***Уральский Финансово-Юридический Институт***

**Юридический факультет**

**Курсовая работа**

#### По Гражданскому Процессуальному праву

**На тему: *Понятие Иска. Виды исков.***

##### **Выполнил**

Студент:4-го курса

группы **Ю-401**

**Маньков В.А.**

Руководитель:

**Бочков П.В.**

# Екатеринбург 2002

содержание

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | |  | | *Стр.* |
| 1*.Введение*   * 1. *Цель и задачи курсовой работы*   2. *Гражданское судопроизводство* | | | | *3*  *3*  *3* |
| 2. | *Понятие иска* | | | *4* |
| 2.1. | *Элементы иска* | | | *4* |
| 2.2. | *Виды исков* | | | *7* |
| 2.3. | *Право на иск* | | | *9* |
| 3. | *Порядок предъявления иска и последствия его несоблюдения* | | | *12* |
| 3.1. | *Обеспечение иска* | | | *13* |
| 3.2. | *Защита интересов ответчика* | | | *14* |
| 3.3. | *Распоряжение исковыми средствами защиты* | | | *16* |
| 4. | *Порядок возбуждения производства* | | | *19* |
| 4.1. | *Порядок возбуждения производства в кассационной инстанции* | | | *19* |
| 4.2. | *Особенности порядка возбуждения производства в надзорной инстанции* | | | *22* |
| 4.3. | *Возбуждение исполнительного производства* | | | *23* |
| *Заключение* | | | | *25* |
| *Библиография* | | | | *27* |
|  | | |  |  |

1. Введение

**1.1.Цель и задачи Курсовой работы:** главной задачей курсовой является углублённое и полное изучение понятия *ИСКИ.* Из нижеизложенного материала мы разберём, какие виды исков бывают, кто имеет право на иск, какой порядок предъявления иска и какие последствия его несоблюдения, как защищаются интересы ответчика.

**1.2.Гражданское судопроизводство** – это урегулированная гражданским процессуальным правом деятельность суда, участвующих в деле лиц и других участников процесса, а также органов исполнения судебных постановлений (судебных исполнителей).

Российское гражданское процессуальное право устанавливает, какие действия совершаются судом, участниками процесса, а также судебными исполнителями, при каких условиях и в какой последовательности эти действия должны или могут совершаться и каковы их юридические последствия.

Все предусмотренные нормами гражданского процессуального права действия совершаются судом и участниками процесса в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела. Совокупность совершаемых процессуальных действий, предусмотренных законом, составляет деятельность суда и участников процесса. Деятельность суда осуществляется в сотрудничестве с лицами, участвующими в процессе. Это проявляется как в возбуждении процесса, так и в защите субъективных прав заинтересованных лиц, общественных и государственных интересов.

*Законодательство о гражданском судопроизводстве устанавливает порядок рассмотрения дел* по спорам, возникающих из гражданских, семейных, трудовых правоотношений; дел, возникающих из административно-правовых отношений, и дел особого производства.

Общими правилами судопроизводства являются все правила искового производства; изъятия из общих правил и дополнения к ним установлены в ГПК (в подразделе. 2 и 3) либо в ином российском законодательстве.

**2. Понятие иска**

**2.1. Элементы иска**

В соответствии со ст. 46 Конституции Российской Федерации каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод. В случае нарушения или оспаривания права всякое заинтересованное лицо может обратиться в суд с требованием о его защите. Отказ от права на обращение в суд недействителен (ст. 3 ГПК)[[1]](#footnote-1).

Требование о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса называется ***иском.*** При нарушении права возникает потребность «искать» его защиту. Государственным органом, который, прежде всего, должен предоставить такую защиту, является суд. Иск есть то правовое средство, которым возбуждается деятельность суда по защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса. Процессуальный порядок, в рамках которого протекает эта деятельность, носит название ***искового судопроизводства.***

Для того чтобы правовой спор стал предметом рассмотрения в исковом судопроизводстве, необходимо, чтобы спорящие стороны находились в отношениях правового равенства друг к другу. Такие отношения характерны для отраслей частного права. Таким образом, в порядке искового судопроизводства рассматриваются споры частноправового (гражданско-правового) характера.

Суд приступает к производству по гражданскому делу не иначе как по исковому заявлению заинтересованного лица. Однако в случаях, предусмотренных законом, судопроизводство может быть возбуждено иском лиц, действующих в защиту прав и интересов другого лица, в том числе прокурора и органов государственного управления, которые выступают также в защиту государственных и общественных интересов.

Обращаясь в суд с иском, истец просит постановить решение, восстанавливающее положение, существующее до нарушения права и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; присуждающее к исполнению обязанности в натуре либо к возмещению убытков, взысканию неустойки или морального вреда; или признающее право, т.е. подтверждающее существование между истцом и ответчиком какого-либо гражданско-правового отношения либо приводящее к прекращению или изменению правоотношения.

Таким образом, иском называется *обращённое к суду требование вынести решение о признании судом субъективного права истца и о присуждении ответчика к совершению определённых действий, либо о подтверждении судом наличия или отсутствия между истцом и ответчиком определённого гражданского правоотношения, либо об изменении или прекращении правоотношений между истцом и ответчиком.*

**Иск** – это средство судебной защиты субъективного права. В случае нарушения права собственности собственник может требовать восстановления нарушенного права собственности и пресечения действий, создающих угрозу праву или нарушающих его. В случае неисполнения обязательства по договору займа кредитор может просить суд о присуждении должника к принудительному исполнению своей обязанности в натуре, а также о возмещении убытков. Лицо, заключающее сделку под влиянием обмана, может предъявлением иска добиваться признание сделки недействительной. Лицо. Потерпевшее от существенного нарушения договора другой стороной, вправе требовать по суду его расторжения. Потребность в защите прав возникает в случае его нарушения, либо угрозы такового, вследствие неопределённости правоотношений между сторонами либо потребности их изменения. Поэтому закон говорит о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса. Чаще всего защита охраняемого интереса осуществляется вместе с защитой нарушенного права. Однако правовой интерес может быть и самостоятельным объектом защиты. Так, при разделе общего имущества супругов суд вправе отступить от начала равенства долей, в их общем имуществе исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов или интересов несовершеннолетних детей (ч. 2 ст. 39 СК РФ); подлежит охране интерес лица, изображённого в произведении искусства (ст. 514 ГК РФ), и т.д.

Будучи средством защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов, иск представляет собой юридическое действие, возбуждающее деятельность суда по отправлению правосудия. Он является по своей юридической природе процессуальным институтом. Вместе с тем иск находится в тесной связи с субъективным гражданским правом, в защиту которого он предъявляется. Тесная связь иска с материальным гражданским (частным) правом выражается в том, что, как правило, всякое частное право охраняется иском, равно как не может быть и иска, оторванного от частного субъективного материального права. Без субъективного материального права иск был бы беспредметным, а не защищённое иском материальное право не было бы правом. Тесная связь иска с материальным правом нашла выражение в том, что этот термин употребляют как наука процессуального права, так и наука гражданского права. Поэтому различаются понятие иска в материально-правовом смысле и понятие иска в процессуальном смысле[[2]](#footnote-2).

*Под иском в процессуальном смысле понимается обращённое к суду требование о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса.*

*Под иском в материально-правовом смысле понимается обращённое через суд материально-правовое требование (притязание) истца к ответчику.* Материально-правовая и процессуальная наука рассматривает иск с разных сторон. Поэтому допустимо говорить о материально-правовой и процессуальной стороне иска, тесно между собой взаимосвязанных. Следует, однако, иметь в виду, что это хотя и взаимосвязанные, но разные правовые явления.

Близко к понятию иска в материально-правовом смысле стоит понятие требования или притязания. Взаимное их соотношение таково: требование есть притязание, допускающее осуществление его любым дозволенным законом способом (зачёта, самопомощи), а иск – есть притязание, осуществляемое при помощи судебной власти. Иск есть наиболее решительная форма требования. Отсюда следует, что требование может существовать без иска.

