постоянно действующий.

Среди постоянно действующих международных коммерческих арбитражей в России наиболее известны ***Международный коммерческий арбитражный суд*** (МКАС) и ***Морская арбитражная комиссия*** (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ (ТПП РФ), функционирующие на основании Закона 1993 г. и приложений к нему — «Положения о Международном коммерческом арбитражном суде при ТПП РФ» и «Положения о Морской арбитражной комиссии при ТПП РФ».

Порядок рассмотрения дел в МКАС регулируется также Регламентом, утвержденным приказом ТПП РФ «О Регламенте МКАС при ТПП РФ» от 18 октября 2005 г. № 76. Данный Регламент вступил в силу с 1 марта 2006 г. и применяется в отношении споров, арбитражное разбирательство которых начато с указанной даты. В отношении споров, арбитражное разбирательство которых начато до указанной даты, применяется Регламент МКАС при ТПП РФ, утвержденный приказом ТПП РФ от 8 декабря 1994 г. № 96 (с изм. от 28 марта 2005 г.)[1], если стороны не договорились об ином.

Суммы арбитражных сборов и расходов, порядок их уплаты и распределения между сторонами, установлены Положением об арбитражных сборах и расходах, являющимся приложением к Регламенту МКАС. Размеры гонораров и порядок их определения установлены Положением о гонорарах по делам МКАС при ТПП РФ — Приложение 2 к Регламенту МКАС.

Кроме того, действует Согласительный регламент МКАС при ТПП РФ, который применяется для согласительного урегулирования споров, могущих передаваться на рассмотрение МКАС, в тех случаях, когда стороны, стремясь к мирному урегулированию споров, договорились о проведении согласительной процедуры в МКАС в соответствии с Согласительным регламентом МКАС.

---

[1] См.: *Регламент* Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ, утвержденный ТПП РФ 8 декабря 1994 г. вместе с «Положением об арбитражных расходах и сборах» (с изм. от 28 марта 2005) // Вестник ВАС РФ. 1995. № 8.

Международный коммерческий арбитражный суд разрешает переданные на его рассмотрение по соглашению сторон *споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений*, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей. МКАС компетентен также разрешать *споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций*, созданных на территории РФ, между собой, *споры между их участниками*, а равно *их споры с другими субъектами права Российской Федерации.*

Порядок рассмотрения дел в в МАК регулируется Регламентом, утвержденным приказом ТПП РФ «О Регламенте МАК при ТПП РФ» от 26 декабря 2006 г. № 93[1]. Данный Регламент вступил в силу с 1 января 2007 г.

Гражданско-правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение МКАС, включают, в частности, отношения по купле-продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

Морская арбитражная комиссия разрешает переданные на ее рассмотрение по соглашению сторон споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающих из торгового мореплавания. МАК рассматривает такие споры независимо от того, являются сторонами отношений субъекты российского и иностранного либо только российского или только иностранного права. В частности, МАК подведомственны следующие споры: возникающие из отношений по фрахтованию судов, морской перевозке грузов, перевозке грузов в смешанном плавании («река — море»); по морской буксировке судов и иных плавучих объектов; по морскому страхованию и перестрахованию; по спасанию и подъему затонувших морских судов; споры, связанные с куплей-продажей, залогом и ремонтом морских судов и иных плавучих объектов; возникающие в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам и споры, связанные с осуществлением судами внутреннего плавания загранперевозок.

---

[1] См.: *Приказ* ТПП РФ «О Регламенте Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате Российской Федерации» от 21 декабря 2006 г. № 93 (вместе с «Положением о гонорарах по делам Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате Российской Федерации»).

МКАС и МАК принимают к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров РФ.

Рассмотрение дел в международном коммерческом арбитраже урегулировано Законом 1993 г., строится на общих для третейских судов основах: спор может быть передан на рассмотрение международного коммерческого арбитража только по соглашению сторон — на основании арбитражного соглашения; процедура рассмотрения спора определяется с учетом соглашения сторон, возможно применения обеспечительных мер, решение арбитража может быть оспорено в государственный суд, принудительное исполнение решения производится на основании исполнительного листа, выданного государственным судом по правилам исполнительного производства.

Международный коммерческий арбитражный суд — это самостоятельное постоянно действующее арбитражное учреждение (третейский суд), осуществляющее свою деятельность в соответствии с Законом о международном коммерческом арбитраже 1993 г.

МКАС является преемником Внешнеторговая арбитражная комиссия, образованной в 1932 г. Внешнеторговая арбитражная комиссия преобразована с 1987 г. в Арбитражный суд при Торгово-промышленной палате СССР, с 1993 г. — в Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ.

МКАС рассматривает споры при наличии письменного соглашения между сторонами о передаче на его разрешение уже возникшего или могущего возникнуть спора. МКАС также принимает к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров.

Вопрос о компетенции МКАС по конкретному делу решается составом арбитража, рассматривающим спор.

Вынесение решения по существу спора является исключительным правомочием состава арбитража по конкретному делу.

Арбитры избираются или назначаются в соответствии с Законом 1993 г. и Регламентом из числа лиц, обладающих необходимыми специальными знаниями в области разрешения споров, отнесенных к компетенции МКАС. При выполнении своих функций арбитры беспристрастны и независимы. Они не являются представителями сторон, участвующих в деле.

Список арбитров утверждается Торгово-промышленной палатой Российской Федерации (ТПП РФ) по представлению Президиума МКАС сроком на пять лет. Функции арбитров могут также выполнять лица, не включенные в список арбитров, если иное не предусмотрено Регламентом.

Общим собранием лиц, входящих в список арбитров, избираются сроком на пять лет Председатель МКАС и два его заместителя. Председатель МКАС осуществляет функции, отнесенные к его ком-

петенции Регламентом, выступает от имени МКАС в Российской Федерации и за границей. Функции заместителей Председателя МКАС определяются Председателем МКАС.

В МКАС создается Президиум, в состав которого входят по должности Председатель МКАС и его заместители, а также пять членов Президиума, избираемых сроком на пять лет общим собранием лиц, включенных в список арбитров, и лицо, назначаемое Президентом ТПП РФ. Председателем Президиума является Председатель МКАС. Президиум осуществляет функции, отнесенные к его компетенции Регламентом, анализирует арбитражную практику, по применению Регламента МКАС, рассматривает вопросы распространения информации о деятельности МКАС, международных связей МКАС и другие вопросы деятельности МКАС, представляет на утверждение ТПП РФ список арбитров и предложения по его изменению.

Функции по организации делопроизводства по рассматриваемым МКАС спорам осуществляет Секретариат, который возглавляет ответственный секретарь, назначаемый ТПП РФ по представлению Президиума МКАС. Ответственным секретарем МКАС назначается лицо, имеющее высшее юридическое образование и владеющее английским языком.

По каждому делу ответственный секретарь МКАС назначает докладчика, который ведет протокол слушаний, присутствует на закрытых совещаниях состава арбитража, выполняет другие поручения.

Арбитражное разбирательство начинается подачей *искового заявления* в МКАС. Его содержание определяется § 9 Регламента. В исковом заявлении указываются:

- наименование, почтовые адреса, номера телефонов, факсов и адреса электронной почты сторон;
- требования истца;
- обоснование компетенции МКАС;
- изложение фактических обстоятельств, на которых основаны исковые требования; подтверждающие эти обстоятельства доказательства;
- обоснование исковых требований с учетом применимых норм права;
- цена иска;
- расчет суммы каждого требования; перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению.

Если это следует из соглашения сторон, в исковое заявление включаются сведения относительно формирования состава арбитража, в частности об избранном истцом арбитре и запасном арбитре.

Если исковое заявление подано без соблюдения требований, предусмотренных Регламентом, ответственный секретарь МКАС может

предложить истцу устранить обнаруженные недостатки в установленный срок, как правило, не превышающий один месяц со дня получения указанного предложения. Если истец не устранит их в установленный срок и при этом настаивает на разбирательстве дела, МКАС выносит арбитражное решение или постановление о прекращении разбирательства.

Ответственный секретарь МКАС уведомляет ответчика о подаче искового заявления и направляет ему копию искового заявления и приложенных к нему документов и одновременно предлагает ответчику представить отзыв на исковое заявление.

Ответчик вправе предъявить встречный иск или заявить о зачете требований при наличии арбитражного соглашения, охватывающего такой иск или требования наряду с требованиями по первоначальному иску.

При подаче искового заявления или ходатайства об обеспечении требования *истец обязан уплатить регистрационный сбор*. До уплаты регистрационного сбора иск или ходатайство не считается поданным.

Размер регистрационного и арбитражного сборов, порядок их уплаты и распределения, а также порядок покрытия других расходов по арбитражному разбирательству устанавливаются Положением об арбитражных сборах и расходах, являющимся приложением к Регламенту.

