

**Московский международный институт эконометрики,  
информатики, финансов и права**

---

**Диордиева О.Н.**

**Лекции по курсу  
«Гражданский процесс»  
Часть 1**

**Москва 2003**

Диордиева О.Н. Лекции по курсу «Гражданский процесс» Часть 1.  
- М. Московский международный институт эконометрики, информатики,  
финансов и права. 2003. – 87 с.

© Диордиева О.Н., 2003

© Московский международный институт эконометрики, информатики,  
финансов и права, 2003

## Оглавление

Пояснительная заметка .....	4
Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права.....	5
Принципы гражданского процессуального права. ....	15
Гражданские процессуальные отношения и их субъекты .....	32
Представительство в суде.....	41
Подведомственность и подсудность гражданских дел .....	47
Процессуальные сроки. Судебные расходы. Судебные штрафы.....	54
Доказательства по гражданскому делу. ....	63
Иск в гражданском процессе.....	73
Возбуждение гражданского дела в суде. Досудебная подготовка дела. Приказное производство. ....	80

### **Пояснительная заметка.**

Вашему вниманию представлено девять лекций по курсу «Гражданский процесс».

В тексте лекций имеются ссылки на статьи гражданского процессуального кодекса РСФСР и другие нормативные акты. Тексты статей не воспроизводятся, за исключением, когда это необходимо по смыслу для понятия предложения. Студенты могут сами ознакомиться с нормативным материалом, лектором же они — положения статей — будут воспроизведены.

Нет указания на полное название кодекса, так как «ГПК» это принятое сокращение, а «РСФСР» название государства, которого уже нет. Наименование кодекса может быть изменено в любой момент.

В текстах лекций много ссылок на статьи журналов, по следующим причинам: во-первых, автор использовал их при написании лекций, во-вторых, они выражают мнения ученых-юристов и юристов-практиков, в-третьих, являются дополнительным материалом к учебнику; а рекомендуемый учебник, и именно на него ссылается автор в литературе, являющейся обязательной и указанной в тексте — учебник «Гражданский процесс» под редакцией Треушникова М.К., издательство «Спарк», Юридическое бюро «Городец», Москва, 1999 г., в-четвертых, в силу своей периодичности журнальные статьи быстрее реагируют на изменения в законе и практике, поэтому их рекомендуется использовать (использовать можно и другие не указанные автором лекций), в-пятых, издания журналов более доступны, по сравнению с отдельно изданными книгами и брошюрами, и с их содержанием доступнее и быстрее ознакомиться, как через читальный зал, так и в электронном виде, и в-шестых, они могут служить ориентиром для написания курсовых работ. Требовать же знания, указанных статей со студентов никто не будет, так как это дополнительный материал, уже отобранный для них лектором и при необходимости будет им преподнесен.

Данные лекции составлены согласно программе курса и включают в себя все необходимые положения и знания, которые должен усвоить студент. В зависимости от сложности усвоения материала и сложности вопроса одни темы изложены более подробно, другие более сжато.

Лекции составлены в 2000 году.

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И МЕТОД ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.

Право на судебную защиту.

Судебная власть.

Гражданское процессуальное право как отрасль, наука, дисциплина.

Источники права.

Виды гражданского судопроизводства.

Понятие гражданского процесса и его стадии.

#### *Литература:*

Конституция РФ ст.45-46

ГПК ст.1, 2, 3, 4, разделы (наименование)

Учебник «Гражданский процесс», Москва, 1999 изд-во «Спарк», Юридическое бюро «Городец», ст.3-24.

Граждане России с момента рождения имеют гражданские права и несут гражданские обязанности, то есть обладают полной правоспособностью. С определенного возраста они могут сами создавать для себя эти права и приобретать обязанности (ст.17 и 21 части 1 ГК РФ).

Но иногда, права, которыми обладает лицо, (это относится как к гражданам, так и к юридическим лицам) нуждаются в защите. Конституция РФ (ст.45 и 46) гарантируют защиту прав и свобод. При этом право на судебную защиту рассматривают как политическую свободу, право каждого. В зависимости от того, какое право нарушено защита может осуществляться в порядке уголовного, гражданского, административного, конституционного судопроизводства.

Гарантиями реальности судебной защиты являются:

1. Регламентированный законом порядок защиты прав.

2. Независимость суда и подчинение судей только закону.

3. Работа суда на профессиональной основе.

4. Гласность судопроизводства, состязательность, юридическая помощь, личное участие каждого, а также другими мерами, доступность (реальные госпошлины, возможность освобождения от их уплаты), длительный срок исковой давности, близость суда, возможность обращения к прокурору и т.п., (о чем студенты узнают в процессе изучения дисциплины).

Судебная защита гарантирована Конституцией РФ. Но, судебная система состоит из трех ветвей:

Конституционный суд (сейчас решается вопрос о создании конституционных уставных судов в субъектах Федерации)

Система арбитражных судов.  
Система судов общей юрисдикции.

Система судов общей юрисдикции: Верховный суд РФ, верховные суды республик в составе России, краевые, областные, суды автономных областей, округов, Московский и Санкт-Петербургские городские суды, суды районные (городские).

Систему характеризует ее положение в структуре государственных органов и круг полномочий и функций.

Цель гражданского процесса — изучение полномочий и функций системы судов общей юрисдикции.

Функция и назначение судов общей юрисдикции (как и других судов) — это осуществление ПРАВОСУДИЯ. Правосудие — это деятельность, форма государственной деятельности, которая заключается в рассмотрении и разрешении судом, отнесенных к его компетенции дел. Дела в зависимости от правоотношений, которые они затрагивают, делятся на уголовные, административные, гражданские. Количество последних постоянно увеличивается. Так, в 1998 году в суды поступило по первой инстанции 4790 тысяч гражданских дел, это на 22,3% больше, чем в 1997 году (3914 тысяч дел), в суды кассационной инстанции поступило 188 тысяч дел, в суды надзорной инстанции — 31 тысяча дел. Среднемесячная нагрузка одного судьи составляет 35,8 дел (Российская юстиция №8 за 99 г. стр.52).

Что же такое гражданские дела, почему их становится больше?

Гражданские дела возникают из конституционных, административных, налоговых, земельных, семейных, жилищных, трудовых, и иных правоотношений. Все эти отношения затрагивают интересы каждого, следовательно, каждый может быть субъектом этих отношений. А если эти отношения потребуют защиты, то будет и субъектом гражданского процесса.

Гражданский процесс — это традиционное название процессуальной отрасли права «Гражданское процессуальное право».

Так как отрасль процессуальная, то она должна определять правила применения материального права. Материальное право в данном случае это и семейное, и гражданское, и жилищное, и авторское, и трудовое и т.д. А путь применения — это осуществление правосудия. Из выше сказанного, можно дать следующее определение отрасли, учитывая, что отрасль права — это совокупность норм, регулирующих отдельные, схожие, взаимосвязанные правоотношения.

**ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО** — это отрасль права, состоящая из норм, регулирующих общественные отношения при

осуществлении правосудия по гражданским делам<sup>1</sup>. При этом общественные отношения возникают между судами и участниками процесса.

**ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС** — гражданское судопроизводство — это урегулированная нормами гражданского процессуального права форма деятельности судов по рассмотрению и разрешению отнесенных к их ведению гражданских дел, а также исполнению решений (определения по учебнику).

Итак, гражданское процессуальное право — это отрасль права, представляющая совокупность норм, а гражданский процесс — это сама деятельность, регулируемая этими нормами, которые определяют действия суда и участников процесса по защите гражданских прав судебным порядком.

У суда, у участников процесса свои полномочия, свои задачи, но цель одна — разрешение дела, спора.

Следует различать отрасль права, науку, дисциплину основное отличие по предмету регулирования, объему норм.

<b>Категории</b>	<b>Предмет регулирования</b>
<b>Отрасль</b>	Гражданское судопроизводство (гр. процесс)
<b>Наука</b>	Нормы гражданского процессуального права, действующие, ранее действующие, будущие, практика применения, изучение истории развития отрасли и проблем, сравнение с аналогичными отраслями зарубежных систем права.
<b>Дисциплина</b>	Действующие нормы права и практика применения, различные научные трактовки, в рамках курса.

Предметом самого гражданского судопроизводства являются конкретные дела.

Предмет отрасли — это предмет правового регулирования, т.е. качественно-определенный вид общественных отношений, на который направлено воздействие данной отрасли права (смори курс «Теории государства и права» схемы, комментарии стр.37, издательство, 99г., Москва, «Юриспруденция»).

Каждую отрасль характеризует предмет и метод.

Метод — это способ воздействия юридических норм на общественные отношения. Для гражданского процессуального права свойственно то, что вытекает из принципов равноправия, диспозитивности, а это

---

<sup>1</sup> Гражданские дела в широком смысле этого слова, т.е. и трудовые и т.д. смотри ст.25 ГПК

- дозволение совершать определенные действия, например, право подать иск в суд;
- предоставление прав, например, право на обжалование решения суда;
- возможность выбора варианта поведения, например, заключение мирового соглашения.

Нормы гражданского процессуального права носят разрешительный характер, ст.43, 21В-7 ГПК — это случаи, когда участники процесса сами определяют дальнейший ход дела и вариант дела; разрешительный в определенных рамках, ограничение установлено законом, в то же время возможен выбор варианта ст. ст.117-121 ГПК, запретительных норм почти нет, а те, которые имеются ст.149, 97 и 98 ГПК, имеют своей целью создание условий для эффективной работы суда; нормы-рекомендации ст.101-102, 50 ГПК организуют участников в их же интересах; нормы, обязывающие ст.65, 62 ГПК, эти обязанности возникают с момента возбуждения дела в суде, а дело в суде возбуждается по инициативе участников процесса.

Таким образом, метод отрасли диспозитивно-разрешительный.

Гражданское процессуальное право тесно связано с такими отраслями, как семейное, жилищное, гражданское, трудовое, авторское, наследственное право, а также с арбитражным процессуальным правом, уголовно-процессуальным правом.

Связи с материальными отраслями права обусловлены тем, что сами материально-правовые отношения влияют на форму защиты права, круг доказательств, круг участников процесса. Связи с процессуальными отраслями обусловлены общими конституционными положениями, развитием судебной системы и институтов правосудия.

Гражданское процессуальное право связано и с государственным правом, административным, курсом «Правоохранительные органы», так как в них содержатся нормы о судостроительстве, определена компетенция и структура судов, определены полномочия прокуратуры.

Такая правовая связь отрасли с другими отраслями и определяет широкий круг источников права.

Источники — это законодательные акты и международные договоры, которые содержат правовые нормы, регулирующие гражданское судопроизводство.

Все источники перечислить невозможно, поэтому их группируют в несколько групп. Одно из делений — это непосредственное отношение к процессу — Гражданский процессуальный кодекс — это основной источник именно этой отрасли права, содержит нормы по всему процессу движения дела, определяет полномочия всех субъектов, регулирует общие правила и особенности (смотри сам Кодекс, его разделы, главы, приложения). Источники, которые регулируют иные отношения, но со-

держат нормы, имеющие, затрагивающие вопросы гражданского судопроизводства, иногда определяющие особенности рассмотрения дел.

Среди таких можно назвать:

Семейный кодекс РФ прямое отношение к ГПК имеют статьи 21, 22, 23, 24, 70, 119, 125 кодекс прямо говорит о судебном порядке решения данных вопросов, и частично определяет этот порядок производства в суде.

Трудовой кодекс (Кодекс Законов о труде РФ) глава XIV можно назвать и другие кодексы, жилищный, гражданский.

Кроме того, почти все Федеральные законы, регулирующие определенную сферу отношений, содержат норму, по которой споры разрешаются в суде, например, закон «О ветеранах» ст.27 «Ветераны имеют право на обращение в суд за защитой прав и льгот, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами». Таким образом, законодательно закрепляется подведомственность спора, определяется компетенция суда общей юрисдикции.

К источникам также относятся нормативные акты, в основном, законы, которые определяют порядок создания судов — это Закон «О судебной системе РФ» (напрямую, это, конечно, источник государственного права, но и гражданское процессуальное без него не может быть), Закон «Мировых судьях в РФ», на основе этого законы о мировых судьях в субъектах Федерации, так законом г. Москвы определена численность мировых судей, Закон «О статусе судей в РФ».

Можно выделить группу источников по категории, имеющие отношения к отдельному институту гражданского процесса — Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», закон «О внесении изменений и дополнений в Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», а также имеющие отношения однородным институтом правовых отраслей — Закон «О госпошлине» (содержит нормы-ставки госпошлины и для нотариата, и для ЗАГСа, для арбитражного суда, и, конечно, для ГП).

Источники — это не только законы, могут быть и другие нормативные акты, — например, Указ Президента РФ «О некоторых мерах реализации решений об обращении взыскания на имущество организаций».

Первым по значимости, по юридической силе источником является Конституция РФ — это основной источник права для любой отрасли.

Конституция содержит нормы общего характера глава 7 «Судебная власть», закреплены принципы права — ст.46 право на судебную защиту. Казалось бы, Конституция носит определяющий характер для всего общества, а суд рассматривает конкретное дело по материальному праву?

Кодекс гражданский процессуальный был принят еще в 1964 году, жизнь кардинально изменилась. Изменения, которые вносились в ГПК, имели цель — совершенствование процесса, но необходимость в новом ГПК осталась и по сей день. Остро ощущается потребность в законе о Верховном суде, об органах судейского сообщества, об адвокатуре, о доступности правосудия и т.д. Это мнение многих юристов. Кроме того, федеральные законы, их отдельные положения противоречат Конституции РФ. Поэтому, сама Конституция РФ ст.15, а также ГПК ст.1 (смысл статьи следует трактовать расширительно и Конституцию включать в законодательство), Пленум Верховного Суда РФ от 31.10.95 г. Постановление №8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» закрепил правило, что Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ.

«Осуществление правосудия в точном соответствии с законодательством означает подзаконность судебной деятельности, это отличительная черта правосудия и вместе с тем — принцип организации деятельности суда, имеющий конституционное значение. Конституционной гарантией исполнения обязанности судов реализовать конституционные нормы и принципы является их независимость и подчинение только Конституции РФ и закону при отправлении правосудия...» (Чепурнова Н.М. «Суды общей юрисдикции как субъекты применения Конституции РФ», журнал «Российский судья» №4 за 1999 год стр.14).

Суды применяют Конституцию РФ непосредственно в следующих случаях:

1. Когда положения Конституции не требуют дополнительного нормативного акта.
2. Когда нормативный акт, включая федеральный закон, в том числе и закон субъекта Федерации, противоречит Конституции РФ.

Также и в отношении соответствия Федерального закона и закона меньшей юридической силы действует правило, что суд применяет не противоречащий, пусть и более детально регламентирующий сферу отношений нормативный акт, а федеральный закон (пример, смотри Бюллетень Верховного Суда РФ №10 за 99г. стр.19-20 п.1).

Конституционные нормы подлежат применению и в том случае, когда в результате признания нормы права неконституционной, образуется пробел. Возможно, конечно, использовать аналогию закона, межотраслевую аналогию и аналогию права, но чаще суд использует Конституцию Российской Федерации, так Конституционный суд признал несоответствующим Конституции положение части 1 ст.60 и п.8 ст.60 ЖК РСФСР, поэтому суды не удовлетворяют иски о признании граждан утратившими право на жилую площадь. Конституционный Суд в определении от 14.01.99 г. по жалобе Петровой указал, что признание закона, не соответствующего Конституции, влечет пересмотр дела гражданина

оспорившего этот закон в Конституционном Суде. Основанием пересмотра дела будет заявление лица об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам, основание пересмотра норма закона, призванная неконституционной.

Постановления Конституционного Суда не имеют обратной силы, поэтому ранее внесенные решения могут быть пересмотрены только не исполненные и не вступившие в законную силу, исходя из стадии рассмотрения дела, так если дело в надзорной инстанции, решение может быть уже и исполненным, но в этой стадии возможен поворот.

Суд разрешает дела на основе действующего законодательства на момент совершения процессуального действия ст.10 ГПК.

Согласно ст.126 Конституции РФ Верховный Суд РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики. Разъяснения даются в виде Постановлений, которые публикуются, есть даже отдельное издание «Бюллетень Верховного Суда РФ». Постановления являются результатом длительной работы по изучению, обобщению, анализу судебной практики всех судов общей юрисдикции. При этом иногда, Верховный Суд принимает совместные постановления с Высшим Арбитражным Судом России.

эти постановления помогают уяснить смысл правовых норм, обеспечивают единообразное применение закона на всей территории РФ. Судьи при изложении решений, соответственно и при принятии самого решения руководствуются этими постановлениями. То, что суды ими руководствуются, не противоречит закону, так в ГПК сказано, что указания, изложенные в определении суда, рассматривающего дело в порядке кассации обязательны для суда, вновь рассматривающего дело ст.314. постановления Верховного Суда — это обобщение и исследование концентрированное, апробированное судебной практикой, поэтому эти постановления можно расценивать как судебный прецедент (подробно смотри Бюллетень Верховного Суда РФ №3 за 98 г. стр. 21-24 «О роли и значении постановлений Пленума ВС РФ»). Что касается еще союзных постановлений, то они применяются, если не противоречат Конституции РФ, законодательству РФ и Соглашению о создании содружества Независимых Государств. Так, Судебная коллегия ВС РФ изменила постановление президиума суда субъекта РФ, исключив из мотивировочной части указание на п.1 постановления ПВС СССР от 0.04.87 «О практике применения жилищного законодательства», о том, что требования граждан не рассматривают суды, если вопросы отнесены к компетенции других органов; противоречие состоит в том, что согласно Конституции РФ, каждому гарантируется право на судебную защиту (Бюллетень ВС РФ №9/98г. стр.10 п.7).

Деятельность судов общей юрисдикции по рассмотрению дел, отнесенных к их компетенции, облекается в определенную процессуальную форму.

Процессуальная форма (иначе, процессуальный порядок) — это определенный нормами ГПК, который должно пройти рассмотрение и разрешение гражданского дела. Гражданские процессуальные права и обязанности участников процесса и суда возникают и действуют, реализуются именно в пределах этой же формы реализуются и права, и обязательно, содействующих осуществлению правосудия. Существование процессуальной формы — гарантия соблюдения закона, гарантия соблюдения прав и обязанностей участников спора.

Форма характеризуется следующими чертами:

суд и участники процесса действуют в заранее известной и установленной законом допустимости поведения, в рамках судопроизводства совершают только то, что предусмотрено законом;

конкретно это выражается в том, что лица, участвующие в деле пользуются равными правами на участие в разрешении спора, их положение определено и зависит от процессуального положения, судебное решение должно быть основано только на фактах, установленных по правилам, закрепленным в законе.

«Любые изменения в гражданской процессуальной форме допустимы лишь при условии обеспечения более эффективной судебной защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций. Другие интересы, например, упрощение судопроизводства для удобства самого суда, уменьшение расходов на правосудие со стороны государства, должны отступать на второй план...» (Российская юстиция №5 за 2000г. стр.50).

Так как существует определенная процессуальная форма, которая определяет, что деятельность происходит в установленных рамках, то и в самой форме могут быть различия, особенности, этапы.

Эти этапы в гражданском процессуальном праве именуют стадиями. Стадия процесса — это совокупность процессуальных действий, осуществляемых с законами логики, зависимых от движения и вида дела, воли участников процесса, направленных на достижение процессуальной цели, при этом цель, как правило, ближайшая.

Каждая стадия имеет свою задачу. Но не каждое дело проходит все стадии. Стадии гражданского процесса взаимосвязаны и взаимообусловлены. Так не может быть стадии пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, если это дело не было рассмотрено. Но в то же время каждая стадия самостоятельна, так как регулируется отдельными звеньями системы гражданского процессуального права, включает в себя совокупность процессуальных действий, которые объединены между собой определенной целью.

Выделяют семь стадий гражданского процесса:

1. Возбуждение гражданского дела в суде.
2. Подготовка дела к судебному разбирательству.
3. Разбирательство дела по существу.

\_\_\_\_\_ это все первая инстанция

4. Производство в кассационной инстанции.

5. Пересмотр в порядке надзора.

\_\_\_\_\_ это вторая и «третья» инстанции

6. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам.

\_\_\_\_\_ в зависимости от обстоятельств, но чаще всего это первая инстанция

7. Исполнительное производство.

Дело может пройти все семь стадий, может пройти стадии №5, 6, 7 в разной последовательности, сначала быть исполненным, потом отменным и т.п.

Может пройти только 4 стадии, только 5, только 1-4, 7, может пройти только 3 и даже только 2, например, быть прекращенным на стадии судебной подготовки ст.141-143 ГПК.

Иногда, ученые объединяют первые три стадии в одну — производство в суде первой инстанции (журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №3 за 99г. стр.35-36).

Можно вести речь и о смещении стадий процесса, так при пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам происходит пересмотр дела и рассмотрение его по существу.

(Цели и сущность стадий будут изучаться далее).

Иногда, можно встретить мнение в юридической литературе, о том, что стадия — это система. Но система — это понятие относительное, касается норм права, — строение права, по отраслям, институтам. Есть деление права — система права и деление законодательства (указы, законы и постановления). Система гражданского процессуального права является кодификационной, так как имеется кодекс; нормы, содержащие как общие правила — правила подсудности, сроков; частные подсудность дел об установлении юрфактов.

Раздел второй ГПК разделен на подразделы:

1. Исковое производство.

2. Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений. (Название условно, смори далее).

3. Особое производство.

— это три вида процессуальных форм.

Деление гражданского производства на виды обусловлено материально-правовой природой дел и вытекающими из этого особенностями.

Основные дела, рассматриваемые в судах общей юрисдикции — это дела исковые, это такие дела, в которых имеется спор о праве гражданском, семейном и т.д. Поэтому исковое производство можно определить

как урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве, входящем в содержание какого-либо материально-правового отношения.

Особое производство — урегулированная нормами процессуального права деятельность суда по установлению фактических обстоятельств, носящих правовой характер, спора о праве нет, суд путем рассмотрения дел особого производства охраняет законный интерес заявителя.

