**ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ**

**Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования**

**РОССИЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ГУМАНИТАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**

**Контрольная работа**

Дисциплина: Гражданско-процессуальное право

Тема: Исковая форма защиты права: Право на иск. Понятие , виды, элементы иска. Встречный иск. Отказ от иска, признание иска, мировое соглашение.

**Выполнила: Черкашенко С.В. студентка курса 2(3 года)**

**Специальность: юриспруденция**

**Проверил: Дралюк Р.С.**

г. Ноябрьск 2008 г.

 Каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод. Реализация установленного конституционного права на «судебную защиту» реализуется в гражданском процессе посредством отдельных видов судопроизводств, и обеспечивается корреспондирующей обязанностью всей судебной системы федеральных судов общей юрисдикции[[1]](#footnote-1).

**Исковое производство** - основной вид гражданского судопро­изводства. Защита права в большинстве случаев осуществля­ется судом в порядке искового судопроизводства. Исковая форма защиты права в значительной мере совпадает с гражданской про­цессуальной формой.

 Средством возбуждения искового производства является **иск** - спорное материально-правовое требование одного лица к дру­гому, подлежащее рассмотрению в определенном процессуальном порядке. Это основное средство защиты нарушен­ного или оспоренного права, а форма, в которой происходит за­щита этого права, называется **исковой формой**. Спорные **требования**, подлежащие рассмотрению в рамках про­цессуальной формы, называются **исковыми.**

**Actio – иск** – имеет не только процессуальный, но и реальный смысл, он означает не просто желание начать процесс, но и возможность совершить реальное действие. Лицо, вчиняющее иск, должно обладать признанным правом требования.[[2]](#footnote-2)

 Всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. Реализация права на обращение в суд за судебной защитой в форме подачи искового заявления возможна в порядке, установленном законом. Право на предъявление иска является в этом плане формой реализации права на обращение в суд[[3]](#footnote-3).

Следует различать право на иск в процессуальном смысле и право на иск в материально-правовом смысле, ибо это различные правовые явления, имеющие различные предпосылки.

Право на иск в материальном смысле – есть право на принудительное осуществление своего материального права-требования (притязания) к ответчику. Процесс в суде ведется для того, чтобы выяснить, имеет ли истец право на иск в материальном смысле или нет. Если у истца право на иск в этом смысле отсутствует, то суд в своем решении должен отказать в иске.

В процессуальном смысле под правом на иск понимается право на обращение в суд за судебной защитой, то есть право посредством предъявления иска поставить суд в необходимость разрешить дело согласно закона. Это право на правосудие по конкретному правовому спору, то есть право на объективно-правильное судебное решение.

 Право на предъявление иска связывается законом с наличием определенных минимальных условий, так называемых предпосылок права на предъявление иска. Предпосылками права на предъявление иска являются юридические факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение судебного права на предъявление иска по конкретному гражданскому делу. Различаются предпосылки общие и специальные в зависимости от круга дел, по которым они применяются, и положительные или отрицательные в зависимости от того, с наличием их или отсутствием связывает закон возникновение права на иск в процессуальном смысле.

 Среди общих (и по сути основных) предпосылок необходимо выделить:

1. Процессуальная правоспособность истца. Лицо не правоспособное такой возможности лишено.

2. Подведомственность спора суду. Подведомственность очерчивает общие рамки, границы существования право обращения в суд. Наличие правоспособности без подведомственности не может привести к возникновению данного права.

Два вышеназванных условия (предпосылки) в комплексе образуют право на иск, где правоспособность определяет субъекта, а подведомственность фактически распределяет судебные органы.

Что касается других предпосылок, в частности: необходимость соблюдения предварительного досудебного порядка разрешения спора; отсутствие вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете по тем же основаниям; отсутствие между сторонами договора о передачи спора в третейский суд, а так же отсутствие определения суда о принятии отказа истца от тождественного иска либо о прекращении тождественного спора мировым соглашением, то они являются основаниями к отказу в принятии искового заявления.

