# Шпаргалка по гражданскому процессу

Вопрос 1. Принципы гражданского процессуального права.

Необходимо прочно усвоить понятие принципов гражданского процессуального права, поскольку они имеют первостепенное значение для правоприменительной практики.

**Под принципами гражданского процессуального права** понимают правовые положения, которые в совокупности раскрывают его сущность и содержание и лежат в основе организации и функционирования всех процессуальных институтов и норм. Правовое положение может быть отнесено к принципу, если оно:

а) является основополагающим правилом;

б) закреплено в правовой норме;

в) имеет сквозной характер, т. е. пронизывает все стадии, процессуальные институты и нормы;

г) в совокупности с другими принципами раскрывает сущность и содержание гражданского процесса.

В теории гражданского процессуального права различают следующие принципы:

• в зависимости от характера нормативного источника — конституционные и отраслевые;

• в зависимости от сферы применения — межотраслевые и собственно отраслевые;

• в зависимости от объекта регулирования — судоустройственные (организационные) и процессуальные (функциональные).

**Конституционные** — это принципы, закрепленные в Конституции РФ, а **отраслевые** — принципы, закрепленные в отраслевом (гражданском процессуальном) законодательстве. **Межотраслевые** — принципы, действующие в нескольких отраслях права, а **собственно отраслевые** — принципы, действующие только в одной отрасли права. **Судоустройственные** — это принципы организации правосудия, а **процессуальные (судопроизводственные)** — это принципы, определяющие функционирование суда и участников процесса, их процессуальную деятельность.

**Принцип осуществления правосудия только судом** (ст. 118 Конституции РФ, ст. 5 ГПК) является формой реализации принципа разделения властей: законодательной, исполнительной и судебной. Этот принцип означает, что, во-первых, правосудие по гражданским делам осуществляет только суд; во-вторых, другие государственные органы не вправе вторгаться в судебную компетенцию и разрешать дела, отнесенные к исключительному ведению суда; в-третьих, разрешение правовых споров иными органами (например, комиссией по трудовым спорам) в пределах своей компетенции правосудием не является.

**Принцип сочетания единоличного и коллегиального начал в рассмотрении и разрешении гражданских дел (ст. 6 ГПК)** означает, что дела в суде первой инстанции рассматриваются коллегиально или единолично, в суде кассационной инстанции — коллегиально в составе трех членов суда, а в суде надзорной инстанции — коллегиально в составе не менее трех членов суда.

**Принцип независимости судей и подчинения их только закону** (ст. 120 Конституции РФ, ст. 7 ГПК) означает разрешение гражданских дел на основе закона в соответствии со своим правосознанием, в условиях, исключающих постороннее воздействие на судей. Гарантиями независимости судей выступают организация судебной системы, ряд процессуальных институтов и положения, установленные Законом РФ от 26 июня 1992 г. «О статусе судей в Российской Федерации» (назначение, несменяемость, неприкосновенность судьи, запрет на принадлежность к политическим партиям и движениям и т. д.).

**Принцип осуществления правосудия по гражданским делам на началах равенства граждан перед законом и судом** (ст. 19 Конституции РФ, ст. 5 ГПК) состоит в том, что граждане равны перед законом и судом независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности. пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

**Принцип гласности судебного разбирательства** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 9, 176 ГПК) заключается в том, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в открытом заседании суда не допускается тогда, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны. Кроме того, закрытое судебное заседание допускается по мотивированному определению суда в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, а также обеспечения тайны усыновления.

**Принцип национального языка судопроизводства** (ст. 8 ГПК) состоит в том, что судопроизводство по гражданским делам ведется на русском языке, языке субъекта Российской Федерации или на языке большинства населения данной местности.

Во-первых, лица, не владеющие языком судопроизводства, вправе делать заявления, давать объяснения и показания, выступать на суде, заявлять ходатайства на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика. Во-вторых, судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, в переводе на родной язык или на другой язык, которым они владеют.

**Принцип законности** (ст. 15 Конституции РФ, ст. 10,192 ГПК и др.) заключается в обязанности суда и всех других участников процесса неукоснительно руководствоваться в своей деятельности нормами материального и процессуального права в целях решения задач гражданского судопроизводства.

**Принцип объективной истины** (ст. 14, 50 ГПК) представляет собой деятельность суда по созданию условий для всестороннего, полного и объективного исследования и установления действительных обстоятельств дела.

**Принцип диспозитивности** (ст. 3 ГПК) означает инициативу в возбуждении, движении, изменении и прекращении гражданских дел по волеизъявлению заинтересованных лиц.

**Принцип состязательности** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14 ГПК) заключается в праве и обязанности участвующих в деле лиц при активной помощи суда представлять доказательства и участвовать в их исследовании в целях установления действительных обстоятельств дела.

**Принцип процессуального равноправия** сторон (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14, 33 ГПК) заключается в предоставлении законом сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов.

Следует учитывать, что правовые возможности сторон полностью скоординированы. В частности, истец вправе изменить основание или предмет иска, изменить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично либо возражать против предъявленных к нему требований. В последнем случае он может использовать средства защиты своих интересов, в том числе право на предъявление встречного иска.

**Принцип устности, непосредственности и непрерывности судебного разбирательства (ст. 146 ГПК).**

**Устность** означает устную форму восприятия фактического и доказательственного материала и совершения процессуальных действий. В устной форме даются объяснения и показания, излагается заключение эксперта, оглашаются письменные доказательства. Устная форма восприятия участниками процесса материалов дела проста, доступна и демократична. Устная форма требует фиксации (сохранения) информации в письменной форме. Поэтому в судебном заседании составляется протокол (ст. 226 ГПК).

**Непосредственность** заключается в личном, непосредственном восприятии судом собранных по делу доказательств и разрешении гражданского дела на основе исследованных в судебном заседании доказательств. Поэтому при рассмотрении дела суд обязан непосредственно исследовать доказательства: заслушать объяснения, показания и заключение эксперта, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства.

Непосредственность исследования доказательств обусловливает требование о неизменности состава судей в разбирательстве дела.

**Непрерывность** предполагает отсутствие перерывов в рассмотрении гражданского дела, за исключением времени, необходимого для отдыха.

Следует иметь в виду, что определенным исключением из принципа непрерывности является правило о возможном отложении на срок не более трех дней в порядке исключения составления мотивированного решения по особо сложным делам (с I 203 ГПК).

Вопрос 2. Территориальная подсудность: понятие, виды.

Система судов общей юрисдикции состоит из судов различных уровней (звеньев), которые вправе рассматривать дела в качестве суда первой инстанции. Для определения гражданских дел, подлежащих рассмотрению в том или ином суде, законодатель использует институт подсудности.

**Подсудность** — это институт гражданского процессуального законодательства, в соответствии с которым подведомственные суду общей юрисдикции дела распределяются между различными судами данной судебной системы.

**Территориальная подсудность** — признак гражданского дела, в соответствии с которым дело должно рассматриваться по месту нахождения ответчика или его имущества (ст. 117 ГПК).

**Виды территориальной подсудности:**

**Альтернативная подсудность** — признак гражданского дела, наличие которого дает истцу право выбора суда общей юрисдикции по рассмотрению конкретного спора (ст. 118 ГПК).

В частности, иск к ответчику, место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по известному последнему месту его жительства. Иск, вытекающий из деятельности филиала юридического лица. может быть предъявлен также по месту нахождения филиала. Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом также по месту его жительства или по месту причинения вреда и т. п.

**Исключительная подсудность** — признак гражданского дела, наличие которого исключает возможность применения иных правил подсудности, кроме тех, которые установлены законом для данной категории дел (ст. 119 ГПК).

Так, например, иски о праве на строение, об освобождении имущества от ареста, об установлении порядка пользования земельным участком подсудны суду по месту нахождения имущества или земельного участка.

Студенты должны иметь в виду, что, помимо этого, исключительная подсудность установлена также для дел, возникающих из административных правоотношений (ст. 237 ГПК), и дел особого производства (ст. 249. 252, 264, 268, 271. 274 ГПК).

**Договорная (добровольная) подсудность** — подсудность конкретного гражданского дела, установленная соглашением сторон (ст. 120 ГПК).

Договор (соглашение) об изменении территориальной подсудности называется **пророгационным.**

Исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

**Подсудность по связи дел** — это признаки гражданских дел, определяющие рассмотрение дополнительного дела в суде в зависимости от суда, рассматривающего основное (первое) дело (ст. 121 ГПК).

Так, иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца. Встречный иск независимо от подсудности предъявляется в суде по месту рассмотрения первоначального иска. Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был заявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам о подсудности, установленным гражданским процессуальным законом.

Следует детально разобраться с основаниями передачи дела из одного суда в другой.

В соответствии со ст. 122 ГПК суд передает дело на рассмотрение другого суда:

1) если признает, что данное дело будет более быстро и правильно рассмотрено в другом суде, в частности по месту нахождения большинства доказательств;

2) если ответчик, место жительства которого не было ранее известно, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту жительства;

3) если после отвода одного или нескольких судей их замена в данном суде становится невозможной;

4) если при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности.

Вопрос 3. Жалобы на неправомерные действия и решения, нарушения прав и свобод граждан.

В соответствии со ст. 231 ГПК суд рассматривает дела по жалобам:

2) на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий; дела об оспариваний нормативных правовых актов;

3) на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан;

4) на отказ в разрешении на выезд из РФ за границу или на въезд в РФ из-за границы.

Дела, возникающие из административно-правовых отношений, рассматриваются судами по общим правилам искового производства с теми изъятиями и дополнениями, которые установлены законодательством России (ст. 232 ГПК).

Процессуальные особенности рассмотрения дел по жалобам на действия административных органов или должностных лиц состоят в следующем. Во-первых, в этом порядке могут рассматриваться дела по жалобам на любые административные взыскания, к которым относятся предупреждение, штраф, возмездное изъятие предмета, конфискация предмета, лишение специального права (ст. 24-30 КоАП РСФСР). Во-вторых, эти жалобы рассматриваются судьей единолично. В-третьих, жалоба в суд должна быть подана в течение десяти дней со дня вручения постановления о наложении административного взыскания. В-четвертых, жалоба рассматривается в десятидневный срок. В-пятых, судебное разбирательство происходит в присутствии заявителя и представителя административного органа или должностного лица. В-шестых, судебное разбирательство состоит в проверке законности действий административного органа или должностного лица. В-седьмых, суд по результатам разбирательства удовлетворяет жалобу или отказывает в ее удовлетворении (ст. 232, 236-239 ГПК).

Процессуальные особенности рассмотрения дел по жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан, заключаются в следующем.

К действиям, подлежащим судебному обжалованию, отнесены коллегиальные и единоличные действия, в результате которых:

1) нарушены права или свободы гражданина;

2) созданы препятствия осуществлению гражданином его прав и свобод;

3) на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности (ст. 2392 ГПК).

Не подлежат судебному обжалованию:

1) индивидуальные и нормативные акты, проверка которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ;

2) индивидуальные и нормативные акты, касающиеся обеспечения обороны (оперативного управление войсками, организации боевого дежурства, обеспечения боевой готовности) и государственной безопасности РФ;

3) индивидуальные и нормативные акты, в отношении которых законом предусмотрен иной порядок судебного обжалования (ст. 2393 ГПК).

При этом необходимо иметь в виду, что п. 2 ст. 2393 ГПК противоречит ст. 46 Конституции РФ.

Процессуальные особенности рассмотрения этих дел заключаются в следующем. Во-первых, гражданин может обратиться с жалобой в суд или в порядке подчиненности к вышестоящим органам. Во-вторых, жалоба может быть подана гражданином, его представителем или по просьбе гражданина — надлежаще уполномоченным представителем общественной организации, трудового коллектива. В-третьих, жалоба подается по усмотрению гражданина в суд по месту его жительства или по месту нахождения государственного органа. В-четвертых, большинство дел подсудно районным судам, за исключением жалоб на отказ в разрешении на выезд из РФ за границу по основаниям, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну. В-пятых, для обращения в суд с жалобой установлены следующие сроки:

1) три месяца со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его прав и свобод;

2) один месяц со дня получения гражданином уведомления об отказе вышестоящих органов, организаций, должностных лиц в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если на нее не был получен ответ.

В-шестых, жалоба рассматривается судом в десятидневный срок с участием жалобщика и руководителя органа, организации или должностного лица, действия которых обжалуются, либо их представителей. В-седьмых, эти дела рассматриваются коллегиальным составом суда, а с согласия жалобщика — судьей единолично. В-восьмых, суд уполномочен вынести решения об обязанности государственных органов, организаций или должностных лиц устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или об отказе в удовлетворении жалобы.

Вопрос 5. Подготовка гражданских дел к судебным разбирательствам.

Принятие искового заявления обусловливает необходимость подготовки дела к судебному разбирательству.

**Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству** - стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли судьи по созданию условий для своевременного и эффективного рассмотрения и разрешения спора по существу. О подготовке дела к судебному разбирательству судья выносит определение (ст. 142 ГПК).

Задачами этой стадии являются:

а) уточнение обстоятельств, имеющих значение для дела;

б) определение правоотношений сторон и закона, которыми следует руководствоваться;

в) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле;

г) определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений.

Нужно учитывать, что объем и характер подготовительных действий зависят от обстоятельств и сложности дела.