Трудностей в разграничении этих двух видов нет, так как в данном случае четкий критерий разграничения дел — спор о праве.

Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений — это урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о праве, входящем в содержание таких правоотношений, одной из сторон которых является уполномоченный, властный государственный, общественный орган, а другой гражданин, рассматривая данные дела, суд осуществляет контроль за исполнительной властью.

Таким образом, критерий разграничения искового и «административного» судопроизводства — это особенность состава сторон. Но и в трудовом деле может быть гражданин и организация. При рассмотрении дел второго вида действительно имеется особенность и в том числе и по бремени доказывания, но и исковые дела различаются. Учение давно пришли к выводу, что может быть только один критерий разграничения — спор о праве, поэтому только два вида искового и особого. Даже в ст.232 и 246 ГПК говорится о том, что эти дела рассматриваются по правилам настоящего кодекса с изъятиями и дополнениями, которые установлены в соответствующих главах. Тенденция сближения 1 и 3 вида судопроизводства налицо.

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.

#### *Литература:*

Конституция РФ статьи 15, 18, 19, 26 часть 2, 32 ч.5, 45, 46, 118, 120, 123.

ГПК статьи 5, 67, 8, 9, 10, 13, 14 и другие по ходу процесса являются конкретным выражением принципов.

Принцип — латинское слово, означает начало, основа, основное положение, исходное положение, руководящая идея, внутреннее убеждение (словарь Кратких современных понятий и терминов стр.443, издательство «Республика», Москва, 2000г.) Понятие принципа трактуется и в других словарях аналогичным образом. Что касается права, то принцип в данной сфере имеет аналогичное значение.

Принципы права — основополагающие идеи, начала, выражающие сущность права, зависят от назначения права в обществе, от материальной базы, от процессов, которые происходят в обществе, от тех целей, которые общество ставит перед собой.

Принципы права — это

1. Ключевые идеи.
2. Объективные свойства права.
3. Научная абстракция.
4. Ведущие начала процесса формирования права.

ПРИНЦИПЫ Гражданского процессуального права — это его фундаментальные положения, которые составляют основополагающие идеи, пронизывают всю отрасль права, определяют такое построение процесса и дальнейшее его развитие, которое бы обеспечивало гарантии соблюдения прав и свобод субъектов правоотношений, которые уже возникли, либо могут возникнуть в будущем, а также способствуют и гарантируют вынесение законных и обоснованных решений.

Принцип права сперва возникает как научная абстракция, потом формируется, определяется как идея права, а затем переходит и в содержание права и закрепление в конкретных нормах.

Так, частная собственность первоначально возникла в качестве правовой идеи, потом закрепилась в норме ст.35, 36 Конституции РФ, а затем в ГК РФ часть 1 ст.212.

Принципы можно разделить на:

1. Нормы-принципы, т.е. они прямо закреплены в законе ст.7, 8, 14 и т.д. ГПК. При этом принципы могут быть закреплены в нескольких законодательных актах ст. ч.2 ст.26 Конституции РФ и ст.8 ГПК — принцип национального языка.

2. Принципы, которые не закреплены прямо в законах, а подразумеваются, вытекают из смысла правовых норм, правовые нормы, статьи закона изложены согласно данным принципам — принцип сочетания устности и письменности, принцип диспозитивности, так нет прямого указания в ГПК, что судопроизводство ведется и устно, и письменно, а говорится о том, что стороны дают объяснения устно, исковое заявление подается в письменной форме, стороны свободны в выборе защиты, могут прекратить дело и т.д.

Принципы делятся на:

1. Общеправовые.
2. Отраслевые.
3. Межотраслевые.
4. Свойственные отдельным правовым институтам.

Общеправовые — влияют и распространяются на всю систему права. Основной из них принцип законности.

Межотраслевые — распространяются на несколько отраслей права, которые близки по предмету регулирования, близко связаны между собой. Так и уголовно-процессуальному праву и гражданско-процессуальному праву присущ принцип состязательности, и гражданско-процессуальному праву и гражданскому праву присущ принцип диспозитивности.

Отраслевые — являются ключевыми идеями одной отрасли права, принцип процессуального равноправия сторон.

Принципы институтов права — регулируют и определяют развитие именно этого института, при этом могут быть и межотраслевыми — принцип непосредственности, непрерывности, либо для одного института права — руководящая роль председательствующего в процессе, возмещения расходов на судопроизводство — прямо они не названы в нормах как принципы, но сами нормы ГПК их выражают.

Выше приведенная классификация не единственная.

Так, по предмету регулирования выделяют две группы принципов:

- организационно-функциональные (принципы судоустройства) определяют устройство и функционирование судов общей юрисдикции;
- функциональные определяют процессуальную деятельность суда и других участников процесса.

Организационно-функциональные принципы:

1. Принцип осуществления правосудия только судом.
2. Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел.
3. Принцип независимости судей.
4. Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом.
5. Принцип государственного языка судопроизводства.

## 6. Принцип гласности.

Функциональные принципы:

1. Принцип законности.
2. Принцип диспозитивности.
3. Принцип состязательности.
4. Принцип процессуального равноправия сторон.
5. Принцип сочетания устности и письменности.
6. Принцип непосредственности.
7. Принцип непрерывности.

Однако данная классификация носит условный характер. Так, принцип процессуального равноправия сторон является следствием принципа равенства граждан перед законом и судом. Следовательно, надо помнить, что принципы взаимосвязаны, действуют в совокупности, нарушение одного из них влечет нарушение другого, так, незаконный состав суда, — т.е. нарушение принципа сочетания коллегиального и единоличного при рассмотрении гражданских дел влечет нарушение принципа законности.

Теперь рассмотрим принципы подробно.

### ***Принцип законности.***

Само право связано с законом, законностью. Законность можно определять как неукоснительное соблюдение законов в широком смысле этого слова. Для гражданского процесса принцип законности означает полное соответствие всех актов, всех процессуальных действий суда, судей, других участников процесса, в процессе осуществления правосудия закону, а именно, Конституции (ст.1, 120, ст.2, 5, 10 ГПК) другим законодательным актам.

Принцип включает в себя требование к судам правильно применять материальный и процессуальный закон, статьи 306-308 ГПК говорят о последствиях несоблюдения данного принципа.

Однако, законодательство нестабильное, несовершенно, порой несовершенно, поэтому, следуя принципу законности необходимо в правоприменительной практике и в правосудии руководствоваться. Иногда, принцип законности выносят за рамки классификации, так как он составляет неотъемлемую часть любой отрасли права, кроме того, речь можно вести не только о принципе законности, но и о требованиях законности (подробно смотри Теория государства и права, Схемы, комментарии, Москва, Юриспруденция, 1999г.) правилами юридической силы законов, и применять закон высшей юридической силы, и прямо Конституцию РФ. Положение о прямом действии Конституции актуально, необходимо, и правильно с точки зрения права. Целью гражданского

процесса является защита нарушенных прав граждан, организаций, государства. Эта задача реально воплощается при рассмотрении конкретных дел. Применяя закон, суд тем самым укрепляет законность и правопорядок.

В случае отсутствия норм права, регулирующего спорные отношения, суд применяет аналогию закона, права. Это не является исключением из принципа законности, а одно из его проявлений. Так, по аналогии разрешая спор, суд должен указать закон, на который он ссылается, применение аналогичного закона возможно именно потому, что действуют общие принципы права.

Принцип законности гарантируется другими принципами: независимость судей, равенство сторон, состязательность и т.д., гарантиями законности служат такие институты, как институт отводов, представительства прокурорского надзора, такие нормы — правила процесса как извещение сторон, разъяснение прав и обязанностей, помощь в сборе доказательств.

Отдельно хочу отметить такой институт, как институт пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам, решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу. Данный институт гражданского процессуального права занимает отдельное место в праве, так как законность неразрывно связана с объективной истиной, с истиной дела.

В некоторых классификациях данное положение выделяется как функциональный принцип<sup>2</sup>.

Институт пересмотра является гарантией принципа законности. Так как решение может быть законным с точки зрения норм права, которые были применены в процессе рассмотрения дела и вынесения решения, но решение может быть не законным с точки зрения установленных обстоятельств дела.

Установление действительных обстоятельств дела — гарантия законности. Кроме того, без этого не может быть достигнута цель процесса — разрешение спора по существу, на установление этой истины и направлены гражданско-процессуальные процедуры.

Истина существует как таковая, не зависимо от возникновения дела в суде. А когда спор в суде, то истина должна быть представлена суду в виде доказательств. Доказательства представляют стороны, а суд должен им содействовать в этом и разъяснить правовые последствия ст.14 ГПК.

По субъектам истина делится на истину истца, ответчика, суда. Истина, установленная судом, — как оценил факты суд, и ложится в основу решения.

---

<sup>2</sup> В программах курса говорится о положении формальной истины, автору лекций кажется, что корректней термин и более правильный объективная истина и субъективная истина. Учебник под редакцией М.С. Шакаряна 1985 г. из-во Юридическая литература, стр.39 выделяет принцип объективной истины как принцип, определяющий процессуальную деятельность.

*Истина* — представление, утверждение (эти понятия могут совпадать, могут различаться, могут отличаться и от реальности), соответствующие действительности, воспроизведение объективной действительности в мыслях людей, хорошо, когда это отображение такое, какое оно на самом деле. Верное отображение мира — результат познания.

*Критерий истины* — практика.

*Истец* — историческое древнерусское слово, означает настоящее «исто», истина — «истый», «истовый» — истинный, настоящий (словарь Кратких современных понятий и терминов, стр.213 изд-во «Республика», Москва, 2000г.)

*Объективная истина* — это правильное, адекватное отражение действительности.

*Субъективная истина* — отражение действительности конкретным лицом.

Истец, обращаясь в суд, ищет защиты, по словарю Даля, ищет своего права судом, челобитник, истина — точный, подлинный, настоящий (словарь Даля стр.49, 60 изд-во «Русский язык», 1999 г., том 2).

Оценка доказательств судом по внутреннему убеждению — это определение достоверности, т.е. подлинности и достаточности доказательств, представленных по делу. Суд оценивает каждое доказательство отдельно и в совокупности. Долгий путь отыскания истины.

Закон не определяет, какое доказательство достаточно, какое достоверно, как их оценивать в каждом отдельном случае — все зависит от дела.

Главные доказательства должны быть истинными. Если решение соответствует истине, то оно наполовину уже законно, остается правильно применить закон.

### ***Принцип осуществления правосудия только судом.***

Правосудие осуществляется только судом ст.118 Конституции РФ Закон «О судебной системе РФ» ст.1 говорит, что судебная власть осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к отправлению правосудия народных заседателей. Никакие другие органы не осуществляют правосудие. Судебная власть самостоятельна и независима.

То, что правосудие осуществляется только судом, при этом правосудие — приоритетная юридическая деятельность, так, решение КТС может быть обжаловано в суд, решение административного органа может быть обжаловано в суд, и именно, решения суда являются окончательными, не вызывает разногласий у ученых-юристов. Но вот, всю ли деятельность суда считать правосудием? Здесь мнения разные. Одни считают, что правосудие — это только рассмотрение дел по первой инстанции, другие, что это только судебное разбирательство по существу, та-

кой вывод делается на основе ст.3-5 ГПК (смотри журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №1 за 1999 г. стр.18).

Более правильно, правосудие — деятельность, государственная деятельность, которая заключается в рассмотрении и разрешении судом дел, отнесенных к его компетенции. А рассмотрение дел, это не только первая инстанция, не только вынесение решения по существу, ведь спор может быть разрешен и мирно. Поэтому вся деятельность, конечно, именно та, которая связана с другими участниками процесса, возникающая в процессе нахождения дела в суде, является правосудием, за исключением стадии исполнения. Возможны и другие точки зрения. Но данная согласуется с Конституцией. «Правосудие представляет собой строго определенный порядок рассмотрения в суде исковых заявлений, уголовных, гражданских дел, а также дел об административных правонарушениях. Правосудие как вид государственной деятельности осуществляется с соблюдением особого порядка, закрепленного Конституцией и процессуальным законодательством...» (Комментарий Конституции РФ, Москва, 1999 стр.142).

При осуществлении правосудия судьи и народные заседатели независимы и подчиняются только закону, разрешают дела на основе закона, в соответствии с профессиональным сознанием.

То, что какой-либо спор может быть разрешен без обращения в суд, не нарушает принцип осуществления правосудия только судом просто согласно ст.11, 12 ГК защита гражданских прав многообразна.

### ***Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел.***

Характеризуя данный принцип надо учитывать, что единоличное, либо коллегиальное рассмотрение дела зависит:

а) от категории дела

так, дела, перечисленные в ч.2 ст.113 и ч.2, ст.232, ч.4 ст.246 ГПК всегда будут рассматриваться единолично, так как это определено законом, даже если стороны и другие участники процесса захотят коллегиальный состав.

б) от воли участников процесса

так, другие дела, например, часть 1 ст.113 ГПК могут быть рассмотрены как единолично, так и коллегиально, исходя из закона они должны рассматриваться коллегиальным составом суда, но если участники процесса согласны, то можно рассмотреть и единолично (п.13 Постановления Пленума ВС РФ от 14.03.88г. с последующими изменениями «О применении норм ГПК при рассмотрении дел в суде первой инстанции»).

Согласие на единоличное рассмотрение дела должны выразить все лица, указанные в ст.29 ГПК. При каждом новом судебном разбирательстве согласие выясняется вновь. Оформляется записью заседания, лица подписываются. Если лицо отсутствует, и его мнение было уже выяснено ранее, суд, учитывая его мнение и мнение других, может рассмотреть дело единолично. Если же не получено согласие хотя бы одного лица на единоличное рассмотрение дел, которые могут и должны рассматриваться коллегиально, то суд передает дело на коллегиальное рассмотрение.

в) от инстанции прохождения дела

указанные выше альтернативы только для суда первой инстанции, независимо от звена судебной системы, но всегда коллегиально рассматриваются дела в порядке кассационного и надзорного производства.

Дела, пересматриваемые в порядке вновь открывшихся обстоятельств, зависят от категории и воли участников правоотношения. (ст.336 ГПК).

Когда судья рассматривает дело единолично, он действует от имени суда.

Коллегиальное рассмотрение дел:

<u>состав суда</u>	<u>инстанция</u>
--------------------	------------------

судья и два народных заседателя	1-я инстанция
---------------------------------	---------------

три члена суда	кассация
----------------	----------

не менее трех членов суда	надзор
---------------------------	--------

### ***Принцип независимости судей.***

Данный принцип является конституционным (т.е. закреплен в Конституции РФ ст.10, 120, 122).

Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и Федеральным Законам — это два взаимосвязанных положения.

Независимость судей — не самоцель, а необходимое условие дляправления правосудия, разрешение дел, вынесения решения.

Данный принцип означает, что судьи (включая и народных заседателей) при рассмотрении дел не подчиняются кому-либо, не должны отчитываться, почему вынесли такое решение, не должны давать объяснений.

Ст. 4 Закона «О статусе судей РФ» записано, что судьи подчиняются только закону и никому не подотчетны, подчиняются только закону. Последнее и является гарантией из независимости.

Положение о независимости судей и подчинении их закону, закрепленное также в ст.5 Закона РФ «О судебной системе РФ», обращено не только к судьям, но и к другим лицам, органам, гражданам. Так как запрещается вмешательство в деятельность суда, лица виновные могут быть привлечены к ответственности, даже уголовной (ст.294-298 УК РФ, ст. ст.165- 1 КОАП РФ).

Независимость судей гарантируется их статусом, особый порядок назначения, условия оплаты, страхования, льготы (последнего всегда предпринимаются попытки лишить, но они и так не всегда реализуются); полномочиями при отправлении правосудия и порядком осуществления правосудия.

Так, гарантией независимости являются положения ст. ст.16, 17-19, 22-24, 56, 193, 314 ГПК.

Принцип независимости действует во всех стадиях процесса, проявляется во взаимоотношениях во вне судебной системы, между звеньями судебной системы, между судьями — при коллегиальном рассмотрении дел, например, особое мнение судьи; в отношениях суда с участниками гражданского процесса.

Нельзя понимать принцип абсурдно, что судья совсем независим, свободен в своих суждениях, поведении. Так он определяется государственным служащим, обязан выполнять работу, в пределах своих полномочий, соблюдать трудовую дисциплину, поведение должно соответствовать общепринятым правилам, высокий статус, который он имеет он должен поддерживать и обогащать, быть квалифицированным и т.п.

### ***Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом.***

Иначе принцип звучит: равенство всех.

Принцип конституционный ст.19 Конституции РФ

ст.5 ГПК

ст.7 «О судебной системе РФ»

Если говорить о данном принципе в более широком смысле, то это принцип равноправия, что ближе к политическим и общегражданским правам и свободам.

Относительно гражданского процесса этот принцип выражается:

- в равном применении закона ко всем гражданам и организациям, не зависимо от их особенностей. К примеру, действует правило, что при оглашении решения все стоят, но председательствующий может разре-

шить сесть лицу, которое по физическим особенностям не может стоять — это не исключение из принципа и не его нарушение.

- все участники процесса поставлены в равные условия, особенности связаны только с процессуальным положением лица, так от истца зависит вопрос суммы иска, времени подачи заявления.

- правосудие осуществляется только судами, входящими в единую систему судов общей юрисдикции

Равенство выражается в том, что не зависит от места жительства, нахождения, юридического статуса, положения в обществе, религии, расы, пола, языка и т.д.

*Равенство* — это элемент правового статуса, берет свою природу из гражданского права (смотри ст.1 ГК РФ).

Проявлением процессуального равенства являются такие положения, как право на обжалование, мировое соглашение, вызов сторон, право иметь представителя, бремя доказывания и т.д.

Создание каких-либо специальных судов не предусмотрено.

Существует депутатский, судейский иммунитет, который является гарантией нормальной работы и независимости этих лиц. Данный особый порядок привлечения указанных лиц к ответственности закреплен в законе, однако, вопрос является открытым и дискуссионным. По мнению одних — это необходимо, по мнению других, противоречит принципу равенства всех перед законом, противоречит и международным стандартам.

### ***Принцип государственного языка судопроизводства.***

### ***Принцип национального языка судопроизводства.***

«Государственным языком РФ на всей ее территории является русский язык» ст.68 Конституции РФ.

«Государственный язык» — обычно это родной язык для большинства населения, это язык, на котором государство доводит свою волю до каждого из нас, это язык законов, язык радио, телевидения, средств массовой информации, язык, изучаемый как обязательный в школах.

В ст.10 ФЗ «О судебной системе РФ» от 31.11.96 г. говорится, что судопроизводство и делопроизводство в Конституционном, Верховном, Высшем арбитражном, других арбитражных судах ведется на русском языке, для других судов общей юрисдикции действует правило, что функциональным языком может быть и язык республики, на территории которой находится суд, т.е. как предусмотрено в ст.8 ГПК.

Следовательно, в единой судебной системе, действующей на основе одной законодательной базы (даже когда применяется закон республики, суд может применить и Конституцию РФ) действует многоязычие, а решения выносятся именем одного и того же государства РФ.

Многоязычие в судебной системе подвергается критике (например, статья Г. Ермошина «Язык судопроизводства: правовые вопросы и решения», Российская юстиция 9/98г., стр.37-39) Критика разумна. Но если подходить исторически к этому вопросу, то очень суровая, так еще Декрет о суде №2 от 7 марта 1918 г. установил в судах всех инстанций судоговорение на местных языках.

Данный принцип предполагает сочетание и русского языка, и национального, который также в республике является государственным.

Осуществление данного принципа происходит путем ведения судопроизводства и делопроизводства на русском, либо национальном языке, полное ознакомление с материалами дела через переводчика, тех лиц, которые не владеют языком, выступление лиц на языке родном или том, которым они владеют, обеспечение их переводчиком в процессе и вручением им документов суда на языке, которым они владеют.

Переводчик — самостоятельная процессуальная фигура, не может совмещать обязанности эксперта, свидетеля и т.д. Несет ответственность за неверный перевод. Что касается перевода письменного, то это те документы, которые вручаются сторонам, участникам процесса — это может быть решение, определение, повестка; другие документы, которые не вручаются, например, протокол судебного заседания, больничный лист и т.п. переводятся устно.

Так как законодательно закреплено, что Верховный Суд РФ осуществляет деятельность на русском языке, то и решения всех судов должны излагаться на русском языке (в законе это не закреплено).

### ***Принцип гласности.***

Конституционный принцип ст.123 Конституции РФ и ст.9 ГПК.

Разбирательство дел во всех судах открытое. Это означает, что законом установлен такой порядок разбирательства дел в судах, при котором имеется свободный доступ в зал заседаний не только участников процесса, но и лиц, не имеющих отношения к делу-спору. Последняя категория также может быть разделена на 3 подгруппы:

1. лица, не имеющие отношения к делу совсем, посторонние;
2. лица, знающие участников процесса — родственники, знакомы и т.п.
3. лица, присутствующие в силу профессионального интереса — журналисты, студенты, юристы.

Кроме того, присутствующие могут делать заметки, фиксировать происходящее в процесс. Арбитражно-процессуальный кодекс ст.115 п.3 прямо говорит об этом: «Присутствующие в зале заседания имеют право делать письменные заметки, вести стенограмму и звукозапись. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по

радио и телевидению допускаются с разрешения суда, рассматривающего дело». В ГПК такой нормы нет. Аналогичное положение содержится в Постановлении Пленума ВС СССР №15 от 5.12.86г. «О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия», в котором говорится: «В целях соблюдения гласности судебного разбирательства судам следует принимать меры к точному соблюдению закона... Устранить факты воспрепятствования лицам, присутствующим в зале суда, в ведении записей по ходу процесса...» Итак, действует правило, по которому письменные заметки, звукозапись производятся свободно, на них нет необходимости получать разрешение, видео и т.п. только с разрешения председательствующего.