Таким образом, отсутствие одних предпосылок свидетельствует и об отсутствии у истца права на иск, что лишает его возможности когда бы то ни было обратиться в суд с подобными требованиями, другие же предпосылки свидетельствуют лишь о невозможности реализовать право на иск в настоящий момент, ввиду препятствий к тому, однако не исключают такой возможности в будущем после их отпадения.

Понятие **«иск»** происходит от слова «искать» - искать удовлетворения своих требований, защиты своих интересов.

Учение о «иске» берет свое начало еще в Римском праве. При этом и само содержание понятия «иск», данное римскими юристами, сохранилось и широко используется современными юристами в правоприменительной практике. "Общее понятие иска дается в Дигестах: *иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование".*

 Иск как институт процессуального права, представляет собой требование заинтересованного лица, вытекающее из спорного материального правоотношения, о защите своего или чужого права либо законного интереса, подлежащее рассмотрению и разрешению в установленном законом порядке.

Таким образом, иск представляет собой не обращение к суду с требованием о защите, а само требование о защите права или интереса, которое существует до тех пор, пока не будет удовлетворено либо в его удовлетворении не будет отказано; иск как требование о судебной защите является единым и неделимым понятием, его следует отличать от права на иск, которое может существовать как в процессуальном, так и в материально-правовом смысле.

 **Исковые требования** — это такие требования, когда между ист­цом и ответчиком возник спор в связи с нарушением или оспари­ванием субъективного права и стороны не разрешили его без вме­шательства суда, а передали на его рассмотрение и разрешение.

Любое обращение в суд с иском должно сопровождаться тре­бованием к ответчику, т.е. к конкретному лицу, нарушившему его право. В сочетании двух требований: материально-правового (требования истца к ответчику) и процессуально-правового (тре­бования истца к суду) и состоит иск. Без одной из этих сторон иска не существует.

**Исковое заявление** - важное средство возбуждения процесса по конкретному спору. Согласно закону любое заинтересованное лицо может обратиться в суд за защитой нарушенного или оспо­ренного права. Такое обращение и принято называть предъявле­нием иска.

Очевидно, что между иском как требованием о защите права или интереса и исковым заявлением, в котором излагается это требование, существует определенная связь. А именно, иск и исковое заявление соотносятся как содержание и его внешняя форма. При этом форма всегда имеет «служебное значение», потому что она является способом существования и выражения содержания. В этой связи служебная роль искового заявления как формы иска состоит в том, что в нем отражаются (фиксируются) элементы иска, а также иные сведения, необходимые для правильного и быстрого рассмотрения дела.

 При анализе соотношения иска и искового заявления как содержания и его формы, не следует забывать об их относительной самостоятельности. Об этом свидетельствует анализ процессуальных норм, предусматривающих институты признания иска, обеспечения иска, соединения и разъединения исков. Так, норма, предоставляющая ответчику право признать иск, имеет в виду признание не искового заявления, а иска как требования к суду о защите права или интереса. Наиболее ярким подтверждением тезиса об относительной самостоятельности иска и искового заявления является институт соединения и разъединения исков.

Наконец, соотношение иска и искового заявления как содержания и формы, имеющих относительно самостоятельное существование, дает возможность объяснить, почему определение элементов иска нужно вести в объективном плане, а не с позиции субъективного подхода, ориентированного на действия заинтересованного лица.

**Элементы иска** – это его составные части, определяющие содержание и индивидуализирующие его. Они дают необходимую информацию о заинтересованных лицах – сторо­нах процесса, о субъективном материальном праве, нуждающемся, по мнению истца, в защите, об обстоятельствах, служивших основанием обращения в суд. Такая информация позволяет индивидуализировать и сам процесс по конкретному гражданскому делу, определить объем, характер и направления деятельности суда. От элементов иска зависит и способ защиты, предоставляемой нарушенному или оспоренному субъективному материальному праву, и характер будущего судебного решения.