**1. Содержание иска –** это вид судебной защиты, которой добивается истец. Суд для защиты нарушенного или оспоренного права может присудить ответчика к совершению определённого действия или воздержанию от него; признать наличие правоотношения между истцом и ответчиком, зафиксировав права и обязанности сторон; изменить или прекратить существующие между сторонами правоотношения. Содержание иска отражает требование истца к суду и находит отражение в просительном пункте искового заявления. Поскольку иск есть, прежде всего, процессуальное средство защиты нарушенного или оспоренного права, поскольку содержание иска отражает правовые отношения истца с судом. Содержание иска определяет форму судебной защиты, которую избрал истец, т.е. постановление решения определённого рода. В зависимости от содержания иски делятся на виды: о признании, о присуждении и преобразовательные.

**2. Второй элемент иска – предмет.** Под ним понимают то, в отношении чего истец добивается у суда защиты: что он просит ему присудить, признать или изменить (преобразовать). Тяжущийся может требовать от суда принудительного осуществления своего материально-правового притязания к ответчику: собственник требует возврата своего имущества, кредитор – уплаты долга. Истец может просить суд установить либо изменить или прекратить материальные правоотношения между ним и ответчиком: установить отцовство в отношении рождённого ребёнка, расторгнуть брак между истцом и ответчиком, установить сервитам. В одних случаях истец заинтересован в подтверждении наличия правоотношения между ним и ответчиком, в других – его отсутствия, добиваясь, например, признания брака недействительным. Таким образом, предметом иска (в зависимости от вида) является материально-правовое требование истца к ответчику либо всё материальное правоотношение между ними.

Предмет иска следует отличать от объекта спорного гражданского правоотношения, так называемого материального объекта иска. *Материальный объект* – это вещь того или иного рода, о которой идёт спор или которая фигурирует в качестве объекта спорного правоотношения. Предмет иска различается в исках различных видов. В исках о присуждении предметом является материально-правовое требование истца к ответчику, в исках о признании и преобразовательных исках – материально-правовое отношение (подробнее об этом речь пойдёт ниже в разделе о видах исков).

**3. Основание иска –** это те фактические данные, из которых истец выводит свои исковые требования. Исковые требования вытекают из субъективных гражданских прав. Так, собственник, предъявивший иск о восстановлении утраченного владения своим имуществом, ссылается на своё право собственности; изобретатель, требующий вознаграждение за своё изобретение, - на своё право интеллектуальной собственности; престарелый отец, просящий о присуждении своего сына к выплате денег на его содержание, - на своё алиментное право.

В современном процессе истец не обязан указывать суду на юридические нормы, подтверждающие его требования. Суд сам обязан знать их и применять те, которые урегулируют данный случай (казус), хотя бы истец и вовсе на них не сослался или сослался неправильно. Истец должен лишь изложить фактические обязательства дела, отыскать же соответствующие законы составляет задачу суда. Истец может ограничиться представлением доказательств того, что он, например, купил или унаследовал спорную вещь, что он создал изобретение, самовольно используемое ответчиком, и запатентовал его, что он отец ответчика и т.п. подвести эти обстоятельства под нормы закона и установить, что истец имеет право собственности, изобретательское право или право на алименты, обязан сам суд.

Таким образом, под основанием иска следует понимать указываемые истцом обстоятельства, с которыми как с юридическими фактами он связывает свой материально-правовое требование к ответчику или правоотношение в целом, которые составляют предмет иска. В этом значении термин «основание» употребляется законом (ч. 1 ст. 34, ч.3 ст. 208, ст. 129, 219, 221 ГПК).

Элементы иска тесно взаимосвязаны. Основание иска, будучи подведено под гипотезу правовой нормы, предопределяет юридическую природу спорного правоотношения или вытекающего из него материально-правового требования, составляющего предмет иска. В свою очередь, предмет обуславливает содержание иска: материально-правовое требование может быть защищено только присуждением, существование или отсутствие спорного правоотношения защищается судебным признанием; изменение или прекращение спорного правоотношения делает необходимым судебное преобразование и решение суда.

Выделение элементов иска имеет большое практическое значение в гражданском процессе. Истец обязан доказать основание своего иска. Ответчик должен быть своевременно осведомлён об основании иска, дабы подготовить свои возражения, т.е. указать на факты, опровергающие основание иска. Таким образом, *основание иска* – есть тот стержень, вокруг которого ведётся доказательная деятельность сторон, ибо истец доказывает факты, положенные в основании иска, а ответчик их опровергает, здесь основа распределения бремени доказывания в состязательном процессе.

*Предмет иска* – это то правовое требование, те права и обязанности, которые суд должен рассмотреть для вынесения правильного решения суда. Предмет иска становится затем предметом судебного решения.

Содержание иска указывает на вид судебной защиты, который испрашивает истец. В соответствии с содержанием иски делятся на виды. Элементы иска позволяют суду индивидуализировать иск. Это необходимо в тех случаях, когда суд разрешает вопрос о том, не был ли предъявленный иск уже принят судом. Или не был ли он ранее уже разрешён, или не вынес ли суд ранее по нему своего решения (ч.3 ст.208 ГПК). Для разрешения этого вопроса необходимо установить тождество предъявленного иска с ранее рассмотренными требованиями или уже находящимися в производстве. Тождественными будут иски, если в них совпадают предмет и основания и если в деле участвуют те же стороны. Если иски тождественны, суд обязан отказать в приёме искового заявления (см. ст. 129 ГПК) или, если оно ошибочно принято, прекратить производство по делу (ст. 219 ГПК), либо оставить заявление без рассмотрения (см. ст. 221 ГПК)[[3]](#footnote-3).

**2.2. Виды исков**

Деление исков на виды, или классификация исков, может быть произведено по различным основаниям: по материально-правовому или процессуальному признаку. Для науки гражданского процесса процессуальная классификация исков, охватывающая все виды судебной защиты, анализирующая различия элементов исков различных видов, имеет наибольшее значение

***1. Первую группу исков образуют иски о присуждении, направленные на принудительное осуществление гражданских прав*** или, точнее, на признание требований, вытекающих из субъективных гражданских прав правомерными и подлежащими принудительному осуществлению. В них истец просит суд присудить ответчика к выполнению определённого действия или воздержанию от него (например, отдать долг, освободить квартиру, не чинить препятствий в обмене квартир, возместить убытки и т.п.). Поскольку истец добивается того, чтобы ответчик был присуждён к исполнению своих обязанностей, то эти иски называются исками о присуждении. Поскольку на основании решения суда по этому иску выдаётся исполнительный лист, они называются также исполнительными или исками с исполнительной силой.

Исполнительные иски направлены на присуждение определённого гражданско-правового требования. Исполнительные иски, поэтому оказываются тесно связанными с материально-правовыми правами-требованиями или исками в материально-правовом смысле, являясь их процессуальной формой и отражая на себе их юридический характер.

Предметом исполнительного иска является материально-правовое требование истца к ответчику об исполнении обязанности: передать вещь, выполнить работу, оказать услугу, возместить убытки, выплачивать алименты и т.п.

Основанием иска о присуждении являются право производящие факты, т.е. факты, с которыми связано возникновение самого права (факт заключения договора, факт дачи денег взаймы, факт написания литературного произведения его автором), и факты, с которыми связано возникновение права требования (срок наступления платежа долга, невыполнение обязанности по договору, нарушение авторских прав и т.д.).

Содержание иска о присуждении состоит в требовании истца к суду о присуждении ответчика к свершению определённых действий или воздержанию от них. Оно находит отражение в просительном пункте искового заявления (взыскать долг, передать вещь, восстановить на работе, выселить и т.п.).