Данный принцип действует во всех инстанциях. Что касается судов первого звена, то это реально достижимо. А вот в кассационных и надзорных инстанциях дело порой рассматривается в кабинетах, в здание суда невозможно войти без повестки и т.п. До 1993 года суды обязаны были проводить выездные заседания, это считалось профилактической работой суда. С 90-х годов судьи отвыкли от присутствия в залах посторонних лиц, за исключением «громких» процессов. Но на присутствующих лежит обязанность не мешать суду, не нарушать порядок судебного заседания, не ходить по залу. Кроме того, малая площадь судебных залов ограничивает доступ, слушать же в прямом смысле при открытых дверях не разумно.

### ***Принцип диспозитивности.***

*Диспозитивность* — это свобода распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. «Нет истца, нет и суда». То есть, если лицо не обратилось в суд за защитой своих прав, в его интересах не обратился прокурор или другой орган, имеющий на это право, то суда и не будет.

Диспозитивность проявляется на любой стадии процесса:

- заявитель (истец) сам решает обращаться в суд за защитой или нет, порой может выбрать сам суд (ст.118 ГПК);
- истец сам определяет предмет, основания, цену иска, сам выбирает средства доказывания;
- может изменить предмет, основания, цену иска, доказательства, кроме того, отказаться от иска, решить спор мирно, признать иск;
- стороны сами решают, обжаловать ли решение суда в кассационном, надзорном порядке, ставить вопрос об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам;
- свободны и при исполнении решения суда.

Ограничение принципа диспозитивности возможно только с целью соблюдения принципа законности, так мировое соглашение не может быть утверждено судом, если оно противоречит закону (п.5 ст.219 ГПК).

Согласно ст.4 и 34 ГПК, суд контролирует и направляет деятельность участников процесса (так как диспозитивность — это принцип деятельности не только сторон, но и других участников процесса, как третье лицо может вступить и не вступить в процесс, а право на предмет спора иметь).

Но это направление имеет только одну цель — соблюдение закона, охрана интересов других лиц, а при рассмотрении спора по существу и установление истины по делу.

Итак, диспозитивность — отличительная черта гражданского процесса, предоставляющая участникам процесса возможность влиять на ход дела по своему усмотрению, но, не нарушая закон. От латинского — «диспо», располагаю, устраиваю. В этом отличие от уголовного, административного процесса. Не является недостатком, так как гражданское право предусматривает различные формы защиты права: признание права, восстановление положения, признания оспоримой сделки недействительной, признание недействительным акта госоргана или местного, самозащита, возмещение убытков, и другими иными способами.

### ***Принцип состязательности.***

Состязательность как принцип и как форма гражданского судопроизводства существует с древних времен.

В России процесс также был состязательным, «Русская правда» обязывала стороны представлять свидетелей. Всегда состязательность рассматривалась как эффективная форма процесса, при этом справедливая и правильная. Обычай состязательности был всегда и везде. Процесс происходит в форме правового спора истца и ответчика.

*Состязательность* — это возможность сторонам самим определять предмет, основания спора, доказательства и способы и средства доказывания. Однако, состязательность распространяется и на других участников процесса, которые также должны доказывать то, на что ссылаются, подтверждать свои требования и возражения.

«Пусть будет выслушана другая сторона» — это краеугольный камень состязательности.

Чтобы принцип был реализован, суд должен создать условия для состязательности. Проявлением этого является: разъяснение прав и обязанностей, направление копии искового заявления, вызов сторон, предоставление возможности исследовать доказательства, имеющиеся в деле, возможность задавать вопросы, давать объяснения и т.д.

Особенно ярко состязательность проявляется в судебном разбирательстве. Но проходит и в других стадиях процесса — подача кассаци-

онной жалобы, подача заявления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам. При этом в данной стадии у сторон разделение функций одно лицо подает, другое защищается от возобновления дела.

Состязательность — это выражение спора. А в споре рождается истина. Поэтому чем реальнее состязательность процесса, тем точнее истина, а, следовательно, и законнее решение суда.

Даже при заочном рассмотрении дела, т.е. в отсутствии ответчика, состязательность не теряется, так как ответчик может подать заявление об отмене заочного решения, и одним из условий отмены заочного решения является представление им доказательств, которые могут повлиять на суть решения.

Кроме того, выражением состязательности является право предъявления встречного иска (ст.131-132 ГПК).

*Условие состязательности* — равноправие сторон и обязанность суда создать условия для «правового сражения».

### ***Принцип процессуального равноправия сторон.***

Данный принцип является конституционным ст.123 Конституции РФ и ст.14 ГПК.

Вытекает из принципа равенства граждан и организаций перед законом и судом.

Правосудие осуществляется на началах равенства сторон. Согласно данному принципу закон предоставляет и истцу, и ответчику равные процессуальные возможности по защите прав и охраняемых законом интересов. Стороны, независимо от того, являются ли они гражданами, физическими лицами или организациями, в том числе и представляющими интересы государства, других лиц пользуются равными процессуальными правами. Статья 30 и 33, а также ст. 30, 35, 36 ГПК. Общее правило, что может одна процессуальная сторона, то может и другая. Так, истец может изменить предмет иска, а ответчик в связи с этим может изменить свои возражения на иск. Ни у кого нет преимуществ. Стороны пользуются равными правами по предъявлению доказательств и участию в их исследовании — у них одна цель — установление действительных обстоятельств дела (если они добросовестны).

У сторон равные права, равные обязанности, равные возможности. Так, суд, сохраняя беспристрастность, обязан создавать сторонам условия для реализации своих прав, оказывать помощь в сборе доказательств (ст.50 ГПК).

Истец ищет защиты для себя, ответчик вправе защищаться.

Равноправие процессуальное. Так как, исходя из материального права, у сторон, имеет право на что-то лишь один из них. «Равноправие входит в понятие состязание, которое не возможно, если у одной из сто-

рон будет перевес в объеме тех прав, которыми она может воспользоваться» (Журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №1 за 1999 г. стр.23).

Данный принцип берет свое начало в римском праве. Суд — арбитр между спорящими сторонами. Суде легче разрешить спор, если у сторон равные условия, если равенство, то возможно и состязание.

Проявлением принципа являются: мировое соглашение, ведь его может предложить и ответчик, и истец, выражение мнений по ходатайствам, возможность иметь представителей, адвокатов, право отводов, дача объяснений, бремя доказывания и т.д.

### ***Принцип сочетания устности и письменности.***

Из истории, в учебниках, монографиях 70-80-х годов речь шла лишь о принципе устности, при этом добавлялось: «принцип устности судебного разбирательства». Традиционно приоритет отдавался устности, про письменные доказательства, акты суда говорилось, что это дополнение принципа устности, который является гарантией доступности правосудия, носит воспитательный характер<sup>3</sup>.

В наши дни, принцип сочетания устности и письменности. Такое сочетание следует из самого закона. Так, ГПК определяет, что судебное разбирательство проходит в устной форме, часть 2 ст.146 ГПК, однако, и относительно судебного разбирательства есть ст.226-227 ГПК, которые говорят об обязательном ведении протокола, т.е. письменного документа.

В устной форме осуществляется прием заявлений, досудебная подготовка дела, судебные заседания во всех судах, устно оглашается решение, любой другой акт суда. В письменной форме подается само заявление в суд, излагается решение, другие акты суда, даже если они были постановлены в ходе судебного разбирательства, они записываются в протоколе судебного заседания, письменно подаются и оформляются жалобы, возражения, замечания на протокол, заключения экспертов.

Как письменно, так и устно могут быть поданы, заявлены ходатайства, представлены объяснения участников процесса.

Устность — это значит словесная форма присутствует везде — до судебного разбирательства, после, даже в совещательной комнате судей.

Сочетание данного принципа выражается в том, что письменные документы, имеющиеся в деле в ходе разбирательства, оглашаются, зачитываются, а объяснения лиц, решения суда облачают письменную форму.

---

<sup>3</sup> В.М. Семенов Конституционные принципы гражданского судопроизводства, Москва, «Юридическая литература», 1982 г., стр.100-102.

Принцип устности неразрывно связан с принципом национального языка судопроизводства.

Вершина принцип устности — судебные прения сторон, прения адвокатов.

Принцип проходит все стадии процесса. То, что в кассационной и надзорной инстанциях не ведется протокол судебного заседания, расценивалось как яркое проявление принципа устности. Однако, в последние дни это расценивают как недостаток, так как протокол бы удостоверял совершенные действия<sup>4</sup>.

### ***Принцип непрерывности.***

Данный принцип неразрывно связан с принципом непосредственности. Означает, что судебное заседание должно проходить непрерывно, за исключением времени, необходимого для отдыха состава суда и участников процесс.

Непрерывность в разбирательстве одного дела имеет значение, так как способствует более цельному впечатлению и восприятию сути спора, следовательно, состав суда сосредоточит внимание именно на рассматриваемом деле, что является гарантией надлежащей оценки и юридическому разрешению спора.

Итак, пока суд не рассмотрит начатое дело, он не должен приступать к другому. Однако, не обязательно начатое дело оканчивается вынесением решения, дело может быть отложено, приостановлено, прекращено, но главное, что судебное разбирательство по нему завершено, закрыто.

Общее правило — решение суда выносится немедленно после разбирательства дела. Но закон допускает вынесение краткого решения ст.203 ГПК. Однако, и при таком составлении решения, суд всегда после судебных прений и заключения прокурора удаляется в совещательную комнату и постановляет решение (краткое).

Может возникнуть ситуация, когда необходимо возобновить судебное следствие (ст.188 и 194 ГПК), как видно все происходит непрерывно.

Но непрерывно, не значит, что пока не рассмотрят, не выйдут из зала.

В ходе судебного заседания может быть объявлен перерыв на несколько минут, на день, на несколько дней. Главное, что после перерыва тот же состав суда будет рассматривать дело и разбирательство будет продолжаться. Причины перерыва:

---

<sup>4</sup> Подробнее смотри журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №1, 3 за 1999 г., соответственно стр.26-27, 20-21.

1. Отдых — это свободное от работы время, необходимое для восстановления физических сил, а также духовных, это ночные часы, выходные дни, праздничные дни, а также время обеда.

2. Может создаться ситуация, когда участник процесса задерживается, к примеру, не подъехал свидетель; суд решил вызвать эксперта, который давал заключение, а необходимости откладывать дело на несколько дней нет, поэтому суд может объявить перерыв на час (свидетеля ждут), на день (приедет эксперт) и т.п. ситуации.

### ***Принцип непосредственности.***

*Непосредственность* — это положение, закрепленное в законе (ст.146 часть 1 ГПК), согласно которому судьи при рассмотрении (разбирательстве) дела обязаны лично воспринимать, исследовать, оценивать все собранные по делу доказательства и обосновывать свое решение только на исследованных ими доказательствах и фактах.

Следовательно, судьи должны сами выслушать стороны, третьих лиц, других участников процесса, исследовать заключение эксперта, прения адвокатов, заключение прокурора, исследовать письменные и вещественные доказательства. Такое исследование происходит в ходе судебного разбирательства.

Принцип непосредственности способствует наиболее полному и верному установлению истины по делу. Так как судьи сами принимают участие в установлении истины по делу. Могут задавать вопросы, требовать пояснений, обращать внимание на противоречия, имеющиеся в деле, решать вопрос об истребовании дополнительных доказательств по делу. Кроме того, обеспечивается полнота и объективность впечатлений суда от процесса. Что способствует более обоснованному, логичному и законному постановлению, поскольку, у суда имеется цельная картина дела.

Принцип непосредственности действует на всех стадиях процесса. Обеспечивается положением, согласно, которому в случае выбытия одного из судей, процесс (судебное разбирательство) должен быть начато сначала. По объемным, растянутым во времени делам возможно участие запасного народного заседателя. Запасной народный заседатель присутствует при рассмотрении дела постоянно, а если вдруг один из участвующих н/з не сможет участвовать в процессе, запасной его заменит.

Суд должен стремиться получать данные из первоисточников непосредственно в ходе судебного разбирательства. Однако, возможны исключения: так, суд вправе направить судебное поручение ст.51-52 ГПК,

принять меры к обеспечению доказательств ст.57-59 ГПК, допросить свидетелей при отложении дела ст.162, провести осмотр на месте ст.66 ГПК, также возможно, что эти действия по сбору доказательств будут производить другие органы: нотариат, начальник исправительно-трудового учреждения, зимовки, следователь, или доказательства будут установлены в ходе другого судебного разбирательства.

Но во всех случаях, суд таким образом полученные доказательства исследует в ходе заседания сам непосредственно, оглашает их, о чем делается запись в протоколе судебного заседания, иначе они не могут быть положены в основу решения.

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОТНОШЕНИЯ И ИХ СУБЪЕКТЫ

Объект отношений и их содержание.

Суд как субъект гражданских процессуальных отношений.

Участники процесса. Лица, участвующие в деле: стороны, третьи лица, прокурор, государственные и общественные организации, органы управления, органы, защищающие интересы других лиц.

#### *Литература:*

ГПК статьи 6, 12, 16-24, 29-42.

Закон РСФСР «О судоустройстве» от 8.07.81 с изменениями 29.05 и 03.07 1992 г., 06.07 1993 г. и 28.11.94 г., 04.01.99 г.

Закон «О прокуратуре российской Федерации» от 17.11.95 г. с изменениями от 23.12.98 г. т 3.12.99 г.

Конституционный Суд РФ от 18.02.2000 г. п.2 ст.5

Конституционный Суд РФ от 11.04.2000 г. абз.3 п.3 ст.22 (признаны не соответствующими Конституции РФ).

ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» 08.12.95 г. (ст.11).

Истец обратился в суд с исковым заявлением. Ответчик подал кассационную жалобу и т.п. Между истцом и судом возникли отношения. Между ответчиком и кассационной инстанцией (судом) возникли отношения. Между истцом и ответчиком возникли отношения. Все это процессуальные отношения, регулируемые гражданским процессуальным правом. Отношения типа «суд-свидетель», «суд-эксперт», «суд-истец» — это отдельные элементарные отношения. Даже в отношении «истец-ответчик» участвует суд, так как отношения типа «истец-ответчик» могут возникнуть только, если дело в суде. Есть другая точка зрения, по которой между участниками процесса процессуальных отношений не возникает (учебник под редакцией Треушникова, изд-во «Спарк», Юридическое бюро «Городец», Москва, 1999 г., стр.44). Но «истец и ответчик» могут взаимодействовать не только в зале суда, поэтому отношения между ними есть, но они происходят под «оком», контролем, по инициативе, в силу требований суда, поэтому суд основной или стоящий в стороне участник этих отношений. Пример того, что отношения между истцом и ответчиком есть — урегулирование спора перед судебным заседанием, встреча их представителей и т.п.

Указанные выше отношения входят в состав комплексного правоотношения — гражданского процессуального правоотношения.

Эти отношения возникают по конкретному делу между судом и другими участниками процесса. Гражданское право не содержит перечня участников процесса, а говорит о лицах, участвующих в деле. Статья 29 ГПК. Лица, участвующие в деле — это участники процесса (дела), которые имеют в деле материально-правовой интерес — стороны, третьи лица и имеющие процессуально правовой интерес — прокурор, государственные и общественные органы, представители сторон и третьих лиц, представители различных органов. Гражданские процессуальные отношения возникают и между судом и лицами, содействующими осуществлению правосудия.

Процессуальные отношения различны, зависят от процессуального положения участников процесса. При этом обязательным участником этих отношений, возникающих в строго определенных рамках — в рамках процессуальной формы, урегулированных в ГПК и других законах является суд. При этом отношения могут быть равными «суд-истец», «суд-ответчик», у истца и ответчика равное положение в суде, но при этом суд — властный орган, поэтому эти отношения отличаются друг от других. Однако, эти властные полномочия суда строго определены законом. Цель этих отношений — рассмотрение дела. А дело проходит определенные стадии, поэтому все эти отношения взаимообусловлены, вытекают друг из друга.

Итак, гражданские процессуальные отношения — это урегулированные нормами гражданского процессуального права, общественные отношения, возникающие при рассмотрении гражданских дел, между судом, наделенным руководящими и властными функциями и другими участниками процесса: лицами, участвующими в деле и лицами, содействующими правосудию, протекающие в строго определенной процессуальной форме, в определенной последовательности, в зависимости от воли сторон, состоящие из различных элементов общего комплексного правоотношения, протекающие по правилу соблюдения и равенства прав и обязанностей, определяемых процессуальным положением участников, направленные к единой цели рассмотрения и разрешения дела.

Гражданские процессуальные отношения возникают только тогда, когда существуют:

1. гражданские процессуальные нормы, закрепленные в законе
2. участники отношения имеют процессуальную правоспособность ст.31 и 32 ГПК
3. имеет место юридический факт (чаще целый состав фактов). Факт может быть событием — смерть истца, а правоотношение не допускает правопреемства, но чаще факт событие+действие — правопреемство возможно, тогда правопреемник вступает в процесс, суд выносит определение.

Объекты гражданских процессуальных отношений определяются процессуальной функцией участников отношений, действиями, которые они совершают. Так, объектом правоотношения «суд-эксперт» будет специальное знание, которым располагает эксперт, и которое необходимо суду для разрешения дела. Однако, по каждому делу объект общий — для всех правоотношений — это дело, которое должно быть разрешено. Поэтому можно говорить, что общий по делу объект состоит из подобъектов. Общий подобъект — трудовой спор, подобъекты: информация свидетеля о споре, заключение эксперта о правильности начисления заработной платы, интересы представляемого истца. Объект отвечает на вопрос: «на что направлено правоотношение»<sup>5</sup>.

Можно вести речь об объекте гражданских процессуальных отношений как о делах, отнесенных к компетенции судов общей юрисдикции.

Содержание правоотношения включает в себя три элемента:

1. права;
2. обязанности;
3. действия.

Субъекты гражданских процессуальных отношений:

1. Суды

суды первой инстанции  
суды кассационной инстанции  
суды надзорной инстанции

2. Лица, участвующие в деле

лица — участники спорного правоотношения, участники дела;  
лица — не участники спорного отношения, дела;  
к первым относятся: стороны, заявители, жалобщики, третьи лица.

Ко вторым относятся: прокурор, органы госуправления и общественных организаций, представители, адвокаты.

3. Лица, содействующие осуществлению правосудия:

эксперт, переводчик, свидетель.

Суд — основной и обязательный участник процесса. Его роль и назначение — осуществление правосудия, путем рассмотрения конкретных дел. Происходит это путем конкретных гражданских процессуальных отношений.

Следует понимать, что суд можно рассматривать как государственный орган, государственный орган, осуществляющий юридическую деятельность; суды составляют целую систему и структуру. Суд — это орган, к которому обращаются для разрешения спора, дела. Суды каждого

---

<sup>5</sup> Ученые по-разному подходят к понятию «объект» — это вопрос дискуссионный, одни считают, что его нет, другие — что есть.

звена имеют свою внутреннюю структуру и полномочия. Суд — как участник процесса.

Состав суда — законом установленное количество судей, должных рассматривать заявление, ходатайство, дело, жалобу. Так единолично — то есть один судья принимает, отказывает в приеме заявления, назначает дело к слушанию и т.д., коллегиально рассматривается дело о восстановлении на работе, в кассационной инстанции. Смотри ст.113, 125-8, 129, 133, 142, 143, 297 и другие ГПК.

Состав суда — конкретные судьи (в 1 инстанции народные заседатели), рассматривающие конкретное дело.

Закон строго регламентирует правила участия и основания не участия судей в деле — ст.16-20, 22-24 ГПК.

Основания для отвода можно классифицировать по двум группам:

- заинтересованность п.2, 3 ст.18 ГПК и ст.17 ГПК
- участие в деле ранее п.1 ст.18, 19 ГПК.

Заинтересованность судьи или обстоятельства, ставящие под сомнение его беспристрастность, должны быть подтверждены, предположения не должны являться основанием для удовлетворения отвода.

Стороны — это основные участники процесса. Ими являются истец и ответчик. От других лиц, участвующих в деле они отличаются тем, что у них есть материально-правовой и процессуально правовой интерес в деле, и они хотя бы предположительно являются участниками рассматриваемого в суде дела, спора.

Истец — это лицо, которое является обладателем спорного права или охраняемого законом интереса, истец возбуждает дело, истец определяет предмет иска, объект спора, размер исковых требований, основания иска, в рамках закона вправе выбрать и суд, от его инициативы зависит ход дела.

Ответчик — это лицо, к которому предъявлено требование истца, и на нем лежит обязанность выполнить требования истца, ответчик может защищаться, предлагать мир, доказывать необоснованность требований истца.

Когда истец или ответчик ненадлежащие, наступают процессуальный и материальные последствия (подробнее смотри тему: «Досудебная подготовка дела»).

Сторонами могут быть любые физические лица, граждане, организации как являющиеся юридическими лицами, так и нет. Определяющим является отношение сторон к материально-правовому отношению, если они участники этого отношения, то и стороны.

У сторон равные права и обязанности, и этим они отличаются от других лиц. Статья 33 ГПК.

Закон допускает процессуальное соучастие — ст.35 ГПК — это участие в процесса нескольких истцов или ответчиков, или одновременно и тех, и других. Главное условие такого участия множества лиц — это од-

нородность требования, взаимосвязь требований, при этом требования истцов и интересы истцов и ответчиков не исключают друг друга. Процессуальное соучастие — это соединение исков по субъектам процесса.

Соучастие делится на обязательное (необходимое), вытекает из особенностей материально-правового отношения, например, совместная собственность на дом, при такой собственности иск предъявляется ко всем ответчикам-собственникам дома — пассивное соучастие, и на факультативное (необязательное) — вопрос о праве и обязанности сторон может быть разрешен отдельно для каждого лица, но целесообразнее рассмотрение вместе, одновременно, например, иски авторов к издательству — активное соучастие.

Соучастники пользуются всеми теми правами, что и их стороны, выступают за себя независимо от других, но у них есть право поручить вести дело одному из них, поручение должно быть оформлено по правилам ст.45 и 46 ГПК, но зато, ограничений по ст.44 ГПК быть не может.

Соучастие возможно по инициативе лиц и суда, но суд не может вводить соучастие истцов, так как это будет нарушением диспозитивности.