 Выделяют следующие элементы иска:

* Предмет иска;
* Основание иска;
* Содержание иска;
* Юридическая квалификация иска;
* Стороны иска.

Предмет иска составляет материально-правовое требование истца к ответчику. Характер искового требования определяется характером спорного материального правоотношения, из которого вытекает требование истца. По существу просьба истца, реализованная в виде этого требования, составляет просительный пункт искового заявления. От того, насколько четко и юридически грамотно сформулировано исковое требование, зависит и уяснение судьей позиции, которую занимает истец.

 Предметом иска является не субъективное право (оно входит в юридическое основание иска), подлежащее защите, а способ (способы) его защиты.

Например, истец просит суд восстановить его на работе и взыскать заработную плату за время вынужденного прогула либо расторгнуть договор и взыскать убытки, или признать сделку недействительной. Во всех этих случаях восстановление, взыскание, расторжение, признание представляют собой предусмотренные законом способы защиты права.

Право определения иска принадлежит самому истцу и только ему. Более того, предмет и основание иска не могут быть изменены судом без согласия на то истца.

Основание иска[[4]](#footnote-4) составляют юридические фак­ты, на которых истец основывает материально-правовое требова­ние к ответчику. В исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, на которых истец основы­вает свое требование к ответчику. Основание иска — это то, из чего истец выводит свои требования к ответчику. Юридические факты — это обстоятельства, создающие, изменяющие права и обязанности сторон или же препятствующие возникновению прав и обязанностей. Такими юридическими фактами могут быть: заключение договора, вступление в брак и его регистрация, при­чинение вреда.

При этом важно указать юридически значимые факты, которые войдут в предмет доказывания по делу. Кроме фактического основания иска, следует различать правовое основание иска. Хотя ГПК не требует от истца указания на ту норму права, которая охраняет спорное правоотношение, это не означает, что истец не должен указать то право, защиты которого он требует. В тех случаях, когда исковое заявление подается прокурором, адвокатом, юрисконсультом, они должны юридически правильно определить спорное правоотношение и указать норму права, которая нарушена.

Важно отметить, что в исковом заявлении необходимо указать доказательства, подтверждающие обстоятельства, изложенные истцом в обоснование своих требований. Если истец не представил доказательства, судья не может по этому основанию отказать в принятии искового заявления.

Еще один элемент иска - содержание иска. Под содержанием понимается действие суда, совершения которого просит истец, обращаясь в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права. Содержание иска определяется истцом, исходя из способа судебной защиты: признание, присуждение, прекращение, изменение, осуществление в иной форме преобразовательных полномочий суда[[5]](#footnote-5).

 Исследователь - Амосов С. относит к элементам иска юридическую квалификацию. Однако, отнесение юридической квалификации к самостоятельному элементу иска в состоянии усложнить конструкцию иска. Тем не менее, в интересах повышения эффективности судебной защиты, учитывая реалии сложившейся судебно-арбитражной практики на которые убедительно ссылался Амосов С., высказывая свое предложение, наверное, было бы целесообразным пойти на некоторое усложнение процессуальной конструкции. Тем более что, со временем, исковые формы гражданского и арбитражного процессов, на наш взгляд, будут все больше сближаться, взаимно дополняя и обогащая друг друга.

Осокина Г.Л. выделяет также такой элемент, как стороны иска. При этом автор ссылается на Комиссарова К.И., который отмечает, что «предмет и основание иска приобретает необходимую определенность только при условии, что речь идет о конкретных носителях субъективных прав и обязанностей».

В Римском праве, наиболее общим делением исков было разделение их на иски вещные и личные (actiones in rem et in personam). Первые защищают право на вещь, вторые - права кредитора, в случае неисполнения должником обязательства.

Под классификацией принято понимать распределение вещей, предметов, явлений, фактов по группам (классам) согласно общим (типическим признакам классифицируемых объектов, в результате чего каждый класс имеет свое постоянное, определенное место.[[6]](#footnote-6)

Чтобы классификация выполнила поставленные перед ней задачи, необходимо в качестве основания для выделения фактов и явлений правовой действительности брать наиболее существенные и важные в практическом отношении признаки.