***2. Второй вид исков – иски о признании*.** Они направлены на признание или, иначе, на установление, подтверждение судом наличия или отсутствия юридического отношения. Например, истица требует установления отцовства ответчика в отношении рождённого ею ребёнка; истец требует признать свой брак с ответчицей недействительным; установить права авторства на литературное произведение и т.п. цель этих исков – ликвидация спорности права. Сама неопределённость прав и обязанностей или их о спаривание, даже если их ещё не нарушили действием, порождает интерес в их защите путём судебного их установления или признания (отсюда и другое название этого иска – установительный). Установительные иски направлены не на присуждение ответчика к исполнению, а лишь на предварительное установление или официальное признание правоотношения, за которым ещё может последовать иск о присуждении. Так, после предъявления иска о признании лица автором литературного произведения возможно предъявления иска о взыскании вознаграждения за неправомерное его использование и о взыскании убытков[[4]](#footnote-4).

Установительные иски могут быть с положительным или отрицательным содержанием. Когда истец требует установить наличие какого-либо правоотношения между ним и ответчиком, то это положительный иск о признании (иск о признании отцовства, авторства и т.п.). Когда же требование сводится к признанию отсутствия правоотношения, о котором утверждает ответчик, либо о признании его недействительным – это отрицательный иск о признании (иск о признании недействительности сделки, завещания, брака и т.п.).

Предметом иска о признании служат материальные правоотношения между истцом и ответчиком. Однако наш закон допускает и иск о признании, где предметом является правоотношение между соответчиками.

Основанием исков о признании служат фактические обстоятельства: в положительных исках о признании – право, производящие факты, в отрицательных исках о признании – право, прекращающие факты. В основаниях исков о признании отсутствуют факты, подтверждающие возможность принудительного осуществления права, ибо они направлены не на принудительное осуществление права, а лишь на его признание (установление) судом.

Содержание иска о признании является требованием к суду об установлении в решении наличия или отсутствия правоотношения, указанного истцом (признать авторское право истца, установить отцовство, признать сделку недействительной).

***3. Преобразовательные иски направлены на создание, изменение или прекращение юридического отношения материально-правового характера.***Обычноучастники гражданского оборота вступают, изменяют и прекращают свои правоотношения по своей воле без участия суда. Однако в ряде случаев такие действия могут быть совершены только под контролем суда. Преобразовательные иски могут быть предъявлены, когда это специально предусмотрено законом. Так, например, брак, может быть, расторгнут в органах загса, но в случаях, предусмотренных ст. 21-23 Семейного кодекса РФ, он расторгается в судебном порядке. Преобразовательное решение суда по иску одного из супругов расторгает брак между ними, что также регистрируется в органах загса – ст. 25 СК РФ[[5]](#footnote-5).

Практически не всегда легко различить отдельные виды исков, поскольку они нередко комбинируются друг с другом. Так, иску о признании ордера недействительным может сопутствовать иск о выселении, иску об установлении отцовства – иск о взыскании алиментов на ребенка, иску о расторжении брак - иск о разделе супружеского имущества.

Наряду с процессуальной классификацией исков по содержанию существует классификация по материально-правовому признаку – по материально–правовой принадлежности правоотношения сторон. Исходя из этого признака, различают иски из гражданских, семейных, трудовых, земельных и иных правоотношений, иски о защите прав потребителей, иски о защите чести и достоинства и возмещении морального вреда. Каждая из этих групп может быть поделена далее по правовым институтам. Так, иски из гражданско-правовых отношений делятся на иски жилищные, авторские, изобретательские, из причинения вреда.

Различают иски вещные и личные. За некоторыми отдельными исками со времён римских юристов утвердились специальные названия. Иск, основанный на праве собственности и направленный на возвращение вещи из чужого незаконного владения, именуется виндикационным; иск, основанный на том же праве и имеющий целью устранить его на решения посторонним лицом, носит название негаторного, но при индивидуализации исков необходимо учитывать содержание предмета и основание данного иска.

**2.3. Право на иск**

Поскольку закон употребляет термин «иск» в различных смыслах (в материальном и процессуальном смыслах), поскольку двойственным является и понятие «право на иск». Если под иском понимать обращённое к суду требование о защите нарушенного или оспариваемого права, то право на иск будет означать право на обращение в суд за судебной защитой ил право на предъявление иска, т.е. право процессуальное. Если под иском понимать материально-правовое требование истца к ответчику, то право на иск будет означать правомочие на принудительное осуществление своего права через суд, т.е. право материальное. Следует различать право на иск в процессуальном и право на иск в материальном - правовом смысле, ибо это различные правовые явления, имеющие различные предпосылки[[6]](#footnote-6).

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

Понятие иска и права на иск в материально правовом смысле для процессуальной науки недостаточно и должно быть дополнено правом на иск в процессуальном смысле. В процессуальном смысле под правом на иск понимается право на обращение в суд за судебной защитой, т.е. право посредством предъявления иска поставить суд перед необходимостью разрешить дело согласно закону. Это право на правосудие по конкретному правовому спору, т.е. право на объективно – правильное судебное решение.

*Право на предъявление иска* – одна из форм права на судебную защиту, закреплённого Конституцией (ст. 16)[[7]](#footnote-7). Судебная защита в гражданском процессе принадлежит гражданам и организациям (ст. 3 ГПК), а также иностранным гражданам и лицам без гражданства (ст. 433, 434 ГПК).

Право на предъявление иска связывается законом с наличием определённых 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 субъективного 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.

К общим положительным предпосылкам относятся:

1. процессуальная правоспособность истца и ответчика. Для обращения в суд необходима процессуальная правоспособность не только истца, но и ответчика. Практически это имеет значение только для организаций, которые, чтобы быть лицом, участвующим в деле, должны обладать правами юридического лица. У граждан правоспособность возникает с места рождения.
2. подведомственность спора суду (ст. 25 ГПК);
3. положительной частной предпосылкой является также необходимость соблюдения предварительного судебного порядка разрешения данного спора. Эта специальная предпосылка применяется наряду с общей лишь по некоторым категориям дел, прямо предусмотренных законом. Так, по спорам с транспортными организациями необходимо соблюдение так называемого претензионного порядка, т.е. обязательного обращения к должнику о выполнении обязанности как обязательного условия для последующего обращения в суд, если требование не удовлетворено. По некоторым трудовым спорам необходимо предварительное обращение за его разрешением в иные юрисдикционные органы (например, в комиссию по трудовым спорам).

Для осуществления права на предъявление иска необходимо также отсутствие ряда обстоятельств (отрицательные предпосылки):

1. вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете, по тем же основаниям; решения такого рода другого юрисдикционного органа, принятого в пределах своей компетенции, а также в производстве суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете, по тем же основаниям;
2. договора между сторонами о передаче спора в третейский суд, а также определения суда о принятии отказа истца от тождественного иска либо о прекращении тождественного спора мировым соглашением (п. 3-6 ст. 129 ГПК).

Право на предъявление иска не зависит от наличия у истца права на иск в материальном смысле, ибо этот вопрос может быть выяснен лишь в ходе судебного рассмотрения дела.

Наличие предпосылок права на иск в процессуальном смысле проверяется при принятии искового заявления судьёй. При этом 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 (не подведомственность спора суду; разрешение этого спора судом или другим юрисдикционным органом ранее). 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 (соблюдение предварительного досудебного порядка разрешения спора, поскольку эта возможность ещё не утрачена; расторжение договора о передаче спора в третейский суд и т.д.).

Отсутствие предпосылок права на предъявление иска влечёт за собой отказ в принятии искового заявления или прекращение производства по делу, если это устанавливается после возбуждения дела судом[[8]](#footnote-8).

**3. Порядок предъявления иска и последствия его**

**несоблюдения**

Право на предъявление иска может быть осуществлено только в порядке, указанном законом. Иск предъявляется в суд в форме искового заявления, которое должно соответствовать предмету, основанию и содержанию иска. Порядок осуществления права на предъявление иска, установленный законом, в теории получил название условий осуществления права. Эти условия следующие.

**1. Подсудность спора данному суду.** Если иск неподсуден данному суду, то судья отказывает в приёме искового заявления (п.7 ст. 129 ГПК) и указывает тот суд, куда истец должен обратиться по правилам родовой и территориальной подсудности. Если же неподсудность обнаруживается после возбуждения дела, то суд, не прекращая производства по делу, пересылает его в надлежащий суд (п.4 ст. 122 ГПК).