Все документы, касающиеся начала и осуществления арбитражного разбирательства, должны быть представлены сторонами в МКАС в пяти экземплярах, а в случае рассмотрения спора единоличным арбитром — в трех экземплярах с соответственным увеличением количества экземпляров при участии в споре более двух сторон, если не определено МКАС.

МКАС направляет каждой из сторон документы по делу по адресам, указанным сторонами.

Состав арбитража формируется в соответствии с Законом о международном коммерческом арбитраже и Регламентом.

Арбитраж формируется в составе трех арбитров, если с учетом сложности дела, цены иска (как правило, не превышающей 25 000 долл. США) и других обстоятельств Президиум МКАС не решит по своему усмотрению, что дело подлежит разрешению единоличным арбитром.

Каждая из сторон вправе заявить об отводе арбитра, если существуют обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения в его беспристрастности или независимости, либо если арбитр не обладает квалификацией, обусловленной соглашением сторон. Полномочия арбитра могут быть прекращены по заявлению о самоотводе или по соглашению сторон.

Арбитражное разбирательство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.

Стороны и их представители должны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами, не допускать злоупотребления этими правами и соблюдать установленные сроки их осуществления.

Местом арбитража является г. Москва. Стороны могут согласовать проведение слушаний в другом месте.

Арбитражное разбирательство дела ведется на русском языке. По соглашению сторон МКАС может провести арбитражное разбирательство и на другом языке.

МКАС принимает меры к тому, чтобы разбирательство дела было завершено в срок не более 180 дней со дня образования состава арбитража.

Одним из принципов рассмотрения дела в МКАС является *конфиденциальность*. Арбитры, докладчики, эксперты, МКАС и его сотрудники, ТПП РФ и ее сотрудники обязаны не разглашать ставшую им известной информацию о спорах, разрешаемых МКАС, которая может нанести ущерб законным интересам сторон.

МКАС разрешает спор в соответствии с нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. При этом любое указание на право или систему права какого-либо государства толкуется как непосредственно отсылающее к материальному праву данного государства, а не к его коллизионным нормам. При отсутствии какого-либо указания сторон МКАС применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми.

Стороны могут вести свои дела в МКАС непосредственно или через представителей, назначаемых сторонами по своему усмотрению, в том числе из иностранных организаций и граждан.

Вступление в арбитражное разбирательство третьего лица допускается только с согласия спорящих сторон.

Председатель состава арбитража проверяет состояние *подготовки дела к разбирательству* и, если сочтет это необходимым, принимает дополнительные меры по подготовке дела.

Любая сторона до окончания устного слушания дела может изменить или дополнить свой иск или объяснения по иску.

Стороны должны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований или возражений. Состав арбитража может потребовать представления сторонами и иных доказательств. Он вправе также по своему усмотрению назначить проведение экспертизы и испрашивать представление доказательств третьими лицами, а также вызывать и заслушивать свидетелей.

Для изложений сторонами своих позиций на основе представляемых доказательств и для проведения устных прений осуществляется *устное слушание дела*. Оно проводится при закрытых дверях; с раз-

решения состава арбитража и с согласия сторон на нем могут присутствовать лица, не участвующие в арбитражном разбирательстве. О времени и месте проведения устного слушания дела стороны извещаются повестками. Сторона может просить о слушании дела в ее отсутствие. Ведется протокол устного слушания.

Стороны могут договориться о *разбирательстве спора на основе только письменных материалов* без проведения устного слушания.

В случае необходимости по инициативе сторон или состава арбитража слушание дела может быть отложено либо его разбирательство приостановлено.

При отсутствии соглашения сторон об ином состав арбитража может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он сочтет необходимыми. Обеспечительные меры принимаются компетентным судом.

Арбитражное разбирательство прекращается вынесением *окончательного арбитражного решения*.

После того как состав арбитража сочтет, что все обстоятельства, связанные со спором, достаточно выяснены, он объявляет устное слушание дела законченным и приступает к вынесению решения.

Решение принимается большинством голосов состава арбитража. Если решение не может быть принято большинством голосов, оно принимается председателем состава арбитража. Арбитр, не согласный с принятым решением, может изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к решению.

Дата вынесения решения определяется с учетом даты последней подписи арбитра, входящего в состав арбитража.

Если кто-либо из арбитров не может подписать арбитражное решение, Председатель МКАС удостоверяет это обстоятельство с указанием причин отсутствия подписи арбитра. В таком случае дата вынесения решения определяется с учетом даты удостоверения этого обстоятельства.

Состав арбитража может выносить *отдельные арбитражные решения* по отдельным вопросам или части требований.

Если в ходе арбитражного разбирательства *стороны урегулируют спор*, то разбирательство прекращается. По просьбе сторон состав арбитража может зафиксировать это урегулирование в виде арбитражного решения на согласованных условиях.

До подписания решения состав арбитража заблаговременно представляет проект решения в Секретариат МКАС. Секретариат МКАС, не затрагивая независимости арбитров в принятии решения, может обратить внимание состава арбитража на выявленные несоответствия проекта решения предусмотренным Регламентом требованиям по его оформлению. При неустранении таких несоответствий Секретариат МКАС вправе информировать об этом Президиум МКАС.

Вынесенное решение представляется составом арбитража в необходимом числе экземпляров в Секретариат МКАС для направления сторонам.

Исправление, толкование и дополнение решения означает, что любая из сторон, уведомив другую сторону, может в разумный срок по получении арбитражного решения просить состав арбитража исправить допущенные в решении ошибки в подсчетах, описки или опечатки либо иные ошибки аналогичного характера.

Решение МКАС является окончательным и обязательным с даты его вынесения.

Возможность *оспаривания арбитражного решения* предусмотрена разделом VII Закона о международном коммерческом арбитраже посредством подачи заявления (ходатайства) об отмене решения в компетентный суд. В Законе ходатайство об отмене решения указывается как исключительное средство оспаривания арбитражного решения. Отмена решения возможна только по основаниям, предусмотренным в законодательстве.

Если сторона не заявляет в предусмотренный срок или, если такой срок не установлен, то без неоправданной задержки, возражение против несоблюдения в процессе арбитражного разбирательства какого-либо положения Регламента, арбитражного соглашения или применимых норм законодательства о международном коммерческом арбитраже, от которых стороны могут отступать, она считается отказавшейся от своего права на возражение (§ 46 Регламента).

Решение МКАС исполняется сторонами *добровольно в установленный в нем срок*. Если срок исполнения в решении не указан, оно подлежит немедленному исполнению.

Решение, не исполненное добровольно в указанный срок, приводится в исполнение в соответствии с законом и международными договорами.

Если по делу не принимается окончательное решение, арбитражное разбирательство прекращается постановлением о прекращении разбирательства *без вынесения решения по основаниям, указанным в Регламенте*:

1) в случае отказа истца от своего требования, если только ответчик в срок не позднее пятнадцати дней после получения уведомления об этом не выдвинет возражений против прекращения разбирательства и состав арбитража не признает законный интерес ответчика в окончательном урегулировании спора;

2) в случае наличия договоренности сторон о прекращении арбитражного разбирательства;

3) когда состав арбитража находит, что продолжение разбирательства стало по каким-либо причинам ненужным или невозможным, в частности, при отсутствии предпосылок, необходимых для рассмотрения и разрешения дела по существу, в том числе, если из-за бездействия истца дело остается без движения более шести месяцев.

Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации является преемником Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате СССР, образованной в 1930 г., ставшей первым постоянно действующим отечественным третейским судом. В настоящее время Морская арбитражная комиссия — один из старейших морских арбитражей в мире.

Морская арбитражная комиссия является самостоятельным постоянно действующим арбитражным учреждением (третейским судом), осуществляющим свою деятельность по разрешению споров, отнесенных к ее компетенции ст. 2 Положения о МАК, в соответствии с Законом Российской Федерации «О международном коммерческом арбитраже».

Торгово-промышленная палата Российской Федерации утверждает Регламент Морской арбитражной комиссии, порядок исчисления арбитражного сбора, ставки гонораров арбитров и других расходов Комиссии, оказывает содействие в ее деятельности.

Морская арбитражная комиссия принимает к рассмотрению споры при наличии соглашения между сторонами о передаче их на ее разрешение.

Комиссия принимает к рассмотрению также споры, которые стороны обязаны передать на ее разрешение в силу международных договоров Российской Федерации.

Участниками споров выступают судовладельцы и страховые компании, фирмы, экспортирующие и импортирующие товары, другие пользователи транспортных услуг, порты и ремонтные организации, как российские, так и иностранные.

В общей сложности Морской арбитражной комиссией рассмотрено более 4000 дел, истцами или ответчиками в которых выступали лица более чем из 70 стран мира. В ряде споров обе стороны являлись иностранными лицами[1].