В настоящее время, можно выделить следующие основные классификации иска по следующим основаниям:

· По объекты защиты – материально-правовая классификация исков;

· По предмету иска – процессуально-правовая классификация исков;

· По характеру защищаемого интереса.

Значение материально-правовой классификации исков заключается в следующем:

Во-первых, она лежит в основе судебной статистики, и по количеству тех либо иных дел в судах, увеличению их числа или уменьшению можно проследить состояние конкретных социальных процессов.

Во-вторых, на ее основании осуществляется обобщение судебной практики по отдельным категориям гражданских дел, принимаются постановления Пленума Верховного Суда РФ.

В-третьих, материально-правовая классификация исков положена в основание многих научных и прикладных исследований по особенностям судебного разбирательства отдельных категорий гражданских дел, например о защите права собственности. Достаточно много издается на основе материально-правовой классификации исков научной и справочной литературы по методике ведения дел в суде и доказыванию, например справочники по подготовке гражданских дел к судебному разбирательству.

В зависимости от характера спорного материального правоотношения, по отраслям и институтам гражданского, трудового и других отраслей права выделяются иски, возникающие из гражданских, трудовых, брачно-семейных, земельных и иных правоотношений.

Затем каждый вид иска, например из гражданских правоотношений, подразделяется на иски из обязательственных правоотношений, из причинения внедоговорного вреда, из авторского, изобретательского, наследственного права и т.д. Иски из обязательственных правоотношений, в свою очередь, подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, ренты, хранения и т.д. Как видно, классификация исков по материально-правовому признаку может быть достаточно детальной и углубленной.

 При процессуально-правовой классификации исков выделяются иски о признании, о присуждении и преобразовательные иски. Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право, но оно оспаривается другим лицом, например иск о праве на жилое помещение.

Иски о признании подразделяются на два вида – положительные (позитивные) и отрицательные (негативные).

Положительный иск о признании заключается в том, что истец обосновывает требование о признании за ним определенного права, например о признании права собственности на жилое помещение.

По отрицательному иску о признании истец отвергает существование определенного права, истец утверждает, что на нем нет определенной обязанности, например по иску об оспаривании права собственности на объект недвижимости либо об оспаривании актовой записи об отцовстве.

Таким образом, общее, характеризующее иски о признании, заключается в том, что истец не просит суд что-либо присудить ему, он требует признания судебного права, интереса либо отрицает их существование.

Иск о присуждении характеризуется тем, что истец просит признать за ним определенное субъективного право, обязать ответчика соответственно этому признанному праву совершить определенные действия – передать денежные средства, имущество, освободить помещение, земельный участок и т.д.

Иск о присуждении по своей юридической характеристике гораздо шире, поскольку истец просит суд как признать за ним определенное право, так и совершить определенные действия по его принудительному осуществлению, таков, например, иск о взыскании денежных сумм, о возмещении ущерба, изъятии имущества и т.д.

Нередко исковые требования о знании и присуждении могут сочетаться в одном исковом заявлении, например о признании сделки купли-продажи жилого помещения недействительной и выселении из него прежних собственников. В литературе длительное время подчеркивалось, что только иски о присуждении могут быть принудительно исполнены в порядке исполнительного производства. Однако следует иметь в виду, что в соответствии с современной трактовкой свойство исполнимости присуще всем судебным решениям в той либо иной мере.

Преобразовательные иски также имеют свои особые характеристики.

Под преобразовательными исками понимаются иски о прекращении, изменении, а в ряде случаев и о возникновении нового материального правоотношения.

Можно также классифицировать иски по характеру защищаемых интересов: иски личные, иски в защиту публичных и государственных интересов, иски в защиту прав других лиц и косвенные иски.

Основанием классификации является вопрос о выгодоприобретателе по соответствующему иску, т.е. лице, чьи права и интересы защищаются в суде.