Под процессуальным правопреемством (ст.40 ГПК) понимается замена одной из сторон другим лицом-правопреемником. Возможно правопреемство и среди третьих лиц. «Правопреемство — это переход прав от одного лица к другому непосредственно в силу закона или соглашения... правопреемство общее (универсальное) и частное (сингулярное). При общем к правопреемнику переходят не только права, но и обязанности...например, наследование... частное состоит в переходе отдельного права от одного лица к другому. Такова, например, уступка требования...» (Юридический словарь, Москва, «Советская энциклопедия», 1987, стр.359).

Процессуальное правопреемство зависит от материального отношения, так если возможно правопреемство в материальном отношении, то тогда возможно и в гражданском процессе, на любой его стадии. Но вступление в процесс правопреемника истца только с согласия правопреемника, а ответчик заменяется правопреемником на основании определения суда, независимо от его воли.

Суд должен создавать условия для вступления в процесс правопреемника ст.214 п.1 ГПК.

Правоотношения сторон могут прямо или косвенно затрагивать отношения, в которых состоят другие лица со сторонами или с одной из них. Поэтому закон выделяет третьих лиц с самостоятельными требованиями — такие третьи лица несут все права и обязанности истца, так как они имеют интерес в споре, имеют самостоятельное требование на предмет спора. Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования должно предъявить к сторонам иск на предмет спора сторон, или к одному ответчику. Отличие от соистца в том, что требования соистцов связаны, а третьего лица и истца взаимоисключают друг друга, хотя бы в

части. Классический пример, третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования — это дело о разделе имущества супругов, требования родителей супругов — третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования.

Третье лицо, не заявляющее требований самостоятельных на предмет спора, заинтересовано не в предмете спора, а в исходе дела, так как решение может повлиять на его права и обязанности с одной из сторон, на стороне, которой оно выступает. Решение, вынесенное по спору между сторонами, для третьего лица будет преюдициальным. Оно уже не сможет оспаривать те факты, которые будут установлены решением суда по делу сторон. Третье лицо без самостоятельных требований отличается от соотчетчика или соистца тем, что решение суда для него конкретно прав не порождает и не возлагает обязанностей, так как оно состоит в правоотношениях со стороной, а не сторонами. Третье лицо может принимать участие в процессе по своей инициативе, по инициативе сторон, суда, прокурора. Целью его участия в деле является защита своего интереса, предотвращение неблагоприятных для себя последствий.

Законодателем выделено обязательное участие третьих лиц, когда возможно регрессное требование ст.39 ГПК.

Третьи лица без самостоятельных требований пользуются правами и несут обязанности сторон, за исключением тех полномочий, которые касаются предмета спора (ст.38 ГПК)<sup>6</sup>.

Прокурор является должностным лицом правоохранительного органа —прокуратуры. Основной функцией прокуратуры является надзор за соблюдением прав и свобод гражданина (а именно они, граждане, чаще всего и обращаются в суд общей юрисдикции) и надзор за соблюдением закона (а обращаются в суд, когда закон нарушается или не исполняется). Статья 1 Закона РФ "« прокуратуре РФ"» смотри также ст.21, 22, 31-33, 35-39.

Прокурор участвует в гражданском процессе в двух направлениях

- непосредственное участие — это может быть участие в уже начатом процессе; предъявление иска в защиту интересов (в этом случае у прокурора права истца, за исключением права решить спор мирно, но это процессуальное положение истца, к нему не могут предъявить встречный иск и т.п.)

- прокурор не участвует в самом деле, в самом процессе, но осуществляет надзор за решениями суда; так, прокурор может знакомиться с делом, истребовать дело из суда, принести протест ст.41, 282, 320, 322, 324 ГПК.

---

<sup>2</sup> Высказывается мнение, что третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, очень расплывчатая и недостаточно информативная — смотри журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №3 за 1999 г. стр.24-29

Прокурор, согласно ст.29 ГПК, является лицом, участвующим в деле. И когда возникают какие-либо вопросы, сомнения по тому распространяется ли на прокурора данная норма закона, например, ст.334 и 335 ГПК, то следует исходить из того, что прокурор, лицо, участвующее в деле.

Однако, прокурор в силу своей должности обязан содействовать правосудию, его заключение должно быть объективно и законно. Поэтому все-таки, как мне кажется, прокурор — особый участник процесса<sup>1</sup>.

Участие в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления, организаций и отдельных граждан, защищающих права и интересы других лиц. Ст. 29 и 42 ГПК дает примерный, ориентировочный перечень органов, защищающих права других лиц. То есть эти же органы могут быть и стороной по делу, тогда их процессуальное положение — положение стороны, при наличии материально-правового отношения. А могут быть только процессуальным истцом (как прокурор) — тогда у них только процессуальная заинтересованность. Участие их в процессе обусловлено функциями, возложенными на них законом. Например, ст.23 Закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» предусматривает «В случаях нарушения законодательства о труде профсоюзы вправе по просьбе членов профсоюза, других работников, а также по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту их трудовых прав в органы, рассматривающие трудовые споры...» Кроме того, закон предусматривает защиту профсоюзных работников (смотри трудовой кодекс).

Эти органы могут участвовать в процессе в двух формах:

1. Предъявление иска в защиту другого лица, круга лиц, например, иск союза потребителей к производителю товара, будет подан с целью защиты неопределенного круга лиц от некачественного товара (ст.46 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

2. Участвовать в процессе по своей инициативе, или по инициативе суда, по ходатайствам лиц, участвующих в деле, либо в силу указаний закона, для дачи заключения по делу, в целях защиты интересов участников процесса и согласно выполняемой ими функции. Органы дают заключение в письменном виде (прокурор может и устно), по своему вопросу, а не по всему делу (прокурор по своему делу). Полномочия представителя оформляются надлежащим образом. Если у органа имеется интерес материально-правовой, то это уже третье лицо, например, раздел пая в ЖСК, освобождение имущества от ареста.

Орган может быть в силу своих функций по одному делу истцом, по другому истцом в интересах другого лица, лицом, дающим заключение. Так, орган опеки и попечительства может предъявить иск о лишении родительских прав родителей ст.70 СК РФ.

---

<sup>1</sup> О прокуроре смотри также тему: «Судебное разбирательство».

Может отдел опеки предъявить иск в интересах недееспособного родителя к другому родителю о лишении родительских прав и т.п. А может быть отдел опеки привлечен к участию в деле, по иску родителя, прокурора и т.д. к другому родителю о лишении родительских прав (ст.78 СК РФ). Отдел опеки может быть и процессуальным ответчиком: дело о восстановлении в родительских правах. Указанные органы фактически могут совершать все действия, обладают всеми правами и обязанностями, которые предоставлены истцу. Кроме того у них есть льготы: освобождение от уплаты госпошлины, к ним не может быть предъявлен иск, они не несут судебных расходов. Казалось бы, в случае, когда они дают заключение по делу — это участие как эксперта, но эксперт дает ответы на вопросы, поставленные судом, не участвует в исследовании обстоятельств дела, предупреждается об уголовной ответственности — орган же участвует в исследовании обстоятельств и доказательств дела, дает заключение по своему усмотрению в пределах, которые установлены рамками его функций, а не судом. Участие эксперта обусловлено доказательственным материалом, а участие органа — правами и интересами лиц, участвующих в деле, законом.

Указанные органы могут участвовать и в делах, вытекающих из административно-правовых отношений и по делам особого производства (ст.263 ГПК).

Лица, содействующие осуществлению правосудия: эксперты, свидетели, переводчики — у каждого из них свои права и обязанности, но общее — у них нет заинтересованности в исходе дела, именно, юридической заинтересованности (моральная, родственная, служебная может быть).

*Свидетель* — источник, носитель сведений о фактах, лежащих в основании иска, или возражениях против иска, носитель информации, имеющей значение для дела.

Ст.61 и 62 ГПК говорит именно об обязанности свидетеля явиться в суд и дать показания. К правам можно отнести разумные и фактически возможные просьбы свидетеля типа:

- просить суд объявить перерыв, так как показания даться очень долго;
- просить суд разрешения давать показания сидя;
- возможность пользоваться записями (ст.168, 172 ГПК)
- возможность условий и обязательность условий допроса (ст.162 и 173 ГПК).

Эксперт-лицо, обладающее специальными познаниями в какой-либо области науки, техники, искусства, ремесла. Даже если сам судья разбирается в каком-то вопросе, то все равно экспертиза должна быть назначена, следовательно, правило — совмещение функций судьи и эксперта недопустимо. У эксперта есть права:

- обусловлены необходимостью иметь материал, по которому проводить экспертизу
- это право задавать вопросы, исследовать материалы едал, просить суд предоставить ему дополнительный материал.

Обязанности:

- обусловлены его процессуальным назначением — это дать заключение, явиться в суд, ответить на вопросы (ст.76, 77, 75, 78 ГПК).

Суд также несет обязанности перед экспертом и должен соблюдать права участников процесса ст.74 ГПК.

*Переводчик* — лицо, владеющее языком, знание и применение которого необходимо для дела. Совмещение функции переводчика и другого участника процесса, пусть даже соистца недопустимо. Обязанность переводчика обусловлена его назначением, целью участия в деле, так он должен переводить верно и своевременно являться в суд ст.152 ГПК.

Эксперт и переводчик могут быть отведены ст.18 и 20 ГПК.

Одним из факторов реальной реализации права на судебную защиту является доступность правосудия, а гарантией достоверности доказательств — неприкосновенность личности и государственная защита. Таким образом, все участники процесса, состоящие из двух групп: лиц, участвующих в деле, и лиц, содействующих правосудию, не могут существовать в изоляции друг от друга, а связующим звеном является суд — неотъемлемый участник гражданского процесса.

Чем прочнее положение суда в обществе, в системе власти, тем реальнее он может осуществлять функцию судебной защиты, тем чаще к нему будут обращаться для решения своих проблемы, а обращение в суд способствует становлению и укреплению правовых отношений, гарантирует законность, соблюдение законности — гарантиях соблюдения прав и свобод человека — а это самое главное для общества.

## ЛЕКЦИЯ на тему

### ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ

Обязательное представительство.

Факультативное представительство.

Правовое положение и роль адвоката в процессе.

Проблемы современной адвокатуры.

#### *Литература:*

ГПК статьи 43-48

Гражданский кодекс РФ статьи 182-189, 29, 32-36, 43, 46.

Семейный кодекс РФ статьи 64, 145, 146, 150.

В гражданском процессе имеется такая возможность как ведение своих дел через представителя. «Представитель, -ница, заступающий чье-либо место, явившийся за кого, представляющий законно за другого... Представитель истца, ответчика, уполномоченный или заступник перед судом...». (В. И. Даль Толковый словарь живого великорусского языка, изд-во «Русский язык», 1999, Москва, т.3, стр.389).

В гражданском процессе институту представительства посвящена целая глава №5 ГПК.

*Представительство* — это процессуальная деятельность, осуществляемая от имени и в интересах участвующих в деле лиц: сторон, третьих лиц, государственных и общественных органов.

*Представитель* — это физическое лицо, дееспособное, имеющее право в силу закона быть представителем, наделенное в соответствии с законом или договором правом представлять интересы представляемого, осуществляющего свою деятельность в рамках предоставленных ему полномочий (в рамках данных ему представляемым полномочий) и в порядке процессуальной формы.

Представитель, выступая в процессе, совершая какие-либо действия, создает, изменяет, прекращает права и обязанности не для себя, а для представляемого им лица.

Вопрос о том, является ли представитель субъектом гражданских процессуальных отношений не имеет однозначного ответа. Одни полагают, что представитель — не участник этих отношений. Другие полагают, что представитель — участник этих отношений. Вторая точка зрения более предпочтительная и основана на законе. Представитель не имеет материально-правового отношения, не является участником спорного материально-правового отношения, для него лично решением суда ничего не меняется, но он находится в других обусловленных договором или законом отношениях с представляемым лицом, следовательно, у него есть процессуальный интерес, чтобы его доверенное лицо выиграло

дело, кроме того представитель оказывает помощь и доверителю, и правосудию — является лицом, содействующим разрешению дела. Рассмотрим ситуацию, истец не может добиться от ответчика исполнения обязательства, но сам подать иск, участвовать в процессе не может, поручает ведение дела знакомому лицу, которое уже обращается в суд, и процесс идет по всем правилам. Все принципы диспозитивности, равенства, законности соблюдены. В итоге, решением урегулировано материально-правовое отношение истца и ответчика. Представитель оказал помощь реально и лицу, и суду.

Представителем может быть любое лицо, за исключением лиц, указанных в ст.47 ГПК. Перечень лиц, указанных в ст.44 ГПК, не является исчерпывающим.

История представительства известна не только гражданском процессуальному праву, но широко распространена в гражданском праве (ст.182-189 ч.1 ГК РФ).

Институт представительства действует не только в исковом производстве, но и в особом производстве, производстве по делам, вытекающим из административно-правовых отношений, в исполнительном производстве, при рассмотрении дел во всех инстанциях.

Демократичен круг лиц, которые могут быть представителями. Не думайте, что представителем может быть только адвокат. Также демократична процедура наделения представителя полномочиями п.7 ст.44, ст.45 ГПК. Следует обратить внимание на те полномочия, для осуществления которых требуется специально оговорка в доверенности. Такое различие в полномочиях вызвано тем, что представитель выступает в защиту интересов представляемого лица, поэтому целесообразно оговорить может ли он фактически изменять материально-правовое отношение. Как видно из закона, в процессуальных правах он полностью свободен, может заявлять отводы, делать ходатайства, давать пояснения, задавать вопросы, представлять доказательства, высказывать доводы и соображения, выступать в прениях и т.д. то те все, которыми обладает его представляемое лицо. Но представитель несет и обязанности — ст.30 ГПК.

Наличие представителя не лишает лицо, будь то гражданин или организация, лично участвовать в процессе. Понятно, что организация будет участвовать в процессе через законного представителя, а представителем другим будет другое лицо в силу договора.

Возможно в деле будет участвовать более, чем один представитель, кроме того в процессе это лицо может замениться другим. Например, было поручено одному лицу подать иск в суд, а другое участвует в процессе, либо истец сам может возбудить дело, а далее в деле будет участвовать его представитель.

Представитель состоит в процессуальных отношениях с судом и со своим представляемым. Чтобы эти отношения существовали должны

быть процессуальные предпосылки: гражданское дело и допуск представителя к участию в деле по доверенности или судом, или законом.

В зависимости от этих предпосылок выделяют виды представительства:

1. *Добровольное представительство* — это представительство возникает по воле представляемого. В зависимости от характера взаимоотношений между представляемым и представителем оно делится на:

а) договорное возникает на основании договора поручения (ст.971 ч.2 ГК РФ) или в силу трудового, служебного положения;

б) общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных организациях, отношения регулируются уставом, положением, но данный вид представительства возможен, если общественная организация выступает в защиту интересов представляемого, по его воле ст.42 ГПК.

2. *Законное представительство* не зависит от воли представляемого лица, представитель действует в силу закона для соблюдения интересов представляемого, при этом может совершать все действия независимо от их характера ст.46 ГПК. Например, могут отказаться от иска, доверенности на осуществление своих прав им не требуется, они действуют в соответствии со своими полномочиями, регулируемым материальным законом, а именно Семейным кодексом РФ статьи 64, 145, 146, 150 Семейного кодекса, ст.43, 46 ч.1 ГК РФ.

Однако, законный представитель должен быть дееспособен и совершеннолетним, а если это организация, то иметь надлежащие функции, а представитель организации, например, психоневрологический диспансер, иметь надлежащим образом доверенность (ст.29, 31, 32, 33, 35, 34, 36 ГПК часть 1).

Законный представитель может поручить ведение дела другому лицу, которое может быть в силу закона представителем.

*Адвокат* — латинское слово, означает призываю, приглашаю. (Юридический энциклопедический словарь, Москва, «Советская энциклопедия», 1987, стр.15).

Согласно российскому законодательству, адвокатом может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование и стаж работы юристом, состоящее в коллегии. Адвокат не может заниматься другой государственной деятельностью, его адвокатская деятельность является общественной, оплачиваемой, отношения строятся на договоре с клиентом, т.е. лицом, обратившимся к нему за юридической помощью. Коллегия адвокатов обладает статусом юридического лица. Адвокатура отделена от государства. (Вот это перечисленное практически все, что согласуется с действующим законодательством — Положение об адвокатуре РСФСР 1980 г. и сегодняшним днем).

Когда говорят о правовом государстве, о праве на судебную защиту, сразу вспоминают цифры, сколько юристов-адвокатов в т.ч. в органах власти, сколько адвокатов на душу населения.

На 1 января 1999 г. численность коллегий адвокатов достигла в России 143 с количеством адвокатов 35 310, что на 3829 больше, чем в 1997г., уменьшилось количество юридических консультаций, обслуживаемых одним адвокатом с 864 до 625.

Из 89 субъектов РФ в 44 субъектах действует одна (традиционная) коллегия адвокатов, в остальных две и более ... (Работа коллегий адвокатов РФ в 1998 г., журнал «Российская юстиция», 1999 г. №7 стр.53). представительство по гражданским делам — адвокатами в 1998 г. было выполнено 347 939 поручений, для сравнения гражданских дел в 1998 г. окончено 4325 тысяч (Работа судов РФ в 1998 г. тот же журнал №9 за 1999 г. стр.52). Из данных видно, что процент дел, рассмотренных с участием адвокатов очень мал (8,9%), но адвокаты — не единственные юристы, к которым обращаются граждане и организации, кроме того сами адвокаты порой участвуют в деле без ордера, как частные лица.

На адвокатуре, как и на других институтах отражаются реалии нестабильности в обществе, необходимость выживания в условиях рынка, падения престижа правоохранительных органов, суда, волокита дел, нестабильность и противоречивость законодательства.

В настоящее время тенденция, как утверждает адвокат В. Сергеев (смотри журнал «Российская юстиция» 11/98 стр.47), стремление разобщить адвокатский корпус. Адвокаты настаивают на принятии закона об адвокатуре, который находится на рассмотрении в Государственной Думе РФ. Проблемными остаются два вопроса: каков статус коллегии адвокатов — общественное это объединение, профессиональное объединение, коммерческая ли организация? — мнения различны, но будеди исходить из действующего положения и определения Конституционного Суда РФ — Коллегия адвокатов является общественным объединением, особым видом некоммерческой организации, действующей на основании положения об адвокатуре РСФСР, утвержденного законом 20.11.80, организационно-правовой формой адвокатов являются коллегии. Второй вопрос — это количество коллегий в субъектах, регионах Федерации, кто за одну, кто за выбор — т.е. множество. Интересно по этому поводу дело прокурора Московской области ко Второй коллегии адвокатов — смотри «Российская юстиция» №3 за 2000 г. стр.57-61. Естественно, эти вопросы важны для общества в целом. Но это внутренние вопросы, как и вопросы взаимоотношения государства и адвокатуры. Но вопрос доступности юридической помощи, условий оплаты, может коснуться каждого. Простому обывателю безразлично, какой адвокат его защищает, главное, чтобы это было реальной юридической квалифицированной защитой, которая действительно поможет решить ему свои проблемы, и он будет в состоянии ее оплатить. Услуги адвоката высокооплачиваемы,

минимальная ставка за консультацию около 200 рублей, а если еще и заявление составить, то бери выше. Поэтому все чаще можно услышать клич «создать муниципальную адвокатуру». В Москве функционирует 25 бесплатных консультаций, где прием ведут студенты (журнал «Российская юстиция» №3 за 2000 г. стр.36), создаются «юридические клиники» (тот же журнал стрю.48). как положительный пример, ссылаются на муниципальную адвокатуру США, мол уж если там, то и нам.

Мое мнение следующее: адвокатов должно быть столько, сколько их необходимо обществу, адвокаты на законодательной основе должны объединяться в коллегии, которых может быть несколько в одном субъекте Федерации, чтобы у обратившихся к ним был выбор, а конкуренция способствовала бы профессиональному росту; объединение в коллегии необходимо и для защиты их профессиональных и социальных интересов, кроме того для передачи опыта, адвокаты и ранее проходили стажировку, проводили семинары, все это отменить нельзя — от ошибок адвокатов, их неопытности потерпевшими будут и граждане (тем более малоимущие, так как даже заметя невысокую квалификацию своего адвоката, они не смогут его сменить) и организации (они, кстати, уже отказываются от «дешевых юридических услуг»), и государство в целом, в частности правосудие.

Адвокатура в России существует с 1864 г. В октябре 1999 г. в г. Москве прошел Первый Всероссийский конгресс адвокатов, в котором принимало участие более 2 тысяч представителей всех адвокатских коллегий. Конгресс принял ряд резолюций, суть которых следующая: защита прав граждан не соответствует Конституции, необходимо законодательство об адвокатуре, обеспечение ее независимости, адвокаты должны неуклонно соблюдать профессионально-этические нормы (смотри «Российская юстиция» №2 за 2000 г. стр.9-11). Этические нормы были приняты Астраханской межтерриториальной специализированной коллегией, среди них:

«Статья 15. Отношения адвоката с судом и участниками судебного разбирательства»

... адвокат призван способствовать суду в вынесении законного и обоснованного, соответствующего решения... С этой целью адвокат принимает активное участие в судебном разбирательстве, исследовании доказательств, излагает суду свои доводы, опираясь на проверенные в судебном заседании факты и материалы дела.

15.1 адвокат в суде должен беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего, соблюдать установленный порядок судебного заседания.

Каждое действие в суде, каждое произнесенное им слово должно быть обдуманно, взвешено и аргументировано...

Недопустимы пререкания адвоката с судом, непозволительны оскорбления или нетактичные высказывания в адрес участников процесса» («Российская юстиция» — журнал за 1999 г. №3 стр.48).

Расходы по оплате помощи адвоката — это отдельный вид судебных расходов. Стороне, в пользу которой состоялось решение, по ее заявлению суд может присудить с другой стороны расходы на адвоката. Определяющим являются участие адвоката в заседании, ставка гонорара, — этот порядок относится ко всем адвокатам (ст.91 ГПК) независимо, в какой ассоциации они состоят.