По делам, подлежащим рассмотрению Морской арбитражной комиссией, председатель Комиссии может по просьбе стороны установить размер и форму обеспечения требования и, в частности, вынести постановление о наложении ареста на находящиеся в российском порту судно или груз другой стороны.

Решения Морской арбитражной комиссии исполняются сторонами добровольно. Решение Комиссии, не исполненное стороной добровольно, приводится в исполнение в соответствии с законом и международными договорами.

Порядок реализации обеспечения, предоставленного на основании ст. 4 Положения о МАК при ТПП РФ, устанавливается председателем Морской арбитражной комиссии по вступлении ее решения в законную силу.

---

[1] См.: *Морская* арбитражная комиссия // Третейский суд. 2005. № 3. С. 111.

Глава 30

Нотариат

30.1. Организация и компетенция нотариата

Возникновение нотариата исторически связано с развитием гражданского оборота, необходимостью содействия его субъектам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, совершении сделок и закреплении приобретаемых прав в юридической форме. На протяжении всей истории развития государства и права нотариат обеспечивает защиту частной собственности и бесспорность имущественных прав. Он является составной частью правовой системы любой страны, поскольку осуществляемые нотариусами функции *объективно необходимы и востребованы обществом.*

Уникальность этого правового института заключается в том, что он позволяет обеспечивать правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота. Российский нотариат позволяет государству успешнее осуществлять не только правоохранительные, но и фискальные, судебно-юрисдикционные функции. Его целью является создание письменных доказательств, обеспечивающих бесспорность гражданских прав, облегчающих доказывание при возникновении спора в суде.

Отечественный нотариат принадлежит к системе латинского нотариата, в которую входят практически все государства континентальной Европы, Латинской Америки, Африки и Азии.

В соответствии со ст. 48 Конституции РФ нотариат является частью публично-правовой системы оказания квалифицированной юридической помощи. При отсутствии федеральной системы оказания юридической помощи в сфере гражданской юрисдикции нотариальное производство является важной формой ее осуществления.

> ***Нотариат*** — это система государственных органов и должностных лиц, на которых возложена обязанность по совершению нотариальных действий от имени Российской Федерации, направленных на удостоверение бесспорных гражданских прав и фактов, свидетельствование верности копий документов и выписок из них, придание документам исполнительной силы, выполнение других нотариальных действий в целях обеспечения защиты прав и законных интересов обратившихся лиц и организаций.

Деятельность нотариата регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, утвержденными ВС РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-1 (с изм. и доп.) и другими нормативными правовыми актами.

В последующие годы вносились изменения в Основы: Федеральным законом от 30 июня 2006 г. № 93-ФЗ[1] предусмотрена возможность передачи документов на государственную регистрацию перехода прав на недвижимое имущество и сделок с ним через нотариуса; Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ[2] установлено обязательное нотариальное удостоверение документов, направляемых для получения средств материнского капитала; Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ[3] внесены изменения, касающиеся нотариального оформления документов по обращению взыскания на заложенное имущество; Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ[4] введена обязательная нотариальная форма сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью; увеличены размеры страховой суммы по договору страхования гражданской ответственности нотариусов и др.

В соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате нотариальные действия совершают ***нотариусы***, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой.

Согласно статистическим данным на 2009 г. на территории Российской Федерации установлен 2 171 нотариальный округ. Из них 22 нотариальных округов, где имеются должности нотариусов, занимающихся частной практикой и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах и 70 нотариальных округов, где нотариальная деятельность осуществляют только нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах. Во все ос-

---

[1] Федеральный закон от 30 июня 2006 г. № 93-ФЗ (ред. от 21 декабря 2009 г.) «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества» // СЗ РФ. 2006. № 27. Ст. 2881.

[2] Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ (ред. от 25 декабря 2008 г.) «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» // СЗ РФ. 2007. № 1 (ч. 1), ст. 19.

[3] Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ (ред. от 19 июля 2009 г.) «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием порядка обращения взыскания на заложенное имущество» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 14.

[4] Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ (ред. от 17 декабря 2009 г.) «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 20.

тальных нотариальных округах деятельность осуществляют частные нотариусы (2 079 нотариальных округов)[1].

Реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, ведет федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата[2].

В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти.

В разделе V «Наследственное право» ГК РФ (ст. 1125 и 1171) говорится о праве совершения отдельных нотариальных действий не органами исполнительной власти, а органами местного самоуправления.

Нотариальные действия в отношении российских граждан, находящихся на территории других государств, совершают должностные лица консульских учреждений России в соответствии с их компетенцией.

При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу. Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом региональной нотариальной палаты.

На должность нотариуса может быть назначен в порядке, установленном ст. 2 Основ о нотариате, гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавший квалификационный экзамен, имеющий лицензию на право нотариальной деятельности.

Срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, может быть сокращен в порядке, определяемом Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой. Порядок прохождения стажировки в должности нотариуса определяется Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой[3].

---

[1] Нотариальный вестник. 2009. № 7. С.11-35.

[2] См.: *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении порядка ведения реестра государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой» от 2 декабря 2003 г. № 306 (с изм. и доп.) // БНА. 2004. № 3.

[3] См.: *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении порядка прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса» от 21 июня 2000 г. № 179 (с изм. и доп.) вместе с Порядком, утвержденным приказом Минюста РФ от 21 июня 2000 г. № 179, и решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 26 мая 2000 г. // БНА. 2000. № 28.

Квалификационная комиссия, принимающая экзамен у лиц, прошедших стажировку и желающих заниматься нотариальной деятельностью, образуется при территориальных органах федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, с участием представителей нотариальной палаты. Представители федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю в сфере нотариата, могут принимать участие в работе любой квалификационной комиссии.

Перечень теоретических вопросов для включения в экзаменационные билеты при проведении квалификационного экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности утвержден распоряжением Минюста РФ от 4 августа 2000 г. № 157 (с изм. и доп.)[1].

Решение квалификационной комиссии может быть обжаловано в месячный срок со дня вручения его копии заинтересованному лицу в апелляционную комиссию.

Апелляционная комиссия при рассмотрении жалоб истребует из квалификационной комиссии все необходимые материалы. Лица, не выдержавшие квалификационного экзамена, допускаются к повторной его сдаче не ранее чем через год после принятия решения квалификационной комиссией.

Положения о квалификационной и апелляционной комиссиях утверждаются Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой[2].

Нотариальной деятельностью в соответствии с Основами о нотариате вправе заниматься гражданин России, получивший соответствующую *лицензию*. Лицензия на право заниматься нотариальной деятельности выдается уполномоченными на то органами юстиции субъектов Федерации в течение месяца после сдачи квалификационного экзамена на основании решения квалификационной комиссии. Порядок ее выдачи устанавливается Министерством юстиции Российской Федерации[3]. Отказ в выдаче лицензии может быть об-

---

[1] См.: *Бюллетень* Минюста РФ. 2000. № 9; 2003. № 11.

[2] См.: *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении положения о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности» от 14 апреля 2000 г. № 132 (с изм. и доп.) // БНА. 2000. № 18—19; *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении положения об апелляционной комиссии по рассмотрению жалоб на решения квалификационных комиссий по приему экзаменов у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности» от 21 июня 2000 г. № 178 (с изм. и доп.) // БНА. 2000. № 28.

[3] См.: *Постановление* Правительства РФ «Об утверждении порядка уплаты сбора за выдачу лицензий на право нотариальной деятельности» от 23 июля 1993 г. № 703 (с изм. и доп.) // САПП РФ. 1993. № 31. Ст. 2849; *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении порядка выдачи лицензий на право нотариальной деятельности» от 26 октября 1998 г. № 150 (с изм. и доп.) // БНА. 1998. № 32.

жалован в суд в течение одного месяца со дня получения решения органа юстиции.

Гражданин, получивший лицензию, но не приступивший к работе в должности нотариуса в течение трех лет, допускается к должности нотариуса только после повторной сдачи квалификационного экзамена.

В Основах о нотариате установлены гарантии нотариальной деятельности, среди которых основными являются *независимость и беспристрастность нотариуса* (ст. 5).

При осуществлении своей деятельности нотариус руководствуется Конституцией РФ, федеральными и региональными нормативными правовыми актами, а также международными договорами Российской Федерации.

Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Основами о нотариате.

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами.

Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

Сведения, указанные в законодательстве, нотариусы обязаны предоставлять в Федеральную службу по финансовому мониторингу, если имеются основания полагать, что сделки или финансовые операции осуществляются или могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма[1].