**2. Дееспособность истца.** Непосредственно в суд с иском может обратиться только дееспособное лицо (п. 8 ст. 129 ГПК). В тех случаях, когда истец недееспособен, в суд с иском в защиту его интересов обращаться должен его законный или договорной представитель. Соответственно и недееспособность ответчика не препятствует истцу обратиться в суд за защитой своего нарушенного или оспоренного права, так как права и обязанности недееспособного ответчика будет осуществлять его законный представитель.

**3. Соблюдение надлежащей формы искового заявления.**  Оно должно быть составлено в письменной форме и содержать необходимые реквизиты, указанные в законе (ст. 126 ГПК). В исковом заявлении указываются: суд, в который оно адресуется, точные данные истца, ответчика, их местонахождения и местожительства. В исковом заявлении должны быть изложены обстоятельства дела, из которых истец выводит свои требования и доказательства, способные подтвердить эти обстоятельства. Должны быть также чётко сформулированы само исковое требование (просительный пункт, выражающий содержание иска) и цена иска, если иск подлежит оценке. Закон не требует обязательной правовой квалификации отношений сторон, однако, по сложившейся практике, она обязательна, если исковое заявление составлено адвокатом, прокурором или юрисконсультом.

Условия осуществления права на предъявление иска отличаются от предпосылок этого права. При отсутствии предпосылок отсутствует само право на иск, поэтому отказ в принятии искового заявления по этим основаниям окончателен и препятствует обращению с таким исковым заявлением в суд в будущем. Если же не соблюдены условия осуществления права на иск, то само право на иск продолжает существовать, при соблюдении этих условий возможно вторичное обращение в суд с тем же иском[[9]](#footnote-9).

Предъявление иска и принятие его судом влечёт за собой определённые процессуальные и материально – правовые последствия. Предъявление иска в суд есть юридический факт, порождающий процессуальные отношения между истцом и судом. С этого момента начинается гражданский процесс. Процессуальные отношения возникают вне зависимости от того, принял судья иск или нет. Если иск не принят, то в рамках возникшего процессуального правоотношения у истца появляется право обжаловать эти действия. Если иск принят судом, то с этого момента могут возникнуть также процессуальные отношения между судом и другими участниками процесса, которые привлекаются в дело и могут знакомиться с его материалами, заявлять ходатайства, приобщать к делу доказательства и т.п.

С момента предъявления иска и принятия его судом истец лишается права предъявлять тот же иск в этом или ином суде, а судебные органы не вправе его принимать. Предъявление иска порождает и следующие материально – правовые последствия: прерывается течение срока исковой давности; с момента предъявления иска присуждаются текущие платежи (например, алиментные), с момента извещения ответчика о предъявлении к нему иска об истребовании имущества могут быть взысканы и доходы, которые добросовестный владелец извлёк или должен был извлечь из спорного имущества; если ответчик удовлетворит требования истца добровольно после предъявления к нему иска, но до рассмотрения дела судом, истец получает право на возмещение с него также и расходов, связанных с предъявлением иска.

Истец вправе в одном исковом заявлении соединить несколько исковых требований, связанных между собой (ст. 128 ГПК). Требование о восстановлении на работе может быть объединено с требованием о взыскании заработной платы за вынужденный прогул; требование об опровержении сведений, порочащих честь и достоинство, - с требованием о возмещении морального ущерба т.п. Требования могут вытекать из одного правоотношения либо из разных, но связанных между собой. Судья может соединить несколько исков в одно производство и по субъективному критерию: когда в производстве суда находится несколько исков между теми же истцами и ответчиками, либо иски нескольких истцов к одному ответчику, либо одного истца к нескольким ответчикам, если это даст возможность рассмотреть эти дела с меньшей затратой сил, более быстро и правильно. В судебном решении ответ должен быть дан отдельно по каждому исковому требованию, либо они сохраняют своё самостоятельное значение вне зависимости от того, что они объединены для совместного рассмотрения и разрешения. Судья может разъединить и выделить в отдельное производство, рассмотрев особо несколько исковых требований, соединённых истцом, в том случае, когда это целесообразно для правильного и быстрого разрешения спора (в целях процессуальной экономии). По этим же мотивам судья может рассмотреть раздельно поданные одновременно требования нескольких истцов к одному ответчику. Так, суд выделяет в отдельное производство поданные вмесите с иском о расторжении брака требование, о разделе супружеской собственности, если разрешение последнего затрагивает интересы третьих лиц.

**3.1. Обеспечение иска**

**Обеспечение иска** *–* это определённые принудительные меры, налагаемые судом по просьбе истца и заключающиеся в ограничении права распоряжения ответчиком материальным предметом спора. Они принимаются на случай затруднений или невозможности исполнения решения суда в виду уничтожения либо иного исчезновения предмета спора или сумм денежного возмещения. Заявление об обеспечении иска рассматривается судом в тот же день без обязательного извещения лиц, участвующих в деле (ст. 136 ГПК). Меры по обеспечению иска принимаются по просьбе заинтересованной стороны либо по инициативе самого суда в любом положении дела вплоть до вынесения решения. Статья 134 ГПК предусматривает в качестве мер по обеспечению иска:

1. наложение ареста на имущество или денежные средства должника;
2. запрещение ответчику совершать определённые действия;
3. запрещение другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
4. приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении его от ареста;
5. приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником.

Возможны использование нескольких из перечисленных мер одновременно либо замена одного вида обеспечения другим. Последний вопрос разрешается в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле. Поскольку меры по обеспечению иска могут причинить существенные убытки ответчику, тогда, как перспектива дела ещё не ясна и не известно, действительно ли обоснованны требования истца, суд может потребовать от истца, просящего о мерах по обеспечению иска, обеспечения возмещения причинённых им убытков (ст. 140 ГПК). Все определения по вопросам обеспечения иска могут быть обжалованы, однако подача частной жалобы или протеста не приостанавливает исполнения этого определения. Исключениями являются определения об отмене обеспечения иска или о замене одного вида обеспечения другим, которые с подачей частной жалобы приостанавливаются. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе требовать от истца возмещения убытков, причинённых ему мерами по обеспечению иска, если они были приняты по просьбе истца (ч.2 ст.140 ГПК)[[10]](#footnote-10).

**3.2. Защита интересов ответчика**

В соответствии с принципом процессуального равноправия сторон ответчик предоставлен законом для защиты прав от предъявленных исковых требований.

Средствами для защиты служат возражения против иска и встречный иск.

**1. Вознаграждения против иска –** это доводы ответчика, опровергающие иск с материально – правовой или процессуальной стороны. Соответственно выделяют материально – правовые и процессуальные возражения против иска.

Процессуальные возражения против иска указывают на процессуальные нарушения при предъявлении иска, которые могут привести к приостановке или прекращению процесса. Как правило, они указывают на отсутствие предпосылок или несоблюдение условий осуществления права на иск. Таковы, например, заявление ответчика о не подведомственности дела суду, о наличии договора о передачи дела в третейский суд, о состоявшемся решении суда по этому делу. Характер указанных нарушений таков, что суд*,* должен быть на них среагировать. Возможность ответчика указать на их наличие суду служит вместе с тем дополнительной гарантией процессуальной законности в судопроизводстве.

Выдвигая процессуальные возражения, ответчик добивается прекращения производства по делу, оставления заявления без рассмотрения или приостановления производства по делу[[11]](#footnote-11).

Материально – правовые возражения – это опровержение исковых требований по существу. Ответчик в данном случае может указывать на необоснованность иска, отрицая или опровергая факты, положенные в основание его, показывая ложность представленных доказательств. Ответчик может опровергать и правовое обоснование иска, указывая на неправильность ссылок истца на закон, толкование его. Например, если истец указывает, что в купленной вещи имеются скрытые недостатки, то ответчик может возразить, что акт, их подтверждающий, составлен неправильно, либо что они были явны уже при покупке вещи, и он на них указывал истцу. Возражения ответчика могут также состоять доводов, опровергающих иск, подтверждённых определёнными юридическими фактами. Например, против иска о возмещении вреда ответчик может доказывать, что вред в действительности возник по вине самого истца; возражая против иска об уплате денежной суммы, ответчик указывает на уплату им этой суммы, либо на задавненность требования.