В зависимости от вида иска по критерию характера защищаемого интереса можно выделить особенности процессуального регламента, связанные с возбуждением дела, понятием надлежащих сторон, содержанием судебного решения, его исполнением и др.

Процессуальное равенство сторон в процессе обеспечивается предоставлением ответчику возможности защищаться против предъявленного к нему иска, выдвигая необходимые возражения. Состязательная форма процесса позволяет ему, не дожидаясь, начала рассмотрения дела по существу, ознакомиться с исковым заявлением, изучить имеющиеся у истца доказательства и с учетом полученной информации определить свое отношение к предъявленному истцом требованию. Ответчик вправе признать иск, если считает требование истца законным и обоснованным. Ответчик он может использовать две формы защиты: возражения и встречный иск.

Возражения против иска – аргументированные доказательствами доводы,

опровергающие предъявленный иск. По своему характеру возражения могут быть процессуальными и материально-правовыми.

Процессуальные возражения всегда направлены на то, чтобы доказать неправомерность возникновения самого процесса по делу ввиду отсутствия у истца права на иск или нарушения им порядка предъявления иска. Ответчик добивается оставления заявления без рассмотрения или прекращения производства по делу. Например, указывая на нарушение истцом порядка предъявления иска, ответчик доказывает, что дело суду неподсудно, заявление подано представителем истца, не имеющим полномочий на ведение дела, и т. д. В качестве фактов, свидетельствующих об отсутствии у истца права на иск, ответчик может указывать неправоспособность истца, не подведомственность дела суду, наличие специального запрета на рассмотрение дела, которое по общему правилу подве­домственно суду, наличие по тождественному иску вступившего в законную силу решения суда и др.

Материально-правовые возражения направлены на опровержение фактов, составляющих основание предъявленного иска, и свидетельствуют о незаконности или необоснованности требования истца. Доказывая незаконность иска, ответчик, как правило, ссылается на не правовой характер заявленного требования (взыскание карточного долга), на то, что спорное правоотношение возникло до издания соответствующего нормативного акта, который обратной силы не имеет, либо сделка сторон является противозаконной (купля-продажа гражданами наркотических веществ)[[7]](#footnote-7). Ответчик также вправе утверждать, что норма, положенная в основу предъявленного иска, утратила силу.

В других случаях ответчик использует в качестве контраргументов ссылку на наличие правопогашающих фактов. Например, возражая против иска о возмещении вреда, ответчик указывает на наличие вины самого истца (умысел или грубую неосторожность). Опровергая иск о признании недействительным фиктивного брака, ответчик заявляет, что через год после регистрации брака между ним и истицей возникли семейные отношения и брак перестал быть фиктивным.

Более сложным и реже используемым на практике является такой способ защиты ответчика, как встречный иск.

Встречный иск – самостоятельное требование ответчика к истцу, предъ­явленное в суд для одновременного совместного рассмотрения в деле по иску истца.

Поскольку иск ответчика характеризуется в качестве встречного, требо­вание истца принято называть в данном случае первоначальным. Требование ответчика может быть принято для совместного рассмотрения с первоначальным иском только в трех случаях, прямо предусмотренных законом:

1) если встречное требование направлено к зачету первоначального тре­бования. Зачет имеет место, когда оба иска носят имущественный характер. Если цена встречного иска выше, чем у первоначального, суд, произведя взаимное погашение их, взыщет в пользу ответчика лишь недо­стающую сумму. Аналогичным образом суд поступит, если цена первоначального иска выше цены встречного, присудив истцу сумму, составляющую разницу в цене исков. При одинаковой цене обоих требований суд взаимно погашает их, не присуждая каких-либо сумм ни одной из сторон. Процессуальная экономия, достигаемая в результате рассмотрения в одном процессе требований, подлежащих зачету, проявляется в стадии исполнения. При раздельном рассмотрении подобных требований сначала по исполнительному листу будет взыскана сумма, истребуемая истцом. А затем произойдет фактически обратное взыскание по требованию ответчика. При совместном же рассмотрении исков, между которыми возможен зачет, будет выдан один исполнительный лист в пользу одного взыскателя, никакой взаимной передачи денежных сумм не потребуется. Однако принять к рассмотрению в одном процессе с первоначальным иском встречное требование по мотиву возможного их зачета – право, а не обязанность суда. В качестве примера требований, направленных к зачету, достаточно привести одно из типичных условий договора аренды нежилого помещения. Арендатор вправе требовать зачета в арендную плату сумм, израсходованных на улучшен­ие арендуемого помещения;