Адвокат свои полномочия на участие в деле в интересах клиента (представляемого) оформляет ордером, выдаваемым юридической консультацией, фирмой, при этом на каждую инстанцию суда ордер — отдельный.

## ЛЕКЦИЯ на тему

### ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

Тенденции развития подведомственности для судов общей юрисдикции.

Виды подсудности.

#### *Литература:*

ГПК статьи 113-125, 25-28.

Арбитражный процессуальный кодекс ст. ст.22-

Закон «О мировых судьях в РФ»

Постановление Конституционного суда РФ от 16 марта 98 г. о проверке конституционности ст.123 ГПК

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ 12/12 от 18.08.92 «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам».

*Подведомственность* — разграничение компетенции между различными органами. Так, юридической деятельностью занимаются и суды, и нотариат, и органы ЗАГС, органы юстиции. Но у каждого органа своя компетенция, от этой компетенции и зависит подведомственность. В процессуальном праве подведомственность судебная. Судебная подведомственность определяет, к какому виду судопроизводства следует обратиться для разрешения того или иного спора. Т.е. где должно рассматриваться дело — в арбитражном суде, в суде общей юрисдикции, в товарищеском суде, третейском суде, либо вообще в административном порядке, либо ином порядке.

Институт подведомственности является межотраслевым процессуальным институтом, оказывает влияние на функционирование судебной власти. Именно подведомственность определяет круг дел, который в соответствии с законодательством может быть предметом рассмотрения и разрешения в той или иной системе судов.

Пример пересечения правил подведомственности двух отраслей права гражданско-процессуального и арбитражно-процессуального — это вопрос выдачи исполнительного листа по решению третейского суда — международного коммерческого арбитража. Вопрос четко не урегулирован. На практике такие листы выдаются и арбитражными судами, и судами общей юрисдикции.

Недостаточная регламентация данного института приводит к трудности его применения. Так, К. обратился в суд общей юрисдикции с заявлением о признании недействительным решений внеочередного общего

собрания акционеров. Суд удовлетворил требования частично. Судебная коллегия производство по делу прекратила, сославшись на п.1 ст.129 ГПК, так как спор не подведомственен суду общей юрисдикции. Зам. Генерального прокурора РФ поставил вопрос об отмене определения СК, так как суд первой инстанции вправе был рассмотреть спор акционера К., не являющегося индивидуальным предпринимателем. Следовательно, спор акционера с акционерным обществом подведомственен суду общей юрисдикции. В законе «Об акционерных обществах» сказано, что «акционер вправе обжаловать в суд, решение принятое общим собранием». А какой суд не указано. Поэтому указанное дело ходило по инстанциям (Бюллетень ВС РФ № 4 за 99 г. стр.5 п.4).

Противоположный пример. Граждане-предприниматели (фермеры) обратились в суд общей юрисдикции с иском к местному органу власти о предоставлении им земельного участка. Судом им было отказано в принятии иска, так как спор подведомственен арбитражному суду согласно ст.22 Арбитражного кодекса (Бюллетень ВСПС №1 за 93 г. с.4).

Отказывая в принятии искового заявления по причине неподведомственности, судья должен указать, куда следует обратиться заявителю.

В основном вопросы возникают при разграничении подведомственности судов и арбитражных судов, в частности из-за того, что в материальных законах нет четкого указания, в какой суд следует обращаться.

Кстати, говоря о загруженности судов, забывают о возможностях третейских судов, а кроме того ряд дел можно было бы передать нотариату, которые сейчас возложены на суд — категории дел, по которым выдается судебный приказ (статья «Российская юстиция» №3 за 2000 г. стр.31-32 Жуйков В. «Нотариат «разгружает» суды», тот же журнал №1 за 2000 г. стр.31-32 Герасимов В. «Потенциал нотариата невостребован — речь об установлении родственных отношений»).

Следует помнить, что некоторые категории дел уже отнесены и к суду, и к нотариату, либо другим органам: алименты — либо решение суда, либо мировое соглашение, развод — либо суд, либо ЗАГС.

Поэтому институт подведомственности может быть усовершенствован лишь при комплексном подходе к внесению изменений в законодательные акты.

Итак, подведомственность — это отнесение спора о праве или другого дела к компетенции определенного органа. Подведомственность дел судам общей юрисдикции определяется категорией дел и кругом субъектов спора (ст.25 ГПК).

Как видно из статьи, перечень краток, статья является отсылочной, к не указанным конкретно законам. Перечислить в наши дни все дела, подсудные суду общей юрисдикции невозможно, да и не нужно. Поэтому следует исходить из общего правила, если не подсудно арбитражному суду, либо другому органу государственного, общественному, местному, осуществляющему юридическую деятельность, то значит — подсудно

ден суду общей юрисдикции. Это согласуется и с Конституцией РФ, ст.46 закрепляет право на судебную защиту.

***Виды подведомственности.***

*Исключительная* — дело подведомственно именно суду общей юрисдикции, например, спор о праве собственности на квартиру, о взыскании вознаграждения по авторскому договору.

*Условная подведомственность* — обращение в суд допускается лишь после того, как сторонами будет урегулирован, разрешен, рассмотрен спор предварительно, во внесудебном порядке. Т.е. сначала должно дело быть рассмотрено в другом органе, а потом в суде. Должен быть соблюден досудебный порядок разрешения спора, например, трудовые дела сперва должны быть предметом рассмотрения в комиссии по трудовым спорам, а потом можно обратиться в суд, если досудебный порядок не соблюден, то дело подлежит прекращению, заявление оставлению без рассмотрения, либо будет отказано в принятии заявления в зависимости от того, в какой стадии будет это выяснено. Такая подсудность может быть названа послепетензионной, так, по делам, связанным с перевозками, законом «О защите прав потребителей», необходимо до обращения в суд подать претензию.

*Альтернативная подведомственность* — это такая, когда урегулирование спора возможно разными путями, как путем обращения в суд — жалоба на действия должностного лица, а можно подать жалобу в порядке подчиненности. Отличие от условной в том, что досудебный порядок урегулирования конфликта необязателен, выбор подведомственности зависит от истца, заявителя, обращение в порядке подчиненности либо в другой орган, не является условием обращения в дальнейшем в суд. Можно выделить подвид — *смешанная подведомственность*, такая, когда после обращения в другой орган, спор передается на разрешение суда, например, соглашение об уплате алиментов, удостоверенное нотариально, может быть оспорено в суд, брачный договор.

*Договорная подведомственность* — стороны сами определяют, каким образом они будут разрешать возможно возникший в дальнейшем спор, применимо для хозяйственных субъектов, работодателя и работника. Перечень дел, подсудных районным судам, областным, городским, Верховным, составляющим систему судов общей юрисдикции не является исчерпывающим. Тенденция — расширение подведомственности, все больше дел, рассмотрение которых относится к компетенции судов общей юрисдикции. Примеры: дела о реабилитации, дела о защите прав на чистую окружающую среду, о регистрации организаций.

Приоритет за судом общей юрисдикции. Так, если по делу несколько требований, участников правоотношений, и один из спорных вопросов подведомственен суду, а другой арбитражному суду, то все дело будет рассматриваться в суде общей юрисдикции (ст.28 ГПК).

Нарушение правил подведомственности влечет отмену судебных актов.

Разграничить подведомственность — это еще половина дела.

Суд общей юрисдикции не один: система состоит из трех уровней:

1. районные суды
2. суды субъектов РФ — краевые, областные, городские, Верховные суды Автономных республик
3. Верховный Суд РФ

Вопросами разграничения дел между судами одной системы ведаёт институт подсудности.

Поэтому суд, принимая заявление, должен ответить положительно на два вопроса:

1. Подведомственно ли ему данное дело?
2. Подсудно ли данное дело этому суду?

Можно вести речь о подсудности суда — это значит определить круг дел, которые компетентен рассматривать именно этот суд ст.113-116 ГПК. Можно говорить и о подсудности конкретного дела — это значит определить, какой суд вправе и должен рассматривать именно это дело, по существу, по первой инстанции.

Итак, *подсудность* — это распределение всех подведомственных судам дел между ними (речь идет об одной судебной системе).

Имеется разграничение подсудности между звеньями судебной системы, такая подсудность называется родовой и определяется она категорией дела. Так, вопросы законности забастовок принимаются (рассматриваются) судами второго звена — для г. Москвы — это Московский городской суд. Также суды второго звена рассматриваются дела, связанные с государственной тайной. «К обратился в областной суд с жалобой на неправомерные действия городской Думы в части принятия одного из пунктов устава города Е., согласно которому мэром может быть избрано лицо, имеющее высшее образование. Определением судьи ... было отказано в принятии жалобы по п.7 ч.2 ст.129 ГПК в связи с неподсудностью спора и разъяснено обратиться в районный суд.

Отказывая в принятии заявления, судья обосновано исходил из того, что заявитель обжалует действия госоргана и в силу п.4 ст.239-4 ГПК жалоба может быть подана заявителем по месту жительства его либо в суд по месту нахождения госоргана.

Ссылка заявителя, что согласно ст.115 ГПК, заявитель ставит вопрос о его конституционном праве избирать и быть избранным, и поэтому спор подлежит рассмотрению в областном суде, необоснована, поскольку заявителем оспаривается правильность одного из положений устава, а на вопрос, непосредственно связанный с выборами...». (Бюллетень ВС РФ №5/2000 г. стр.17 п.8).

Решения и действия Центральной Избирательной комиссии и ее должностных лиц обжалуются в Верховный Суд РФ. Решения, действия избирательных комиссий субъектов РФ, окружных — по выборам в федеральные органы... обжалуются в суд субъекта РФ, а решения и действия остальных комиссий, а также комиссий референдума обжалуются в районные суды. Закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ (от 19.09.97 г. ст.63, п.2) ЦИК действует и как комиссия референдума, поэтому жалоба в таком случае подается в районный суд (п.6 ст.33 и п.2 ст.21 указанного закона). Пример того, что вопросы подсудности определяются не только ГПК, но и материальными законами, кроме того одна категория дела, а подсудность разная, разные субъекты спорного отношения, а подсудность одна.

Что касается избирательных прав, то они подведомственны не только судам общей юрисдикции, но и ЦИК, вышестоящей избирательной комиссии. Кроме того, право избирать и быть избранным является конституционным правом граждан. Граждане могут обращаться в суд Конституционный РФ в случае нарушения их избирательного права тем или иным законом. Проверка же обстоятельств дела, связанных с нарушением субъективного права гражданина, входит в компетенцию судов общей юрисдикции ст.3, п.1 ст.4 ГПК. Так, было прекращено по критерию недопустимости дело гр. И по жалобе в Конституционный Суд РФ о несоответствии Конституции ч.4 ст.4 Федерального закона от 26.10.94 г. «Об основных гарантиях избирательных прав РФ» и п.4 ст.4 Закона Омской области от 11.10.95 г. «О выборах главы администрации (губернатора) Омской области в части введения ценза оседлости сроком на 1 год». Постановление-определение КС от 19.02.96 г. (Российская юстиция №9 от 99 г. стр.26).

Следует обратить внимание на то, что дело по жалобе на действия ЦИК подсудно Верховному Суду РФ, если обжалуется именно действие комиссии как таковой, а вот если ЦИК рассматривала жалобу нижестоящей комиссии, и с этим решением не согласны, то решение ЦИК подсудно суду, действующему в субъекте РФ. Однако, получается, что областной суд будет отменять оба решения в случае удовлетворения жалобы.

Однако, общее правило родовой подсудности — это рассмотрение дел районными судами.

К районным судам приравниваются некоторые военные суды, а с принятием закона «О мировых судьях в РФ» можно говорить и о мировых судьях.

Статья закона №3 определяет компетенцию мировых судей, в ней указаны категории дел, которые подсудны районным судам (необходимо внести изменения в ГПК и реализовать данный закон).

Если Верховный Суд РФ один, а вот других судов множество, так, в какой же из них следует обращаться? Это определяет территориальная подсудность. Территориальный признак дает возможность определить, в какой суд следует обращаться для разрешения спора. Таким образом, территориальная подсудность разграничивает компетенцию однородных судов.

Территориальная подсудность называется местной, так как связана с местом жительства сторон, местом исполнения обязательства, причинения вреда и главное ее назначение — распределение дел между местными — районными судами.

### ***Виды территориальной подсудности:***

*Общая подсудность* — дело должно рассматриваться в том суде, где находится ответчик, где находится его имущество ст.117 ГПК.

*Альтернативная подсудность* — заключается в том, что истец, лицо, подающее заявление, жалобу, может само выбрать, в какой суд (чаще всего выбор между двумя судами) ему следует обратиться, случаи альтернативной подсудности оговорены в законе, перечень является исчерпывающим. Законодатель предоставил такую льготу истцу (ст.118 ГПК), учитывая обстоятельства дела, положение истца; цель обеспечить более свободный доступ к правосудию.

*Исключительная подсудность* — это исключение из общего правила, выбор подсудности в данном случае от воли заявителя не зависит, он будет обязан обратиться именно в этот суд, который указан ст.119 ГПК. Такое указание из-за того, что легче собрать доказательства по делу, спорное имущество находится там, где суд. Изменение по договору, по желанию сторон исключительной подсудности не допускается.

*Договорная подсудность* — стороны сами могут договориться, в каком суде они будут рассматривать дело. Для граждан это происходит в основном без оформления документа — например, расторжение брака между супругами, если они проживают в разных районах, но документально — если передают дело на разрешение третейского суда — это подведомственность. Пример договорной подсудности — трудовой контракт.

Вопросы подсудности связаны с единоличным и коллегиальным рассмотрением дел, иначе можно сказать с составом суда ст.122-1 ГПК. При этом, согласие на единоличное рассмотрение дела выясняется у участников процесса каждый раз, при каждом новом судебном разбирательстве (смотри п.13 Постановления Пленума ВС РФ №3 от 14.04.88 г. «О применении норм ГПК при рассмотрении дел в суде первой инстанции»).

Схожие категории дел могут иметь разную подсудность. Так, дело об установлении отцовства будет подсудно суду по правилам ст.117 и 118 ГПК, а вот дело об установлении факта отцовства и факта признания от-

цовства — подсудно исключительно суду по месту жительства заявителя (ст.249 ГПК).

Подсудность нескольких дел, связанных между собой, по общему правилу зависит от первоначального дела — встречный иск ч.2 ст.121 ГПК либо привлечен второй ответчик ч.1 ст.121 ГПК.

Выбор подсудность также зависит от истца ч.1 ст.121 ГПК. Такое правило способствует более быстрому рассмотрению дел, установлению всех обстоятельств дела.

При некоторых обстоятельствах возможна передача дела из одного в другой ст.122 ГПК.

Но это должно процессуально быть оформлено — путем вынесения определения, которое может быть обжаловано.

Правило: никто не может быть лишен права на рассмотрение дела в том суде и тем судом, к подсудности которых оно отнесено законом — ст. 47 Конституции РФ.

На практике, чаще всего передавались дела, касающиеся граждан, ранее работавших в суде, родственников сотрудников, народных заседателей и т.п. — это происходило по письму. Однако Конституционный Суд РФ признал такую возможность, установленную ст.123 ГПК, противоречащей Конституции РФ.

Однако это не значит, что дело, если иск предъявлен к судье подсудного суда, не может быть передано в другой суд, это необходимо и возможно, п.6 указанного Постановления.

Итак, институты подведомственности и подсудности, правильное их применение имеют значение для соблюдения прав на судебную защиту, являются предпосылкой и первым условием правильного применения закона. Нарушение этих институтов влечет ограничение права, отмену судебного акта. Так было отменено определение судьи об отказе в принятии жалобы гражданина на неправомерные действия должностного лица ввиду неподсудности дела этому суду, так как это противоречило закону. П. обжаловал действия начальника отдела труда и занятости, суд отказал, т.к. это не юридическое лицо (Бюллетень ВС РФ №11 от 1998 г. стр.8 п.3).

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ. ГОСПОШЛИНА — ВИД СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ.

#### *Литература:*

ГПК статьи 79-105.

Закон РФ «О государственной пошлине» от 09.12.91 с последующими изменениями и дополнениями.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ

№9 от 18.11.99 г. «О ходе выполнения постановления ПВС РФ от 24.08.93 г. №7...».

№7 от 24.08.93 г. «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами РФ»

№2 от 14.04.88 г. с последующими изменениями «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» пункты 2 и 24.

#### *Понятие процессуальных сроков и их значение.*

*Срок* — определенная продолжительность времени, предел этого времени. На обжалование судебных решений полагаются разные сроки. Срочный день — конец срока. Срок вышел. Срочный — ко сроку относящийся. Срочить что, кого, устанавливать срок. Присрочить дело — так определяется срок в толковом словаре В.И. Даля (толковый словарь Живого Великорусского языка, т.4 стр.304-305, изд-во «Русский язык», 1999 г.).

Итак, еще двести лет назад суд осуществлял свою деятельность в определенные сроки.

В гражданском кодексе, срок — это установленное законом время для совершения тех или иных процессуальных действий. Срок необходим, так как этого требуют интересы обнаружения и установления истины по делу, охрана прав участвующих в деле лиц, а также разумности и целесообразности. Так зачем истце решение суда о взыскании алиментов на содержание ребенка, если оно будет постановлено через три года после обращения в суд?

#### *Виды процессуальных сроков.*

Две большие группы:

- установленные законом, например, срок рассмотрения гражданского дела о взыскании алиментов — 10 дней со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству ст.99 ГПК;

- устанавливаемые судом, т.е. когда закон прямо не называет предел срока, тогда его устанавливает суд, такое право предоставлено ст.100 ГПК, например, суд сам может установить срок для исправления недостатков поданного заявления по ст.130 ГПК или отложить дело на определенную дату ст.161 ГПК.

Сроки, установленные законом, можно разделить на две группы общие: срок рассмотрения дел 30 дней — месяц и сокращенные 10 дней; трудовые споры, жалобы о возмещении ущерба по увечью.

Срок досудебной подготовки общий — 7 дней; по сложным делам может быть продлен до 20 дней.

«ДО» означает, что может быть и 1, и 3, и т.д., главное — предельный срок.

«Обратить внимание судов на необходимость строго соблюдения установленного ч.1 ст.99 ГПК семидневного срока для проведения подготовки дела к судебному разбирательству.

Этот срок может быть продлен судьей до 20 дней только в исключительных случаях по делам особой сложности (например, требующим назначения экспертизы, направления судебного поручения, истребования материалов от граждан и организаций, находящихся вне района деятельности суда, рассматривающего дело и т.д.) кроме дел, указанных в ч.2 ст.99 ГПК.

Продлевая срок на подготовку к судебному разбирательству, судья обязан вынести мотивированное определение» — п.24 Постановления П ВС РФ от 14.04.88 г.

20-дневный срок досудебной подготовки, как видно из выше сказанного, — срок особый, зависит от категории и сложности дела.

Сроки также можно разделить на группы в зависимости от того, для кого они установлены законом или судом:

1. Установленные для суда — это сроки рассмотрения дел в 1 инстанции, в кассационной и надзорной инстанциях, например, ст.284-1 ГПК «суд второго звена обязан рассмотреть дело в течение 10 дней»; сроки процессуальных действий: в течение трех дней суд должен составить мотивированное решение ст.203 ГПК, решить вопрос о дополнительном решении в течение 10 дней ст.205 ГПК.

2. Сроки, установленные для лиц, участвующих в деле:

- кассационная жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения решения ст.284 ГПК;

- в течение трех дней могут быть поданы замечания на протокол судебного заседания ст.229 ГПК.

Сроки делятся на установленные законом и устанавливаемые судом, которые исчисляются днями — 10 дней на обжалование определения суда об обеспечении иска ст.139, 284-1 ГПК, а также днями не исчисляе-

мые, а зависимые от обстоятельств дела, срок приостановления производства по делу в связи с проведением экспертизы ст.215 и 216 ГПК, срок на разъяснение решения ст.207 — разъяснение решения возможно, если оно еще не приведено в исполнение (понятно, что исполненное и нечего разъяснять), это может быть через день после вынесения решения, через год, через квартал и т.д.

### ***Сроки рассмотрения гражданских дел.***

Установлены статьями 99, 234, 239-6, 284-1, 328 ГПК.

### ***Исчисление процессуальных сроков.***

Срок определяется конкретной календарной датой (день судебного заседания) и временем — время судебного заседания.

Либо периодом времени, который устанавливается законом, судом — пять дней для исправления недостатков, поданной кассационной жалобы ст.288 и 289 ГПК, следовательно, в таких случаях можно сделать процессуальное действие в любой момент срока: на первый день, на последний день.

Срок может определяться и зависеть от события — дело приостановлено, так как сторона находится на стационарном лечении в больнице ст.215 ГПК.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами, днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Например, суд вынес решение 2 числа месяца, значит 10-дневный срок на кассационное обжалование начинается со следующего дня — 3 числа, и этот срок истечет 12 числа.

К вопросу о приостановлении дел следует понимать, что дело приостанавливается со дня, когда суд вынесет решение о его приостановлении, а не со дня, когда сторона не может явиться в суд, например, по болезни. Так, истец может заболеть 4 числа, а судебное заседание было назначено на 11 число, и 11 числа суд производство по делу приостановит, возобновит же, когда истец выздоровит, когда суду об этом станет известно.

В гражданском процессе день состоит из 24 часов. Рабочий день суда и других организаций заканчивается в 18 часов. Однако, срок заканчивается не в 18 часов, а в 24 часа последнего дня. Поэтому, если сторона направит в суд жалобу по почте в 23 часа 59 минут, то срок будет соблюден, хотя в суд жалоба поступит и позже.

Если срочный день — последний день срока не рабочий, как общий не рабочий — праздник — 1 января, так и не рабочий суббота, воскресение

ные, то днем окончания срока является первый рабочий день — понедельник.

Статья 110 ГПК и 101 ГПК.

Процессуальные сроки призваны дисциплинировать как суд, так и участников процесса.