**2. Встречный иск.** Ответчик иногда может иметь и самостоятельное требование к истцу, которое по содержанию можно противопоставить требованию ответчика. Оно может быть заявлено в процессе в виде встречного иска. *Встречный иск* – это самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в том же процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

*Встречный иск* – это самостоятельный иск ответчика к истцу, но он должен быть определённым образом связан с первоначальным иском к ответчику. Их совместное рассмотрение в одном процессе целесообразно, ибо позволяет более полно исследовать имеющиеся между сторонами отношения, вынести более правильное решение и разрешить в одном процессе два иска, осуществить правосудие более быстро, с меньшей затратой сил участников процесса.

Предъявление встречного иска является более активной процессуальной деятельностью истца по сравнению с возражениями. Например, наймодатель предъявляет иск о выселении гражданина из жилого помещения, наниматель которого умер, по тому основанию, что ответчик является временным жильцом, а ответчик в возражение на иск утверждает, что он был вселён в жилое помещение нанимателя в качестве члена семьи уже постоянного проживания и приобрёл право на это помещение. В этой ситуации ответчик, если он может собрать и представить в суд соответствующие доказательства в указанный судом срок, что требует от него большой активности, вправе предъявить встречный иск о признании права на жилое помещение[[12]](#footnote-12).

Встречный иск допускают при наличии определенной связи между ним и первоначальным иском, признак которой определены в законе (ст. 132 ГПК) и может быть заявлен в любой стадии процесса до вынесения судом решения. Он должен быть надлежащим образом оформлен и оплачен государственной пошлиной. Для его принятия судом необходимо соблюдение общих предпосылок и условий осуществления права на предъявления иска.

Наряду с этим законом установлены условия для принятия встречного иска. Все они могут быть сведены в общей форме к наличию явной связи встречного иска с первоначальным, делающей целесообразным их совместное рассмотрение. В частности, встречный иск принимается судом:

* если требования ответчика однородны требованиям истца и предъявлены им для зачёта, поскольку срок их исполнения уже наступил. Так, если истец предъявил требование об оплате арендной платы, то ответчик предъявил встречный иск об уплате суммы долга. В данном случае возможен взаимозачёт этих двух требований полностью или в части в зависимости от их соотношения;
* если удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального. Поскольку они касаются одного материального объекта, то они несовместимы, и может быть удовлетворено либо одно требование, либо другое. Например, иск о взыскании алиментов на ребёнка – встречный иск об оспаривании своего отцовства; иск о выселении из занимаемой комнаты – встречный иск о признании права на эту комнату;
* закон допускает и иные случаи взаимной связи между первоначальным и встречным исками, когда их совместное рассмотрение приводит к более быстрому и правильному разрешению спора. Так, целесообразно бывает рассмотреть встречный иск о разделе совместной собственности супругов, предъявленный против иска о расторжении брака.

Связь первоначального и встречного исков не исключает их самостоятельного характера. Поэтому, хотя обычно отказ в первоначальном иске влечёт, как правило, удовлетворение встречного иска, возможно, что во встречном иске будет отказано по самостоятельным основаниям. Так, в первоначальном иске суд отказал, поскольку он не обоснован, а во встречном ввиду пропуска срока исковой давности.

По каждому из исков, первоначальному и встречному, суд обязан дать чёткий ответ в судебном решении, что присуждено по первоначальному и встречному иску, с надлежащей мотивировкой.

**3.3. Распоряжение исковыми средствами защиты**

В соответствии с принципом диспозитивности стороны решают вопрос о необходимости защиты своих нарушенных прав и за ними в гражданском процессе сохраняются возможности не только использовать все процессуальные средства для защиты материального права, но и распорядиться последними. Стороны в ходе процесса могут в известных рамках скорректировать свои материальные требования либо вообще отказаться от их защиты: истец имеет право изменить предмет или основание иска; ответчик может признать иск, стороны могут покончить дело мировым соглашением.

**1. Изменение иска.** Согласно ст. 34 ГПК истец имеет право изменить предмет или основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Суд, принимая эти распорядительные действия, обязан разъяснить стороне их значение, дабы недостаточная осведомлённость стороны не послужила ей во вред. Смысл этого права стороны – дать возможность скорректировать первоначальные промахи в формулировании искового требования. Истец может изменить основание или предмет иска. Изменение основания иска может состоять как в указании на новые обстоятельства, подтверждающие исковые требования, так и в их дополнении или исключении некоторых обстоятельств из первоначальных обоснований. Так, договор аренды, может быть, расторгнут судом досрочно по требованию арендодателя в случае пользования имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества, существенного ухудшения имущества арендатором, не внесения арендной платы в срок более двух раз подряд, не производства капитального ремонта в обусловленный договором срок (ст. 619 ГК). Указав в качестве основания на одно из этих условий, истец может сослаться и на другие условия как на новые основания того же иска[[13]](#footnote-13).

Изменение предмета иска заключается в замене первоначально указанного предмета иска другим, основанием для которого служат те же факты. Так, покупатель в случае продажи ему товара ненадлежащего качества, если эти недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать: замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; соразмерного уменьшения покупной цены; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; возмещения расходов по устранению недостатком товара, а также требовать замены технически сложного и дорогостоящего товара (ст.503 ГК). Все эти требования могут вытекать из одного основания и могут быть заменены по желанию истца. Таким образом, общее правило состоит в том, что в случае существования у истца альтернативных требований, предусмотренных материальным законом, любое из них может быть заменено другим в порядке, предусмотренном ст. 34 ГПК. Однако нельзя одновременно изменить и предмет, и основание иска, т.е. по сути, предъявить новый иск. Предоставление такого права истцу ставило бы ответчика в крайне невыгодное положение и нарушало принцип равенства прав сторон.

Истцу предоставлено право уменьшить или увеличить размер исковых требований. В данном случае предмет и основание иска остаются теми же, меняется лишь размер материального объекта иска. Например, истец, произведя перерасчёт, просит взыскать большую сумму денег в возмещение убытков от неисполнения договора, чем было им предъявлено ранее.

Суд не вправе по своей инициативе изменить основание или предмет иска. В соответствии со ст. 195 ГПК суд разрешает дело в пределах заявленных истцом требований. Лишь в виде исключения суд может выйти за пределы заявленных истцом требований, если признает это необходимым для защиты прав и охраняемых законом интересов истца, а также в других случаях, предусмотренных законом. Названное правомочие суда не должно толковаться расширительно, ибо чрезмерная активность суда в этой области противоречит принципу диспозитивности. Речь может идти лишь о выходе суда за пределы материального объекта иска и связанных с ним размеров исковых требований, если соответствующие доказательства представлены истцом.

**2. Отказ от иска –** это высказанное в суде безоговорочное отречение от судебной защиты своих исковых требований. Истец может отказаться от части иска, если требование делимо. Отказ от иска – одностороннее распорядительное действие истца, которое может быть вызвано различными мотивами. Суд не должен вдаваться в их оценку, однако обязан разъяснить смысл и значение совершаемых действий и убедиться, что такой отказ доброволен и воля истца свободна от принуждения. Принятие судом отказа от иска влечёт прекращение производства по делу (п. 4 ст.41 ГПК) без вынесения решения. Отказ от иска прокурора или другого лица, предъявившего иск в защиту интересов других лиц, не лишает лиц, в интересах которых он заявлен, требовать рассмотрения дела по существу (ст. 41 ГПК).