2) если удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска. В данном случае встречное требование направлено на полный или частичный подрыв основания первоначального требования, по своему характеру они являются взаимоисключающими друг друга. Их раздельное рассмотрение невозможно, поскольку это повлекло бы вынесение противоречащих друг другу решений. Одно из таких требований или оба носят неимущественный характер. Наиболее типичными примерами встречных исков, предъявляемых по указанному основанию, являются: иск о взыскании алиментов и встречный иск ответчика о признании недействительной записи его отцом ребенка в органах загса; иск о расторжении брака и встречный иск о признании брака недействительным, иск о разделе жилой площади и встречный иск о признании первона­чального истца утратившим право на жилую площадь. Суд обязан принять подобные требования к совместному рассмотрению и вынести по ним одно решение;

 3) если между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному разрешению споров. Здесь все зависит от усмотрения суда – сочтет ли он требования взаимосвязанными или нет. На момент принятия встречного иска очень трудно судить, к какому результату приведет процесс, совсем не ис­ключено его осложнение и затягивание, вынесение неправильного ре­шения. На практике судьи осторожно подходят к такому соединению исков, что вполне оправданно. В качестве примера применения указанного основания для принятия встречного иска можно назвать случай рассмотрения в деле о расторжении брака требований ответчика о взыскании с истца алиментов и о разделе совместно нажитого имущества.

Встречный иск может быть предъявлен до постановления решения по первоначальному иску, практически - до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения. Предъявляется он по общим правилам: подается в суд исковое заявление. Заявление оплачивается госпошлиной. Принятие встречного иска оформляется определением суда или судьи. Подсудность встречного иска обусловлена его связью с первоначальным иском, вследствие чего он предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска. Если основания для принятия иска ответчика как встречного отсутствуют, суд или судья - выносят определение об отказе в его принятии для совместного рассмотрения с первоначальным. Такое определение обжалованию не подлежит, поскольку не препятствует предъявлению самостоятельного иска . Если же судья или суд отказывают в принятии заявления ответчика, определение может быть обжаловано.

Резолютивная часть судебного решения должна содержать отдельные выводы по первоначальному и встречному искам: какое право признано за каждой из сторон, кто, какие действия и в чью пользу должен произвести. Фактически это будет единое решение по двум различным требованиям, где каждая из сторон занимает положение истца и ответчика одновременно.

Лицо обладающее определенным субъективным гражданским правом, может от него отказаться, если это не противоречит назначению этого права и соответствует закону и его интересам.[[8]](#footnote-8)

Отказ от права может быть совершен в процессе [[9]](#footnote-9) тогда он связывается с отказом от судебной защиты этого права и направлен на окончание процесса.

Формой отказа стороны в процессе от судебной защиты принадлежащих ей прав является:

- на стороне ответчика – признание иска;

- на стороне истца – отказ от иска.

Признание иска – заявленное ответчиком согласие с исковыми требованиями истца, которое, как правило, влечет за собой вынесение решения об удовлетворении иска.

Мотивами признания иска могут быть необоснованность возражений ответчика и убеждение в справедливости требования истца, полный или частичный добровольный отказ ответчика от принадлежащего ему субъективного права в пользу истца, нежелание продолжать спор. Признанием иска ответчик прекращает материально-правовой спор с истцом, обеспечивая истцу выигрыш процесса.