Если суд пропускает сроки, то это повод для вынесения частного определения в адрес суда, судьи, постановления вопроса о прекращении полномочия судьи. Однако, суд все равно вправе и должен совершать процессуальные действия.

Если участники процесса пропустили срок, то возможно два варианта:

1. погашается право на совершение процессуального действия либо полностью, например, пропустил срок подачи кассационной жалобы на решение суда, либо частично (условно), пропущен срок на исправление недостатков в исковом заявлении, но заявление можно подать вновь ст.102 ГПК.

2. Срок может быть восстановлен (восстанавливается срок, установленный законом) или продлен, если это срок был установлен судом, так, суд может восстановить срок на подачу кассационной жалобы или продлить срок для исправления недостатков в заявлении ст.104 и 105 ГПК.

### ***Порядок продления и восстановления пропущенного срока.***

Вопросы продления срока решаются судьей, путем вынесения определения, которое не обжалуется, так как не преграждает движения дела, поскольку касается вопросов, которые не препятствуют заявителю действовать по своему усмотрению (оставление за являющимся без движения). Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором надлежало совершать процессуальное действие, одновременно совершается и это действие, например, подается жалоба на решение суда. Вопрос рассматривается в судебном заседании. Ст.105 ГПК. Если срок восстановлен, то определение суда не обжалуется, дело движется дальше, а если в восстановлении срока было отказано, то такое определение суда можно обжаловать, поскольку движение дела дальше невозможно.

Таким же образом рассматривается вопрос о продлении установленного судом срока, если он был установлен коллегиально судом, т.е. по аналогии со ст.105 ГПК.

Процессуальным срокам в настоящее время уделяется большое внимание, так как они затрагивают права граждан, влияют на нагрузку судей, их несоблюдение порождает волокиту.

«Судам при осуществлении правосудия необходимо исходить из того, что несоблюдение установленных законом сроков производства по уголовным и гражданским делам существенно нарушает конституционные права граждан на судебную защиту, а также противоречит общепри-

знанным принципам и нормам международного права...» Постановление Пленума ВС РФ №79 от 18.11.99 г.

п.3с ст.14 Международного пакта о гражданских и политических правах гласит, что судопроизводство должно осуществляться без неоправданной задержки, в сроки, позволяющие оптимально обеспечить право граждан на судебную защиту.

Хочется отметить, что сроки, установленные законом, относительно времени подачи жалоб, рассмотрения дел в кассационных и надзорных инстанциях разумны и исполнимы, а вот сроки о рассмотрении дел по первой инстанции, в современных условиях укомплектованности штатов судов, времени почтовых пересылок, возможности истребования документов, соблюдать по всем делам не реально и не возможно объективно. Разумный срок (при этом он бы не противоречил международному праву) досудебной подготовки две недели – месяц, срок рассмотрения дела — 2 месяца. Это не значит, что любое дело, даже пустяковое, с точки зрения фабулы, процесса доказывания сбора доказательств, находилось бы в суде такое время, ведь его можно было бы рассмотреть и за меньший срок, а дела, требующие более длительного периода времени на подготовку и рассмотрение, укладывались бы в рамки, сроков, установленных законом.

### ***Понятие и виды судебных расходов.***

*Судебные расходы* — это затраты, связанные с рассмотрением дела в суде, возлагаемые на стороны, третьих лиц с самостоятельными требованиями, иногда и на государство.

Цель судебных расходов — возмещение затрат на судопроизводство, включая суд, органы, содействующие правосудию, лиц, содействующих правосудию. Служат побуждению заинтересованных лиц к урегулированию споров в соответствии с законом добровольно, без вмешательства суда, в том числе и альтернативным способом — третейский суд, препятствуют недобросовестное использование процессуальных прав, предотвращают необдуманное предъявление исков.

*Судебные расходы состоят:*

Из госпошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела, которые подразделяются:

- А) на суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам;
- Б) расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- В) расходы по розыску ответчика;
- Г) расходы, связанные с исполнением решения суда.

Данная классификация содержится в ст.79 и 86 ГПК.

Однако, если обратиться к ст.87 ГПК, то к судебным расходам относятся и суммы, подлежащие выплате переводчикам.

Эксперты, переводчики, свидетели — лица, содействующие правосудию, при этом они могут участвовать в деле, а возможно и нет. Однако, если они участвовали, то могут рассчитывать на возмещение им расходов по проезду, найму жилья, им выплачиваются суточные (как командировочным), страховые платежи по страхованию пассажиров, стоимость предварительной продажи билетов, стоимость затрат на пользование постельными принадлежностями, все это при предъявлении документов, а если документы не предъявлены, то оплачивается минимальная стоимость проезда.

Свидетелям возмещаются расходы, связанные с потерей времени в связи с явкой в суд или средняя зарплата, или вознаграждение, если они не работают. Однако, на практике в пределах одного города это не оплачивается. На основании судебной повестки с отметкой суда зарплата сохраняется.

Экспертам и переводчикам, если они выполняют работу не по служебной обязанности, выплачивается вознаграждение, если служебная обязанность, то вознаграждение не выплачивается. Размер установлен Правительством.

Суммы, подлежащие выплате указанным лицам, выплачиваются согласно определения суда, либо решения суда, независимо от взыскания их сторон либо третьих лиц с самостоятельными требованиями. То есть суммы возмещаются государством, в лице Судебного Департамента Минюста, а затем уже взыскиваются со сторон в пользу государства.

Судебные расходы распределяются судом ст.88, 89, 90, 90-1, 92, 94, 95 ГПК. Общее правило — расходы распределяются пропорционально удовлетворенным суммам иска, возмещаются той стороне, которая необоснованно была привлечена к суду, и понесла из-за этого издержки, расходы несет проигравшая сторона. По ходу доказывания расходы оплачивает та сторона, которая просит провести оплачиваемое действие, потом возможно ей будет выплачена компенсация.

*Госпошлина* — это обязательный платеж, установленный законом, обязательный на всей территории государства и для всех субъектов, на которых законом возложена уплата государственной пошлины.

Госпошлина взимается за совершение юридически значимых действий ст.1 Закона «О государственной пошлине». Отправление правосудия путем рассмотрения и разрешения гражданских дел, как и другая государственная деятельность (нотариат, ЗАГС, лицензирование и т.д.) требует значительных бюджетных затрат, так, согласно бюджета на 1999 г. на содержание Федеральной судебной системы было выделено 4 200 712 тысяч рублей, а налоговый доход от госпошлины — 600 млн. рублей, казалось бы выделено на расходы меньше чем доходы, но 4 200 712 т.р. — это еще не вся судебная система, еще Конституционный суд, Верховный

суд, Арбитражный суд, суммы 61 003, 76 913, 525 185 т.р. (Бюджет на 1999 г., Новые законы и нормативные акты №11-12 за 99 г.).

Как видно государственная пошлина, как вид денежного сбора необходима. Государственная пошлина взыскивается, зачисляется с июля 1997 г. по делам, рассматриваемых в судах общей юрисдикции (кроме Верховного Суда) в местный бюджет, т.е. на счета районных администраций — в лице государственных налоговых инстанций. Такое изменение закона (ранее все зачислялось в Федеральный бюджет) не согласуется с тем, что все суды, согласно Конституции РФ, являются Федеральными. Финансируются за счет средств федеральных. Существует мнение, что целесообразно, при бедности судов создать фонд-счет развития судов, куда и будет зачисляться госпошлина, фонд мог бы контролировать судебный Департамент. Но, возможно ли тогда освобождение от уплаты госпошлины по решению суда, судьи, ведь такое решение будет напрямую в ущерб себе.

Проблемы распределения госпошлины, а именно уплата госпошлины при выдаче судебного приказа по делам об алиментах, при отказе в выдаче судебного приказа, подробно изложены в статье «Распределение судебной пошлины между бюджетами» Трофимов А., журнал «Российская юстиция» №1, 2000 г. ст.24-25 — дополнительный материал).

Госпошлиной оплачиваются:

1. Исковые заявления, заявления особого производства, жалобы.
2. Кассационные жалобы — 50% от госпошлины при подаче заявления.
3. Надзорные жалобы, по делам, которые не были предметом кассационного обжалования — 50%. Полностью данный вопрос не урегулирован, так, если в действии — принесении протеста было отказано, то и госпошлина должна быть возвращена, так как не было юридически значимого действия, облагаемого пошлиной, также не урегулированы вопросы освобождения, отсрочки и т.п., можно принимать решения лишь по аналогии с законом.
4. За повторную выдачу копий решения, определения, дубликатов исполнительных листов, других документов из дела.
5. За выдачу судебного приказа.

Общее правило — госпошлина оплачивается заявителем до подачи заявления и является необходимым приложением к перечню подаваемых в суд заявлений. Если госпошлина не уплачена, то заявление остается без движения ст.130 ГПК.

Размер госпошлины установлен законом ст.4 Закона о госпошлине и ст.82 ГПК.

По искам имущественного характера, госпошлина зависит от цены иска — денежное выражение имущественных требований, заявленных

истцом, определяется по денежным требованиям их суммой, по имуществу — его стоимостью, по строениям — стоимостью строения, по периодическим платежам — их стоимостью за три года. Если истец меняет цену иска, то госпошлина может быть доплачена ст.83 и 84 ГПК, либо возвращена ст.85 ГПК и ст.6 п.4 Закона о госпошлине. Возврат госпошлины в течение года со дня принятия ее в бюджет, т.е. тогда решается положительно вопрос о возврате пошлины, а после принятия решения в течение одного месяца возвращается плательщику.

Размер госпошлины можно классифицировать:

- а) твердая ставка проценты в зависимости от цены иска;
- б) в размере кратном минимальному размеру оплаты труда;
- в) в процентах от ранее оплаченной или взысканной по решению суда пошлины.

К примеру, под пункт а) Как исчислить госпошлину по иску о признании недействительным договора дарения дома?

Ответ: цена иска определяется строением дома, не ниже инвентарной оценки, а если она отсутствует по оценке по обязательному окладному страхованию.

Почему? Так как требование, в случае его удовлетворения предполагает возврат сторон в первоначальное положение, хотя при заключении договора стороны и не платили стоимость дома, дарение — безвозмездная сделка, но госпошлину и налоги они платили, исходя не из природы сделки, а из стоимости дома.

б) заявление о расторжении брака — однократный размер оплаты труда минимальный либо 15% от МРОТ при подаче жалобы.

в) кассационная жалоба.

Имеются льготы по госпошлине, так как законодатель идет по пути защиты отдельных лиц: освобождаются от уплаты госпошлины Чернобыльцы, Ветераны, малоимущие (решение принимает суд конкретно по каждой просьбе ст.80 ч.3 ГПК), так и защита определенных прав — право на защиту трудовых интересов, защита детей — иск о взыскании зарплаты, о взыскании алиментов не облагаются госпошлиной, независимо от суммы взыскания. Подробно ст.80 ГПК и ст.5 Закона «О госпошлине».

Также возможно отсрочить уплату госпошлины, рассрочить, уменьшить размер ст.81 ГПК, это зависит не от категории дела, лица, а от его материального положения, законом не оговорены условия, суд принимает решения.

Любое решение о взыскании судебных расходов, госпошлины может быть обжаловано ст.96 ГПК.

Не входят, согласно гражданско-процессуальной науке, в состав судебных издержек — расходы по уплате помощи представителя, услуг адвоката. Однако, законодатель поместил эти расходы в один раздел с судебными расходами глава 7 ст.91 и 93 ГПК.

Их особенность состоит в том, что участие представителя, адвоката зависит от желания стороны. Вопросы о возмещении этих расходов решаются судом по заявлению стороны, суд должен исходить из разумных размеров гонораров адвокатов, имущественного положения сторон, категории дела и обстоятельств дела. Так, пример из личной практики, истица предъявила иск о взыскании с больницы морального вреда в размере 250 млн. рублей по причине смерти мужа, в иске было отказано, больница затратила на оплату услуг адвоката 3 млн. рублей, разумно ли взыскивать их с истца, во взыскании было отказано.

Адвокаты обязаны оказывать помощь бесплатно по трудовым делам, авторским и о взыскании алиментов, кроме того, при конкретных просьбах малоимущих, руководитель адвокатской ассоциации также может освободить от уплаты гонорара.

В настоящее время очень много публикаций о том, что правосудие невозможно дорогое, стало недоступным (например, ст. «Доступно ли гражданам наше правосудие?» Ярков В. Российская юстиция 2/99 стр.25-26). Автор предлагает специальный закон (возможно и в рамках ГПК) «О гарантиях правовой помощи по судебным и юридическим делам малоимущим гражданам», цель которого — повышение уровня правовой защищенности, обеспечение принципа равенства правового и экономического, так как имеющиеся льготы не учитывают материальную сторону.

Однако, дилемма — как установить действительное материальное положение стороны?

Имеется много предложений и о создании муниципальных, государственных адвокатур, где адвокаты будут получать зарплату, а граждан защищать бесплатно.

### ***Судебные штрафы.***

*Штраф* — немецкое слово — наказание, денежное взыскание, мера материального воздействия, применяемая судом к лицам, участвующим в деле, за неисполнение своих процессуальных обязанностей, нарушение порядка судебного заседания и к лицам, на которых была возложена обязанность по содействию правосудию.

Штраф налагается только тогда, когда это предусмотрено законом статьи 65, 70, 134, 149, 160, 344, 201 ч.2, 406 ГПК.

Вопрос о наложении штрафа разрешается судом, судьей путем вынесения определения, копия которого вручается лицу. Это лицо может в течение 10 дней просить о сложении штрафа либо уменьшении размера. Вопрос рассматривается в судебном заседании, неявка не препятствует рассмотрению заявления. Определение об отказе в просьбе сложить штраф или уменьшить может быть обжаловано, при этом по частной жалобе госпошлина не платится.

Определение о штрафе обращается ко взысканию через 10 дней со дня вынесения.

Штраф уплачивается в доход местного бюджета.

**ЛЕКЦИЯ на тему:**  
**ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ПО ГРАЖДАНСКОМУ ДЕЛУ.**

Виды доказательств.  
Процесс доказывания.  
Оценка доказательств.  
Экспертиза как доказательство.

***Литература:***

ГПК статьи 49-78, 161, 162, 163, 165, 166, 167, 168, 169-174, 175, 178, 179, 180, 197.  
Учебник стр.164-203.

**Примечание:**

Данная тема очень объемна и дискуссионна, поэтому в лекции даются основные понятия и положения, указывается что и где более подробно можно прочесть по данной теме, те же вопросы, которые встречаются в ходе изучения других курсов, например, допрос свидетеля, экспертиза (уголовный процесс) не раскрываются.

Данная тема неразрывно связана с понятием объективной истины. Вопросы истины и доказательств являются дискуссионными. Процесс начинается благодаря воле сторон, а ход его определяется их волей и рамками закона. Основное в этом процессе — это процесс доказывания. У доказывания должна быть своя цель. Ученые до сих пор спорят на эту тему (например, смотри журнал «Российская юстиция» №1 и 5 за 1999 г. соответственно стр.23-24 и 43).

Мне кажется, что целью доказывания является установление действительных обстоятельств дела, следовательно, действительных обстоятельств материально-правового спора и юридических фактов ему содействующих. У сторон имеется противоположный интерес, суд же как арбитр должен познать действительность, на основе строго регламентированных законом правил и оценить познанное, а оценив юридически классифицировать и разрешить существующие между сторонами отношения.

Само понятие доказательств, доказывания существует не только в рамках ГПК. Известна поговорка: «Легко сказать, да не легко доказать».

Согласно словарю Даля: «доказывать, доказать что, убеждать в истине, чего доводами, свидетельствовать; подтверждать что неоспоримо. На кого доносить, доводить, обвинять и уличать; выводить, обнаруживать дело... доказной, могущий быть доказанным; к доказанию относящийся... Доказательство прямой довод, обстоятельства, обстоятельства, подтверждающие или доказывающие что. Доказатель... уличитель... Дока-

щику первая мука (первый кнут), коли не докажешь доноса. Жена на мужа не докащица...»<sup>1</sup>. Кратко, а определено, кто такой «докащик», доказательства, принцип никто не может свидетельствовать во вред себе, против близких. В гражданском процессуальном праве не записано, Конституцией РФ закрепленное правило «Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга, близких родственников, круг которых определяется федеральным законом» ст.51. Круг определен в УПК РФ.

Доказывание в суде определяется принципами состязательности и равноправия и направлено на разрешение спора, дела в соответствии с установленными обстоятельствами и действующими нормами права.

Итак, чтобы что-то утверждать, требовать, просить, надо это доказать.

Доказательствами по делу являются фактические данные, содержащие сведения об обстоятельствах дела. Эти данные должны быть получены строго определенным законом порядком, должны быть допустимы и относимы.

В гражданском кодексе с помощью доказательств выясняются факты, состав фактов, обуславливающих требования заявителя, возражения сторон, другие обстоятельства, необходимые для выяснения действительного правоотношения сторон и последствия несоблюдения сторонами спорного правоотношения.

Доказательства — это данные. Судебные доказательства — это средства, используемые для установления действительных обстоятельств дела. Судебные доказательства включают в себя два понятия:

1. Содержание — это сам факт, суждение о нем.
2. Процессуальная форма — то есть средства, с помощью которых происходит установление фактов: объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключение эксперта, письменные и вещественные доказательства (ст.49 ГПК).

Следует различать понятия:

*Судебные доказательства* — полученные по правилам ГПК сведения, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для дела.

*Предмет доказывания* — обстоятельства, которые стороны и другие участники процесса должны доказать, а суд установить.

*Доказывание* — деятельность, направленная на установление обстоятельств дела с помощью судебных доказательств. Состоит из представления, собирания, исследования и оценки.

---

<sup>1</sup> Толковый словарь живого Великорусского языка, В.И. Даль, Москва, изд-во «Русский язык», 1999 г., стр.455 том 1.

*Фактические данные* — это информация, сведения об обстоятельствах дела, доказательствами могут быть любые фактические данные, главное, чтобы они были получены надлежащим образом.

*Доказательственные факты* — это те, которые не имеют прямого отношения к делу, но дает основу для выводов об искомом факте (т.е. факте, который суд должен установить, например, иск предъявлен к лицу, которое утверждает, что не могло в этот день причинить ущерб истцу, так как находилось в другом городе, суд должен в данном случае установить факт причинения ущерба ответчиком, а если ответчик докажет, что был в другом городе, значит он — ненадлежащий ответчик, необходимо устанавливать сторону правоотношения и обстоятельства дела).

Чтобы как-то ориентироваться в этом теоретическом вопросе, принято доказательства классифицировать, то есть выстраивать по «классам», логически связывая их между собой и разделяя по какому-либо признаку.

### ***Существует несколько классификаций:***

#### ***1. По средствам доказывания***

на полученные

- от сторон,
- от третьих лиц,
- от других участников процесса,
- от свидетелей,
- от лиц, не участвующих в процессе,
- от экспертов.

#### ***2. По источнику — по фактическому выражению***

- на личные — исходящие от людей, любые объяснения участников процесса;

- на вещественные — объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, наличие которых или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания.

#### ***3. По характеру связи доказательства с доказываемым фактом***

- на прямые — это доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с искомым фактом, сразу позволяет сделать один единственно верный вывод;

- на косвенные — это имеющие многозначительную связь с искомым фактом, то есть из содержания доказательства можно сделать несколько вероятных выводов, о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела, то есть косвенные доказательства должны сочетаться между собой, а еще лучше и с прямыми доказательствами.

#### ***4. По способу образования***

- на первоначальные, их еще можно назвать непосредственные — это доказательства, сформировавшиеся непосредственно в процессе самого явления, события, действия;

- производные — воспроизводят сведения из первоначальных.

*5. Классификация по отношению к реальной действительности:*

- положительные — подтверждающие версию, обстоятельства дела;

- отрицательные — опровергающие версии, обстоятельства дела.

Кстати, состязательность и предполагает наличие положительных и отрицательных фактов, что утверждает одна сторона, то должна отрицать другая. По некоторым категориям дел, суд должен установить, а заявитель доказать именно отрицательные факты — неуплата должником неустойки, не выполнение родителем обязанностей, отсутствие лица в месте жительства. Однако, анализ практики показал, что только 20% дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства, в которых стороны ссылаются на отрицательные факты (см. журнал «Российская юстиция» №3 за 2000 г. стр.19-20).

Одно и то же доказательство может быть одновременно относящимся и соответственно классифицированным по нескольким признакам классификации. Так, одним из видов доказательств являются письменные доказательства. Они наиболее часто используются, присутствуют в каждом деле, еще на стадии возбуждения дела в суде, заявитель уже может представить хотя бы одно письменное доказательство, пусть и косвенное, но доказывающее факт того, что он имеет право обратиться в суд с подаваемым заявлением, например, документ, удостоверяющий факт родства по делу о наследстве.

Письменное доказательство всегда вещественно, так как является материально выраженным, чаще бумага, но и другое — электронные носители, экран дисплея — но главный отличительный признак от других вещественных — это читаемость, и содержание текстовой информации, графической, цифровой. Но письменное доказательство является и личным, так как содержит мысли составителя, выражение воли, значение для суда имеет само выражение мысли, а не бумага. Может быть прямым подлинником договора, может быть и косвенным — предложение заключить договор, — это еще не значит, что договор был заключен; непосредственным — актовая запись о рождении и производном — копия свидетельства о браке.

Сами письменные доказательства можно разделить на группы:

а) письма личного характера — письма, открытки, записки и т.д., то есть исходящие от участников процесса, не обличенные в определяемую законом форму;

б) документы, которые в свою очередь могут исходить по группам от органов, из которых исходят: юрисдикционные органы: ЗАГС, нотариат, суд, прокуратура, хозяйствующие субъекты, по отношению к участникам процесса, относящиеся к ним — акт о несчастном случае, относящиеся к органу, их выдавшему — устав, положение по информации;

в) по форме:

- простые письма, заметки;
- составленные по обязательной форме — акты, свидетельства и т.д.;
- подлежащие обязательной регистрации лицом, их издавшим — журнал учета жалоб;
- подлежащие регистрации в другом органе — договоры о недвижимости.