Примерный перечень подготовительных действий судьи изложен в ст. 142 ГПК. Судья опрашивает истца и ответчика об обстоятельствах дела; разрешает вопросы, связанные со вступлением в дело соистцов, соответчиков, третьих лиц и заменой ненадлежащей стороны; разрешает вопросы о вызове свидетелей, назначении экспертизы, об истребовании доказательств; извещает заинтересованных лиц и организации о времени и месте судебного разбирательства и т. д.

Специфика подготовительных действий судьи определяется характером материально-правового спора. Указания о подготовке отдельных категорий гражданских дел содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству».

Необходимо обратить внимание на то, что в процессе подготовительных действий могут быть обнаружены обстоятельства, требующие прекращения дела или оставления заявления без рассмотрения (ст. 143 ГПК).

Подготовительная стадия завершается вынесением судьей определения о назначении дела к судебному разбирательству при условии, что дело достаточно подготовлено.

Вопрос 6. Источники гражданского процессуального права.

Особое внимание необходимо обратить на изучение источников гражданского процессуального права, под которыми понимают правовые акты, содержанию нормы данной отрасли права.

Особое место среди источников гражданского процессуального права занимает Конституция Российской Федерации. Традиционно-конституционные нормы в судебных гарантиях прав личности рассматриваются как гражданские процессуальные. Этот взгляд нашел поддержку в Конституции РФ путем указания на то, что ее нормы прямого действия. Однако в литературе существует мнение о том, что конституционные нормы не являются составной частью процессуального права, а представляют лишь государственно-правовую базу для построения отраслевого законодательства.

Следующими по значению источниками гражданского процессуального права являются ГПК и АПК.

В настоящее время к источникам гражданского процессуального права следует относить решения Конституционного Суда РФ, которыми признаются неконституционными нормы, регулирующие гражданское судопроизводство.

Среди источников гражданского процессуального права значительное место занимают законы, регулирующие деятельность судов и некоторых правоохранительных органов. К ним в первую очередь относятся Законы РФ «О судоустройстве», «О статусе судей», «О государственной пошлине», «О судебной системе», «О мировых судьях в Российской Федерации», «О прокуратуре» и некоторые другие.

К источникам гражданского процессуального права относятся многочисленные законы, регулирующие различные материальные отношения. Среди них можно назвать, в частности, ГК, КЗоТ, ЖК, СК, Законы РФ «О защите прав потребителей», «Об охране окружающей природной среды», «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товара», «О психиатрической помощи и гарантиях права граждан при ее оказании», «Об образовании», «О гражданстве», «О недрах».

В настоящее время, несомненно, источниками гражданского процессуального права нужно считать международные договоры и соглашения, определяющие взаимную правовую помощь государств по гражданским делам (например, Гаагскую конвенцию по вопросам гражданского процесса (1954 г.), ратифицированную СССР в 1967 г.).

В ограниченных пределах являются источниками гражданского процессуального права России законодательные акты бывшего СССР в той части, в какой они не противоречат Конституции и законодательству РФ до принятия соответствующих законодательных актов России.

Процессуальные нормы могут содержаться не только в законах, но и в Постановлениях Правительства. Так, Постановлением СМ РСФСР от 11 марта 1976 г. был утвержден «Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия». Очевидно, что такого рода подзаконные акты также являются источниками гражданского процессуального права.

Студенты не должны закрывать глаза на факт существования неформальных источников гражданского процессуального права, к которым относятся судебная практика и правовой обычай.

Вопрос 7. Объяснения сторон и третьих лиц как доказательства в судебном процессе. Отличие их от показаний свидетелей. Признание сторон (признание фактов, исков).

**Доказательства** — это единство фактических данных и средств доказывания. Средствами доказывания являются объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства, заключения экспертов.

**Объяснения сторон и третьих лиц.** В соответствии со ст. 60 ГПК доказательствами являются только те объяснения сторон и третьих лиц, в которых они сообщают суду сведения об обстоятельствах дела. Объяснения могут быть устными и письменными. Специфика объяснений заключается в том, что они даются заинтересованными в исходе дела лицами.

В теории доказательств различают объяснения — утверждения и объяснения — признания. **Утверждение —** сообщение сторон и третьих лиц о таких фактах, в установлении которых они заинтересованы. **Признание** — подтверждение сторонами и третьими лицами фактов, обязанность доказывания которых лежит на другой стороне.

В правовой литературе выделяют признание судебное и внесудебное. Судебное признание адресовано суду. Внесудебное признание является доказательственным фактом, подлежащим доказыванию в суде.

**Признание иска** — это высказанное в суде безоговорочное согласие ответчика на удовлетворение искового требования, направленное на окончание процесса путем вынесения благоприятного для истца судебного решения.

Правомерность признания иска проверяется судом. Суд не принимает этого действия, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Стороны вправе окончить дело мировым соглашением, которое может быть как внесудебным, так и судебным.

**Свидетельские показания. Свидетель** — лицо, вызванное на допрос в связи с наличием у него сведений об обстоятельствах дела. **Показания свидетеля** — это устное сообщение суду об обстоятельствах дела.

В качестве свидетелей не могут быть допрошены:

• представители по гражданскому праву и защитники по уголовному делу — в отношении обстоятельств, которые стали им известны в связи с выполнением соответствующих функций. В данном случае речь идет о так называемой «адвокатской тайне» как об одном из видов профессиональной тайны;

• лица, которые в силу физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания (ст. 61 ГПК).

Вопрос 8. Определение суда первой инстанции. Обжалование и опротестование их в кассационном порядке.

**Судебное решение** — судебный акт, которым дело разрешается по существу (ст. 191 ГП К).

**Судебное определение** — судебный акт, которым дело не разрешается по существу (ст. 223 ГПК).

Судебные определения классифицируются по содержанию, субъектам, форме и порядку вынесения и способам обжалования. Наиболее принципиальной представляется классификация определений по содержанию. В зависимости от этого критерия определения делятся на подготовительные, пресекательные, заключительные, по реализации вынесенного решения и частные.

**Подготовительные** — это определения, способствующие своевременному и эффективному разрешению гражданского дела (о принятии заявления к производству, о подготовке дела к судебному разбирательству и т. п.).

**Пресекательные** — это определения, препятствующие возбуждению дела или преграждающие его дальнейшее движение (об отказе в принятии заявления, о прекращении производства по делу и т. п.).

**Заключительные** — это определения, содержащие волеизъявление заинтересованных лиц о прекращении производства по делу (о заключении сторонами мирового соглашения, о прекращении производства в связи с отказом от иска и т. п.).

**Определения, связанные с реализацией судебного решения,** — это определения, устраняющие недостатки судебного решения и создающие условия для его реализации (о разъяснении решения, о предоставлении отсрочки или рассрочки исполнения и т. п.).

**Частные** — определения, требующие устранения нарушений закона или недостатков в деятельности различных организаций.

**Кассационное производство** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

**Частная жалоба (протест)** — жалоба (протест), приносимая заинтересованными лицами на определение суда первой инстанции.

Среди определений суда первой инстанции выделяются определения, подлежащие обжалованию (опротестованию) и не подлежащие обжалованию (опротестованию).

Не подлежат обжалованию (опротестованию) определения, на недопустимость обжалования которых указано в законе (например, ч. 2 ст. 337 ГПК), и определения, не преграждающие движения дела, если законом прямо не предусмотрена возможность их обжалования (например, об отложении дела, о назначении экспертизы и т. п.).

Подлежат обжалованию (опротестованию):

1) определения, прямо указанные в законе (например, определения, предусмотренные ст. 58,96,105 ГПК, и другие);

2) определения, преграждающие возможность дальнейшего движения дела. Ко второй группе относятся пресекательные и заключительные определения (об отказе в принятии заявления, об оставлении заявления без рассмотрения и другие).

Подача и рассмотрение частных жалоб или протестов осуществляются по правилам, регулирующим кассационное производство (ст. 316 ГПК).

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу или протест, вправе:

1) оставить определение без изменения, а жалобу или протест — без удовлетворения;

2) отменить определение и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;

3) отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу (ст. 317 ГПК).

При изучении рассматриваемой темы студентам следует обязательно ознакомиться с Постановлением Пленума Верховного Суда РСФСР от 24 августа 1982 г. «О применении судами РСФСР законодательства. регулирующего рассмотрение гражданских дел в кассационной инстанции»

Законность и обоснованность решений и определений мирового судьи проверяются в рамках особого производства — апелляционного производства.

Вопрос 9. Пересмотр судебных решений, вступивших в законную силу, сущность и значение.

Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, осуществляется по действующему законодательству в порядке судебного надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

**Надзорное производство** — это деятельность его участников при определяющей роли указанных в законе вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Буквальное толкование ст. 330 ГПК указывает на то, что основанием к отмене судебных актов в порядке надзора является лишь их незаконность. Однако в силу теснейшей связи обоснованности и законности судебных актов следует согласиться с мнением авторов, полагающих, что основанием к отмене судебных актов как в порядке кассации, так и в порядке надзора является их незаконность и необоснованность.

Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора может быть возбуждено только по протестам управомоченных на то законом должностных лиц.

Поводами к подаче надзорного протеста могут быть жалобы лиц, участвовавших в деле, представления должностных лиц суда и прокуратуры, не имеющих права на принесение протеста.

В соответствии со ст. 328 ГПК при рассмотрении протеста в порядке надзора применяются правила, установленные для кассационного производства, с изъятиями и дополнениями, установленными этой статьей. Это означает, что структура рассмотрения дела по протесту состоит из подготовительной, рассмотрения дела по протесту, постановления и провозглашения определения или постановления.

Дело по протесту должно быть рассмотрено в судебном заседании не позднее двадцати дней, а в Верховном Суде РФ — не позднее одного месяца со дня поступления дела с протестом.

В суде надзорной инстанции дело докладывается председательствующим или членом суда, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Явившиеся в суд лица, участвующие в деле, и представители дают объяснения после доклада дела В рассмотрении дела принимает участие прокурор, который поддерживает принесенный протест или дает заключение при принесении протеста председателем суда или его заместителем. Все вопросы в суде решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных в президиуме суда за удовлетворение и против удовлетворения протеста, протест считается отклоненным.

**Производство по вновь открывшимся обстоятельствам** — исключительная стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда по проверке законности и обоснованности вступившего в законную силу ранее вынесенного этим судом судебного акта в связи с обнаружением вновь открывшихся обстоятельств, имеющих существенное значение для разрешения дела.

В соответствии со ст. 333 ГПК основаниями для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод. Подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшая за собой постановление незаконного или необоснованного решения;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела;

4) отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления.

Наиболее характерными для рассматриваемого производства являются обстоятельства, указанные в п. 1 ст. 333 ГПК.

**Вновь открывшиеся обстоятельства —** юридические факты, существовавшие в момент рассмотрения дела и имеющие существенное значение для его разрешения, которые не были и не могли быть известными для заявителя.

Для признания обстоятельства вновь открывшимся необходимо, чтобы юридический факт существовал в момент разрешения дела, имел существенное значение для дела, не был и не мог быть известным во время рассмотрения дела стороне, заявившей об этом впоследствии.

Вступившее в законную силу решение, определение или постановление рассматривается по вновь открывшимся обстоятельствам соответствующим судом, вынесшим этот судебный акт (ст. 333( ГПК). Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается лицами, участвовавшими в деле, в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра дела. Это заявление вправе подать также прокурор (ст. 334 ГПК).

Суд, рассмотрев заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, либо удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение или постановление, либо отказывает в пересмотре дела (ст. 337 ГПК).

Вопрос 10. Понятие гражданского судопроизводства, стадии гражданского процесса.

**Гражданский процесс как судопроизводство** — это урегулированная гражданским процессуальным законодательством деятельность его участников при определяющей роли суда и органов по исполнению судебных актов (приставов), по рассмотрению и разрешению гражданско-правовых споров и исполнению судебных актов.

Гражданский процесс как практическая деятельность имеет, во-первых, внутреннюю форму или структуру и, во-вторых, внешнюю форму. Внутренняя форма (структура) при общем взгляде на процесс как развивающуюся во времени деятельность позволяет увидеть большие ее отрезки, именуемые стадиями. Стадии обладают относительной самостоятельностью и внутренней завершенностью. В гражданском процессе различают следующие стадии: подготовительную, производство в суде первой инстанции, производство в суде второй (кассационной инстанции), исполнительное производство, производство по пересмотру судебных актов в порядке судебного надзора, производство по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вопрос 11. Понятие иска, элементы иска.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

В иске различают три составные части (элемента): содержание, предмет и основание.

**Содержание иска** — то действие суда, совершения которого просит истец при обращении в суд.

**Предмет иска** — указанное истцом субъективное право, о котором он просит суд вынести решение.

**Основание иска** — указываемые истцом обстоятельства, с которыми истец, как с юридическими фактами, связывает свое материально-правовое требование или правоотношение в целом, составляющее предмет иска.

Основание иска состоит чаще всего не из одного факта, а из нескольких. Совокупность такого рода фактов, соответствующая гипотезе нормы материального права, называется **фактическим составом.**

**Вопрос 12. Виды гражданского судопроизводства, понятия, отличия.**

**Гражданский процесс как судопроизводство** — это урегулированная гражданским процессуальным законодательством деятельность его участников при определяющей роли суда и органов по исполнению судебных актов (приставов), по рассмотрению и разрешению гражданско-правовых споров и исполнению судебных актов.

**Исковое производство** — урегулированная нормами гражданского процессуального законодательства деятельность участников процесса при определяющей роли суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений.