**3. Признание иска –** это высказанное на суде безоговорочное согласие ответчика на удовлетворение судом исковых требований к нему, влекущее за собой вынесение решения об удовлетворении иска. Своим распорядительным актом в отношении гражданско-правовой обязанности ответчик добровольно отказывается от судебной защиты. Принимая признание иска, суд принимает его в основу своего решения в пользу истца, ссылаясь в мотивировочной части своего решения. Правомерность признания иска должна быть проверена судом. Суд может не принять признание иска, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц (ст. 34 ГПК). Хотя процессуальный закон не говорит об обязательном разъяснении ответчику правовых последствий принятия его признания судом, такое действие суда целесообразно.

От признания иска следует отличать признание стороной доказательственного факта. Признание одной стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования и возражения, по общему правилу, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов (ч.2 ст. 60 ГПК)[[14]](#footnote-14).

Признание иска – это распоряжение материальным правом, которое защищает ответчик, признание факта, это распоряжение одним из процессуальных средств его защиты.

**4. Мировое соглашение –** это соглашение истца и ответчика о прекращении спора и установлении новых отношений между ними. Оно может быть заключено и до суда. Если в суде его содержание оспаривается, то оно рассматривается как один из доказательственных фактов наряду с другими. Заключённое в суде мировое соглашение служит основанием для прекращения дела производством. Мировое соглашение может быть заключено на основаниях, предложенных истцом, ответчиком или взаимосогласованных ими, когда истец отступает от части своих требований, остальное же признаётся ответчиком. По своему материально – правовому значению мировое соглашение есть добровольное урегулирование спорных отношений путём заключения соответствующего договора, условия которого утверждаются судом. Текст его должен быть внесён в протокол судебного разбирательства или приложен к нему. По своему процессуальному значению определение о мировом соглашении есть суррогат судебного решения. Мировое соглашение подлежит исполнению принудительно в порядке исполнительного производства наряду с решением суда. Суд может не принять мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Принимая мировое соглашение, суд выносит соответствующее определение, которым одновременно прекращается производство по делу. Отказ в принятии мирового соглашения должен быть надлежаще мотивирован судом в своём определении.

**4. Порядок возбуждения производства**

**4.1. Порядок возбуждения производства в кассационной инстанции**

Законом предусмотрен определённый порядок подачи кассационных жалоб и протестов (ст. 283 ГПК). Решения районных (городских) народных судов могут быть обжалованы в Верховный Суд республики в составе РФ, в краевой, областной, городской суд, суд автономной области или суд автономного округа, а решения Верховных судов республик, краевых, областных, городских судов, судов автономных областей и судов автономных округов – в Верховный Суд РФ. Кассационные жалобы и протесты приносятся через суд, вынесший решение. Подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не является препятствием для рассмотрения жалобы или протеста. Однако до вступления решения в законную силу дело никем не может быть истребовано из суда первой инстанции. Лица, участвующие в деле, и прокурор вправе знакомиться в самом суде с материалами дела и с поступившими жалобами или протестом (ч.2. ст. 289 ГПК).

В широком смысле порядок подачи кассационной жалобы и протеста охватывает также правила о сроке этого действия, а также требования, предъявляемые к содержанию жалобы и протеста и последствия их несоблюдения.

Кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение 10 дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Жалоба или протест, поданные по истечении указанного срока, оставляются без рассмотрения и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест. Поскольку присоединение к кассационной жалобе (ст.290 ГПК) не носит характер самостоятельного обжалованию судебного решения и не ограничено сроком, предусмотренным ст. 284 ГПК, заявление о присоединении к жалобе соучастников и третьих лиц, выступающих на той же стороне в процессе, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, может быть подано вместе с кассационной жалобой, а также самостоятельно, в том числе в процессе рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

При проверке соблюдения лицом, подавшим жалобу (протест), 10-дневного срока кассационного обжалования (опротестования), необходимо учитывать, что началом течения указанного срока в соответствии со ст. 284, 100 ГПК является день, следующий за днём вынесения решения в окончательной форме, а не день вручения либо направления сторонам и другим лицам, участвующим в деле, копии решения по делу. При исчислении срока кассационного обжалования следует также иметь ввиду, что в случае отложения судом составления мотивированного решения на срок до трёх дней, срок на подачу кассационной жалобы (протеста) на решение в окончательной форме должен исчисляться со дня, следующего за днём, установленным судом для ознакомления с мотивированным решением[[15]](#footnote-15).

В случае подачи жалобы (протеста) по истечении срока на кассационное обжалование су должен разъяснить лицу, обжалующему решение, его право обратиться в суд с заявлением о восстановлении этого срока. Заявление о восстановлении срока кассационного обжалования (опротестования) рассматривается по правилам ст. 105 ГПК судом, вынесшим решение, только в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле.

Судья отказывает в принятии жалобы или протесты, если они поданы на решение, не подлежащее обжалованию (опротестованию). Такая жалоба и такой протест не могут служить основанием для возбуждения кассационного производства.

Неправильным является мнение, согласно которому отказ в принятии кассационной жалобы (протеста) допустим в двух случаях: если жалоба (протест) подана лицом, не обладающим таким правом, либо заявителем пропущен срок на кассационное обжалование, и он не просит о восстановлении этого срока. В этих случаях судья должен оставить жалобу (протест) без рассмотрения (ср.: ч. 2 ст. 102, ч. 1 ст. 143, ст. 221, ст. 284 ГПК РСФСР).

Если кассационная жалоба или протест, поданные в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, поступят кассационную инстанцию после рассмотрения дела по другим жалобам или протесту, суд обязан принять такие жалобы к своему производству. В тех случаях, когда кассационная инстанция, рассматривая такую жалобу или протест, придёт к выводу, что определение по жалобе или протесту должно повлечь изменение или отмену ранее вынесенного определения, кассационная инстанция, вынося определение, направляет дело с отдельным представлением председателю суда, который приносит протест в порядке надзора на одно или оба определения.

В случае принесения кассационной жалобы или кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу только по рассмотрении дела вышестоящим судом (ч. 1 ст. 208 ГПК). Если кассационная жалоба (протест) подана не на решение суда в целом, а только на его отдельную часть, то и в этом случае обжалуемое решение не вступает в законную силу, поскольку суд кассационной инстанции в соответствии с ч. 2 ст. 294 ГПК вправе в интересах законности проверить решение в полном объёме.

В законе регламентируется также содержание кассационной жалобы или протеста (ст. 286 ГПК РСФСР). Кассационная жалоба или протест должны содержать:

1. наименование суда, которому адресуется жалоба или протест;
2. наименование лица, подающего жалобу или протест;
3. указание на решение, которое обжалуется или опротестовывается, и суд, постановивший это решение;
4. указание, в чём заключается неправильность решения, и просьбу лица, подающего жалобу или протест;
5. перечень прилагаемых в к жалобе или протесту письменных материалов.

При сопоставлении кассационной жалобы важно учитывать, что ссылка лица, подающего кассационную жалобу, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается лишь в случае обоснования им в жалобе невозможности их представления в суд первой инстанции (ч. 2 ст. 286 ГПК).

***КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА ПОДПИСЫВАЕТСЯ ЛИЦОМ, ПОДАЮЩИМ ЖАЛОБУ, ИЛИ ЕГО ПРЕДСТАВИТЕЛЕМ.*** Кассационный протест подписывается прокурором. К кассационной жалобе, поданной представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя, если в деле не имеется такого полномочия. К кассационной жалобе прилагается также документ, свидетельствующий об уплате государственной пошлины. Согласно п/п 8 п. 1 ст. 4 Закона «О государственной пошлине» с кассационных жалоб на решения суда взимается 50% от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений (жалоб) неимущественного характера, а по спорам имущественного характера – от размера государственной пошлины, исчисленной из суммы, оспариваемой стороной или другим лицом, участвующим в деле. Заявление о присоединении к жалобе государственной пошлиной не оплачивается (ст. 290 ГПК).