Нотариус в соответствии со ст. 6 и ч. 1 ст. 47 Основ о нотариате *не вправе*:

- заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской;

---

[1] См.: *Федеральный* закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2001. № 33 (часть I). Ст. 3418; *Постановление* Правительства РФ «Об утверждении Положения о порядке передачи информации в Федеральную службу по финансовому мониторингу адвокатами, нотариусами и лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере оказания юридических или бухгалтерских услуг» от 16 февраля 2005 г. № 82 // СЗ РФ. 2005. № 8. Ст. 659.

- оказывать посреднические услуги при удостоверении договоров;
- совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков).

В субъектах РФ государственные нотариальные конторы открываются и упраздняются Минюстом России или по его поручению министерствами юстиции субъектов РФ.

Нотариус в соответствии со ст. 15 Основ о нотариате *имеет право*:

- совершать предусмотренные Основами о нотариате нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством России или международными договорами;
- составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготовлять копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;
- истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий.

Законодательством субъектов РФ нотариусу могут быть предоставлены и иные права.

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе иметь контору, открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный, иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности, нанимать и увольнять работников, распоряжаться поступившим доходом, выступать в суде от своего имени. Законодательством РФ и субъектов РФ о нотариате частнопрактикующие нотариусы могут быть наделены дополнительными правами.

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор страхования своей деятельности. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности без заключения договора страхования.

Страхование деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, регулируется ст. 18 Основ.

Объектом страхования по договору страхования гражданской ответственности являются имущественные интересы, связанные с риском ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, по обязательствам, возникающим вследствие причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, обратившемуся за совершением нотариального действия, и (или) третьим лицам при осуществлении нотариальной деятельности.

Страховым случаем по договору страхования гражданской ответственности нотариуса является установленный вступившим в законную силу решением суда или признанный страховщиком факт причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу действиями (бездействием) нотариуса, занимающегося частной практикой, в результате совершения нотариального действия,

противоречащего законодательству РФ, либо неправомерного отказа в совершении нотариального действия, подтвержденного постановлением нотариуса, а также разглашения сведений о совершенном нотариальном действии.

Договор страхования гражданской ответственности нотариуса заключается на срок не менее чем один год с условием возмещения имущественного вреда, причиненного в период действия данного договора, в течение срока исковой давности, установленного законодательством Российской Федерации для договоров имущественного страхования.

Договор также может предусматривать более продолжительные сроки и иные не противоречащие закону условия возмещения такого вреда. Договор вступает в силу с момента уплаты страхователем первого страхового взноса, если законодательством РФ не предусмотрено иное.

Страховые тарифы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса определяются страховщиком с учетом обстоятельств, влияющих на степень риска возникновения ответственности нотариуса, в том числе опыта работы нотариуса по совершению нотариальных действий и случаев возникновения обязанности нотариуса по возмещению имущественного вреда, причиненного третьим лицам.

Если иное не предусмотрено ст.18 Основ, размер страховой суммы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса не должен быть менее:

1) 1 500 000 руб. по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, имеющего нотариальную контору в городском поселении;

2) 1 000 000 руб. по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, имеющего нотариальную контору в сельском поселении.

Иные условия страхования гражданской ответственности нотариуса определяются по соглашению сторон в соответствии с законодательством РФ и правилами страхования, утвержденными страховщиком или объединением страховщиков.

Страховое возмещение осуществляется в размере реально понесенного ущерба, но в пределах страховой суммы.

Нотариальная палата субъекта Федерации в целях обеспечения имущественной ответственности нотариусов — членов нотариальной палаты вправе заключить договор страхования ответственности нотариусов — членов нотариальной палаты субъекта Федерации на страховую сумму, определяемую из расчета не менее чем 500 000 руб. на каждого нотариуса — члена нотариальной палаты.

В случае если риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда третьим лицам при осущест-

влении нотариальной деятельности, застрахован нотариальной палатой субъекта Российской Федерации, страховая сумма по договору страхования гражданской ответственности, заключаемому нотариусом, имеющим нотариальную контору в городском поселении, не может быть менее чем 1 млн руб., а нотариусом, имеющим нотариальную контору в сельском поселении, — менее чем 500 тыс. рублей.

Выплата страхового возмещения по договору страхования ответственности нотариусов — членов нотариальной палаты производится в случае недостаточности страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности нотариуса.

Контроль за соблюдением нотариусами требований о страховании осуществляется нотариальными палатами субъектов Федерации.

Целью страхования деятельности нотариусов, занимающихся частной практикой, является экономическая защита клиента от неправомерных действий нотариуса.

Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть *членом нотариальной палаты*.

Нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Нотариальные палаты создаются для представления и защиты интересов нотариусов, оказания им помощи и содействия в развитии частной нотариальной деятельности.

Нотариальные палаты образуются в каждом субъекте РФ; профессиональным объединением нотариальных палат является ***Федеральная нотариальная палата*** (ст. 24 и 29 Основ о нотариате).

Нотариальное делопроизводство осуществляется нотариусами в соответствии с правилами, утверждаемыми Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой. Контроль над исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции субъектов РФ, а в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, — в порядке, определяемом Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Должность нотариуса учреждается и ликвидируется в порядке, определяемом Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой. Количество должностей нотариусов в нотариальном округе устанавливается в порядке, определяемом Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Наделение нотариуса полномочиями производится на основании рекомендации региональной нотариальной палаты Минюстом России или по его поручению органом юстиции субъекта Федерации на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии. По-

рядок проведения конкурса определяется Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой[1].

Нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий в пределах нотариального округа, в который он назначен на должность. Нотариальный округ (территория деятельности нотариуса) устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города. Территория деятельности нотариуса может быть изменена в порядке, определяемом Минюстом России совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Территория деятельности нотариуса может быть изменена в порядке определенном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по контролю и надзору в сфере нотариата, совместно с Федеральной нотариальной палатой (ст. 13 Основ). «Порядок изменения территории деятельности нотариуса» утвержден Приказом Минюста РФ от 14 января 2010 г. № 1[2].

Каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением случаев, предусмотренных ст. 40 Основ о нотариате (например, меры по охране наследственного имущества принимаются по месту открытия наследства и т.д.).

Совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия.

Нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

Увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с федеральным и региональным законодательством о труде.

Нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в следующих случаях (ст. 12 Основ о нотариате):

- осуждение за совершение умышленного преступления — после вступления приговора в законную силу;
- ограничение дееспособности или признание его недееспособным в установленном законом порядке;

---

[1] См.: *Положение* о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса, утверждено приказом Минюста России от 17 февраля 1997 г. № 19-01-19-97 (с изменениями от 1 августа 2005 г.) // БНА. 1997. № 7; БНА. 2005. № 34.

[2] Российская газета. N 33, 17.02.2010.

- по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами.

Порядок передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу определяется Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении ими своих прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред (ст. 16 Основ о нотариате).

Нотариус выполняет свои обязанности в соответствии с Основами о нотариате, законодательством субъектов РФ и присягой. Он обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением профессиональной деятельности. Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против него возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству России или международным договорам.

Нотариус, занимающийся частной практикой, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее закону, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. В случае совершения нотариусом, занимающимся частной практикой, действий, противоречащих закону, его деятельность может быть прекращена судом.

Предусмотрена и уголовная ответственность частных нотариусов. Согласно ст. 202 УК РФ частные нотариусы *несут уголовную ответственность* за злоупотребление полномочиями, в частности за использование своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Обстоятельством, влекущим за собой более строгое наказание за данное преступление, является совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного лица (ч. 2 ст. 202 УК РФ).

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих закону, несет ответственность в установленном законом порядке.

Основы законодательства о нотариате регулируют *финансовое обеспечение деятельности нотариусов* (глава V).

За совершение нотариальных действий, для которых законодательством РФ предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, взимает государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством РФ о налогах и сборах. Размеры и порядок уплаты государственной пошлины предусмотрены главой 25.3 НК РФ (ст. 333.24, 333.25, 333.35, 333.38).

За совершение действий, указанных нотариальных действий, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает нотариальный тариф в размере, соответствующем размеру государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе и с учетом особенностей, установленных законодательством РФ о налогах и сборах.

За совершение действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, а также нотариус, занимающийся частной практикой, взимают нотариальные тарифы в размере, установленном в соответствии с требованиями ст. 22.1 Основ о нотариате.

Льготы по уплате государственной пошлины для физических и юридических лиц, предусмотренные законодательством РФ о налогах и сборах, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий как нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, так и нотариусом, занимающимся частной практикой.

При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы.

Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству РФ.

Денежные средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, после уплаты налогов, других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса.

Осуществление контроля за деятельностью нотариусов регулируется главой VII Основ о нотариате. Существует два вида контроля: судебный контроль за совершением нотариальных действий (ст. 33

Основ о нотариате) и контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей (ст. 34 Основ о нотариате).

Отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия обжалуются в судебном порядке. Порядок рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении регулируется главой 37 ГПК.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата[1], и его территориальные органы, а нотариусами, занимающимися частной практикой, — нотариальные палаты.

Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством РФ.

30.2. Общие правила нотариального производства

В деятельности органов нотариата большое значение имеют ***процедурные нормы***, т.е. нормы, обеспечивающие правильное и быстрое разрешение дела. Строгое соблюдение заранее предусмотренных правил совершения нотариальных действий обеспечивает законность в деятельности органов нотариата, гарантирует соблюдение прав граждан и юридических лиц — участников гражданских правоотношений.

Нормы, регламентирующие ***порядок совершения нотариальных действий***, содержатся в Основах о нотариате (глава IX), а также в других нормативных актах (рекомендациях о порядке совершения отдельных видов нотариальных действий).

Физические и юридические лица могут обращаться с просьбой о совершении нотариального действия в любую нотариальную контору на всей территории России, за исключением тех случаев, когда законодательством специально предусмотрено, что такое нотариальное действие должно быть совершено строго определенным нотариусом.

Такие исключения предусмотрены для следующих случаев. Нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе, помимо нотариальных действий, входящих в компетенцию нотариуса,

---

[1] В настоящее время таким органом является Федеральная регистрационная служба (Росрегистрация), подведомственная Минюсту России. См.: *Положение* о Федеральной регистрационной службе, утвержденное Указом Президента РФ «Вопросы Федеральной регистрационной службы» от 13 октября 2004 г. № 1315 (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4110.

занимающегося частной практикой, выдают свидетельства о праве на наследство, свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов и принимают меры к охране наследственных прав (ст. 36 Основ о нотариате). Таким образом, указанные нотариальные действия могут совершать только нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе, однако при отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением территориального органа федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере *нотариата*, и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Существуют отдельные виды нотариальных действий, совершение которых отнесены к компетенции определенных нотариусов.

Договор о возведении жилого дома на отведенном земельном участке может удостоверяться нотариусами только по месту отвода земельного участка.

Удостоверение договора об отчуждении квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения этого имущества.

Заявления о принятии наследства или об отказе от него, а также претензии от кредиторов наследодателя принимаются нотариусами по месту открытия наследства.

Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусами по месту исполнения обязательства. Предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков — по месту нахождения плательщика.

Если международным договором России установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законодательством России, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора. Если международный договор России относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного российским законодательством, нотариус совершает его в порядке, установленном Минюстом России (ст. 109 Основ о нотариате).

Приказом Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 утверждены Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации[1].

Нотариальные действия совершаются *в день предъявления всех необходимых для этого документов и уплаты государственной пошлины* (*тарифа*). Оформление и представление необходимых документов зависят от многих причин. Совершение нотариальных действий *может быть отложено* при необходимости истребования дополни-

---

[1] См.: *Бюллетень* Минюста РФ. 2000. № 4.

тельных сведений или документов от физических и юридических лиц или направления документа на экспертизу.

Отложение нотариального действия означает перенесение его совершения на более поздний, заранее определенный срок (ст. 41 Основ о нотариате). Совершение нотариальных действий должно быть отложено, если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий.

Срок отложения совершения нотариального действия не может превышать одного месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия.

По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено не более чем на десять дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщения о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено.

При совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица. Установление личности должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия. При удостоверении сделок выясняется дееспособность граждан и проверяется правоспособность юридических лиц, участвующих в сделках. В случае совершения сделки представителем проверяются и его полномочия (ст. 42 и 43 Основ о нотариате).

Содержание нотариально удостоверяемой сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам. Документы, оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия.

Основы о нотариате устанавливают *требования* к документам, представляемым для совершения нотариальных действий (ст. 45). В частности, нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом.

Текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц без сокращений, с указанием адресов их органов. Фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть написаны полностью.

В документе, объем которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью.

Удостоверительные надписи совершаются при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах.

В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства.

Формы нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах утверждены Приказом Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (с изм. и доп.)[1].

Нотариус согласно ст. 48 Основ о нотариате *отказывает* в совершении нотариального действия, если:

- совершение такого действия противоречит закону;
- действие подлежит совершению другим нотариусом;
- с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- сделка не соответствует требованиям закона;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, вправе подать об этом жалобу в суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы или нотариуса, занимающегося частной практикой.

---

[1] *БНА*. 2002. № 20.

Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом или арбитражным судом в порядке искового производства.

Все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре[1].

Нотариус обязан выдавать выписки из реестра по письменному заявлению лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия, по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами.

В случае утраты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, по письменным заявлениям граждан, законных представителей юридических лиц, от имени или по поручению которых совершались нотариальные действия, выдаются дубликаты утраченных документов.

30.3. Нотариальные действия

Охрана прав и законных интересов осуществляется посредством совершения нотариусом заранее предусмотренных законом ***нотариальных действий***. В Основах о нотариате предусмотрено 20 видов нотариальных действий (ст. 35 и 36). Их численность и перечень не являются исчерпывающими. Законодательными актами субъектов Федерации могут быть предусмотрены и другие нотариальные действия.

Нотариальные действия классифицируются по их *целенаправленности*:

- нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорного права;
- нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных фактов;
- нотариальные действия по приданию долговым и платежным документам исполнительной силы;
- охранительные нотариальные действия.

К охранительным относятся такие нотариальные действия, как принятие мер к охране наследственного имущества, наложение запрета отчуждения и принятие документов на хранение.

Классификация в известной мере носит условный характер, так как все нотариальные действия в широком смысле являются правоохранительными.

---

[1] См.: *Приказ* Минюста РФ «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» от 10 апреля 2002 г. № 99 (с изм. и доп.) // БНА. 2002. № 20.

Нотариальные действия, составляющие в совокупности предметную компетенцию нотариата, эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов в том случае, если эти действия применяются в соответствии с заранее установленными законом правилами их совершения.

Между участниками нотариального производства возникают взаимные права и обязанности, составляющие содержание нотариальных процедурных, или процессуальных, правоотношений. Права и обязанности участников этих правоотношений, с одной стороны, гарантируют защиту прав и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц при совершении нотариальных действий, а с другой — обеспечивают реализацию нотариальной функции.

Определяющим правовую природу нотариата признаком следует считать юрисдикционную, правоохранительную функцию. Она является продолжением, детализацией функций Минюста России по организации юридических услуг и правовой помощи.

В то же время нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля над законностью в гражданском обороте. Их деятельность тесно соприкасается: суд рассматривает жалобы на нотариальные действия или об отказе в их совершении; нотариальные акты оспариваются в порядке искового производства в суде; при совершении некоторых действий нотариальный орган, как и суд, руководствуется нормами ГПК; принудительное взыскание по исполнительной надписи осуществляется по правилам исполнительного производства, и др.

В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на юридическое закрепление гражданских прав и предупреждение их возможного нарушения в будущем. Таким образом, деятельность нотариата имеет предупредительный характер[1].

Нотариально удостоверенный договор облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание договора, подлинность подписей участников сделки, время и место ее совершения и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, являются очевидными и достоверными. Предмет нотариальной деятельности — дела, в которых отсутствует спор о праве гражданском. Если в ходе выполнения нотариальных действий такой спор возникает, он должен быть рассмотрен в суде, а само нотариальное действие приостанавливается.

К компетенции *нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах*, в соответствии со ст. 36 Основ о нотариате

---

[1] См.: *Комментарий* к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате / Отв. ред. д-р. юрид. наук, проф. М.К. Треушников. М.: Юриспруденция, 2004. С. 8.

относится совершение всех без исключения нотариальных действий, а именно:

- удостоверение сделок;
- принятие мер к охране наследственного имущества;
- выдача свидетельства о праве на наследство;
- выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- наложение запрещения отчуждения имущества;
- свидетельствование верности копий документов и выписок из них;
- свидетельствование подлинности подписи на документах;
- свидетельство верности перевода документов с одного языка на другой;
- удостоверение факта нахождения гражданина в живых;
- удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте;
- удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- удостоверение времени предъявления документов;
- передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;
- совершение исполнительных надписей;
- совершение протестов векселей;
- предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;
- принятие на хранение документов;
- совершение морских протестов;
- обеспечение доказательств.

Законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Нотариусы, занимающимися частной практикой, совершают все перечисленные нотариальные действия, за исключением выдачи свидетельства о праве на наследство и принятия мер к охране наследственного имущества, а также выдачи свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из супругов. Однако в случае, если в поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района имеют право совершать следующие нотариальные действия:

1) удостоверять завещания;
2) удостоверять доверенности;

3) принимать меры по охране наследственного имущества и в случае необходимости управлению им;

4) свидетельствовать верность копий документов и выписок из них;

5) свидетельствовать подлинность подписи на документах.