Производство по делам, возникающим из публично-правовых отношений: в соответствии со ст. 231 ГПК суд рассматривает дела по жалобам:

1) о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

2) на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий; дела об оспариваний нормативных правовых актов;

3) на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан;

4) на отказ в разрешении на выезд из РФ за границу или на въезд в РФ из-за границы.

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

К делам особого производства относятся дела:

1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

2) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;

3) о признании гражданина ограниченно дееспособным и недееспособным;

4) об установлении усыновления (удочерения) ребенка;

5) о признании имущества бесхозяйным;

6) об установлении неправильностей записей в книгах актов гражданского состояния;

7) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;

8) о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя (ст. 245 ГПК).

Общие процессуальные особенности рассмотрения перечисленных дел и исполнения вынесенных по ним судебных решений заключаются в следующем.

Во-первых, суд не разрешает спор о праве, в связи с чем в процессе нет сторон.

Во-вторых, дела особого производства рассматриваются по общим правилам с изъятиями и дополнениями, установленными законом.

В-третьих, дела особого производства возбуждаются заявлением, содержание которого определяется в значительной части специальными нормами.

В-четвертых, закон в большинстве случаев точно устанавливает круг лиц, по заявлению которых может быть возбуждено дело в суде.

В-пятых, дела особого производства рассматриваются в суде с участием заявителя, заинтересованных граждан и организаций.

В-шестых, при возникновении по делам особого производства спора о праве заявление оставляется без рассмотрения, с разъяснением заинтересованным лицам их права на предъявление иска. Это правило не действует только по делам о признании гражданина недееспособным.

Вопрос 13. Вещественные доказательства, осмотр на месте.

**Судебное доказывание** — деятельность участников процесса при определяющей роли суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления с их помощью обстоятельств гражданского дела.

**Исследование доказательств** — это деятельность по проверке содержания доказательств путем их сопоставления (сравнения).

В зависимости от механизма формирования доказательства обычно делятся на личные и вещественные. **Личные** — доказательства, получаемые от физических лиц (объяснения, показания, письменные доказательства, заключения экспертов). **Вещественные** — доказательства, получаемые из различных объектов материального мира.

**Вещественные доказательства** — это предметы (объекты материального мира), которые внешним видом, признаками, своим существованием, местом или временем нахождения могут служить средствами для установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 68 ГПК).

Вещественные доказательства представляются лицами, участвующими в деле, или потребуются судом. Лица, к которым обращено требование суда, обязаны представить вещественное доказательство либо известить суд о невозможности его представления с указанием причин. В случае неизвещения, а также если требование суда невыполнимо по причинам, признанным судом неуважительными, виновные должностные лица и граждане подвергаются штрафу в размере до 50 МРОТ, а в случае неисполнения последующих требований суда — до 100 МРОТ (ст. 70 ГПК).

Вещественные доказательства хранятся в деле, камере хранения вещественных доказательств суда либо по месту их нахождения (ст. 71 ГПК).

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются лицам, от которых были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти вещи.

Предметы, которые по закону не могут находиться в обладании граждан, передаются соответствующим государственным предприятиям, учреждениям, организациям (ст. 73 ГПК).

Вопрос 14. Право кассационного обжалования и опротестования.

**Кассационное производство** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

**Право кассационного обжалования и опротестования судебного решения** — это право на возбуждение деятельности суда второй инстанции по проверке решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу.

**Объект права обжалования (опротестования) —** решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу.

**Срок обжалования (опротестования) решения** — период времени, в течение которого допускается подача жалобы или протеста. Этот срок равняется десяти дням. Он исчисляется со дня вынесения решения в окончательной форме (ст. 284 ГПК).

**Субъекты права обжалования (опротестования)** — участники процесса, имеющие право на принесение жалобы или протеста. Жалоба может быть подана лицами, участвующими в деле, то есть истцами, ответчиками, третьими лицами, заявителями и заинтересованными лицами, правопреемниками сторон и третьих лиц. органами государственного управления, организациями и гражданами, защищающими чужие права и интересы. Протесты могут быть поданы прокурором и его заместителями независимо от участия в деле. Другие работники прокуратуры подают протесты только по делам, в рассмотрении которых они участвовали (ст. 282 ГПК).

**Кассационная жалоба (протест)** — процессуальный документ, подача которого возбуждает кассационное производство. Жалоба должна содержать:

а) наименование суда, которому она адресуется;

б) наименование лица, подающего жалобу;

в) решение, которое обжалуется, и наименование суда, постановившего решение;

г) указание на незаконность или необоснованность решения;

д) просьбу лица, подающего жалобу;

е) перечень прилагаемых к жалобе письменных материалов (ст. 286 ГПК).

Студентам следует обратить внимание на то, что жалобы (протесты) подаются через суд, вынесший решение.

Основанием к отмене решения являются его необоснованность и незаконность.

Не подлежат обжалованию (опротестованию) определения, на недопустимость обжалования которых указано в законе (например, ч. 2 ст. 337 ГПК), и определения, не преграждающие движения дела, если законом прямо не предусмотрена возможность их обжалования (например, об отложении дела, о назначении экспертизы и т. п.).

Законность и обоснованность решений и определений мирового судьи проверяются в рамках особого производства — апелляционного производства.

Решение суда апелляционной инстанции кассационному обжалованию и опротестованию не подлежит (ст. 31810, 31816 ГПК).

Вопрос 15. Обеспечение иска.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

**Обеспечение иска** — действия суда или судьи, направленные на применение предусмотренных законом мер, гарантирующих надлежащее исполнение решения о присуждении

К мерам по обеспечению иска относятся:

1) наложение ареста на имущество или денежные суммы, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или у других лиц;

2) запрещение ответчику совершать определенные 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 в судебном порядке, если это допускается законом.

**Вопрос 16. Полномочия суда II инстанции.**

**Кассационное производство** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

**Кассационная жалоба (протест)** — процессуальный документ, подача которого возбуждает кассационное производство.

Полномочия суда кассационной инстанции (ст. 305 ГПК):

Суд вправе своим определением:

1) оставить решение без изменения, а жалобу или протест — без удовлетворения;

2) отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе судей;

3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

4) изменить решение или вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны.

Вопрос 17. Конституционные принципы правосудия.

**Под принципами гражданского процессуального права** понимают правовые положения, которые в совокупности раскрывают его сущность и содержание и лежат в основе организации и функционирования всех процессуальных институтов и норм. Правовое положение может быть отнесено к принципу, если оно:

а) является основополагающим правилом;

б) закреплено в правовой норме;

в) имеет сквозной характер, т. е. пронизывает все стадии, процессуальные институты и нормы;

г) в совокупности с другими принципами раскрывает сущность и содержание гражданского процесса.

В теории гражданского процессуального права в зависимости от характера нормативного источника различают следующие принципы: конституционные и отраслевые;

**Конституционные** — это принципы, закрепленные в Конституции РФ, а **отраслевые** — принципы, закрепленные в отраслевом (гражданском процессуальном) законодательстве.

**Принцип осуществления правосудия только судом** (ст. 118 Конституции РФ, ст. 5 ГПК) является формой реализации принципа разделения властей: законодательной, исполнительной и судебной. Этот принцип означает, что, во-первых, правосудие по гражданским делам осуществляет только суд; во-вторых, другие государственные органы не вправе вторгаться в судебную компетенцию и разрешать дела, отнесенные к исключительному ведению суда; в-третьих, разрешение правовых споров иными органами (например, комиссией по трудовым спорам) в пределах своей компетенции правосудием не является.

**Принцип независимости судей и подчинения их только закону** (ст. 120 Конституции РФ, ст. 7 ГПК) означает разрешение гражданских дел на основе закона в соответствии со своим правосознанием, в условиях, исключающих постороннее воздействие на судей. Гарантиями независимости судей выступают организация судебной системы, ряд процессуальных институтов и положения, установленные Законом РФ от 26 июня 1992 г. «О статусе судей в Российской Федерации» (назначение, несменяемость, неприкосновенность судьи, запрет на принадлежность к политическим партиям и движениям и т. д.).

**Принцип осуществления правосудия по гражданским делам на началах равенства граждан перед законом и судом** (ст. 19 Конституции РФ, ст. 5 ГПК) состоит в том, что граждане равны перед законом и судом независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности. пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

**Принцип гласности судебного разбирательства** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 9, 176 ГПК) заключается в том, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в открытом заседании суда не допускается тогда, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны. Кроме того, закрытое судебное заседание допускается по мотивированному определению суда в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, а также обеспечения тайны усыновления.

**Принцип законности** (ст. 15 Конституции РФ, ст. 10,192 ГПК и др.) заключается в обязанности суда и всех других участников процесса неукоснительно руководствоваться в своей деятельности нормами материального и процессуального права в целях решения задач гражданского судопроизводства.

**Принцип состязательности** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14 ГПК) заключается в праве и обязанности участвующих в деле лиц при активной помощи суда представлять доказательства и участвовать в их исследовании в целях установления действительных обстоятельств дела.

**Принцип процессуального равноправия** сторон (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14, 33 ГПК) заключается в предоставлении законом сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов.

Студентам следует учитывать, что правовые возможности сторон полностью скоординированы. В частности, истец вправе изменить основание или предмет иска, изменить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично либо возражать против предъявленных к нему требований. В последнем случае он может использовать средства защиты своих интересов, в том числе право на предъявление встречного иска.

Вопрос 18. Виды исков.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

В теории различают материально-правовую и процессуально-правовую классификации.

В зависимости от категорий материально-правовых отношений выделяют алиментные, трудовые, жилищные и иные иски.

Процессуально правовая классификация строится в зависимости от содержания иска. По этому критерию выделяют иски о присуждении, признании, об изменении или прекращении правоотношений.

**Иск о присуждении (исполнительный иск)** — иск, направленный на принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика.

**Иск о признании (установительный иск)** — требование, направленное на подтверждение судом существования или отсутствия определенного правоотношения.

В теории гражданского процесса различают положительные (позитивные) и отрицательные (негативные) иски о признании.

**Позитивный иск** — иск о признании, направленный на подтверждение существования права или правоотношения.

**Негативный иск** — иск о признании, направленный на подтверждение отсутствия права или правоотношения.

**Иск об изменении или прекращении правоотношений (преобразовательный, конститутивный)** — иск, направленный на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения.

Вопрос 19. Производство по установлению фактов, имеющих юридическое значение.

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

Заявление об установлении юридического факта принимается судом, если такой факт порождает определенные юридические последствия и его установление не связывается с последующим решением спора о праве, подведомственного суду. Законом не предусмотрен иной порядок их установления; получение заявителем в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих эти факты, невозможно или же невозможно восстановление утерянных либо уничтоженных документов (ст.247, 248 ГПК).

При соблюдении этих условий в судебном порядке устанавливаются юридические факты:

1) родственных отношений лиц;

2) нахождения лица на иждивении;

3) регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти;

4) состояния в фактических брачных отношениях в установленных законом случаях, если регистрация брака не может быть произведена вследствие смерти одного из супругов;

5) принадлежности правоустанавливающих документов лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении;

6) владения строением на праве собственности;

7) несчастного случая;

8) смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах при отказе органов записи актов гражданского состояния в регистрации события смерти;

9) принятия наследства и места открытия наследства.

Надо иметь в виду, что приведенный перечень не является исчерпывающим. Суд может устанавливать другие факты, имеющие юридическое значение, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления. Так, например, в судебной практике устанавливаются факты возведения строения на средства одного из супругов при не расторгнутом браке.

Вместе с тем в судебном порядке не могут быть установлены принадлежность лицу партийного, профсоюзного, военного билета и других воинских документов, удостоверяющих личность, а также паспорта и свидетельств, выдаваемых органами загса; трудовой стаж для назначения пенсии; факт окончания среднего или высшего учебного заведения и некоторые другие факты.

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения строением на праве собственности, которое подается в суд по месту нахождения строения (ст. 249 ГПК). В заявлении помимо обычных реквизитов указываются:

1) факт, подлежащий установлению;

2) цель его установления;

3) доказательства, подтверждающие невозможность получения либо восстановления документов (ст. 250 ГПК).

Решение суда об установлении факта, подлежащего регистрации в органах записи актов гражданского состояния или оформлению в других органах, служит основанием для такой регистрации или оформления, не заменяя собой документов, выдаваемых этими органами.

Вопрос 20. Предмет доказывания. Определение предмета доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию.

**Судебное доказывание** — деятельность участников процесса при определяющей роли суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления с их помощью обстоятельств гражданского дела.

**Предмет доказывания —** это совокупность юридических фактов, установление которых обеспечивает принятие процессуальных решений и разрешение гражданского дела по существу.

Состав юридических фактов, входящих в предмет доказывания, для каждого дела различен Поэтому по каждому гражданскому делу он устанавливается судом.

Предмет доказывания могут составлять:

• факты — основания иска;

• факты — основания возражений против иска;

• факты — основания самостоятельных требований третьего лица;

• факты — основания возражений против самостоятельных требований третьего лица;

• факты — основания встречного иска;

• факты — основания возражений против встречного иска

При определении предмета доказывания суд должен руководствоваться нормами материального и гражданского процессуального законодательства.

Таким образом, объем фактов, подлежащих доказыванию, включает в себя:

1) факты, имеющие материально-правовое значение (собственно предмет доказывания);

2) факты, имеющие процессуально-правовое значение (доказательственные факты и факты, имеющие процессуально-правовое значение).