Признание иска бывает различным по форме и содержанию. По форме – это либо отдельное заявление ответчика, приобщаемое к материалам дела, или запись в протоколе судебного заседания, подтвержденная подписью ответчика. По содержанию оно может быть полным или частичным, простым или квалифицированным. При частичном признании иска материально-правовой спор сохраняется в той части требования истца, которая опровергается ответчиком. Простое признание – согласие с предъявленным иском без каких-либо оговорок. Квалифицированное же делается всегда с оговорками, не позволяющими считать требование истца бесспорным. Например, ответчик признает наличие между и истцом договора займа, но утверждает, что истребуемую сумму он вернул, не получив от истца встречной расписки. Суд в праве не принять признание иска, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Незнание иска оценивается судом в совокупности со всеми имеющуюся в деле материалами и с учетом выясненных в судебном заседании обстоятельств дела. Процесс в таком случае не прекращается, дело рассматривается по существу с вынесением решения. В судебном решении должна содержаться оценка признания иска. В основу удовлетворения иска оно может быть положено лишь при отсутствии сомнений в его правомерности. Свое несогласие с признанием иска суд должен мотивировать.

 Отказ от иска – распорядительное действие истца, имеющее целью прекращение начатого процесса.

Истец отказывается от просьбы о рассмотрении судом возникшего у него с ответчиком материально-правового спора и от судебной защиты своего субъективного права или охраняемого законом интереса. Мотивами подобного действия могут быть добровольное исполнение ответчиком обязанности перед истцом, явная необоснованность иска и нежелание истца проигрывать процесс. Истец вправе отказаться от иска полностью или частично. Приняв частичный отказ от иска, суд в остальной части иска решает дело по существу и выносит решение. Отказ от иска может быть выражен в отдельном заявлении, которое приобщается к материалам дела. Заявленный в ходе судебного разбирательства отказ от иска отражается в протоколе судебного заседания, под этой записью должна быть подпись истца. Суд или судья, рассматривающий дело, обязан разъяснить истцу последствия отказа от, иска, о чем также делается запись в протоколе судебного заседания.

Прокурор и иные субъекты, возбудившие в суде дело в защиту прав и интересов других лиц, вправе отказаться от иска, что не лишает самих этих лиц возможности требовать рассмотре­ния дела по существу. Принятие судом отказа от иска оформляется определением суда или судьи о прекращении производства по делу. Вторичное возбуждение дела по такому иску не допускается.

Мировое соглашение – распорядительное действие сторон по взаимному урегулированию возникшего материально-правового спора на взаимоприемлемых условиях и прекращению возбужденного судом дела.

Встречное волеизъявление сторон основывается при этом на взаимных уступках, поскольку они сами определяют объем субъективных прав, реализуемых по достигнутому соглашению. В частности, истец, не располагающий достаточными доказательствами подтверждение заявленного им требования, может посредством мирового соглашения с ответчиком получить большую часть материального блага, оставив какую-то долю ответчику, хотя при нормальном развитии процесса мог последовать отказ в иске. Одновременно стороны распоряжаются и процессуальными средствами защиты своих прав, добиваясь прекращения процесса в расчете на исполнение достигнутого мирового соглашения, которое вменяет собой решение суда.

Мировое соглашение могут заключать стороны того материально-правового отношения, по поводу которого возник спор, рассматриваемый в суде. Это истец, ответчик и третьи лица, заявляю не самостоятельные требования на предмет спора (судьба предмета спора решается подобным соглашением). Не могут заключать мировое соглашение третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, прокурор и другие субъекты, предъявившие иск в защиту прав истца. В случае заявления истца и ответчика о том, что они желают заключить мировое соглашение по возникшему между ними гражданско-правовому спору, суд разъясняет им последствия утверждения мирового соглашения».