Законодательными актами Российской Федерации главам местных администраций поселений и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления поселений, главам местных администраций муниципальных районов и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления муниципальных районов может быть предоставлено право на совершение иных нотариальных действий.

Должностные лицами консульских учреждений Российской Федерации совершают все указанные в Основах о нотариате нотариальные действия, за исключением удостоверения договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации, передачи заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам; совершения протестов векселей; предъявления чеков к платежу и удостоверения неоплаты чеков.

Приведем основные виды нотариальных действий, совершение которых регламентируется Основами о нотариате.

1. *Удостоверение сделок — договоров, завещаний, доверенностей и др.* (ст. 53—60 Основ о нотариате). Хотя в отношении большинства сделок и не содержится обязательного требования их нотариального удостоверения, гражданин или организация могут удостоверить у нотариуса любую сделку по собственному желанию. Удостоверение приводит к важным в правовом отношении последствиям. По нотариально удостоверенным сделкам взыскание осуществляется по исполнительной надписи или на основании судебного приказа.

2. *Принятие мер к охране наследственного имущества* (ст. 61—69 Основ о нотариате). После смерти гражданина (наследодателя) его имущество переходит к наследникам по закону или по завещанию. Между днем смерти наследодателя и днем, когда будет установлено, кто именно стал наследником, проходит некоторое время, поэтому и возникает необходимость в охране наследственного имущества.

На практике потребность в таких мерах возникает, когда наследники не проживали совместно с наследодателем, а также во избежание порчи или расхищения имущества, которое наследует государство, пока не оформлена передача прав на наследство.

Меры по охране имущества состоят в описи имущества, обеспечении его сохранности, а в надлежащих случаях — в управлении им.

3. *Выдача свидетельства о праве на наследство* (ст. 70—73 Основ о нотариате). Свидетельство о праве на наследство, выданное нотариальной конторой, является документом, подтверждающим право наследников на соответствующее имущество. Только после получе-

ния такого свидетельства наследник считается полным собственником, т.е. приобретает правомочия на владение, пользование и распоряжение им.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, за исключением случаев, предусмотренных гражданским законодательством (ст. 1163 ГК).

Получение свидетельства о праве на наследство — право, а не обязанность наследников, поэтому граждане могут и не обращаться в нотариальную контору за выдачей такого свидетельства. Однако право наследования, не оформленное в нотариальной конторе, не может быть в определенных случаях полностью осуществлено. Это относится к случаям, когда переход имущества к наследнику (например, жилых домов, автомашин) требует перерегистрации в соответствующем государственном органе.

4. *Выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов* (ст. 74—75 Основ о нотариате). Выдача таких свидетельств осуществляется нотариусами в двух случаях: 1) по совместному заявлению супругов и 2) по заявлению пережившего супруга.

Свидетельство об определении доли супруга в совместной собственности, выдаваемое после смерти другого супруга, необходимо для определения объема наследственной массы, так как наследство открывается лишь на часть общего имущества супругов.

Получение свидетельства при жизни супругов имеет другие цели: определить свои имущественные права на случай расторжения брака; определить свои имущественные права в целях отчуждения одним из супругов своей доли другому лицу.

5. *Наложение запрещения отчуждения имущества* (ст. 75 Основ о нотариате). Запрещение отчуждения, например квартиры, производится с целью обеспечить интересы банка или организации, которые выдали ссуды на покупку или ремонт квартиры, а также интересы кредиторов по договору залога квартиры и т.д. Эта мера служит гарантией на тот случай, если должник не выполнит своих обязательств. Когда ссуда погашена и долг выплачен, нотариус снимает запрещение.

6. *Свидетельствование верности копий документов и выписок из них* (ст. 77—79 Основ о нотариате). Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, выданных органами государственной власти в соответствии с законодательством РФ, юридическим лицам, а также гражданам, производится в том случае, если они не противоречат закону и имеют юридическое значение.

Верность выписки свидетельствуется только тогда, когда документ касается нескольких отдельных вопросов, а нужно извлечь, например, только один. В выписке приводится полный текст этой части документа.

7. *Свидетельствование подлинности подписи на документах* (ст. 80 Основ о нотариате). Когда в государственные органы поступают от граждан заявления, показания и другие документы, имеющие юридическое значение, то иногда важно удостовериться в том, что документ подписан именно тем лицом, от которого он исходит.

Нотариус свидетельствует, например, подлинность подписи:

- гражданина, расписавшегося за лицо, которое не могло это сделать собственноручно из-за болезни;
- должностных лиц организаций на карточках, которые представляются ими в учреждения банка;
- граждан на заявлениях, связанных с оформлением наследственных прав, и др.

Подлинность подписи свидетельствуется на документах при условии, что они не противоречат закону. При совершении этого нотариального действия нотариус не удостоверяет факты, изложенные в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом.

8. *Свидетельство верности перевода документов с одного языка на другой* (ст. 81 Основ о нотариате). Нотариус свидетельствует верность перевода документа с одного языка на другой, если он владеет соответствующим языком. Перевод документа может быть сделан переводчиком, известным нотариусу, подлинность подписи которого он свидетельствует.

К документам, представленным для перевода, предъявляются те же требования, что и к документам, представленным для свидетельствования копии. Они должны иметь юридическое значение и не противоречить закону.

9. *Удостоверение фактов* (ст. 82—85 Основ о нотариате). К нотариальным действиям относятся удостоверения ряда бесспорных фактов. Необходимость в таком нотариальном действии может возникнуть в различных случаях.

Например, это касается времени предъявления документов. Гражданин обратился в нотариальную контору с просьбой удостоверить время предъявления должностному лицу заявки на изобретение или какое-либо научное открытие. Такой факт может иметь важные юридические последствия, если возникнет вопрос о приоритете изобретения или открытия.

Необходимость удостоверения факта нахождения гражданина в живых возникает, например, при взыскании денежных сумм, когда требуется подтвердить, что лицо, которому переводятся деньги, находится в живых (например, получающее алименты). Иначе эти выплаты должны быть прекращены.

Необходимость удостоверить тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке, возникает, например, при пересылке документа с фотокарточками в организации по почте, поскольку должностные лица этих организаций лишены

возможности сами непосредственно убедиться в этом. Такие нотариальные действия совершаются при обязательной личной явке граждан к нотариусу.

10. *Передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам (*ст. 86 Основ о нотариате*).* Возможны случаи, когда гражданин или организация хотят довести до сведения другого гражданина или организации какое-либо сообщение, имеющее важное правовое значение и могущее в дальнейшем послужить доказательством при разборе дела в суде или ином юрисдикционном органе.

Так, например, если домом владеют два или несколько собственников, то при продаже одним из них части он обязан сообщить другим участникам общей долевой собственности о таком намерении, о цене и прочих условиях продажи, поскольку им в соответствие со ст. 250 ГК РФ предоставлено преимущественное право приобретения части дома. Такое сообщение может быть передано через нотариуса.

11. *Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг* (ст. 87 и 88 Основ о нотариате). В гражданском законодательстве (ст. 327 ГК РФ) предусмотрено, что в случае отсутствия кредитора, уклонения его от исполнения по договору или иной просрочки с его стороны должник имеет право внести причитающиеся с него суммы в нотариальную контору, о чем извещается кредитор. Должник заинтересован выполнить свои обязательства, чтобы неисполнение не могло быть поставлено ему в вину. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг нотариусом (нотариальной конторой) обеспечивает эти интересы.

12. *Совершение исполнительных надписей* (ст. 89—94 Основ о нотариате).

Исполнительная надпись — это распоряжение нотариуса о принудительном взыскании с должника какой-либо суммы денег или истребования имущества. Например, ст. 358 ГК РФ предоставляет ломбарду право на основании исполнительной надписи продать заложенное имущество.

Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, устанавливается Правительством Российской Федерации, за исключением случая, предусмотренного ч. 2 ст. 90 Основ о нотариате.

Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации для исполнения судебных решений (раздел VII ГПК), а также законодательством об исполнительном производстве.

Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительной надписи производится в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации (ст. 432 ГПК).

13. *Совершение протестов векселей* (ст. 95 Основ о нотариате). Ответственность по векселю наступает в случае неплатежа либо в случае отказа плательщику в акцепте (согласии произвести оплату) векселя. Отказ в платеже по векселю либо отказ от акцепта должны быть удостоверены нотариусом путем составления особого акта (протеста).

14. *Предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков* (ст. 96 Основ о нотариате). Чек является одной из форм безналичного расчета. Он подлежит оплате по предъявлению его плательщику. В случае отказа плательщика в оплате чека у чекодержателя возникает право требования обеспечения платежа у чекодержателя и других обязанных лиц, поэтому факт отказа от оплаты чека должен быть удостоверен нотариально.