Кассационная жалоба или протест представляются в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. В необходимых случаях народный судья или председатель суда могут обязать лицо, подающее кассационную жалобу, или прокурора, приносящего протест, представить копии приложенных к кассационной жалобе или протесту письменных материалов по числу лиц, участвующих в деле (ст. 287 ГПК). Такая необходимость, в частности, возникает, если в этих материалах содержаться данные, которые могут повлиять на вывод суда кассационной инстанции о законности и обоснованности обжалованного (опротестованного) решения.

При подаче кассационной жалобы или протеста, не подписанных подающими их лицами, без указания на решение, которое обжалуется или опротестовывается, либо без приложения всех необходимых копий, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, народный судья или председатель суда выносит определение, которым оставляет жалобу или протест без движения и назначает лицу, подавшему жалобу или протест, срок для исправления недостатков. Срок исправления недостатков кассационной жалобы (протеста), установленный судьёй, должен быть назначен с учётом реальной возможности получения заявителем справок, копий документов и иных материалов, необходимых для приобщения к жалобе[[16]](#footnote-16).

Если лицо, подавшее жалобу или протест, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении, жалоба или протест считаются поданными в день первоначального представления в суд. В противном случае жалоба или протест считаются не поданными и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест (ст. 288 ГПК).

Народный судья или председатель суда в соответствии со ч. 1 ст. 289 ГПК после получении кассационной жалобы или протеста обязаны:

1. направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы или протеста и приложенных к ним письменных материалов;
2. известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы или протеста в кассационном порядке в Верховном суде автономной республики, краевом, областном, городском суде, суде автономной области и суде автономного округа. О дне рассмотрения кассационной жалобы или протеста в Верховном Суде лиц, участвующих в деле, извещает Верховный Суд;
3. по истечении срока, установленного для обжалования и опротестовывания, направить дело в кассационную инстанцию.

Лица, участвующие в деле, вправе представить объяснения на жалобу или протест с приложением документов, подтверждающих эти объяснения. В необходимых случаях народный судья или председатель суда могут обязать представить объяснения и приложенные к ним документы с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Указанные копии вручаются лицами, участвующим в деле (ст. 291 ГПК).

В случае, когда по жалобе или протесту, поступившим непосредственно в кассационную инстанцию, необходимо произвести действия, предусмотренные статьями 288 и 289 ГПК, жалоба или протест направляются в суд, вынесший решение, а если содержится просьба о восстановлении срока на подачу кассационной жалобы или протеста, то и для решения этого вопроса. Если жалоба или протест, не оформлены в соответствии со ст. 288, поступили в кассационную инстанцию вместе с делом, то вопрос о возвращении их в суд первой инстанции для восполнения пробелов в оформлении, когда недостатки могут быть устранены в процессе подготовки дела к рассмотрению в кассационном порядке, разрешаются единолично председателем суда или его заместителем с изложением мотивов возврата в письме, либо судом кассационной инстанции в коллегиальном составе путём вынесения мотивированного определения.

**4.2. Возбуждение производства по пересмотру судебных постановлений в порядке надзора**

1. *Производство по пересмотру судебных постановлений в порядке надзора может быть возбуждено только по протестам специально управомоченных на то законом должностных лиц.* Без такого протеста рассмотрение дела в порядке надзора невозможно.

Право принесения протеста в порядке надзора законом предоставлено:

* Председателю Верховного Суда РФ, Генеральному прокурору РФ и их заместителям;
* Председателям Верховных судов, прокурорам республик в составе РФ;
* Прокурорам краёв, областей, городов (Москвы и Санкт – Петербурга), Еврейской автономной области и автономных округов, а также председателям соответствующих судов.

Обычно протест в порядке надзора приносится управомоченным должностным лицом в результате рассмотрения жалоб лиц, участвующих в деле, на неправильность того или иного судебного постановления. Такие жалобы являются поводом к возбуждению производства в порядке надзора. Поводом к принесению протеста в порядке надзора, наряду с жалобой лиц, участвующих в деле, могут быть также ходатайство уполномоченного по правам человека в РФ и различные сведения о неправильности того или иного судебного решения (сообщения общественности, различных организаций, должностных лиц, отдельных граждан, средств массовой информации и др.)[[17]](#footnote-17).

Дело в порядке надзора может быть пересмотрено на основании решения Конституционного Суда РФ о признании закона, применённого по конкретному гражданскому делу, не соответствующим Конституции РФ (ч. 2 ст. 100 Закона о Конституционном Суде РФ).

Производство в порядке надзора может быть также возбуждено на основании представления должностных лиц суда и прокуратуры, которые сами не имеют права на вынесение протестов вообще или же не управомочены на опротестование данного постановления (ч. 2 ст. 322 ГПК).

Так, прокурор района может истребовать из соответствующего районного суда для проверки в порядке надзора любое гражданское дело. Установив, что вступившее в законную силу решение (определение) незаконно или необоснованно, он должен войти с представлением о принесении протеста в порядке надзора к вышестоящему прокурору (по подчинённости). Точно также прокуроры краёв, областей, городов, автономной области и автономных округов. Как и председатели областных, краевых, городских судов, судов автономной области и автономных округов, могут входить с представлениями соответственно к Генеральному прокурору или к Председателю Верховного Суда РФ, либо к их заместителям о принесении протеста в порядке надзора на решения областных, краевых, городских судов, судов автономной области и автономных округов, а также на постановления президиумов указанных судов.

Представления должны быть мотивированными; в них должен даваться подробный анализ дела, допущенных по нему ошибок; предложения о том, как должно быть разрешено дело, исходя из имеющихся в нём материалов и действующего материального и процессуального законодательства. В практике к краткому представлению должностного лица (сопроводительному письму) прилагается проект протеста в порядке надзора.

*2) В целях проверки представлений и заявлении о принесении протеста в порядке надзора должностные лица, управомоченные на принесение таких протестов, вправе истребовать соответствующее дело для его изучения.* Если в результате проверки должностное лицо придёт к выводу о незаконности судебного постановления, оно вносит протест в порядке надзора в соответствующий суд.

Своё решение о принесении протеста или об отказе в этом должностные лица должны сообщать заинтересованным организациям или гражданам (ст. 322 ГПК).

Должностное лицо, принесшее протест в порядке надзора, вправе отозвать протест. Протест, принесённый прокурором, может быть отозван также вышестоящим прокурором. Отзыв протеста допускается до начала рассмотрения дела судом. Об отзыве протеста суд извещает лиц, участвующих в деле (ст. 326 ГПК), поскольку в этом случае дело не рассматривается.

Должностные лица, которым предоставлено право принесения протестов в порядке надзора, могут приостановить исполнения соответствующих решений до окончания производства в порядке надзора (ст. 32 ГПК).

**4.3. Возбуждение исполнительного производства**

Как правило, исполнительное производство возбуждается по заявлению взыскателя. Он должен направить исполнительный документ в суд или непосредственно судебному исполнителю. Право предъявлять исполнительный документ взысканию и тем самым возбудить исполнительное производство предоставлено также прокурору и лицам, указанным в п.3 ст. 4 ГПК. По некоторым делам исполнительное производство возбуждается судом без заявления взыскателя. Это – дела о взыскании алиментов, возмещении вреда, связанного с повреждением здоровья или смертью кормильца, о конфискации имущества, взыскании денежных сумм в доход государства и др. (ч. 3 ст. 340 ГПК). По таким делам суд по своей инициативе направляет исполнительный лист для исполнения, о чём извещает взыскателя или финансовый орган[[18]](#footnote-18).

Для возбуждения исполнительного производства следует обращаться в суд по месту жительства или работы должника либо по месту нахождения его имущества, а если должником является юридическое лицо, - по месту нахождения его органа или имущества. Если должник выбывает в район другого суда и его адрес известен судебному исполнителю, то последний должен направить исполнительный документ в суд по новому месту жительства должника и известить об этом взыскателя. Неизвестность места пребывания должника может препятствовать исполнения решения. По делам, где охрана интересов взыскателей имеет особое значение, законодательство предусматривает розыск должника. Статья 352 ГПК обязывает суд объявить розыск должника (через органы МВД) по делам о взыскании алиментов и о возмещении вреда, связанным с повреждением здоровья или со смертью кормильца. Розыск может быть объявлен так же при исполнении решений о взысканиях с граждан в пользу организаций. Расходы по розыску относятся за счёт должника.