Студентам нужно учитывать, что в гражданском процессе существуют факты, не подлежащие доказыванию. В предмет доказывания не включаются **общеизвестные и преюдициальные** (предрешенные) факты (ст. 55 ГПК).

**Общеизвестные** факты — это те, о которых знает широкий круг лиц, в том числе судьи. Обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании.

**Преюдициально установленные** — это факты, установленные вступившим в законную силу приговором или решением суда по другому делу. В частности, преюдициальными являются выводы суда по уголовному делу по вопросам:

а) имели ли место сами действия;

б) совершены ли эти действия данным лицом.

Вопрос 21. Коллегиальное и единоличное рассмотрение гражданских дел.

**Принцип сочетания единоличного и коллегиального начал в рассмотрении и разрешении гражданских дел (ст. 6 ГПК) означа**ет, что дела в суде первой инстанции рассматриваются коллегиально или единолично, в суде кассационной инстанции — коллегиально в составе трех членов суда, а в суде надзорной инстанции — коллегиально в составе не менее трех членов суда.

В соответствии со ст. 113 ГПК мировой судья (единолично) рассматривает дела.

В субъектах РФ, где не назначены на должность мировые судьи, дела, относящиеся к их компетенции, рассматриваются судьями районных судов единолично (ст. 114 ГПК).

Гражданские дела, подведомственные судам, за исключением дел, предусмотренных ст. 113,1141,116 ГПК, рассматриваются районным судом (ст. 114 ГПК). В случаях, предусмотренных законом, рассмотрение дел в суде первой инстанции осуществляется судьей единолично в общем порядке. В остальных случаях дела рассматриваются судьей единолично, если лица, участвующие в деле, не возражают против этого, или коллегиально, если кто-либо из лиц, участвующих в деле, до начала рассмотрения дела по существу возразит против единоличного порядка его рассмотрения (ст. 6 ГПК).

Таким образом, в законе не установлены категории дел, рассматриваемых исключительно коллегиально (п. 2 Постановления Пленума ВС РФ от 22 декабря 1992 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации»).

Вопрос 22. Защита интересов ответчика (возражение против иска, встречный иск).

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

**Возражения** — объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска, служащие защите его интересов.

Различают процессуальные и материально-правовые возражения.

**Процессуальные возражения** — объяснения, направленные против рассмотрения дела судом, мотивированные неправомерностью возникновения гражданского процесса или его продолжения.

**Материально-правовые возражения** — объяснения, основывающиеся на юридических фактах и направленные на отрицание фактов и правовых доводов, указанных истцом. Последние возражения называются возражениями в собственном смысле.

**Встречный иск** — самостоятельное исковое требование, заявленное ответчиком в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным в целях защиты своих интересов.

Встречный иск должен иметь связь с первоначальным исковым требованием. Поэтому встречный иск принимается, если:

а) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;

б) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;

в) между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров (ст. 132 ГПК).

Вопрос 23. Основания к отмене и основания к выполнению нового решения в кассационном порядке. Законная сила судебного решения.

**Кассационное производство** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

Основанием к отмене решения являются его необоснованность и незаконность.

**Необоснованность судебного решения** проявляется в неправильном определении юридически значимых обстоятельств; недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; несоответствии выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела (п. 1-3 ст. 306 ГПК)

**Незаконность судебного решения** обусловливается нарушением или неправильным применением норм материального или процессуального права (п. 4 ст. 306 ГПК)

Нормы материального права считаются нарушенными, если суд:

1) не применил закона, подлежащего применению;

2) применил закон, не подлежащий применению;

3) неправильно истолковал закон (ст. 307 ГПК) Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием к отмене решения лишь при условии, если это нарушение привело или могло привести к неправильному разрешению дела. Решение подлежит отмене в любом случае при наличии безусловных процессуальных оснований:

1) если дело рассмотрено судом в незаконном составе;

2) если дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте судебного заседания;

3) если при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство,

4) если суд разрешил вопрос о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) если при вынесении решения были нарушены правила о тайне совещания судей;

6) если решение не подписано кем-либо из судей или если решение подписано не теми судьями, которые указаны в решении;

7) если решение вынесено не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

8) если в деле отсутствует протокол судебного заседания (ст. 308 ГПК).

Законная сила судебного решения означает его неопровержимость, исключительность, обязательность, преюдициальность и исполнимость.

**Неопровержимость судебного решения** — это невозможность его пересмотра в кассационном порядке. **Исключительность судебного решения** — невозможность повторного обращения в суд с иском или иным заявлением, разрешенным вступившим в законную силу судебным решением.

**Обязательность судебного решения** — необходимость его исполнения на всей территории России организациями и гражданами, которых это решение касается. **Преюдициальность решения** — недопустимость оспаривания установленных фактов и правоотношений в другом деле и отсутствие необходимости в их доказывают. **Исполнимость судебного решения** — это возможность его реализации, как правило, после вступления его в законную силу.

Вопрос 24. Представительство. Виды представительств. Полномочия представителей в суде.

В соответствии со ст. 43 ГПК граждане могут вести свои дела в суде лично или через представителей. Дела юридических лиц ведут их органы или представители, а недееспособных лиц — их законные представители.

Деятельность представителя состоит из действий, совершаемых от имени и в интересах представляемого (истца, ответчика и других лиц, участвующих в деле). Отношения представительства регулируются нормами гражданского, семейного, трудового или административного права

**Представительство в суде** — правоотношение, в силу которого судебный представитель совершает процессуальные действия в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого, в связи с чем у последнего возникают права и обязанности. Закон допускает представительство по всем гражданским делам во всех судах и на всех стадиях процесса.

В зависимости от основания возникновения представительства в суде различают:

а) добровольное;

б) законное;

в) представительство на основании уставов и других специальных основаниях.

Добровольное представительство возникает на основании договора поручения или трудового контракта. Законное представительство осуществляют:

а) родители, усыновители, опекуны и попечители по делам недееспособных лиц, не обладающих полной дееспособностью или признанных ограниченно дееспособными;

6) опекуны, назначенные для охраны имущества безвестно отсутствующего по делам, в которых должен участвовать гражданин, признанный безвестно отсутствующим;

в) опекуны, назначенные для охраны и управления наследственным имуществом по делам, в которых должен участвовать наследник, если наследство еще никем не принято (ст. 48 ГПК).

Представительство на основании уставов, положений и по другим специальным основаниям существует при защите прав и интересов:

• единоличных органов юридических лиц;

• нижестоящих организаций вышестоящими;

• организаций на основании специальных законов (Кодекса торгового мореплавания, консульского Устава и других);

• общественных организаций.

Полномочия законных и общественных представителей, органов и представителей юридических лиц определены законами, уставами или положениями. В связи с этим руководители юридических лиц предъявляют суду удостоверения, подтверждающие их служебное положение или полномочия; общественные представители — удостоверения либо поручения соответствующих организаций; законные представители — свидетельства органов загса или удостоверения органов опеки и попечительства; добровольные представители — доверенности, выданные и оформленные в соответствии с законом.

Доверенность от имени юридического лица выдается его руководителем. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией. Доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Они также могут быть удостоверены предприятиями, где работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором гражданин находится на излечении, соответствующей воинской частью, если доверенность выдается военнослужащим, администрацией исправительно-трудового учреждения, если доверенность выдается лицу, отбывающему наказание в виде лишения свободы.

Полномочие на ведение дела в суде дает представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования решения суда. предъявления исполнительного листа к взысканию, получения присужденного имущества или денег.

Полномочие представителя на совершение каждого из указанных выше действий должно быть специально оговорено в доверенности.

Вопрос 25. Право на иск. Право на предъявление иска. Предпосылки права на предъявление иска.

**Иск в процессуальном смысле —** процессуальное действие как средство возбуждения судебной защиты.

**Иск (право на иск) в материальном смысле** — право принудительного осуществления субъективного гражданского права путем обращения в суд.

**Право на предъявление иска** — право возбудить и поддерживать судебное рассмотрение определенного материально-правового спора в суде первой инстанции с целью его разрешения.

**Предпосылка права на предъявление иска** — обстоятельства, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение субъективного права определенного лица на предъявление иска по конкретному делу.

В теории гражданского процесса и законодательстве различают общие и специальные, положительные и отрицательные предпосылки.

Общие предпосылки права на предъявление любого иска:

1) процессуальная правоспособность истца и ответчика (ст. 31, 33 ГПК);

2) подведомственность дела суду (ст. 25 ГПК);

3) отсутствие судебного решения, ранее вынесенного по тому же делу (ст. 129, 219 ГПК);

4) отсутствие между сторонами договора о передаче данного спора на разрешение третейского суда (ст. 129 ГПК). Последняя предпосылка не распространяется на споры, возникающие из трудовых, семейных, колхозных правоотношений, и на дела, возникающие из административно-правовых отношений.

**Специальные предпосылки** — условия, установленные законом для некоторых категорий гражданских дел. Как правило, эти условия связаны с необходимостью соблюдения порядка досудебного урегулирования спора.

Вопрос 26. Отличия судебно-надзорной проверки решений и определений от кассационной.

Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, осуществляется по действующему законодательству в порядке судебного надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

**Надзорное производство** — это деятельность его участников при определяющей роли указанных в законе вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Нужно обратить внимание на то, что буквальное толкование ст. 330 ГПК указывает на то, что основанием к отмене судебных актов в порядке надзора является лишь их **незаконность**. Однако в силу теснейшей связи обоснованности и законности судебных актов следует согласиться с мнением авторов, полагающих, что основанием к отмене судебных актов как в порядке кассации, так и в порядке надзора является их **незаконность и необоснованность**.

Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора может быть возбуждено **только по протестам управомоченных на то законом должностных лиц**.

В соответствии со ст. 328 ГПК при рассмотрении протеста в порядке надзора применяются правила, установленные для кассационного производства, с изъятиями и дополнениями, установленными этой статьей. Это означает, что структура рассмотрения дела по протесту состоит из подготовительной, рассмотрения дела по протесту, постановления и провозглашения определения или постановления.

Поводами к подаче надзорного протеста могут быть жалобы лиц, участвовавших в деле, представления должностных лиц суда и прокуратуры, не имеющих права на принесение протеста.

Вопрос 27. Принцип гласности, исключения из него.

**Принцип гласности судебного разбирательства** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 9, 176 ГПК) заключается в том, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в открытом заседании суда не допускается тогда, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны. Кроме того, закрытое судебное заседание допускается по мотивированному определению суда в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, а также обеспечения тайны усыновления.

Необходимо обратить внимание на то, что ст. 23 Конституции РФ более широко и последовательно охраняет тайну личной жизни (неприкосновенность частной жизни, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений и т. д.) по сравнению с нормами гражданского процессуального законодательства. Поэтому проведение закрытого заседания возможно, на наш взгляд, также в целях предотвращения разглашения сведений, касающихся частной жизни гражданина, личной и семейной тайны, защиты чести и доброго имени, тайны телефонных переговоров и иных сообщений.

Вопрос 28. Жалобы на нотариальные действия или на отказ от их совершения.

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

Специфика дел по нотариальным действиям: во-первых, заинтересованное лицо подает рассматриваемую жалобу в суд по месту нахождения органа, совершившего нотариальное действие или отказавшее в его совершении. Во-вторых, жалоба подается в суд в десятидневный срок со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении. В-третьих, жалоба рассматривается судом с участием заявителя, нотариуса или другого должностного лица, совершившего нотариальное действие или отказавшего в его совершении. В-четвертых, решение суда, удовлетворившее жалобу заявителя, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает выполнить такое действие (ст. 271-273 ГПК).

Вопрос 29. Принцип национального языка судопроизводства.

(ст. 8 ГПК) состоит в том, что судопроизводство по гражданским делам ведется на русском языке, языке субъекта Российской Федерации или на языке большинства населения данной местности.

Студенты должны хорошо помнить гарантии реализации этого принципа. Во-первых, лица. не владеющие языком судопроизводства, вправе делать заявления, давать объяснения и показания, выступать на суде, заявлять ходатайства на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика. Во-вторых, судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, в переводе на родной язык или на другой язык, которым они владеют.

Вопрос 30. Изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

Важную роль в исковом производстве играют изменения в исковом производстве. Изменение иска может быть осуществлено истцом путем замены основания или предмета иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований в процессе рассмотрения спора судом (ст. 34 ГПК).

**Изменение основания иска** — это замена первоначально указанных обстоятельств для обоснования заявленных требований новыми, внесение дополнительных изменений или исключение некоторых из указанных ранее истцом фактов.

**Изменение предмета иска** — замена первоначально указанного истцом предмета другим, основанием для которого служат первоначально приведенные истцом обстоятельства.

Нужно обратить внимание на то, что изменение правоотношения в целом допустимо, если охраняемый данным иском интерес не изменяется.

Вопрос 31. Сущность и значение пересмотра судебного постановления в порядке надзора.

**Надзорное производство** — это деятельность его участников при определяющей роли указанных в законе вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Нужно обратить внимание на то, что буквальное толкование ст. 330 ГПК указывает на то, что основанием к отмене судебных актов в порядке надзора является лишь их незаконность. Однако в силу теснейшей связи обоснованности и законности судебных актов следует согласиться с мнением авторов, полагающих, что основанием к отмене судебных актов как в порядке кассации, так и в порядке надзора является их незаконность и необоснованность.

Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора может быть возбуждено только по протестам управомоченных на то законом должностных лиц.

Вопрос 32. Порядок предъявления иска, последствия его несоблюдения.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

**Порядок предъявления иска (обращения в суд)** — это соблюдение установленных законом условий, при которых может быть реализовано право на предъявление иска и возбуждено гражданское дело

К этим условиям относятся-

1) соблюдение правил, регулирующих подсудность дела;

2) наличие у истца дееспособности;

3) наличие надлежаще оформленных полномочий представителя для ведения дела;

4) соответствие формы и содержания заявления требованиям закона;

5) оплата заявления государственной пошлиной в случаях, предусмотренных законом.

Слушатели должны внимательно ознакомиться со ст. 126 ГПК, регулирующей форму и содержание искового заявления. В заявлении должны быть указаны:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование истца (его место жительства или, если истцом является юридическое лицо, его место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем);

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его место нахождения;

4) обстоятельства, на которых истец основывает свое требование. и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства;

5) в чем заключаются нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов истца и его требования;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) перечень прилагаемых к заявлению документов.

При поступлении заявления в суд судья может принять следующие решения:

а) передать заявление по подсудности;

б) принять заявление;

в) отказать в принятии заявления;

г) оставить заявление без движения.

Студентам нужно учитывать, что перечень оснований принятия двух последних судебных актов является исчерпывающим.

Исковое заявление оставляется без движения, если:

1) исковое заявление не отвечает требованиям, предъявляемым к его форме и содержанию;

2) к заявлению не приложены его копии по числу ответчиков;

3) заявление не оплачено государственной пошлиной (ст. 130 ГПК).

Вопрос 33. Участие прокурора в суде 1 инстанции.

Участие прокурора в гражданском процессе регулируется не только нормами ГПК, но и нормами Закона РФ от 17 января 1992 г. «О прокуратуре Российской Федерации».

Прокурор не имеет права принимать решения по гражданскому делу. В связи с этим он включен лишь в состав лиц, участвующих в деле. Однако поскольку он участвует в деле в целях охраны государственных или общественных отношений либо прав и законных интересов граждан, постольку он обладает рядом полномочий, которыми не обладают участвующие в деле лица (ст. 30 ГПК). В частности, прокурор вправе знакомиться с материалами любого дела в суде и приносить протесты на судебные решения независимо от участия в деле.

Прокурор участвует в процессе как по собственной инициативе, так и по инициативе суда в любой его стадии и по любому делу. Участие прокурора в деле обязательно тогда, когда оно предусмотрено законом или его необходимость признана судом (ст. 41 ГПК).

Студентам следует знать примерный перечень случаев обязательного участия прокурора по закону. В частности, оно предусмотрено по жалобам на неправильности в списках избирателей, по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим, по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, при рассмотрении протеста в порядке надзора (ст. 234, 255, 261, 328 ГПК) и в других случаях.

Законодательство предусматривает две формы участия прокурора в любой стадии процесса:

• возбуждение производства;

• вступление в процесс, начавшийся по инициативе других лиц, для дачи заключения по делу.

При предъявлении иска прокурор занимает в деле положение истца в процессуальном смысле этого термина. Поэтому прокурор не вправе распоряжаться материальным правом. В частности, прокурор не может заключить мировое соглашение. Именно поэтому отказ прокурора от иска — это акт распоряжения только своими процессуальными правами.

Порядок вступления прокурора в гражданский процесс и объем его процессуальных прав и обязанностей зависят от стадии, в которой он принимает участие. Важным элементом подготовительной части являются объявление состава суда; сообщение о том, кто участвует в качестве **прокурора**, представителя общественной организации или трудового коллектива, эксперта, переводчика, секретаря заседания;

По заявленным ходатайствам суд (судья) выслушивает мнение других лиц, участвующих в деле, и **заключение прокурора** и принимает соответствующее решение (ст. 156 ГПК). **Прокурор**, участвующий в деле, дает заключение по делу в целом после судебных прений (ст. 187 ГПК).

Вопрос 34. Немедленное (предварительное) исполнение судебного решения. Виды и основания.

**Судебное решение** — судебный акт, которым дело разрешается по существу (ст. 191 ГП К).

Необходимо усвоить основания обязательного и необязательного (факультативного) немедленного исполнения решения, которое допускается в порядке исключения.

Немедленному исполнению подлежат решения о присуждении алиментов; о присуждении рабочему или служащему заработной платы, но не свыше чем за один месяц; о присуждении колхознику оплаты за труд, но не свыше среднего заработка за один месяц; о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника; о назначении даты выборов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления (ст. 210 ГПК).

Суд или судья может обратить к немедленному исполнению полностью или в части решения о присуждении платежей в возмещение вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; о присуждении вознаграждения, причитающегося автору за использование его авторского права, автору открытия, изобретателю, имеющему авторское свидетельство, за использование его изобретения, автору рационализаторского предложения за его предложение и автору промышленного образца, имеющему свидетельство, за использование этого образца; по всем другим делам, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или само исполнение может оказаться невозможным (ст. 211 ГПК).

Вопрос 35. Принцип диспозитивности в гражданском процессе. Проявление принципа диспозитивности на различных стадиях гражданского процеса.

**Принцип диспозитивности** (ст. 3 ГПК) означает инициативу в возбуждении, движении, изменении и прекращении гражданских дел по волеизъявлению заинтересованных лиц.

В теории распространено мнение о том, что под **диспозитивностью** следует понимать право или возможность участвующих в деле лиц с активной помощью суда и прокурора распоряжаться своими материальными и процессуальными правами, а также средствами их защиты.

В первом случае принцип диспозитивности определяется с точки зрения механизма движения гражданского дела (что представляется нам более правильным), а во втором — с точки зрения субъективных прав лиц, участвующих в деле.

Студенты могут отдавать предпочтение любому из приведенных определений понятия принципа диспозитивности. Однако им следует объяснить недостатки и преимущества каждого из них.

Статья 34 ГПК: истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Вопрос 36. Состязательность.

**Принцип состязательности** (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14 ГПК) заключается в праве и обязанности участвующих в деле лиц при активной помощи суда представлять доказательства и участвовать в их исследовании в целях установления действительных обстоятельств дела.

Принцип состязательности обусловлен противоположными интересами лиц, участвующих в деле, и прежде всего сторон. Поэтому гражданское судопроизводство от начала и до конца проходит в форме процессуального противоборства, спора, состязания участвующих в нем лиц.

Студентам нужно знать, что в литературе имеется точка зрения, в соответствии с которой одной из сторон (слагаемым, элементом) принципа состязательности является состязательная форма гражданского процесса. Под формой процесса обычно понимают его историческую форму, то есть организацию процессуального механизма, которая предопределяет источник движения производства по гражданским делам и основы процессуального положения его участников. Очевидно, что принцип состязательности и состязательная форма процесса — разномасштабные процессуальные явления и форма — никак не может элементом принципа состязательности. Более того, выскажем крамольную мысль о том, что в состязательном гражданском судопроизводстве (а таковым является российский процесс) принцип состязательности отсутствует, поскольку спор сторон обеспечивается организацией процессуального механизма.

Вопрос 37. Признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление гражданина умершим.

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

При изучении процессуального порядка признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим нужно иметь в виду. что основанием принятия этих решений является (из ГК):

Статья 42. Признание гражданина безвестно отсутствующим

 Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.

Статья 45. Объявление гражданина умершим

 1. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.

 2. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

 3. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Процессуальные особенности рассмотрения этих дел заключаются в том, что заявление подается в суд по месту жительства; в заявлении помимо обычных реквизитов указываются обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, или угрожавшие пропавшему без вести смертью, или дающие основание предполагать его гибель от несчастного случая, а также цель обращения в суд; эти дела рассматриваются с обязательным участием прокурора (ст. 252-255 ГПК).

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для назначения органом опеки и попечительства по месту нахождения имущества отсутствующего опеки над этим имуществом. Решение суда об объявлении гражданина умершим является основанием для внесения записи о смерти этого гражданина в книгу записей актов гражданского состояния (ст. 256 ГПК).

Вопрос 38. Полномочия судебно-надзорных органов.

Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора может быть возбуждено только по протестам управомоченных на то законом должностных лиц.

Особое внимание студенты должны обратить на полномочия суда, рассматривающего дело в порядке надзора (ст. 329 ГПК).

Суд вправе:

1) оставить решение, определение или постановление без изменения, а протест — без удовлетворения;

2) отменить решение, определение или постановление полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой или второй инстанции;

3) отменить решение, определение или постановление полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

4) оставить в силе один из ранее вынесенных по делу судебных актов;

5) отменить либо изменить решение суда первой, второй или надзорной инстанций и вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

Необходимо обратить внимание на обязательность указаний суда надзорной инстанции, который не вправе в них предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела (ст. 331 ГПК).

Вопрос 39. Процессуальное равноправие сторон как принцип гражданского процесса.

**Принцип процессуального равноправия** сторон (ст. 123 Конституции РФ, ст. 14, 33 ГПК) заключается в предоставлении законом сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов.

Студентам следует учитывать, что правовые возможности сторон полностью скоординированы. В частности, истец вправе изменить основание или предмет иска, изменить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично либо возражать против предъявленных к нему требований. В последнем случае он может использовать средства защиты своих интересов, в том числе право на предъявление встречного иска.

Вопрос 40. Понятие судебных доказательств. Понятие и цель доказывания.

**Судебное доказывание** — деятельность участников процесса при определяющей роли суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления с их помощью обстоятельств гражданского дела. Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ст. 30 ГПК).

Собиранием доказательств занимается суд, который принимает представленные сторонами доказательства, по их просьбе направляет запросы с требованием представить письменные, вещественные доказательства и т. п. Доказательства собираются также с использованием институтов судебных поручений и обеспечения доказательств.

**Исследование доказательств** — это деятельность по проверке содержания доказательств путем их сопоставления (сравнения).

**Оценка доказательств** представляет собой деятельность по определению относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств (ст. 56 ГПК). Суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

При этом студентам нужно учитывать принципиальное положение, заключающееся в том, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Доказывание является единственным путем судебного установления фактических обстоятельств дела.

Обстоятельства дела устанавливаются с помощью доказательств. Студенты должны иметь в виду, что вопросы о понятии и содержании доказательств являются остро дискуссионными. В соответствии со ст. 49 ГПК доказательствами по делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

**Относимость доказательства** — это свойство, указывающее на связь с предметом доказывания, на способность доказательства устанавливать искомые по делу обстоятельства (ст. 53 ГПК).

**Допустимость доказательства** — свойство, состоящее из требований использования только указанных в законе средств доказывания и только в определенном законом порядке.

Вопрос 41. Требования, предъявляемые к судебным решениям.

В процессе производства по гражданскому делу принимаются разнообразные процессуальные решения. В правовой литературе отмечено, что в гражданском процессуальном законе указаны не менее нескольких десятков вопросов, по которым могут приниматься судебные акты.

**Судебное решение** — судебный акт, которым дело разрешается по существу (ст. 191 ГП К).

Требования, предъявляемые к судебному решению, можно разделить на **общие и конкретные.**

**К общим** относятся требования законности и обоснованности (ст. 192 ГПК). Законность предполагает вынесение решения в строгом соответствии с подлежащими применению по делу нормами материального права и при точном соблюдении норм процессуального нрава. Обоснованным считается решение, в котором изложены все имеющие значение для разрешения дела фактические обстоятельства и приведены доказательства в подтверждение выводов суда об обстоятельствах дела.

**Конкретные** требования к решению заключаются в его полноте, определенности и безусловности. Полнота решения означает, что в нем должны быть даны ответы на все заявленные требования. Определенность решения предполагает точность, четкость ответов на заявленные требования, исключающих неопределенность в утверждении о существовании между сторонами правоотношения. Под безусловностью решения понимается запрет ставить его исполнение в зависимость от наступления или ненаступления каких бы то ни было условий.

Вопрос 42. Классификация судебных доказательств.

В соответствии со ст. 49 ГПК доказательствами по делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В зависимости от характеристики источника доказательства делятся на первоначальные и производные. **Первоначальные** — это доказательства, содержащиеся в источнике, который непосредственно, без промежуточных звеньев, воспринимал искомые факты. **Производные** — это доказательства, содержащиеся в источнике, который воспринимал искомые факты из другого источника («из вторых рук»). Практическое значение этой классификации заключается в том, что она ориентирует судей на получение доказательств из первоисточника.

В зависимости от отношения к предмету доказывания доказательства разграничиваются на прямые и косвенные. **Прямые** — это доказательства, непосредственно указывающие на искомое обстоятельство и позволяющие сделать лишь один определенный вывод. **Косвенные** — это доказательства, указывающие на иные обстоятельства, дающие лишь в своей совокупности основание для определенного вывода. Косвенные доказательства допускают несколько предположительных выводов. Практическое значение настоящей классификации состоит в том, что косвенное доказательство может быть использовано только в органической взаимосвязи с другими доказательствами.

В зависимости от механизма формирования доказательства обычно делятся на личные и вещественные. **Личные** — доказательства, получаемые от физических лиц (объяснения, показания, письменные доказательства, заключения экспертов). **Вещественные** — доказательства, получаемые из различных объектов материального мира.

Однако эта классификация является дискуссионной. Отдельные авторы по указанному критерию делят доказательства на личные, письменные и вещественные, а другие — на личные, вещественные (вещи и документы) и смешанные (заключения экспертов).