15. *Принятие на хранение документов* (ст. 97 и 98 Основ о нотариате). С такого рода просьбой в нотариальную контору могут обращаться не только физические, но и юридические лица, если они не имеют необходимых условий для хранения документов. Документы, как правило, принимаются по описи. Лицо, от которого они приняты, получает свидетельство.

Выдаются документы в любой момент по требованию сдавшего их лица по предъявлению свидетельства и описи с распиской нотариуса.

16. *Совершение морских протестов* (ст. 99—101 Основ о нотариате). Так называются заявления капитанов судов о случившихся в плавании происшествиях (авариях, порче грузов и т.п.). Эти заявления принимаются нотариусами портовых городов.

Нотариус составляет акт о морском протесте на основании сообщения капитана, данных судового журнала, а также опроса самого капитана и, по возможности, не менее двух свидетелей из числа командного состава судна и двух свидетелей из судовой команды. Экземпляр акта вручается капитану судна. Такой документ может служить доказательством, если возникнут споры по поводу возмещения убытков.

17. *Обеспечение доказательств* (ст. 102 и 103 Основ о нотариате). По просьбе заинтересованных граждан и организаций нотариус производит обеспечение доказательств, необходимых на случай возникновения дела в судебных и административных органах, если имеются основания опасаться, что представление доказательств впоследствии сделается невозможным или затруднительным. Они допрашивают свидетелей, производят осмотр письменных и вещественных доказательств, назначают экспертизу.

Эти нотариальные действия совершаются *до возбуждения дела в суде или ином юрисдикционном органе.* Если же дело уже возбуждено, то обеспечение доказательств осуществляется этими органами.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства Российской Федерации, в частности ст. 64—66 ГПК.

Библиографический список

Нормативно-правовые акты

1. *Конвенция* о защите прав человека и основных свобод, ETS № 5 (заключена в г. Риме 4 ноября 1950 г., с изменениями и дополнениями от 11 мая 1994 г.) // СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 163.

2. *Соглашение* о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.) // Вестник ВАС РФ. 1992. № 1.

3. *Конвенция* о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г., с изм. от 28 марта 1997 г.) // Вестник ВАС РФ. 1994. № 2.

4. *Конвенция* по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.) // Вестник ВАС РФ. 1996. № 12.

5. *Конституция* Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, от 30 декабря 2008 г.№ 7-ФКЗ) // СЗ РФ. 2009. № 4. Ст. 445.

6. *Федеральный* конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ // Российская газета. 1997. 6 января. № 3.

7. *Федеральный* конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ // СЗ РФ. 1995. № 18. Ст. 1589.

8. *Федеральный* конституционный закон от 9 ноября 2009 г. № 4-ФКЗ «О Дисциплинарном судебном присутствии» // СЗ РФ. 2009. № 45. Ст. 5261.

9. *Гражданский* кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

10. *Гражданский* кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

11. *Гражданский* кодекс РФ (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

12. *Гражданский* кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (часть 1). Ст. 5496.

13. *Семейный* кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

14. *Налоговый* кодекс РФ (часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

15. *Налоговый* кодекс РФ (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340. Глава 25.3 «Государственная пошлина» введена Федеральным законом от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ // СЗ РФ. 2004. № 45. Ст. 4377.

16. *Трудовой* кодекс РФ от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1. Ст. 3.

17. *Арбитражный* процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

18. *Гражданский* процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

19. Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 января 1992 г. № 2202-I // ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 8. Ст. 366.

20. *Федеральный* закон «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.

19. *Федеральный* закон «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ // Российская газета. 1997. 5 августа.

20. *Федеральный* закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

21. *Федеральный* закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» от 30 мая 2001 г. № 70-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 23. Ст. 2288.

22. *Федеральный* закон «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019.

23. *Федеральный* закон «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ // СЗ РФ. 2010. № 18. Ст. 2144.

24. *Закон* РФ «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. № 3132-I // Российская газета. 1992. 29 июля. № 170.

25. *Закон* РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 // ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. № 19. Ст. 685.

26. *Закон* РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. № 5338-I // Российская газета. 1993. 14 авг.

27. *Основы* законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-I // Российская газета. 1993. 13 марта.

28. *Приказ* Минюста России и МВД России «О взаимодействии службы судебных приставов Министерства юстиции Российской Федерации и органов внутренних дел Российской Федерации» от 25 августа 1999 г. № 262/628 // Сборник основных нормативных правовых актов о федеральной юстиции. 2002. Т. 4.

Постановления Пленумов Верховного Суда РФ и пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ

1. *Постановление* Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» от 26 января 2010 г. № 1// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 3.

2. *Постановление* Пленума Верховного Суда РФ «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» от 12 февраля 2008 г. № 2 // Российская газета. 2008.16 февраля. № 3.

3. *Постановление* Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» от 20 апреля 2006 г. № 8 // Российская газета. 2006. 3 мая. № 92.

4. *Постановление* Пленума Верховного Суда «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. № 4.

5. *Постановление* Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» от 20 января 2003 г. № 2 // Российская газета. 2003. 25 января. № 15.

6. *Постановления* Пленума Верховного Суда РФ «О судебном решении» от 19 декабря 2003 г. № 23 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 2.

7. *Постановление* Пленума Верховного Суда РФ «О подсудности дел, вытекающих из морских требований» от 20 ноября 2003 г. № 18 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 1.

8. *Постановление* Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» от 9 декабря 2002 г. № 11 // Вестник ВАС РФ. 2003. № 2.

9. *Постановление* Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров с участием государственных и муниципальных учреждений, связанных с применением статьи 120 Гражданского кодекса Российской Федерации» от 22 июня 2006 г. № 21 // Вестник ВАС РФ. 2006. № 8.

10. *Постановление* Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах подсудности дел по искам о правах на недвижимое имущество» от 12 октября 2006 г. № 54.

Учебная и научная литература

1. *Арбитражный процесс*: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция «/ Под ред. П.В.Алексия, Н.Д. Эриащвили. - 6-е изд. перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2010.

2. *Арбитражный* процесс: Учебник / Под ред. проф. М.К. Треушникова. — 3-е изд., испр. и доп. М.: Городец-издат, 2008.

3. *Борисова Е.А.* Проверка судебных актов по гражданским делам. М.: Городец, 2005.

4. *Борякова С.А.* Иски в гражданском праве и процессе / Под ред. д-ра ист. наук, д-ра воен. наук, профессора Г.И.Письменского, канд. юрид.наук, профессора Н.А.Волковой. М.: Изд-во СГУ, 2009.

5. *Власов А.*А. Принципы зарубежного гражданского процессуального права // Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации: актуальные проблемы совершенствования правовых норм: Сб. научных статей / Под ред. д-ра ист. наук, д-ра воен. наук, профессора Г.И.Письменского, канд. юрид. наук, профессора Н.А.Волковой. М.: Изд-во СГУ, 2010.

6. *Гражданский процесс:* Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. — 3-е изд., перераб. и доп. М.: Городец, 2010.

7. *Гражданский* процесс: Учебник / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 7-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2009.

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

9. *Гражданское* процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби; Проспект, 2004.

10. *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.

11. *Дугенец А.С.* Административно-юрисдикционный процесс. Монография. М.: ВНИИ МВД РФ, 2003.

12. *Жилин Г.А.* Правосудие по гражданским делам: актуальные вопросы: монография. М.: Проспект, 2010.

13. *Карташкин В.А.* Международные механизмы защиты прав человека. Как подать жалобу в международные органы. М.: Норма, 2003.

14. *Комментарий* к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) /отв.ред. Г.А.Жилин. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010.

15. *Комментарий* к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) [Текст] /под ред. П.В. Крашенинникова. 2-е издание, переработанное и дополненное. М.: Статут, 2009.

16. *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. Г.П. Ивлиев. М.: Юрайт-Издат, 2003.

17. *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. М.: ТК Велби, 2003.

18. *Комментарий* к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. М.: Городец, 2007.

19. *Комментарий* к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате / Отв. ред. М.К. Треушников. М.: Юриспруденция, 2004.

20. *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Гражданский процесс: Учебник для вузов. — 3-е изд., пересмотр. М.: Норма, 2009.

21. *Коршунов Н.М.*, Лабычин А.Н., Мареев Ю.Л. Арбитражный процесс: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / под ред. Н.М.Коршунова. – 2-е изд. перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2009.

22. *Морозов М.Э.*, *Шилов М.Г.* Комментарии к Федеральному закону «О третейских судах в Российской Федерации». М., 2002.

23. *Осокина Г.Л.* Иск (теория и практика). М., 2000.

24. *Петрухин И.Л.* О реформе Европейского суда по правам человека // Адвокат. 2008. № 6.