Судебный исполнитель, получив исполнительный документ, предъявленный к исполнителю, должен уведомить должника о том, что против него возбуждено исполнительное производство и предоставить ему срок (до 5 дней) для добровольного исполнения решения. После истечения срока судебный исполнитель может приступить к принудительному исполнению и применять соответствующие принудительные меры. Принудительное исполнение должно проводиться в будние дни. В нерабочие дни исполнение допускается в виде исключения лишь в случаях, не терпящих отлагательства и только с разрешения судьи. В ночное время (с 22 до 6 часов) исполнение решений вообще не допускается.

Расходы по совершению того или иного исполнительного действия (экспертиза, хранение и перевозка имущества) производится из средств суда, а затем по расчёту, утверждённому судом, взыскиваются с должника (ст. 367 ГПК).

**Заключение**

Гражданский процесс представляет собой поступательное движение, состоящее из ряда стадий. **Стадия процесса –** его определённая часть, объединённая совокупностью процессуальных действий, направленных на достижение самостоятельной (окончательной) цели**.** *Гражданский процесс делится на следующие стадии:*

* Производство в суде первой инстанции (от возбуждения дела до вынесения решения или иного заключительного постановления);
* Производство в суде второй инстанции (обжалование и пересмотр решений и определений, не вступивших в законную силу);
* Производство по пересмотру решений, определений и постановлений в порядке надзора;
* Производство по пересмотру решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам;
* исполнительное производство.

Каждая *стадия процесса характеризуется стоящей перед ней задачей:* либо разрешить спор по существу (в суде первой инстанции), либо рассмотреть жалобу (протест) на решение или определение, не вступившее в законную силу, и т.д. Каждая стадия процесса отражает тем самым право и обязанность суда по правосудию на том или ином его этапе в сотрудничестве со сторонами и другими участвующими в деле лицами. Но не всякое дело проходит все стадии. Так, процесс может закончиться рассмотрением дела в суде первой инстанции, если решение суда не было обжаловано либо опротестовано.

В этом случае по требованию взыскателя может быть возбуждено исполнительное производство. Если же на решение подана жалоба (принесён протест), дело переходит в суд второй инстанции (возбуждается кассационное производство). И тогда исполнительное производство может быть возбуждено только после кассационного рассмотрения дела. Лишь незначительное количество решений и определений, вступивших в законную силу, пересматривается в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам. Во всех случаях исполнительное производство возбуждается, если должник не исполняет решение добровольно.

Таким образом, *процесс может быть завершён в любой стадии.* Этот признак имеет определяющее значение при делении гражданского процесса на стадии.

Возникает вопрос, почему же не выделяются возбуждение производства по делу и подготовка его к судебному разбирательству при пересмотре решений в кассационном и надзорном порядке? Во всех стадиях процесса можно выделить совокупность процессуальных действий по возбуждению гражданского дела и его подготовке к судебному разбирательству. С этой точки зрения правильно подразделение производства в суде первой инстанции на три части: возбуждение дела; подготовка дела к судебному разбирательству; разбирательство дела по существу.

В связи с предоставлением судье права прекратить производство по делу и оставить заявление без рассмотрения при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 143 ГПК в редакции Федерального закона от 27 октября 1995 г.) возникает обоснованный вопрос: не означает ли это, что подготовка дела к судебному разбирательству стала самостоятельной стадией процесса. Представляется, что ответ на этот вопрос должен быть отрицательным. Такой вывод основан на том, что судья вправе прекратить производство или оставить заявление без рассмотрения, как правило, в тех случаях, когда заявление принято ошибочно, он должен был отказать в его принятии (ср. ст. 129, ст. 219 и п. 1-4 ст.221 ГПК). Исключение составляют принятие отказа от иска и утверждение мирового соглашения. Но в этих случаях по существу проводится судебное разбирательство, т.к. должен вестись протокол (см. ст. 143 ГПК).

Правосудие по гражданским делам осуществляется в определенной законом процессуальной форме (процессуальном порядке). **Процессуальная форма** - последовательный определённый нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела, включающий определённую систему гарантий.

*Процессуальные действия совершаются в порядке и в строгой последовательности, установленных законом.* В соответствии с этим возникают, развиваются и прекращаются гражданские процессуальные правоотношения на всех стадиях процесса. Для процессуальной формы характерны следующие черты:

1) конституционные гарантии, прежде всего независимость суда и подчинение его только закону, гласность, национальный язык судопроизводства;

2) нормы гражданского процессуального права в совокупности образуют процессуальную форму в широком значении; ею строго и исчерпывающе определяется и направляется процессуальная деятельность – в процессе допустимы только действия, предусмотренные процессуальным законом;

3) решение суда должно основываться только на фактах, доказанных и установленных судом предусмотренными законом способами;

4) лицам, заинтересованным в судебном решении, предоставляется право участвовать в разбирательстве дела судом для защиты своих интересов. Суд не вправе постановить решение, не выслушав и не обсудив доводов этих лиц, явившихся по извещению суда в судебное заседание.

*Соблюдение процессуальной формы – непременное условие законности судебных постановлений.* Существенные нарушения процессуальной формы являются безусловным основанием отмены судебного решения.

БИБЛИОГРАФИЯ

Нормативно-правовые акты

1. Конституция РФ.
2. Гражданский кодекс РФ.
3. Гражданско-процессуальный кодекс РФ.
4. Основы гражданского законодательства РФ.
5. Семейный кодекс РФ.

Учебная литература и периодическая печать

1. Алексеев С.С. Государство и право. – М.: ИНФРА-М, 1996.
2. Гражданское право. / Под ред. Ю.К.Толстого и А.П. Сергеева. – СПб.: Юридическая литература, 1998.
3. Гражданское процессуальное право России: Учебник. / Под ред. Шакарян М.С. - Издательство «Былина», 1998.
4. Гражданский процесс: Учебник. / Под ред. Мусина В.А. – М.: Издательство «Проспект», 1997.
5. Андрейченко К.Л. Особенности возбуждения иска в гражданском процессе // Юрист. – 1999. - № 7-8.
6. Шаповалова А.Н. Исковая форма защиты гражданских прав / Российская юстиция. 1998. - № 6-8.

1. Гражданско-процессуальный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-1)
2. Основы гражданского законодательства РФ. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданско-процессуальный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. Мусина В.А. М., 1997. [↑](#footnote-ref-4)
5. Семейный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-5)
6. Шаповалова А.Н. Исковая форма защиты гражданских прав // Российская юстиция. № 7. С.27. [↑](#footnote-ref-6)
7. Конституция РФ. [↑](#footnote-ref-7)
8. Алексеев С.С. Государство и право. М., 1996. [↑](#footnote-ref-8)
9. Гражданский процесс: Учебник / Под.ред.Мусина В.А. 1997. [↑](#footnote-ref-9)
10. Гражданско-процессуальный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-10)
11. Андрейченко К.Л. Особенности возбуждения иска в гражданском процессе. // Юрист. М., 1999. № 7. С.12 [↑](#footnote-ref-11)
12. Шаповалова А.Н. Исковая форма защиты гражданских прав. // Российская юстиция. 1998. № 8. С.20-22. [↑](#footnote-ref-12)
13. Гражданское право / Под ред. Ю.К.Толстого и А.П. Сергеева. СПб, 1998. С.176-179. [↑](#footnote-ref-13)
14. Гражданско-процессуальный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-14)
15. Андрейченко К.Л. Особенности возбуждения иска в гражданском процессе. // Юрист. 1999. № 8. С.18-20. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. Мусина В.А. М., 1997. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гражданское процессуальное право России: Учебник. / Под ред. Шакарян М.С. М., 1998. С.246. [↑](#footnote-ref-17)
18. Гражданско-процессуальный кодекс РФ. [↑](#footnote-ref-18)