Вопрос 43. Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным.

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

При изучении процессуальных особенностей рассмотрения заявлений о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным студентам следует обратиться к содержанию ст. 29 и 30 ГК, в которых изложены основания принятия соответствующих решений.

Статья 29. Признание гражданина недееспособным

 1. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека.

 2. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

 3. Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

 Статья 30. Ограничение дееспособности гражданина

 1. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

 Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки.

 Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

 2. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином попечительство.

Среди процессуальных особенностей рассмотрения этих дел необходимо обратить внимание на следующие:

• право на подачу заявления в суд имеет ограниченный круг лиц (члены семьи, профсоюзы и иные общественные организаций, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическое лечебное учреждение (ст. 258 ГПК));

• в заявлении должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии материально-правовых оснований для принятия соответствующих решений (ст. 259 ГПК);

• при наличии сведений о душевной болезни или слабоумии гражданина судья назначает психиатрическую экспертизу (ст. 260 ГПК);

• дела о признании гражданина ограниченно дееспособным рассматриваются с обязательным участием самого гражданина, прокурора и представителя органа опеки и попечительства. По делам о признании гражданина недееспособным он вызывается, если это возможно по состоянию здоровья (ст. 261 ГПК);

• судебные издержки по этим делам с заявителя не взыскиваются (ст. 261 ГПК).

Решение суда о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным является основанием для назначения ограниченно дееспособному попечителя, а недееспособному — опекуна (ст. 262 ГПК).

Вопрос 44. Предъявление иска и его правовые последствия.

**Иск** — требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса, установленным законом способом на основании указанных фактов, с которыми оно связывает неправомерные действия ответчика.

**Предъявление иска** — обращение истца в суд за защитой конкретного субъективного права или охраняемого законом интереса.

Правовые последствия факта возбуждения гражданского дела, которые подразделяются на материально-правовые и процессуальные.

Материально-правовые последствия предъявления иска проявляются в том, что:

• прерывается течение исковой давности (ст. 203 ГК);

• добросовестный владелец чужого имущества обязан возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь со дня получения повестки по иску собственника о возврате имущества (ст. 303 ГК);

• алименты присуждаются на будущее время с момента обращения в суд с иском (ст. 107 СК).

Основное процессуальное последствие предъявления иска заключается в возникновении гражданского судопроизводства.

Вопрос 45. Понятие и виды судебных расходов. Распределение судебных расходов между сторонами.

**Судебные расходы** — затраты, которые несут участвующие в деле лица в связи с рассмотрением, разрешением гражданского дела и исполнением решения суда. Судебные расходы включают в себя государственную пошлину и издержки, связанные с рассмотрением дела и исполнением решения суда.

**Государственная пошлина** — это денежный сбор, взимаемый в доход государства за рассмотрение и разрешение гражданских дел. Государственной пошлиной оплачиваются каждое исковое заявление, первоначальное и встречное; заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора в уже начатом процессе; заявление (жалоба) по делам особого производства; кассационные жалобы; жалобы на неправомерные действия органов государственного управления и должностных лиц, ущемляющие права граждан (ст. 82 ГПК).

Государственная пошлина оплачивается в твердой денежной сумме или пропорционально стоимости отыскиваемого имущества по прогрессивной шкале. Размер иска устанавливается в зависимости от цены иска. Цена иска определяется размером взыскиваемой денежной суммы или стоимостью отыскиваемого имущества; а цена иска о взыскании периодических платежей — совокупностью всех платежей или выплат, но не более чем за три года, а по искам об уменьшении или увеличении платежей, их прекращения, а также о взыскании алиментов — не более чем за один год (ст. 83 ГПК).

Структура (состав) судебных издержек.

К судебным издержкам относятся:

1) суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам;

2) расходы, связанные с производством осмотра на месте;

3) расходы по розыску ответчика;

4) расходы, связанные с исполнением решения суда (ст. 86 ГПК).

Свидетелям, экспертам и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы по проезду и по найму помещения и выплачиваются суточные. За рабочими и служащими, вызываемыми в качестве свидетелей, сохраняется за время их отсутствия в связи с явкой в суд средний заработок по месту работы. Свидетели, не являющиеся рабочими и служащими, за отвлечение их от работы или обычных занятий получают вознаграждение. Эксперты и переводчики получают вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению суда, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей (ст. 87 ГПК).

Студентам следует обратить внимание на то, что закон предусматривает случаи освобождения от уплаты судебных расходов.

В соответствии со ст. 80 ГПК от уплаты судебных расходов освобождаются истцы по искам, вытекающим из трудовых правоотношений; по искам, вытекающим из авторского права и из права на открытие, изобретение, рационализаторское предложение и промышленные образцы; по искам о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением, и по другим искам, предъявляемым в том числе государственными органами (органами социального страхования, пенсионным фондом, органами прокуратуры, органами государственного управления, административными органами, должностными лицами и т. п.). В этих случаях при удовлетворении исковых требований судебные расходы взыскиваются в доход государства с ответчиков.

Следует хорошо усвоить принципиальное положение о распределении судебных расходов между сторонами и их возмещении.

В исковом производстве расходы несет сторона, по чьей вине суду пришлось разрешить спор. Им может быть ответчик, если исковое требование было удовлетворено, или истец, если в иске было отказано. При частичном удовлетворении исковых требований каждая сторона несет судебные издержки пропорционально той части, в которой иск был удовлетворен или в иске было отказано (ст. 90, 95 ГПК).

Вопрос 46. Устность, непосредственность, непрерывность в гражданском процессе. Исключение из принципа непосредственности.

**Принцип устности, непосредственности и непрерывности судебного разбирательства вытекает из содержания ст. 146 ГПК.**

**Устность** означает устную форму восприятия фактического и доказательственного материала и совершения процессуальных действий. В устной форме даются объяснения и показания, излагается заключение эксперта, оглашаются письменные доказательства. Устная форма восприятия участниками процесса материалов дела проста, доступна и демократична. Устная форма требует фиксации (сохранения) информации в письменной форме. Поэтому в судебном заседании составляется протокол (ст. 226 ГПК).

**Непосредственность** заключается в личном, непосредственном восприятии судом собранных по делу доказательств и разрешении гражданского дела на основе исследованных в судебном заседании доказательств. Поэтому при рассмотрении дела суд обязан непосредственно исследовать доказательства: заслушать объяснения, показания и заключение эксперта, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства. Непосредственность исследования доказательств обусловливает требование о неизменности состава судей в разбирательстве дела.

**Непрерывность** предполагает отсутствие перерывов в рассмотрении гражданского дела, за исключением времени, необходимого для отдыха.

Следует иметь в виду, что определенным **исключением** из принципа непрерывности является правило о возможном отложении на срок не более трех дней в порядке исключения составления мотивированного решения по особо сложным делам (ст. 203 ГПК).

Вопрос 47. Относимость, допустимость доказательств.

**Судебное доказывание** — деятельность участников процесса при определяющей роли суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления с их помощью обстоятельств гражданского дела. Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ст. 30 ГПК).

В соответствии со ст. 49 ГПК доказательствами по делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

**Оценка доказательств** представляет собой деятельность по определению относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств (ст. 56 ГПК). Суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении имеющихся в деле доказательств в их совокупности.

**Относимость доказательства** — это свойство, указывающее на связь с предметом доказывания, на способность доказательства устанавливать искомые по делу обстоятельства (ст. 53 ГПК).

**Допустимость доказательства** — свойство, состоящее из требований использования только указанных в законе средств доказывания и только в определенном законом порядке.

Нужно обратить особое внимание на специфическое содержание понятия допустимости в гражданском процессе: обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими средствами (ст. 54 ГПК). Такие конкретные ограничения вводятся нормами материального права. Так, например, ст. 162 ГК вводит ограничение в использовании свидетельских показаний: если при совершении сделки была нарушена обязательная простая письменная форма, то в случае спора стороны не вправе ссылаться на свидетельские показания.

Вопрос 48. Понятие гражданско-процессуальных правоотношений. Субъекты и объекты гражданско-процессуальных правоотношений.

**Гражданские процессуальные отношения** — урегулированные нормами гражданского процессуального законодательства отношения, возникающие в производстве по конкретному гражданскому делу между судом, судебным приставом-исполнителем и участниками гражданского процесса.

Основанием возникновения гражданских процессуальных правоотношений являются юридические факты, предусмотренные процессуальным законом.

Гражданские процессуальные правоотношения характеризуются следующими признаками:

а) обязательным субъектом процессуального отношения является суд — орган правосудия. В связи с этим гражданские процессуальные отношения — это властеотношения. В силу этого непосредственно между участниками судопроизводства процессуальные отношения не возникают;

б) основными субъектами гражданского процессуального правоотношения являются суд и лица, по заявлению которых может быть возбуждено дело. Права этих лиц по юридической природе — это права на одностороннее волеизъявление;

в) развитие (динамика) гражданского процессуального правоотношения происходит в результате реализации множества отдельных прав и обязанностей суда и лиц, участвующих в деле, сменяющих друг друга;

г) любое процессуальное действие одного из лиц, участвующих в деле, влечет правовые последствия для суда и. влияет на процессуальное положение каждого другого лица, участвующего в деле.

**Главное (основное) процессуальное правоотношение** связывает суд со сторонами в исковом производстве и в производстве по делам, возникающим из административно-правовых отношений, либо с заявителями в особом производстве. Такое же правоотношение возникает при возбуждении дела прокурором, органами государственного управления или иными лицами в защиту прав и законных интересов других лиц. В этом случае в судопроизводстве возникают два главных правоотношения.

**Дополнительные процессуальные правоотношения** возникают между судом и третьими лицами, а также с участием прокурора и органа государственного управления, дающими заключение по делу.

**Служебно-вспомогательные процессуальные правоотношения** связывают суд с представителями, общественностью, свидетелями, экспертами, переводчиками.

Всех субъектов (участников) гражданского процессуального правоотношения в зависимости от того, на какой стороне правоотношения они выступают, принято делить на две группы:

1) суды и другие должностные лица: а) коллегиальный суд; б) судья единоличный; в) мировой судья; г) другие должностные лица (в частности судебный пристав-исполнитель);

2) иные участники процесса: а) лица, участвующие в деле; б) лица, содействующие правосудию.

Объектом гражданских процессуальных отношений является все то, по поводу чего они возникают. В теории права различают общие и специальные объекты.

Общий объект — это гражданское дело в виде гражданско-правового спора, разрешаемое судом, ибо по его поводу возникают различные процессуальные связи. Специальные объекты характеризуют правоотношение не в целом, а его отдельные элементы. Так, в отношениях суда с истцом в качестве объекта выступает правовой интерес истца, в отношениях суда с ответчиком — правовой интерес ответчика, судебного пристава-исполнителя — интерес кредитора или должника

Вопрос 49. Обеспечение доказательств. Судебное поручение.

В соответствии со ст. 49 ГПК доказательствами по делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

**Судебное доказывание** — деятельность участников процесса при определяющей роли суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления с их помощью обстоятельств гражданского дела. Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ст. 30 ГПК).

Собиранием доказательств занимается суд, который принимает представленные сторонами доказательства, по их просьбе направляет запросы с требованием представить письменные, вещественные доказательства и т. п. Доказательства собираются также с использованием институтов судебных поручений и обеспечения доказательств.

Статья 57. **Обеспечение доказательств**.

Лица, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств.

Обеспечение доказательств до возникновения дела в суде производится государственными нотариальными конторами в порядке, предусмотренном Законом РСФСР о государственном нотариате

Статья 58. Заявление об обеспечении доказательств

В заявлении об обеспечении доказательств должны быть указаны доказательства, которые необходимо обеспечить, обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства, причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении, а также дело, для которого необходимы обеспечиваемые доказательства.

Заявление подается в суд, в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия по обеспечению доказательств.

На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба или принесен протест.

Статья 59. Порядок обеспечения доказательств

Обеспечение доказательств производится судьей по правилам, установленным настоящим Кодексом.

Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте обеспечения доказательств, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления об обеспечении доказательств.

Протоколы и все собранные в порядке обеспечения доказательств материалы пересылаются в суд, рассматривающий дело.

Суд, рассматривающий дело, в случае необходимости собирания доказательств в другом городе или районе поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. В определении о **судебном поручении** кратко излагается существо рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в срок до десяти дней. (ст. 51 ГПК)

Выполнение судебного поручения производится в судебном заседании по правилам, установленным настоящим Кодексом. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Протоколы и все собранные при выполнении поручения материалы немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. Если лица, участвующие в деле, или свидетели, дававшие объяснения или показания суду, выполнявшему поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения и показания в общем порядке. (ст. 52 ГПК)

Вопрос 50. Классификация субъектов гражданско-процессуальных правоотношений.

Всех субъектов (участников) гражданского процессуального правоотношения в зависимости от того, на какой стороне правоотношения они выступают, принято делить на две группы:

1) суды и другие должностные лица: а) коллегиальный суд; б) судья единоличный; в) мировой судья; г) другие должностные лица (в частности судебный пристав-исполнитель);

2) иные участники процесса: а) лица, участвующие в деле; б) лица, содействующие правосудию.

К основным участникам гражданского процессуального правоотношения относятся:

• суд (коллегиальный или единоличный), мировой судья, а также судебный пристав-исполнитель;

• стороны в исковом производстве и в производстве по делам, возникающим из административно-правовых отношений;

• заявители и заинтересованные лица в особом производстве;

• прокурор, иные государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, обратившиеся в суд с иском в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц.