Письменные доказательства могут быть представлены суду в подлиннике или в копии, при этом возможно лишь выписка из документа, но и копия и выписка должна быть заверена.

Письменные доказательства могут быть различны по объему и форме — это может быть краткое и лаконичное свидетельство о рождении, а может быть авторский труд более чем на 100 листах или план дома.

Исследование письменных доказательств проходит или на месте ст.66 ГПК или в суде путем оглашения. Оглашение возможно и тогда, когда стороны знакомились с материалами дела до суда, так как не оглашение материалов — нарушение принципа устности. Конечно, не обязательно зачитывать все слово в слово, главное, что письменное доказательство было названо и оглашена его информативная часть.

Письменные доказательства являются именно те документы, которые были созданы до гражданского процесса, в момент нахождения дела в суде, но при том условии, что они вносят изменения в уже рассматриваемое правоотношение. Объяснения сторон, третьих лиц, отзыв на иск и т.п. могут быть также даны в письменном виде, но это не доказательства письменные — это личные доказательства в письменном виде, содержат анализ правоотношения с их точки зрения.

Доказательства могут быть разными. В каждом конкретном деле свои. Но в каждом деле доказательства имеют два свойства относимости (ст.53 ГПК) и допустимости (ст.54 ГПК).

*Относимость* доказательств означает, что суд должен принимать к делу и во внимание при рассмотрении дела и вынесении решения только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу. Поэтому относящимися доказательствами будут те, которые связаны с предметом доказывания, поэтому суд принимает доказательства, которые содержат информацию о материально-правовом отношении сторон или процессуально-правовом отношении сторон. Чтобы стороны и участники процесса не злоупотребляли правами, а также для соблюдения относимости закон возлагает на лиц, просящих суд истребовать доказательства, обязанность объяснить это их волеизъявление статьи 61, 63, 68 ГПК. Первоначальная оценка относимости доказательств проходит еще на стадии принятия заявления и в стадии подготовки дела, судья может на этих стадиях возвратить какие-либо доказательства по принципу их

неотносимости, процессуально это не оформляется, но в дальнейшем и в ходе судебного заседания лицо может вновь заявить подобное ходатайство или представить его суду, что уже отражено в протоколе судебного заседания и в данном случае уже процессуально оформлено. Конечная оценка относимости осуществляется в совещательной комнате и возможно, что она будет отличаться от той, которая была на предварительных стадиях и в ходе судебного разбирательства.

*Допустимость* доказательств — это правило, в силу которого суд может приобщить к делу и исследовать, положить в основу решения только предусмотренные законом виды доказательств: объяснения сторон, участников процесса, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключения экспертов. Вторая часть правила о допустимости состоит в том, что некоторые факты могут быть доказаны лишь определенными средствами доказывания, а другими не могут, то есть если в отношении каких-то дел законом предусмотрены определенные доказательства, то на другие ни стороны, ни суд не могут ссылаться, хотя бы их и была достаточная масса, и они относились бы к делу. Гражданское процессуальное право не определяет круг этих доказательств, это устанавливают материальные законы. Классический пример — договор займа. «По договору займа одна сторона (займодавец) передает другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи... Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или вещей... Договор займа должен быть заключен в письменной форме» ст.807 и 808 часть 2 ГК РФ. «Если договор займа должен быть совершен в письменной форме, его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается...» ст.812 ч.1 ГК РФ.

Тождеством допустимости является понятие «юридическая сила доказательств» — это способность доказательств служить средством доказывания обстоятельств, имеющих значение для дела.

Конституция РФ ч.2 ст.50 гласит: «При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона».

Правила относимости и допустимости действуют одновременно и сообща. Суд определяет относимость при каждом конкретном деле, а закон определяет допустимость по категориям дела. Относимость спасает дело от загромождения дела, допустимость — гарантия нахождения дела законных, надежных доказательств.

Следуя принципу состязательности, закон возложил бремя доказывания на стороны, так, стороны должны доказать либо опровергнуть те обстоятельства, на которые ссылаются, на основании которых основывают свои требования, свои возражения.

Суд должен лишь разъяснять права и оказывать содействие статьи 50 ГПК и п.1, 2, 8 ч.1 ст.142 ГПК.

« Реальная состязательность существует лишь там, где от активности участников процесса зависит конечный результат для каждого из них. Суд пассивен: его задача — это обеспечить обоюдное соблюдение процедуры, правил игры... Доказывание — барометр состязательности процесса. По степени участия суда в доказательственной деятельности можно судить о количестве (объеме) состязательности во всей процессуальной модели...» (Медведев И.Г. «Проект Арбитражного процессуального кодекса: вопросы письменных доказательств» журнал «Юрист» №4 за 2000 г. стр.18-20). Это мнение про арбитражный процесс. В отношении гражданского процесса мнение такое, что количество гражданских исков растет, лица не могут себя защитить сами, дороги услуги адвокатов, а в других странах наоборот, суд может собирать доказательства на любой стадии, не может лишь сам вызывать свидетелей — ГПК Эквадора (смотри статью Е.П. Ермакова «Концепция роли суда в доказывании по гражданским делам в современном российском праве и праве зарубежных государств», журнал «Российский судья» №1 за 1998 г. стр.57-57). Чтобы не было проблем с доказыванием необходимо установить категории дел, по которым в обязательном порядке лицам бы оказывалась бесплатная юридическая помощь. Кроме того, проблемы доказывания коренятся и в юридической грамотности и психологии граждан, что мы храним, какие документы? Суд вынужден делать запросы на обычные выписки из домовых книг, так как их не дадут по заявлению соседа, который хочет подать иск на своего соседа («Проблемы доказывания» Дирдиева О.Н., журнал «Российский судья» №2 за 1999 г. стр.11-12).

Итак, общее правило доказывания (а доказывание — это деятельность сторон, других участников процесса, цель которой состоит в обосновании своих требований или возражений) — каждое лицо доказывает те факты, которые обосновывают его юридическую позицию. Истец может предъявить иск, основывая его на одних обстоятельствах, например, мать подает иск о взыскании алиментов, указывает, что семья распалась, она одна воспитывает сына, на практике от нее не требуют доказывать, что отец ребенка не участвует в воспитании и содержании, но ответчик может в свою очередь возражать по иску, ссылаясь именно на свое участие, поэтому истица может уточнить свои основания иска, исправить свою пошатнувшуюся в связи с возражениями ответчика позицию и предоставить свои доказательства.

Если в приведенной ситуации ответчик не возражает, не участвует в процессе доказывания, то такая ситуация является примером практической (применяемой судом) презумпции.

Для процессуальной экономии закон использует понятие презумпции. *Презумпция* — в переводе с латинского — предположение. Установленное законом предположение, что данный факт существует, если есть другие. Так, общее правило о возмещении вреда — вред возмещает собственник источника повышенной опасности. При презумпции истец

освобождается от доказывания вины ответчика, а ответчик должен доказывать отсутствие своей вины, если хочет, чтобы в иске было отказано. Второй вид презумпции — это презумпция вины лица, не исполнившего обязательство или исполнившего его ненадлежащим образом.

Законом закреплены два вида оснований освобождения лица от доказывания:

1. *Общеизвестные факты* — общеизвестность порождает ненужность их доказывания, это служит экономии времени и избавляет от необходимости доказывать очевидное.
2. *Преюдициальность* — в переводе с латинского — относящийся к предыдущему судебному решению, в данном случае судебное решение — решение или приговор. Эти два основания не зависят от воли сторон.

Есть еще одно основание, которое зависит от воли другой стороны, так, если сторона признает факт, на который ссылается другая, этот факт доказывать не надо ст.60 ГПК.

Итак, доказывание — это деятельность участников процесса, в основном сторон, третьих лиц, но это может быть деятельность прокурора. Так, прокурор знает дело, если он его возбудил еще и до суда, он может проверить доказательства, законно их закрепить и истребовать, может сам провести проверку или поручить другому должностному лицу. Это особенно может проявиться по таким делам, в которых участие прокурора обязательно.

Суд не должен ничего доказывать, а должен лишь направлять юридически значимую доказательственную функцию сторон.

Суд сам ничего не доказывает, а должен лишь определить правильно предмет доказывания — это совокупность фактов, имеющих материально-правовое значение, установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения.

Факты — это явления объективной действительности. Сведения о факте — это информация, при помощи которой можно познать факт.

Истинная информация дает возможность познать действительный факт, ложная препятствует этому.

Для суда имеют значения не просто факты, а именно юридические — это события, действия, поступки. Все юридически значимые факты, входящие в предмет доказывания, образуют фактический состав по делу, формируемый исходя из предмета спора, оснований иска, доводов ответчика, норм права.

Задача суда — познать факты и оценить их. «Суд осуществляет познавательную деятельность поэтапно, каждый из этапов обозначен в законе. Так, по смыслу ст.306 ГПК судебный орган должен:

- а) правильно определить юридически значимые обстоятельства;
- б) доказать обстоятельства, имеющие значение для дела; - отмечу не доказать, а создать условия для доказывания —

в) сделать так, чтобы выводы, изложенные в решении, соответствовали действительным обстоятельствам дела». («Специфика судебного познания в гражданском процессе», журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №2 за 1999 г. стр.27-28).

- замечу в отношении п.в, суд сделать не может, а должен решение основывать на доказанных фактах, устранить противоречия в фактах и доказательствах -

*Оценка доказательств* — это определение судом достоверности и достаточности исследованных в ходе судебного разбирательства доказательств. Иногда, при оценке доказательств приходится соотносить не только сами факты, но и их причинные связи, мотивы (признание брака недействительным). Установление всех обстоятельств и связей — конечная цель оценки. Конечная оценка — это деятельность судей при вынесении решения в совещательной комнате. Это «невидимый», скрытый от глаз участников процесса, а если судья единолично рассматривает дело, скрытый и от других судей — народных заседателей, мыслимый процесс, находящий выражение на бумаге — решении суда. Начинается он с момента принятия заявления и до подписания решения. Включение в понятие оценки относимости доказательств, возможно только тогда, когда суд отвергает, как не относящиеся к делу какие-либо доказательства.

Указано, что суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению ст.56 ГПК, следовательно, это субъективная оценка, но судья наделен правом вершить правосудие, поэтому его убеждение должно быть в рамках закона и мотивировано в решении. Проблема сегодняшнего дня — это вынесение решений не только строго на законе, на основе доказанного, но и с точки зрения справедливости, от этого судьи уйти еще не могут, так как живут в обществе.

Оценку производят и другие участники процесса: прокурор дает заключение по делу, эксперт дает заключение по делу — это их функциональная обязанность; стороны, адвокаты, третьи лица дают оценку, выступая в судебных прениях — это их право, но не обязанность, кроме того, они участвуют и в предварительной оценке, когда решают вопрос, какое доказательство им представить на суд.

Контрольную оценку дают вышестоящие инстанции, при рассмотрении дел по жалобам и протестам, а также суды при пересмотре дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заключение эксперта — особый вид доказательства — это и личное, и вещественное, и письменное доказательство. Оценивать его суд должен так же, как и другие, учитывать категоричное заключение или вероятное, были ли нарушения процессуальные при назначении экспертизы, достаточно ли у эксперта было материала, несогласие с заключением должно быть мотивировано.

Стороны без доказательств не могут доказать позицию, утверждаемую ими в суде, а отсутствие доказательств, их плохое качество и малое количество — причина неполного и необоснованного решения суда. Поэтому закон предусмотрел процедуру — обеспечение доказательств. Это закрепление и сохранение для судебного разбирательства сведений, содержащих фактические данные, имеющие значение для дела. Причины таких мер двух видов:

- объективные — исчезнет само доказательство — следы аварий, лицо, чьи показания важны, вызывает опасение, что утратит способность дать показания;
- субъективные — другая сторона может их спрятать, уничтожить — уничтожение документов-подлинников ст.57-59 ГПК.

Инициатива в обеспечении доказательств принадлежит лицам, а не суду. Обеспечение доказательств производится не только судом, но и нотариусами, консулами.

Меры обеспечения доказательств: осмотр на месте, допрос, назначение экспертизы, истребование документов (ст.168, 62, 68, 175, 178, 173, 179 ГПК). При обеспечении доказательств их не оценивают, удовлетворяя ходатайство об обеспечении доказательств, судья должен лишь рассмотреть вопрос о допустимости и относимости доказательства. В определении четко должно быть указано, какое действие произвести и кому для совершения действия по обеспечению доказательства.

Одним из способов обеспечения доказательств является судебное поручение ст.51 и 52 ГПК, но судебное поручение — это и способ собирания доказательств, и личное письменное доказательство — если судебное поручение было подано о допросе лица. Информация, полученная по судебному поручению, не оценивается, а направляется суду, который рассматривает дело.

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ИСК В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.

#### *Литература:*

ГПК статьи: 83, 3, 4, 126-130, 131, 132, 133-140.

Учебник стр.144-163.

Исковое производство является основным средством защиты нарушенных прав. Возрастает от года в год количество исковых дел, поступающих в суды. Так, если обратиться к статистике, то в 1999 году в суды РФ поступило «прочих дел искового производства» — 2209,4 тыс., что на 49,1% больше, чем в 1998 году (смотри журнал «Российская юстиция» №7 за 2000 г. стр.58).

*Иск* — это средство защиты нарушенного или оспариваемого права. Само требование о защите права называется иском. Иск — это правовое средство, которым возбуждается деятельность суда по защите оспариваемого права. Иск — это спорное правовое требование одного лица к другому, состоящих между собой в материально-правовых отношениях, вытекающее из этого материально-правового отношения, основанное на юридических фактах и предъявленное в суд для рассмотрения и разрешения по определенной процессуальной исковой форме.

Различают понятие иска в материальном смысле — это спорное материально-правовое требование, «притязание», которое выдвигает истец к ответчику, путем обращения в суд. Когда это дело передано в суд, тогда материально-правовое требование становится исковым. И это обращение в суд, которое оформляется исковым заявлением — требованием истца к суду о разрешении возникшего спора между истцом и ответчиком — это процессуально-правовая сторона иска. «В первом случае речь идет о возможности удовлетворения заявленного требования по существу, на основе юридических фактов и норм права, во втором — о правомерности обращения в суд с целью получения судебного решения». (Юридический словарь энциклопедический, Москва, 1987 г., «Советская энциклопедия», стр.161).

Право на иск включает в себя два понятия:

1. Право на защиту, нарушенного правоотношения, вытекающего из материально-правового отношения, то есть право на удовлетворение иска, на удовлетворение предъявленного «притязания».
2. Право на предъявление иска — это право на возбуждение искового производства и его поддержание до разрешения спора.

Эти два понятия неразрывно связаны и только когда имеется право на оба эти понятия, то возможно удовлетворение иска. Так, у истца может быть право требовать от ответчика исполнения обязательств, но он

не может это потребовать через суд, так как истек срок исковой давности.

Право на иск, это не само нарушенное субъективное право истца, а возможность получения защиты этого права путем искового производства.

Для осуществления права на предъявление иска должны быть соблюдены условия, иначе их называют предпосылки — это обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение субъективного права на иск в процессуальном значении. Их наличие проверяется при приеме исковых заявлений.

Положительные, т.е. если они есть, то можно предъявить иск:

А) истец должен обладать процессуальной правоспособностью, т.е. способностью иметь гражданские процессуальные права и нести обязанности (ч.1 ст.33 ГПК).

Б) требование истца подлежит рассмотрению в суде (ст.25 ГПК).

Отрицательные — т.е. при их наличии, иск не будет принят судом:

А) Отсутствие акта суда по этому спору (п.3 ч.2 ст.129 ГПК) и отсутствие аналогичного дела в производстве суда (п.4 ч.2 ст.129 ГПК), а также отсутствие решения товарищеского суда (п.5 ч.2 ст.129 ГПК).

Б) Отсутствие соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда (п.6 ч.2 ст.129 ГПК).

Есть еще и специальные предпосылки, связанные с категориями дел, так, по трудовым делам, по делам, связанным с перевозками, по делам в силу закона о защите прав потребителя должен быть соблюден досудебный порядок разрешения спора, то есть подано, рассмотрено заявление, претензия (п.2 ч.2 ст.129 ГПК).

Отсутствие права на предъявление иска означает отказ или прекращение производства по делу, а отсутствие права на иск означает отказ в иске, так как отсутствует само право требования, это последнее проверяется в судебном разбирательстве при рассмотрении дела по существу. Даже если право на иск отсутствует, суд все равно при наличии предпосылок и соблюдения правил подачи искового заявления должен его принять и рассмотреть.

Перечень оснований, указанных в ст.129 ГПК, исчерпывающий. Следовательно, суд, судья не могут отказать в приеме искового заявления по каким-либо другим основаниям. Поэтому, даже если судья сразу видит, что в иск впоследствии будет отказано, он не должен отказывать в принятии заявления, так как только в судебном заседании, соблюдая все правила искового производства, может быть окончательно законным путем выяснен этот вопрос. Пункт 1 ст.129 ГПК очень широк, кодекс не перечисляет таких дел, и невозможно их перечислить, действуют правила подведомственности, но судья обязан указать, куда следует обращаться заявителю, один из примеров, ст.17 Семейного кодекса — ограничение права развода; удовлетворение доверенности — это нотариат.

Перечень дел, для которых установлен порядок внесудебного предварительного разрешения спора также отсутствует в кодексе. Такой порядок устанавливается нормативно-правовыми актами, например: ст.135 Транспортного устава железных дорог предусматривает обязательное предъявление к железной дороге претензии до обращения в суд с иском о возмещении ущерба, возникшем в связи с перевозкой груза. Что касается третейского суда, то следует знать, если судом будет отказано в выдаче исполнительного листа по решению третейского суда, то спор может быть рассмотрен в суде общей юрисдикции, то есть можно предъявлять иск.

*Гражданская дееспособность* — это условие предъявления иска в суд, если у лица ее нет, то основание отказа в принятии иска п.8 ст.129 части 2 ГПК.

Полномочия представителя (ст.45 ГПК) должны быть надлежащим образом оформлены, иначе отказ в принятии искового заявления п.9 ч.2 ст.129 ГПК.

Если судья отказал по п.7, 8, 9 части 2 ст.129 ГПК, то после устранения недостатков-обстоятельств возможно вторичное обращение в суд.

Судья обязан оформить отказ вынесением определения с указанием мотивов отказа и ссылкой на закон, определение может быть обжаловано, так как преграждается движение дела.

Итак, предъявить иск — это значит обратиться в суд с исковым заявлением. Его форма регламентирована законом ст.126 ГПК, кроме того исковое заявление должно быть оплачено госпошлиной, размер которой зависит от категории дела, цены иска. Закон не говорит об иске, как об обращении в суд, говорится об исковом заявлении, которое является формой иска. Исковое заявление состоит из различных реквизитов: наименование, суда, адреса сторон и т.д. Иск также состоит из элементов: предмет и основания.

Предмет иска — это то требование истца к ответчику, которое вытекает из существующих между ними материально-правовых отношений, по поводу которых возник между ними спор. Некоторые авторы добавляют, что суд должен вынести решение по этому спорному отношению. Но суд вынести должен вынести решение только тогда, когда будет возбуждено исковое производство, а если истец его не возбудил, предмет иска все равно существует.

Составной частью предмета иска является материальный объект, это конкретная вещь, имущество, т.е. то, о чем идет спор. Когда речь идет об уменьшении иска и т.п. имеется в виду не изменение предмета иска, а его размера, объема, изменение объекта иска.

Так, если предмет иска — присуждение в пользу истца суммы денег в качестве уплаты алиментов, то предмет иска — право на алименты, а денежный размер алиментов — материальный объект.

Основание иска — это те требования, на которые ссылается истец, предъявляя свои требования к ответчику. Исковые требования вытекают из субъективных гражданских прав. Так, собственник дома, который подлежит сносу, ссылается на свое право собственности, требуя компенсации.

Данные, на которые ссылается истец, являются юридически значимыми, т.е. являются юридическими фактами — обстоятельствами, которые создают, изменяют, прекращают правоотношение. Чаще всего это целый состав юридических фактов. Например, признание сделки недействительной основывается на самом договоре сделки, обстоятельствах, по которым она должна быть признана недействительной — это может касаться и ответчика — недееспособность и полномочий представителя ответчика.

Гражданский процессуальный кодекс не обязывает истца указывать норму права, по которой определяется правовое основание иска. Но, как правило, она указывается, так как возможны различные основания и различные виды требований по одной и той же ситуации. Например, по закону «О защите прав потребителей» можно требовать замены товара, взыскании неустойки, пени, морального вреда.

Иногда выделяют в качестве элемента иска его содержание — вид судебной защиты, которой добивается истец, это выражается в просительной части искового заявления. Но зависит это «прошение» не от воли истца, а от закона и обстоятельств дела. Поэтому не стоит говорить о содержании, которое трактуется как виды исков.

Виды исков зависят от материально-правового отношения — это трудовые, семейные, жилищные и т.д. Такое деление положено в основу статистики, судебной практики, формирует особенности рассмотрения дел.

Процессуально-правовая классификация исков имеет основанием цель иска (его содержание):

А) Иски о присуждении, иное название исполнительными, включают в себя два момента, во-первых надо признать за истцом право, а затем присудить в его пользу с ответчика, либо к обязанности ответчика не совершать действий. Примеры: алименты, истребование имущества, отобрание ребенка, о выселении (какие разные, а один вид).

Б) Иски о признании — это когда право уже нарушено или может быть нарушено неопределенностью отношений, ситуаций, но не требуется от ответчика каких-либо принудительных действий, эти иски установительные. Решение суда и устанавливает эти отношения. Суд может признать за истцом право, например, право на авторство, а может признать отсутствие права — признание брака недействительным.

В) Преобразовательные иски, они преобразуют имеющееся правоотношение, инициатором этого является истец — раздел имущества, рас-

торжение брака (является спорным, некоторые отрицают его существование).

Возможно, что требование истца будет состоять из двух видов исков, так, истец может требовать признать сделку недействительной (иск о признании) и требовать возврата полученного по сделке (иск о присуждении).