25. *Постатейный* комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. д-ра юрид. наук П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2003.

26. *Решетникова И.В.* Новации арбитражного процессуального законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. N 9. С. 64 –

27. *Треушников М.К.* Судебные доказательства. — 4-е изд., перераб. и доп. М.: Городец, 2005.

28. *Хрестоматия* по гражданскому процессу / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1996.

29. *Черемин М.А.* Приказное производство в российском гражданском процессе. М., 2001.

30. *Шерстюк В.*М. Арбитражный процесс в вопросах и ответах. Комментарии, рекомендации, предложения. М.: Городец, 2010.

Оглавление

От авторов **3**

Глава 1. Гражданский процесс, гражданское процессуальное право и процессуальная наука **6**

1.1. Понятие гражданского процесса (судопроизводства). Цель, задачи, виды и стадии гражданского судопроизводства 6
1.2. Сущность и значение гражданской процессуальной формы 10
1.3. Понятие, предмет, метод и система гражданского процессуального права 11
1.4. Источники гражданского процессуального права 12
1.5. Гражданские процессуальные нормы: понятие, виды, особенности структуры 18
1.6. Принципы гражданского процессуального права 21
1.7. Место гражданского процессуального права в системе российского права 29
1.8. Процессуальная наука 32

Глава 2. Гражданские процессуальные правоотношения **34**

2.1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений 34
2.2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений 37
2.3. Особенности гражданских процессуальных правоотношений 40
2.4. Субъекты, объекты и содержание гражданских процессуальных правоотношений 44

Глава 3. Подведомственность и подсудность дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства **51**

3.1. Понятие и виды судебной подведомственности 51
3.2. Круг дел, относимых к подведомственности судов общей юрисдикции 56
3.3. Понятие и виды подсудности 60
3.4. Порядок разрешения вопросов о подсудности. Изменение подсудности 65

Глава 4. Участвующие в деле лица **67**

4.1. Понятие и состав участвующих в деле лиц 67
4.2. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность 69
4.3. Стороны в гражданском процессе 73
4.4. Третьи лица 82

4.5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц 84

Глава 5. Прокурор в гражданском процессе 87

5.1. Функции прокурора в гражданском процессе 87
5.2. Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел 90
5.3. Участие прокурора в пересмотре судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу 99

Глава 6. Представительство в гражданском процессе 106

6.1. Сущность и цели представительства в гражданском процессе 106
6.2. Виды судебного представительства 112
6.3. Полномочия судебных представителей и их оформление 117

Глава 7. Судебные доказательства и доказывание 121

7.1. Понятие и классификация судебных доказательств 121
7.2. Предмет, субъекты и средства судебного доказывания 123
7.3. Процесс доказывания 136

Глава 8. Судебные расходы и судебные штрафы 138

8.1. Понятие и виды расходов 138
8.2. Регулирование и распределение судебных расходов. Судебные штрафы 146

Глава 9. Процессуальные сроки 152

9.1. Понятие, назначение и виды сроков 152
9.2. Истечение процессуальных сроков 158

Глава 10. Судебные повестки и вызовы 160

10.1. Средства информирования участников гражданского процесса 160
10.2. Порядок доставки и вручения судебных повесток и иных извещений 162

Глава 11. Приказное производство 166

11.1. Понятие и значение приказного производства 166
11.2. Порядок вынесения судебного приказа 168

Глава 12. Возбуждение гражданского дела в суде 170

12.1. Понятие и сущность искового производства. Иск и его элементы 170
12.2. Виды исков 174
12.3. Право на иск и на предъявление иска 184

12.4. Защита интересов ответчика. Возражения против иска и встречный иск 188
12.5. Формы распоряжения исковыми средствами защиты прав и интересов 192
12.6. Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения 200
12.7. Порядок принятие искового заявления или отказа в его принятии 202
12.8. Обеспечение иска 204

Глава 13. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству 208
13.1. Процессуальные действия по подготовке дела к судебному разбирательству 208
13.2. Предварительное судебное заседание 212

Глава 14. Судебное разбирательство 215
14.1. Порядок проведения судебного заседания 215
14.2. Отложение разбирательства дела и приостановление производства по делу 225
14.3. Окончание дела без вынесения судебного решения 228
14.4. Протокол судебного заседания 236

Глава 15. Постановление суда первой инстанции 239
15.1. Сущность и виды судебного решения 239
15.2. Требования, предъявляемые к судебному решению 243
15.3. Вступление решения суда в законную силу 247
15.4. Определение суда первой инстанции 250

Глава 16. Производство по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок 252
16.1. Порядок подачи заявления о присуждении компенсации 252
16.2. Рассмотрение заявления о присуждении компенсации и вынесение решения по делу 257

Глава 17. Заочное производство 259
17.1. Понятие и значение заочного производства 259
17.2. Защита прав и интересов ответчика в заочном производстве 263

Глава 18. Производство по гражданским делам у мирового судьи 265
18.1. Законодательство о мировых судьях 265
18.2. Подсудность гражданских дел мировому судье и порядок их рассмотрения 267

Глава 19. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений 271

19.1. Процессуальный порядок рассмотрения дел, возникающих из публичных правоотношений 271

19.2. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части 274

19.3. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих 280

19.4. Процессуальные особенности рассмотрения и разрешения дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации 283

Глава 20. Особое производство 289

20.1. Понятие и сущность особого производства 289

20.2. Установление фактов, имеющих юридическое значение 291

20.3. Усыновление (удочерение) ребенка 296

20.4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим 301

20.5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами 303

20.6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) 306

20.7. Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права собственности на бесхозяйную недвижимую вещь 307

20.8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство) 309

20.9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование 312

20.10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния 315

20.11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении 316

20.12. Восстановление утраченного судебного производства 318

Глава 21. Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей 321

21.1. Общая характеристика апелляционного производства 321

21.2. Право апелляционного обжалования и порядок его осуществления 323

Глава 22. Производство в суде кассационной инстанции 329

22.1. Право на кассационное обжалование судебных решений 329
22.2. Порядок подачи и рассмотрения кассационных жалоб и представлений 331
22.3. Полномочия суда кассационной инстанции 338
22.4. Определение суда кассационной инстанции 344

Глава 23. Производство в суде надзорной инстанции 349

23.1. Порядок возбуждения производства в надзорной инстанции 349
23.2. Порядок рассмотрения дела в надзорной инстанции 353
23.3. Основания к отмене судебных постановлений в надзорном порядке. Определения и постановления судов, рассматривающих дело в надзорной инстанции 356

Глава 24. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу 361

24.1. Понятие, значение и основания пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу 361
24.2. Порядок пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам 364

Глава 25. Производство по делам с участием иностранных лиц 369

25.1. Понятие права и обязанности иностранных лиц 369
25.2. Подсудность дел с участием иностранных лиц 372
25.3. Судебный иммунитет и судебные поручения 375

Глава 26. Исполнительное производство 378

26.1. Сущность и участники исполнительного производства 378
26.2. Процессуальные сроки в исполнительном производстве 387
26.3. Исполнительные документы. Порядок совершения исполнительных действий 390
26.4. Меры принудительного исполнения 396
26.5. Расходы по совершению исполнительных действий. Ответственность за нарушение законодательства об исполнительном производстве 409
26.6. Взаимодействие службы судебных приставов с органами внутренних дел 411

Глава 27. Арбитражный процесс 413

27.1. Сущность, задачи и принципы арбитражного судопроизводства 413

27.2. Система арбитражных судов РФ: их виды и компетенция, подведомственность и подсудность дел 421
27.3. Общие положения арбитражного судопроизводства 432
27.4. Участники арбитражного процесса 435
27.5. Производство в арбитражном суде первой инстанции. Исковое производство 442
27.6. Производство в арбитражном суде первой инстанции по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений 455
27.7. Особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел 461
27.8. Пересмотр и исполнение судебных актов арбитражных судов 473
27.9. Производство по делам с участием иностранных лиц 489

Глава 28. Европейский суд по правам человека: порядок обращения и рассмотрения дел 495
28.1. История создания и компетенция Европейского суда по правам человека 495
28.2. Организационный состав Европейского суда 500
28.3. Порядок обращения, рассмотрение дел и исполнения постановлений 502
28.4. Значение постановлений Европейского суда по правам человека 511

Глава 29. Третейские суды 513
29.1. Особенности и виды третейских судов 513
29.2. Принципы и порядок рассмотрения споров в третейском суде 520
29.3. Оспаривание решений третейских судов 527
29.4. Исполнение решений третейских судов 531
29.5. Международный коммерческий арбитраж 533

Глава 30. Нотариат 543
30.1. Организация и компетенция нотариата 543
30.2. Общие правила нотариального производства 554
30.3. Нотариальные действия 558

Библиографический список 566