Среди перечисленных органов особое место занимает суд как орган правосудия. Суд — не только обязательный, но и решающий, определяющий субъект гражданского процессуального правоотношения.

Все другие участники гражданского процесса являются необязательными субъектами гражданского процессуального правоотношения.

Вопрос 51. Распределение между сторонами обязанностей доказывания. Доказательственная презумпция.

Законодатель установил, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Из этого правила следуют два вывода:

1) обязанность доказывания возлагается на стороны;

2) каждая сторона обязана доказывать те факты, которые она привела, чтобы обосновать ими свои требования или возражения.

Из этого правила допускаются исключения, которые устанавливаются с помощью доказательственных презумпций.

**Доказательственная презумпция** — установленное законом предположение о том, что определенный факт существует, если доказаны некоторые другие связанные с ним факты.

Сторона, ссылающаяся на какой-либо факт, подпадающий под действие доказательственной презумпции, не должна доказывать этот факт, поскольку он предполагается существующим. Другая сторона может данное предположение опровергнуть.

В частности, доказательственная презумпция содержится в ст. 1064 ГК: «Причинивший вред освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине». Аналогичная презумпция — презумпция вины должника, нарушившего обязательство, — установлена ст. 401 ГК.

Вопрос 52. Лица, участвующие в деле.

**Лица, участвующие в деле,** — это участники процесса, имеющие самостоятельный юридический интерес (личный или общественный) к исходу процесса, действующие в процессе от своего имени, имеющие право на совершение процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса, на которых распространяется законная сила судебного решения.

Из приведенного определения понятия лиц, участвующих в деле, можно выделить признаки этой группы участников процесса. Для них характерно следующее:

• наличие права на совершение процессуальных действий от своего имени;

• наличие права на совершение волеизъявлений, т. е. процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса;

• наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда;

• распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения.

Состав лиц. участвующих в деле, установлен ст. 29 ГПК. Эти лица в зависимости от характера юридического интереса могут быть разделены на две группы:

1) лица, имеющие личный (субъективный) интерес как материально-правовой, так и процессуальный. К ним относятся стороны, третьи лица, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства;

2) лица, имеющие государственный или общественный интерес, то есть обладающие только процессуальным интересом. Эту группу составляют прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, обратившиеся в суд с иском в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц.

Процессуальное положение лиц, участвующих в деле, закреплено в ст. 30 ГПК. Они вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других участвующих в деле лиц, обжаловать решения и определения суда

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами и исполнять обязанности. Лица, участвующие в деле, должны обладать гражданской процессуальной правоспособностью (способность, в принципе, ИМЕТЬ права и обязанности) и гражданской процессуальной дееспособностью (способность ЛИЧНО ОСУЩЕСТВЛЯТЬ права и поручать ведение дела представителю).

Вопрос 53. Экспертиза в гражданском процессе.

**Экспертиза** — процесс исследования объектов, представленных судом эксперту. **Эксперт** — обладающее специальными познаниями в области науки, техники, искусства и ремесла лицо, которому судом поручено производство экспертизы. **Заключение эксперта** — процессуальный документ, в котором изложены ход и результаты экспертного исследования.

Экспертиза назначается судом для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний.

В зависимости от отрасли знания судебные экспертизы подразделяются на судебно-бухгалтерскую, судебно-филологическую, судебно-почерковедческую и другие.

В зависимости от последовательности производства судебные экспертизы делятся на первоначальную и повторную. **Первоначальная** — экспертиза, назначаемая для разрешения вопросов впервые. **Повторная** — экспертиза, назначаемая в связи с несогласием суда с выводами эксперта, проводившего первоначальную экспертизу.

В зависимости от объема экспертного исследования различают основную и дополнительную экспертизы. **Основная** — экспертиза, в рамках которой исследовался основной объем поставленных вопросов. **Дополнительная** — экспертиза, устраняющая неясность или неполноту основного исследования.

В зависимости от количества экспертов судебные экспертизы делят на единоличные и комиссионные. **Единоличная** экспертиза проводится одним экспертом. **Комиссионная** экспертиза — несколькими экспертами (специалистами в одной области знания).

В зависимости от количества отраслей знания, используемых в процессе экспертного исследования, судебные экспертизы делятся на однородные и комплексные. При производстве **однородных** экспертиз применяются положения из одной отрасли знания, **комплексных** — положения из нескольких отраслей знания.

Процессуальное положение эксперта регулируется ст. 76 ГПК. Лицо, назначенное экспертом, обязано явиться по вызову суда и дать объективное заключение по поставленным ему вопросам. Эксперт имеет право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебном разбирательстве дела, просить суд о представлении ему дополнительных материалов.

Заключение эксперта оценивается судом по общим правилам. Несогласие суда с заключением эксперта должно быть им изложено и мотивировано в решении или определении (ст. 78 ГПК).

# Вопрос 54. Понятие и сущность особого производства

**Особое производство** — специальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного, установленного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

К делам особого производства относятся дела:

1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

2) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;

3) о признании гражданина ограниченно дееспособным и недееспособным;

4) об установлении усыновления (удочерения) ребенка;

5) о признании имущества бесхозяйным;

6) об установлении неправильностей записей в книгах актов гражданского состояния;

7) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении;

8) о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя (ст. 245 ГПК).

Общие процессуальные особенности рассмотрения перечисленных дел и исполнения вынесенных по ним судебных решений заключаются в следующем.

Во-первых, суд не разрешает спор о праве, в связи с чем в процессе нет сторон.

Во-вторых, дела особого производства рассматриваются по общим правилам с изъятиями и дополнениями, установленными законом.

В-третьих, дела особого производства возбуждаются заявлением, содержание которого определяется в значительной части специальными нормами.

В-четвертых, закон в большинстве случаев точно устанавливает круг лиц, по заявлению которых может быть возбуждено дело в суде.

В-пятых, дела особого производства рассматриваются в суде с участием заявителя, заинтересованных граждан и организаций.

В-шестых, при возникновении по делам особого производства спора о праве заявление оставляется без рассмотрения, с разъяснением заинтересованным лицам их права на предъявление иска. Это правило не действует только по делам о признании гражданина недееспособным.

Вопрос 55. Понятие стороны в гражданском процессуальном праве и обязанности сторон.

**Сторонами в гражданском процессе** являются участвующие в деле лица, спор которых о субъективном праве или охраняемом законом интересе должен рассмотреть и разрешить суд. К сторонам относятся истец и ответчик (ст. 33 ГПК).

**Истец —** лицо, в защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов которого возбуждено гражданское дело.

**Ответчик** — лицо, привлекаемое судом к ответу по требованию, заявленному судом. Таким образом, истец и ответчик — субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса, подлежащего судебному рассмотрению и разрешению.

Следует уяснить, что поскольку спор не разрешен, постольку истец и ответчик — это **предположительные** субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса.

Объем прав и обязанностей сторон значительно шире объема прав и обязанностей лиц, участвующих в деле. Помимо прав, указанных в ст. 30 ГПК, истец обладает правом отказа от иска, изменения основания и предмета иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований, а ответчик — правом признания иска. Стороны вправе прекратить спор заключением мирового соглашения (ст. 34 ГПК). Вместе с тем они обязаны нести бремя доказывания, сообщать о перемене места жительства, являться по вызовам в суд, нести судебные расходы и совершать некоторые другие действия.

Вопрос 56. Понятие подведомственности и подсудности гражданских дел в судах.

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ правосудие в России осуществляется только судом. Однако защита гражданских прав возможна не только в судах общей юрисдикции, но и в арбитражном, третейском суде или в административном порядке.

**Подведомственность** — институт гражданского процессуального законодательства, определяющий круг гражданских дел, разрешение которых отнесено к компетенции определенного государственного органа или общественной организации.

В правовой литературе выделяют судебную (суду общей юрисдикции или арбитражному суду), административную и общественную (третейскому суду, Морской арбитражной комиссии и т. д.) подведомственность.

Подведомственность гражданских дел суду общей юрисдикции определена ст. 25 и 28 ГПК.

Судам общей юрисдикции подведомственны:

1)дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и колхозных правоотношений, если хотя бы одной из сторон в споре является гражданин, за исключением случаев, когда разрешение таких споров отнесено законом к ведению административных и иных органов;

2) дела по спорам, возникающим из договоров перевозки грузов в прямом международном железнодорожном и воздушном грузовом сообщении между государственными предприятиями, учреждениями, организациями, кооперативными организациями, их объединениями, другими общественными организациями, с одной стороны, и органами железнодорожного или воздушного транспорта — с другой стороны;

3)дела, возникающие из административно-правовых отношений, перечисленные в ст. 231 ГПК;

4) дела особого производства, перечисленные в ст. 245 ГПК;

5) дела при объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду, а другие — арбитражному суду.

Необходимо уяснить, что в настоящее время при определении подведомственности судам общей юрисдикции в области разрешения гражданских дел не имеет значения, из каких правоотношений возник спор, поскольку любое право гражданина подлежит судебной защите, если иной порядок прямо не установлен законом (ст. 46 Конституции РФ).

В теории гражданского процесса различают исключительную, условную и альтернативную подведомственности.

**Исключительная подведомственность** — подведомственность гражданских дел, исключающая возможность обращения за защитой своих прав в орган, помимо указанного в законе.

**Условная подведомственность** — подведомственность, требующая соблюдения установленного законом предварительного внесудебного порядка урегулирования спора.

**Альтернативная подведомственность** — подведомственность, допускающая рассмотрение гражданских дел не только в суде общей юрисдикции, но и в другом юрисдикционном органе.

Система судов общей юрисдикции состоит из судов различных уровней (звеньев), которые вправе рассматривать дела в качестве суда первой инстанции. Для определения гражданских дел, подлежащих рассмотрению в том или ином суде, законодатель использует институт **подсудности**.

**Подсудность** — это институт гражданского процессуального законодательства, в соответствии с которым подведомственные суду общей юрисдикции дела распределяются между различными судами данной судебной системы.

В теории различают родовую, территориальную, исключительную, договорную, альтернативную подсудность и подсудность по связи дел.

Вопрос 57. Определение суда второй инстанции (значение, содержание, обязательность указов для нижестоящего суда).

**Кассационное производство** — это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяющей роли суда второй инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции.

Суд вправе своим определением:

1) оставить решение без изменения, а жалобу или протест — без удовлетворения;

2) отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе судей;

3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

4) изменить решение или вынести новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны.

В определении, вынесенном судом второй инстанции, должны быть указаны:

а) время и место вынесения определения;

б) наименование суда, вынесшего определение, и состав суда;

в) прокурор, дававший заключение, и другие лица, участвовавшие в деле;

г) лицо, подавшее жалобу или протест;

д) краткое содержание решения, жалобы или протеста, представленных материалов, объяснений участвовавших в деле лиц, заключения прокурора;

е) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми руководствовался суд;

ж) постановление суда (ст. 311 ГПК)

Основанием к отмене решения являются его необоснованность и незаконность.

**Необоснованность судебного решения** проявляется в неправильном определении юридически значимых обстоятельств; недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; несоответствии выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела (п. 1-3 ст. 306 ГПК)

**Незаконность судебного решения** обусловливается нарушением или неправильным применением норм материального или процессуального права (п. 4 ст. 306 ГПК)

Вопрос 58. Гражданско-процессуальная правоспособность и дееспособность.

Лица, участвующие в деле, должны обладать гражданской процессуальной правоспособностью и гражданской процессуальной дееспособностью.

**Гражданская процессуальная правоспособность** (ст. 31 ГПК) — установленная законом способность (возможность) иметь процессуальные права и обязанности, т е. быть участником гражданского процесса.

Все лица, обладающие субъективным материальным правом, должны иметь возможность обращения за защитой Поэтому гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве В связи с этим она возникает у граждан в момент рождения и прекращается со смертью. Однако если материальная правоспособность возникает с определенного возраста, то соответственно с этого момента возникает и процессуальная правоспособность. Юридические лица обладают процессуальной правоспособностью с момента их возникновения до момента их прекращения.

Ни в коем случае нельзя смешивать правоспособность в материальном праве с правоспособностью в процессе. Если правоспособность в материальном праве — это возможность иметь материальные права и обязанности, то в процессе — это возможность иметь процессуальные права и обязанности.

**Гражданская процессуальная дееспособность** (ст. 32 ГПК) — это способность лично осуществлять свои права и поручать ведение дела представителю. Юридические лица обладают процессуальной дееспособностью в полном объеме с момента возникновения.

Полная процессуальная способность граждан возникает с 18 лет, в случае эмансипации — с 16 лет, в случае вступления в брак до достижения 18 лет — с момента вступления в брак. Интересы лиц, полностью недееспособных (до 14 лет) или объявленных недееспособными, представляют в суде их законные представители.

Вопрос 59. Понятие надлежащей и ненадлежащей стороны. Замена ненадлежащей стороны.

**Сторонами в гражданском процессе** являются участвующие в деле лица, спор которых о субъективном праве или охраняемом законом интересе должен рассмотреть и разрешить суд. К сторонам относятся истец и ответчик (ст. 33 ГПК).