Условия мирового соглашения могут быть изложены в отдельном совместном документе сторон, адресованном суду. Это соглашение приобщается к материалам дела, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания. Если стороны заключают мировое соглашение, находясь в зале судебного заседания, условия соглашения заносятся в протокол судебного заседания; истец и ответчик должны подписать его. Суд или судья, рассматривающий дело, разъясняют сторонам последствия заключения мирового соглашения, о чем также делается запись в протоколе судебного заседания. Суд контролирует это очень важное распорядительное действие сторон и вправе не утверждать мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Недопустимо, например, утверждение мирового соглашения, когда его условия нарушают трудовые пра­ва граждан (вместо восстановления на работе администрация со­глашается принять истца на работу с заключением нового трудо­вого договора) или в обход закона направлены на освобождение лиц от материальной ответственности за ущерб, причиненный при исполнении ими трудовых обязанностей. Путем заключения мирового соглашения стороны не вправе изменять размер возмещения за вред, причиненный здоровью при исполнении трудовых обязанностей, а также размер алиментов, установленный законом. Не может утверждаться мировое соглашение по делам об установлении отцовства.

Отказывая в утверждении мирового соглашения, суд или судья носят определение, в котором излагают мотивы отказа. В этом случае дело должно быть рассмотрено по существу с вынесением пения. Отдельное определение выносится и в случае утверждения мирового соглашения, одновременно суд или судья прекращают производство по делу.

Утвержденное судом мировое соглаше­ние влечет за собой важные правовые последствия — прекращение производства по делу и лишение сторон возможности обращения вторично с тождественным иском.

Судебное мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса. Уже в стадии подготовки дела к су­дебному разбирательству судья принимает меры к заключению ми­рового соглашения.[[10]](#footnote-10)

Исковое производство не случайно названо первым. Это основная процедура рассмотрения гражданских дел, поскольку большинство требований заинтересованных лиц вытекает из споров о праве. Процессуальные нормы, регламентирующие исковое производство, носят характер общих правил для всего гражданского судопроизводства. Средством возбуждения искового производства является иск. Иск справедливо считается самым совершенным средством защиты субъективного права, которое нарушено или оспорено. Лицо, считающее себя обладателем нарушенного или оспоренного права, ищет у суда защиты в установленном зако­ном процессуальном порядке. Подобное обращение в суд и получило название «иск».

Иск является средством и способом защиты субъективных прав в случае их нарушения или угрозы нарушения, т. е. в случае возникновения материально-правового спора. Одновременно это и способ возбуж­дения правосудия по гражданским делам. Иск занимает центральное место среди институтов гра­жданского процессуального права. Исковое производство по своему значению и объему является важнейшей частью всего гражданского судопроизводства и процессуальной формой правосудия по гражданским делам. Иск находится в тесной взаимосвязи со всеми институтами гражданского процессуального права, определяет настрой всего регламента рассмотрения гражданских дел, служит ориентиром правового регулирования судебной деятельности.

**Список использованной литературы**

Нормативные акты:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ // в редакции от 06.12.2007 г.

2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ, в редакции от 04.12.2007 г.

3. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже".

Учебная литература:

1. Гражданское процессуальное право: учеб./С.А. Алехина, В.В. Блажеев и др.; под ред. М.С. Шакарян. – М.: ТК Велби, изд-во Проспект, 2004. -592 с.

2. Гражданский процесс: Учебник / Отв.ред.проф. В.В. Ярков. – М.: БЕК. – 2001.

3. Осокина Г.Л. Иск (теория и практика) - М.: Городец. -2000

1. ст. 46 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-1)
2. Осокина Г.Л. Иск (теория и практика) - М.: Городец. -2000. [↑](#footnote-ref-2)
3. ст. 3 ГПК РФ [↑](#footnote-ref-3)
4. п. 5 ст. 131 ГПК [↑](#footnote-ref-4)
5. ст.12 ГК [↑](#footnote-ref-5)
6. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданское процессуальное право: учеб./С.А. Алехина, В.В. Блажеев и др.; под ред. М.С. Шакарян. – М.: ТК Велби, изд-во Проспект, 2004 [↑](#footnote-ref-7)
8. Ст. 9-10 ГК [↑](#footnote-ref-8)
9. Ст. 39, ч.1 ст. 173 ГПК [↑](#footnote-ref-9)
10. Ст. 39 ГПК [↑](#footnote-ref-10)