Истец может распоряжаться по своему усмотрению исковыми средствами защиты, в пределах допускаемых законом.

1. Изменение иска. Это изменение оснований или предмета иска, если меняется и то, и другое, то это уже другой иск. Так, требование о расторжении договора найма может основываться:

- на пользовании квартирой не по назначению,
- на невнесение оплаты,
- на непроведение капитального ремонта.

Изменение предмета иска — изменение его материального объекта — это может быть изменение суммы, изменение вещи.

2. возможен отказ от иска — отказ истца от судебной защиты, истец не желает защищать себя судебным порядком. Это может произойти по различным мотивам, которые не имеют для суда значения ст.219 п.4 ст.165 ГПК (требование истца выполнено ответчиком до рассмотрения дела в суде, истец предотвращает предъявление требования к нему со стороны ответчика, просто не желает судиться).

3. Мировое соглашение — это соглашение истца и ответчика по спорному отношению, главное, чтобы оно не противоречило закону, не нарушало право третьих лиц, так, мать не может отказаться от алиментов на ребенка, потому что ответчик не будет претендовать на жилую площадь. Следовательно, из примера, можно сделать вывод — разные отношения не могут быть предметом мирового соглашения. Мировым соглашением стороны определяют свои права сами, путем уступок.

4. Когда спорное материально-правовое отношение взаимосвязано с другим материально-правовым отношением, например, возмещение материального ущерба — это является и основанием морального возмещение одновременно, следовательно, истец может подать в суд сразу два иска — два требования о присуждении. Такое объединение называется соединением исков. Оно может проходить по инициативе суда, когда истец подает одновременно два исковых заявления, разные исковые заявления подают истцы, но к одному ответчику, а требования однородны — взыскание зарплаты.

По указанию закона, ст.128 ч.1, 132 ГПК, например, суд обязан одновременно рассматривать дело о расторжении брака, разделе имущества, передаче детей на воспитание.

Соединение исков может происходить и по инициативе самого истца, по просьбе ответчика (если к нему предъявлены однородные иски,

например, спор между предприятием и его работниками, либо когда ответчик предъявляет встречный иск — 131, 132 ГПК).

Возможно разделение исков, выделение одного искового требования или нескольких из группы заявленных. Так, в случае раздела имущества супругов, имущества, на которое претендуют другие, например, их родители, суд должен выделить раздел имущества — это может быть в отношении одного объекта спора в отдельное производство.

Институт соединения, разделения, выделения, встречного иска имеет целью быстроту, эффективность процесса.

Вопросы эти решаются судом, судьей, не обжалуются.

Объективное объединение исков, дел, это по предмету (объектам) спора, но стороны одни.

Субъективное объединение исков, дел, это когда несколько истцов или несколько ответчиков по одному объекту спора.

Когда имеет место участие в деле нескольких истцов или ответчиков, то это процессуальное соучастие.

В последнее время становится много групповых исков. Законодатель такого термина не указывает, это вид соучастия. Пример, такого соучастия дела вкладчиков, едал жителей района к местным или городским органам власти. При этом возможно два варианта — группа истцов может быть определена — вкладчики, имеются договора, а может быть неопределенный круг — дела об охране природы, о правах потребителей (примеры смотри «Российская юстиция» №10/98 г. стр.43-45).

Выбор способа защиты права принадлежит истцу, он определяет, что он хочет от ответчика.

Ответчик же вправе признать иск полностью или частично — это высказанное письменно или устно в ходе судебного разбирательства, но с занесением и подписей в протоколе судебного заседания, согласие ответчика на удовлетворение требований истца, но оно не должно противоречить закону, должно быть добровольным ст.34 ГПК.

Кроме того, ответчик может защищаться от предъявленного к нему иска.

Способы защиты ответчика:

1. Он может подать возражения, объяснения по иску.
2. Предъявить встречный иск.

Встречный иск должен отвечать условиям ст.131 и 132 ГПК, быть надлежащим образом оформлен, предъявляется только к истцу, только в первой инстанции до вынесения судом решения.

При подаче иска в суд возможно три варианта:

1. Исковое заявление (иск) будет судом принят к производству, и соответственно возникнут правовые последствия: возбуждено гражданское дело искового производства, между истцом и судом, другими лицами, участвующими в деле, возникают процессуальные правоотношения. Так, у суда возникает право и обязанность рассматривать спор, у сторон —

доказывать истину (это процессуальные последствия); прерывается срок исковой давности, возможно присуждение сумм с момента подачи иска — это материально-правовые последствия.

2. Исковое заявление будет оставлено без движения ст.130 ГПК.

3. В принятии искового заявления будет отказано ст.129 ГПК.

Если заявление принято, то истец вправе требовать мер обеспечения иска — действий, направленных на применение предусмотренных законом мер, гарантирующих надлежащее исполнение решения суда в будущем (касается исков о присуждении).

Статьи 133-140 ГПК перечень исчерпывающий.

Иск может быть обеспечен на любой стадии процесса. Может быть обеспечен и частично. Так распространены требования о возмещении морального вреда, суммы, порой громадные, поэтому обеспечение иска может быть произведено судом в разумных пределах. Адвокат Резник Г, считает, что неимущественный иск не может быть обеспечен имущественным арестом. Возмещение морального вреда — это сглаживание (смотри статью «Обеспечение исков о возмещении морального вреда» журнал «Российский судья», №1 за 98 г. стр.51-54). Треушников М. считает, что иск о возмещении морального вреда — иск о присуждении, поэтому может быть обеспечен. Обеспечение иска допустимо как по делам имущественного характера, так и по делам не имущественного, но когда по последним возможно возмещение морального вреда.

Итак, иск — основание возбуждения гражданского дела в суде, которое рассматривается по правилам искового производства. Черты искового производства — наличие спора о субъективном праве, наличие материально-правового требования — т.е. иска, наличие двух сторон с противоположными интересами: истца и ответчика, которые связаны лишь материально-правовым отношением.

## ЛЕКЦИЯ на тему:

### ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ. ДОСУДЕБНАЯ ПОДГОТОВКА ДЕЛА. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО.

#### *Литература:*

ГПК статьи 106-112, 125-1 – 125-10, 141-143.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ №2 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 14 апреля 88 г. с изменениями и дополнениями 22.12.92, 21.12.93, 26.12.95, 25.10.96 г.

Постановление Пленума ВС РФ №3 «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции» от 14.04.88 г. с изменениями и дополнениями 22.12.92, 21.12.93, 26.12.95, 25.10.96 г.

Возбуждение гражданского дела в суде возможно при соблюдении условий: особое условие — это само обращение лица в суд с иском, жалобой, заявлением, это лицо может быть и гражданином, и лицом без гражданства, и организаций, и прокурором ст.4 ГПК, но этого условия недостаточно.

За судебной защитой может обратиться каждый, но само это право на защиту имеет материально-правовой и процессуально правовой аспекты. Процессуальный аспект права суд проверяет в стадии возбуждения дела, так как происходит реализация норм процессуального права. Право на обращение за судебной защитой — составная часть конкретной процессуальной правоспособности лиц, которые возбуждают дело. Относительно граждан право на судебную защиту может быть ограничено только федеральным законом., так, ст.28 Семейного кодекса определяет, кто может предъявить иск в суд о признании брака недействительным, цель ограничения — защита прав самого супруга, не желающего оспаривать брак. Для организация право на судебную защиту зависит не только от статуса юридического лица, но и от их положения в материально-правовом отношении, от их компетенции. Так, отдел опеки — не юридическое лицо, но он может и обязан подать иск в суд в защиту ребенка.

Кроме права на обращения в суд, судья должен проверить, соблюден ли порядок обращения в суд.

Этот порядок заключается в соблюдении условий (их еще называют предпосылки):

- а) соблюдение правил подведомственности;
- б) соблюдение правил подсудности;
- в) дееспособность заявителя, истца;
- г) надлежаще оформленные полномочия представителя для ведения дела, замету, что у представителя может быть полномочие только на предъявление – подачу иска в суд;

- д) надлежащее оформление заявления (только письменно);
- е) оплата госпошлины.

Возбуждение гражданского дела в суде — самостоятельная статья гражданского процесса, дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству. Цель данной стадии — возбуждение судебной защиты, осуществляемой по процессуальной форме. Судья выносит по каждому принятому и соответственно возбужденному заявлению определение, с этого момента дело находится в производстве суда.

Подготовка дела к судебному разбирательству — это вторая, следующая за возбуждением дела, стадия процесса.

Цель данной стадии — подготовка условий для успешного и правильного разрешения спора, заявления, жалобы, желательно в первом же заседании, либо урегулирование конфликта сторон до судебного разбирательства.

Данная стадия необходима, обязательна, она выполняет возложенные на нее законом ст.141 ГПК задачи. А успешное выполнение этих задач — залог качественного судебного разбирательства.

Данная стадия проходит в основном устно, с момента вынесения определения о принятии заявления она начинается и продолжается непосредственно до судебного разбирательства, хотя закон ч.3 ст.142 ГПК выделяет, что судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании. Так, если судом было направлено судебное поручение, то оно, как правило, и будет выполнено ко дню судебного разбирательства, а вот определение о дне судебного разбирательства будет постановлено ранее. Кроме того, усеченная форма данной стадии процесса, фактически осуществляется в перерывах между судебными заседаниями, так как причины их отложения в основном — те же обстоятельства, которые необходимо выяснить в ходе подготовки дела.

Возможно осуществление задач данной стадии, совершение действий, которые проводит судья при подготовке дела к судебному разбирательству и при кассационном обжаловании, при возвращении дела на новое рассмотрение, после отмены решения первой инстанции.

В данной инстанции судья и участники процесса взаимодействуют. При этом участники процесса состоят из двух групп: лица, участвующие в деле, и лица, содействующие правосудию. Круг участников зависит от категории дела, от доказательств, от сторон.

Сама стадия обязывает судью содействовать сторонам в реальном осуществлении ими своих прав п.4 Постановления Пленума ВС РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»<sup>1</sup>. Конкрет-

---

<sup>1</sup> Здесь и далее текст Постановления не приводится, так как в этом нет необходимости, но лектором будет оглашен, студенты могут ознакомиться и самостоятельно, данное Постановление — хорошее подспорье для изучения этой темы.

ные действия, которые проходят в данной стадии зависят от указанных ранее обстоятельств, а также от следующих обстоятельств:

- от осуществления взаимных претензий
- от необходимости направления судебных поручений,
- истребования доказательств от других лиц и т.д.

Статья часть.1 ст.142 ГПК. Закон не может перечислить все действия, которые будет производить судья в данной стадии, так как это невозможно. Но те действия, которые судья собирается сделать, он указывает в определении о подготовке дела к судебному разбирательству, при этом по мере необходимости может произвести и действия, которые в нем не указаны (п.3 указанного Постановления).

Все подготовительные действия можно разделить на группы:

1. Действия по урегулированию спора и прекращению дела в суде п.1, 2, 4 ст.142 и ст.143 ГПК.
2. Определение лиц, участвующих в деле п.3, 6, 5 ст.142 ГПК, также решается вопрос об участии в деле прокурора.
3. Действия по сохранению и сбору доказательств п.7, 8, 9,10.
4. Принимает меры по обеспечению иска — фактически это действие производит судья в стадии возбуждения гражданского дела в суде.

Особо хочется отметить действие судьи по замене ненадлежащей стороны.

Если сторона ненадлежащая, судья не может отказывать в принятии заявления, а если заявление принято, сто стадия досудебной подготовки необходима. Ненадлежащая сторона обладает процессуально правоспособностью, то есть всеми установленными законом процессуальными правами и обязанностями. Замена может происходить по инициативе суда, по ходатайству другой стороны, даже самого ненадлежащая лица, прокурора, но обязательно соблюдение условий. Эти условия установлены, так как действует принцип диспозитивности.

Условия и порядок хорошо виден по таблице-схеме:

### *Замена ненадлежащего ответчика.*

Истец согласен на замену ненадлежащего ответчика	<b>СУД ПРОИЗВОДИТ ЗАМЕНУ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ОТВЕТ-</b>
--	---

	<b>ЧИКА.</b>
<b>ИСТЕЦ НЕ СОГЛАСЕН НА ЗАМЕНУ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ОТВЕТЧИКА.</b>	<b>СУД ПРИВЛЕКАЕТ НАДЛЕЖАЩЕГО ОТВЕТЧИКА В КАЧЕСТВЕ ВТОРОГО ОТВЕТЧИКА, ВОЗНИКАЕТ СОУЧАСТИЕ.</b>

*Замена ненадлежащего истца.*

Ненадлежащий истец	Надлежащий истец.	Последствия.
Не согласен на свою замену.	Согласен вступить в процесс.	Надлежащий истец вступает в процесс в качестве 3-го лица с самостоятельными требованиями.
Не согласен на свою замену.	Не согласен вступить в процесс.	Суд рассматривает дело согласно заявлению.
Согласен на свою замену.	Согласен вступить в процесс.	Суд выносит определение о замене истца.
Согласен на свою замену.	Не согласен вступить в процесс.	Суд выносит определение о прекращении дела в связи с отказом от иска.

*Ненадлежащая сторона* — лицо, в отношении которого по материалам дела и согласно материально-правовому отношению исключается предположение, что эта сторона является субъектом спорного правоотношения. Слово предполагается не просто так, порой сразу выяснить, кто надлежащая сторона не представляется возможным, тогда суд в дальнейшем может произвести замену ненадлежащей стороны.

*Надлежащая сторона* — это та, которая предположительно и является субъектом спорного отношения.

В литературе, предлагают освободить суд от замены ненадлежащей стороны, так как в гражданском праве действует принцип диспозитивности, равноправия сторон, состязательности. Это мнение основано на том, что и законодатель ушел от принципа, действующего ранее — инициатива суда. Однако, следует помнить и об экономии судопроизводства.

В стадии подготовки дела могут быть выяснены обстоятельства, которые являются основанием прекращения дела или останова заявления без рассмотрения (ст.143, 219, п.1-4 ст.221 ГПК) — эти обстоятельства могли существовать и на момент подачи иска, и на момент возбуждения гражданского производства — тогда суд ошибочно принял такое дело, а могла и возникнуть после подачи, и возбуждения дела, ошибки судьи в принятии заявления не было, но и дальнейший процесс не разумен и не целесообразен.

Однако, прекращено дело может быть в данной стадии, если соблюдаются условия: стороны не возражают, чтобы дело было прекращено или остановлено без рассмотрения, им разъяснены последствия этих процессуальных действий, они представили письменные заявления либо расписались в протоколе отдельного процессуального действия, когда это зависит от их воли — отказ от иска, мировое соглашение, по другим основаниям п.1-4 ст.221, п.1, 2, 3, 7, 8 ст.219 ГПК составление протокола либо заявления не требуется, но требуется наличие в деле соответствующих фактам обстоятельств. В любом случае суд выносит определение, которое может быть обжаловано, так как препятствие в дальнейшем ходе дела.

Когда дело готово к слушанию, судья назначает дату и время судебного заседания, место его проведения.

«Приступая к судебному разбирательству, надлежит установить, извещены ли неявившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона...» Постановление Пленума ВС РФ №3 «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции».

Почему это важно? Не пришли, это их решение.

*Извещение участников процесса* — это обязанность суда. Осуществляется путем направления повесток. Содержание судебной повестки регулирует закон ст.107 ГПК. Действует особый порядок их вручения ст.108-109 ГПК.

Кроме повесток суд может направлять извещения — это обычно на прием у судье, телеграммы, телефонограммы — это для переводчиков, экспертов, работников организаций — в основном. Но в связи с финансовыми трудностями иногда сторона берет на себя бремя извещения и направляет телеграмму от имени суда за свой счет.

Повестка может и не быть врученной. По причине отказа в получении ст.110 ГПК, перемены адреса ст.11 и 112 ГПК, последствия регламентирует закон.

Извещение участников процесса так подробно регламентировано законом, так как это условие рассмотрения дела в судебном заседании. Назначение дела, отправление повесток должно производиться с таким расчетом, чтобы участники процесса могли ознакомиться и с представленными документами (ведь им может быть отправлена не одна повестка, а еще копия искового заявления, копия жалобы, заявления, если ответчик не участвовал в стадии досудебной подготовки дела) и подготовиться в делу, может даже нанять адвоката, своевременно явиться в суд.

Отдельно замечу, что данная стадия процесса требует много времени, а, учитывая нагрузку судей, эта работа осуществляется в часы приема, то есть во время приема новых заявлений, на эти же часы вызываются и стороны для проведения собеседования. Подробно об этом статья «Прием граждан и досудебная подготовка дел или предварительное рассмотрение дел» автор Диордиева О.Н., напечатана в одном из журналов ИГ «Юрист».

Итак, вам уже известно, что гражданские дела различны по категориям, по кругу участников, по фабуле дела, по сложности доказывания.

Те дела, которые не представляют собой особой сложности по доказательствам, доказательства однозначны и могут быть представлены заявителем, не требуют дальнейшей проверки, могут быть рассмотрены по особой процедуре, называемой «Судебный приказ». Судебный приказ выделен в отдельный институт: «Приказное производство». Действует с ноября 1995 года. Но еще в дореволюционной России была известна такая судебная процедура, также была она предусмотрена и ГПК 1923 г.

Цель данной формы защиты, осуществляемой судом (приказ выдает судья и это форма правосудия) — разрешение спора о праве в упрощенном порядке. В отличие от выдачи исполнительной надписи, при приказном производстве защищаются не только интересы заявителя, который является кредитором, но и интересы должника (ответчика), так как ему становится известно о том, что взыскатель (кредитор) возбуждает приказное производство, следовательно, он может представить свои возражения. И тогда спор будет рассматриваться по обычной процедуре — в исковом порядке.

Судьи в 1999 г. вынесли 1322,5 тыс. Судебных приказов, что на 24,3% меньше, чем в 1998 г., отменено же в 1999 г. было 84441 приказ (Статистика, журнал «российская юстиция» №7 за 2000 г. стр.59).

### ***Черты приказного производства:***

1. Приказное производство документальное.
2. В рамках, определенных законом.

3. Упрощенная форма судопроизводства.
4. Зависит от воли сторон.

Заявитель (если приказ будет вынесен, именуется взыскатель) подает в суд по общим правилам подсудности заявление о выдаче судебного приказа, заявление должно отвечать требованиям ст.125-4, быть оплачено госпошлиной — 50% от суммы, если бы было подано исковое заявление, а по льготным делам не оплачивается ст.125-5 ГК.

Если заявление не отвечает требованиям ст.125-4 и ст.125-5, 125-2, то судья выносит определение об отказе в принятии заявления (как видно ст.130 ГПК не действует, что считаю разумно, подробно можно прочесть об этом «О совершенствовании норм ГПК», журнал «Арбитражный и гражданский процесс» №1 и №4 за 1999 г., автор Диордиева О.Н.).

Одним из оснований к отказу в принятии заявления о выдаче приказа является категория требований ст.125-5 ГПК, этот перечень исчерпывающий. Необходимо учитывать, что по взысканию как последствия недействительности сделки, признания ее недействительной — денежные суммы тоже могут взысканы, но это уже только в исковом порядке. Так, не может быть судебным приказом расторгнут договор и взыскана неустойка. То, что не может быть рассмотрено в порядке приказного производства, может быть рассмотрено в исковом, а то, что может быть рассмотрено в приказном порядке, может быть, а иногда только так и должно, рассмотрено в исковом. Так, алименты в приказном порядке можно взыскивать, только если нет заинтересованных лиц, не требуется устанавливать твердый размер суммы.

Если судья принимает заявление о выдаче судебного приказа, то никакого определения не выносится, а копия заявления с копиями, представленными взыскателем (заявителем) документов, направляется должнику, в трехдневный срок, и ему предоставляется возможность в течение 20 дней для ответа на заявленное требование.

#### *Далее возможно три варианта:*

1. Судья откажет в выдаче приказа, если усматривается наличие спора о праве, который невозможно разрешить на основании представленных документов п.2 ч.2 ст.125-8 ГПК.

2. Если должник не согласен с заявлением взыскателя п.1 ч.2 ст.125 ГПК, это оформляется определением, которое может быть обжаловано, и если не будет отменено, то заявитель может обратиться в суд с иском.

3. Судья выдает судебный приказ, выдача приказа — единоличное действие судьи ч.1 ст.125-8 и ч.2 ст.125-7 ГПК.

Приказ выдается по форме ст.125-9 ГПК. Он имеет силу исполнительного документа, и непосредственно он представляется для исполнения.

Судебный приказ как исполнительный документ предъявляется к исполнению по истечении 10 дней. То есть уже на 11 день он может быть исполнен. У должника же право просить судью отменить судебный приказ, которым он может воспользоваться в течение 20 дней. Налицо коллизия норм.

Судья может отменить приказ по формальному основанию — если он обоснует, что не имел возможности в течение 20 дней заявить о своих возражениях против требования взыскателя по уважительной причине. Закон не указывает их, но следует исходить из общих: болезнь, командировка, неполучение извещения и т.д.

Судья также единолично рассматривает вопрос по заявлению должника об отмене судебного приказа. Определение об отказе в отмене приказа обжалуется в кассационном порядке. Если же суд отменяет судебный приказ, то заявитель (взыскатель) вправе подать иск. Кассационная инстанция рассматривает жалобу на определение судьи об отказе в отмене судебного приказа, не проверяет суть приказа. Приказ может обжаловать в порядке надзора, это может сделать как взыскатель, так и должник, прокурор.

(Краткая характеристика судебного приказа дана в лекции: «Постановления суда первой инстанции»).

Итак, приказное производство — это упрощенная форма гражданского судопроизводства, вытекающая из искового судопроизводства, возможная по строго определенным законом категориям материально-правовых отношений, осуществляемая судьей единолично, без вызова сторон и ведения протокола судебного заседания, завершающаяся вынесением судебного приказа, имеющего силу судебного решения и исполнительного документа, сторонами являются взыскатель и должник, бремя доказывания путем предоставления письменных доказательств, которые бесспорно лежит на взыскателе, именуемом в момент подачи заявления заявителем.