Необходимо уяснить, что наличие в гражданском процессе института замены ненадлежащей стороны обусловлено тем, что предположительно стороны являются субъектами спорного правоотношения. При обращении в суд истец должен доказать наличие и принадлежность ему спорного права («активная легитимация») и то, что ответственность за нарушение лежит именно на данном ответчике («пассивная легитимация»).

Однако иногда появляется возможность исключить само предположение о том, что сторона (или стороны) является субъектом спорного правоотношения. В этом случае начинает действовать институт замены ненадлежащей стороны.

**Надлежащая сторона** — лицо, в отношении которого существует предположение о том, что оно является субъектом спорного правоотношения.

**Ненадлежащая сторона** — лицо, в отношении которого исключается предположение о том, что оно — субъект спорного правоотношения.

Нужно усвоить, что ненадлежащая сторона обладает процессуальной правоспособностью. Закон установил, что замена ненадлежащей стороны допускается только с согласия истца. Согласия ответчика на замену истца не требуется.

Нужно иметь в виду, что при несогласии ненадлежащего истца на выбытие из процесса возникают две ситуации. Первая ситуация состоит в том, что предполагаемый надлежащий истец отказывается от вступления в процесс. В этом случае суд рассматривает иск ненадлежащего истца и отказывает ему в иске. Вторая ситуация заключается в том, что предполагаемый надлежащий истец согласен вступить в процесс. В этом случае он вступает в процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора.

Вопрос 60. Устранение недостатков решения вынесшим его судом.

Статья 204. Исправление описок и явных арифметических ошибок в решении

После объявления решения по делу суд, вынесший решение, не вправе сам отменить или изменить его.

Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении описки или явные арифметические ошибки. Вопрос о внесении исправлений разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о внесении исправлений.

На определение суда по вопросу о внесении исправлений в решение может быть подана частная жалоба или принесен протест.

ВОпрос 61. Процессуальное правопреемство.

**Процессуальное правопреемство** — это замена в процессе лица, являющегося стороной или третьим лицом (правопредшественника), другим лицом (правопреемником) в связи с выбытием из процесса одной из сторон в спорном или установленном решением суда правоотношении (ст. 40 ГПК).

Процессуальное правопреемство обусловлено преемством в материальном праве. Преемство в материальном праве допускается в случаях общего (универсального) преемства в субъективных гражданских правах (наследования, реорганизации юридического лица) и перехода отдельного субъективного права (сингулярное преемство), например права собственности на спорную вещь. Однако процессуальное правопреемство носит всегда общий характер, т. е. правопреемник продолжает участвовать в процессе в полном объеме прав и обязанностей правопредшественника. Именно поэтому для правопреемника все действия, совершенные в процессе до его вступления в процесс, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для правопредшественника.

Процессуальное правопреемство не допускается, когда исключается преемство в материальном праве и когда оно противоречит закону или договору (ст. 211 ГК).

Вопрос 62. Форма окончания дела без вынесения решения (прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения).

**Прекращение гражданского дела** — институт гражданского процессуального законодательства, регулирующий окончание деятельности суда в связи с установлением обстоятельств, исключающих производство по делу.

В соответствии со ст. 219 ГПК дело прекращается, если:

1) дело не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства;

2) лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный законом порядок предварительного внесудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка утрачена;

3) имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о принятии отказа истца от иска, или об утверждении мирового соглашения сторон;

4) истец отказался от иска;

5) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

6) между сторонами заключен договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;

7) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства.

**Оставление заявления без рассмотрения —** институт гражданского процессуального законодательства, регулирующий окончание производства по делу без вынесения решения в связи с установлением обстоятельств, не препятствующих вторичному обращению в суд с тождественным заявлением.

Заявление оставляется без рассмотрения, если:

1) лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный законом порядок предварительного внесудебного разрешения дела и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) заявление подано недееспособным лицом;

3) заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочий на ведение дела;

4) в производстве этого же или другого суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вторичному вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле материалам;

6) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует разбирательства дела по существу (ст. 221 ГПК). Студентам нужно обратить внимание на то, что в подготовительной стадии оставить заявление без рассмотрения можно лишь по основаниям, указанным в пп. 1-4 ст. 221 ГПК.

Вопрос 63. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора.

**Третьи лица** — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс, в связи с заинтересованностью в разрешении спора наряду со сторонами. Поскольку характер заинтересованности в исходе спора может быть различным, постольку закон различает третьих лиц, заявляющих и не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора.

**Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования,** — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс для защиты самостоятельных прав на предмет спора (ст. 37 ГПК). Они пользуются всеми правами и несут обязанности истца в процессе.

Следует уяснить различия между соистцами и рассматриваемым третьим лицом. Требования соистцов всегда адресованы к ответчику и не исключают друг друга. Иск рассматриваемого третьего лица не может быть заявлен совместно с первоначальным иском; требования истца и третьего лица, направленные на один и тот же объект спора, исключают друг друга; истец и третье лицо находятся в споре между собой

Вопрос 64. Третьи лица, НЕ заявляющие требования на предмет спора.

**Третьи лица** — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс, в связи с заинтересованностью в разрешении спора наряду со сторонами. Поскольку характер заинтересованности в исходе спора может быть различным, постольку закон различает третьих лиц, заявляющих и не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора.

**Третье лицо, не заявляющее самостоятельный требований на предмет спора (третье лицо с побочным участием),** — лицо, участвующее в деле на стороне истца или ответчика в связи с тем, что решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 38 ГПК).

Такое влияние может быть связано с правом регресса и иным юридическим интересом третьего лица или одной из сторон (например, возможностью уменьшения алиментных платежей при предъявлении другим лицом иска о взыскании алиментов на содержание других детей).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут вступать в процесс по собственной инициативе, по ходатайству сторон, прокурора, по инициативе суда.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, кроме права на изменение основания и предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, а также на отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, требование принудительного исполнения судебного решения.

В соответствии со ст. 39 ГПК по делам о восстановлении на работе незаконно уволенных или переведенных работников суд может привлечь в качестве третьего лица на сторону ответчика должностное лицо, по распоряжению которого было произведено увольнение или перевод. При незаконности увольнения или перевода суд в том же процессе должен возложить на виновное должностное лицо обязанность возместить предприятию, организации ущерб, причиненный в связи с оплатой за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы.

При изучении анализируемой нормы нужно обратить внимание на то. что в ней сделаны два исключения из общих правил участия в процессе третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования. Во-первых, закон допустил одновременное разрешение основного и регрессного исков. Во-вторых, регрессный иск рассматривается по инициативе суда, хотя в соответствии с принципом диспозитивности суд не рассматривает незаявленные требования.

Вопрос 65. Протокол судебного заседания.

В судебном заседании суда первой инстанции и при совершении процессуального действия вне судебного заседания составляется протокол (ст. 226 ГПК). При этом необходимо обратить особое внимание на содержание протокола, урегулированного ст. 227 ГПК.

В протоколе судебного заседания отражаются:

1) год, месяц, число и место заседания;

2) время его начала и окончания;

3) наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь судебного заседания;

4) наименование дела;

5) сведения о явке вызванных в суд лиц;

6) сведения о разъяснении участвующим в деле лицам и представителям их процессуальных прав и обязанностей;

7) распоряжения председательствующего и определения, вынесенные судом без удаления в совещательную комнату;

8) заявление участвующих в деле лиц и представителей;

9) объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей; показания свидетелей; устные разъяснения экспертами своих заключений; данные осмотра вещественных и письменных доказательств;

10) заключения органов государственного управления;

11) содержание судебных прений и заключения прокурора;

12) сведения об оглашении определения и решения;

13) сведения о разъяснении содержания решения, порядка и срока его обжалования.

Статья 228. Составление протокола

Протоколы составляются секретарем в самом судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее следующего дня после окончания судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем. Все изменения, поправки, добавления должны быть в протоколе оговорены.

Статья 229. Замечания на протокол

Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться с протоколом и в течение трех дней со дня его подписания могут подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неправильности и неполноту.

Статья 230. Рассмотрение замечаний на протокол

Замечания на протокол рассматривает председательствующий и в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность. По делам, рассматриваемым судьей единолично, замечания на протокол рассматриваются им самим как председательствующим.

В случае несогласия председательствующего с поданными замечаниями они вносятся на рассмотрение суда, причем председательствующий и хотя бы один из народных заседателей должны быть из числа судей, участвовавших в разбирательстве дела. В необходимых случаях вызываются лица, подавшие замечания на протокол. В результате рассмотрения замечаний суд выносит определение об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания во всяком случае приобщаются к делу. Председательствующий, единолично рассмотревший замечания на протокол и не согласный с ними, выносит мотивированное постановление об их отклонении. Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

Вопрос 66. Понятие и сущность производства по делам, возникшим из административно-правовых отношений.

В соответствии со ст. 231 ГПК суд рассматривает дела по жалобам:

1) о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

2) на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий; дела об оспариваний нормативных правовых актов;

3) на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан;

4) на отказ в разрешении на выезд из РФ за границу или на въезд в РФ из-за границы.

Дела, возникающие из административно-правовых отношений, рассматриваются судами по общим правилам искового производства с теми изъятиями и дополнениями, которые установлены законодательством России (ст. 232 ГПК).

Вопрос 67. Отказ в принятии заявления судом.

При поступлении заявления в суд судья может принять следующие решения:

а) передать заявление по подсудности;

б) принять заявление;

в) отказать в принятии заявления;

г) оставить заявление без движения.

Судья отказывает в принятии заявления, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

2) лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный законом порядок предварительного внесудебного разрешения дела;

3) имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда в принятии отказа от иска или об утверждении мирового соглашения сторон;

4) в производстве суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) между сторонами заключен договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;

6) дело неподсудно данному суду;

7) заявление подано недееспособным лицом;

8) заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочий на ведение дела (ст. 129 ГПК).

Вопрос 68. Понятие и виды подсудности.

**Подсудность** — это институт гражданского процессуального законодательства, в соответствии с которым подведомственные суду общей юрисдикции дела распределяются между различными судами данной судебной системы.

**Родовая подсудность** — это определяемый предметом спора признак гражданского дела, в зависимости от которого разграничивается компетенция между звеньями системы судов общей юрисдикции.

По родовому признаку определяется подсудность дел, рассматриваемых мировыми судьями, районными судами, судами субъекта Российской Федерации и Верховного Суда РФ.

**Территориальная подсудность** — признак гражданского дела, в соответствии с которым дело должно рассматриваться по месту нахождения ответчика или его имущества (ст. 117 ГПК).

**Альтернативная подсудность** — признак гражданского дела, наличие которого дает истцу право выбора суда общей юрисдикции по рассмотрению конкретного спора (ст. 118 ГПК).

**Исключительная подсудность** — признак гражданского дела, наличие которого исключает возможность применения иных правил подсудности, кроме тех, которые установлены законом для данной категории дел (ст. 119 ГПК).

**Договорная (добровольная) подсудность** — подсудность конкретного гражданского дела, установленная соглашением сторон (ст. 120 ГПК).

Договор (соглашение) об изменении территориальной подсудности называется **пророгационным.**

Необходимо обратить внимание на то, что исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон.

**Подсудность по связи дел** — это признаки гражданских дел, определяющие рассмотрение дополнительного дела в суде в зависимости от суда, рассматривающего основное (первое) дело (ст. 121 ГПК).

Следует детально разобраться с основаниями передачи дела из одного суда в другой.

В соответствии со ст. 122 ГПК суд передает дело на рассмотрение другого суда:

1) если признает, что данное дело будет более быстро и правильно рассмотрено в другом суде, в частности по месту нахождения большинства доказательств;

2) если ответчик, место жительства которого не было ранее известно, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту жительства;

3) если после отвода одного или нескольких судей их замена в данном суде становится невозможной;

4) если при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности.

Вопрос 69. Круг должностных лиц, уполномоченных на принесение потестов в порядке надзора.

**Надзорное производство** — это деятельность его участников при определяющей роли указанных в законе вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора может быть возбуждено только по протестам управомоченных на то законом должностных лиц.

В соответствии со ст. 320 ГПК протесты вправе приносить:

1) Председатель Верховного Суда РФ, Генеральный прокурор РФ и их заместители — на решения, определения и постановления любого суда России, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда РФ;

2) председатели судов субъектов РФ, прокуроры субъектов РФ — на решения и определения районных судов и определения судебных коллегий по гражданским делам соответствующих судов, рассматривавших дело в кассационном порядке. Перечисленные лица вправе приносить протесты на вступившие в законную силу решения и определения мировых судей.

Поводами к подаче надзорного протеста могут быть жалобы лиц, участвовавших в деле, представления должностных лиц суда и прокуратуры, не имеющих права на принесение протеста.

Вопрос 70. Судебные органы, в компетенцию которых входит пересмотр дел в порядке надзора.

**Надзорное производство** — это деятельность его участников при определяющей роли указанных в законе вышестоящих судов по проверке законности судебных актов нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Президиум суда субъекта РФ рассматривает протесты председателя соответствующего суда и прокурора субъекта РФ на вступившие в законную силу решения и определения районных судов и на кассационные определения судебных коллегий этого суда и мировых судей.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ рассматривает протесты Председателя Верховного Суда РФ, Генерального прокурора РФ и их заместителей на вступившие в законную силу решения и определения, вынесенные всеми судами России, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ, а также на постановления президиума суда субъекта РФ.

Президиум Верховного Суда РФ рассматривает в порядке надзора протесты Председателя Верховного Суда РФ, Генерального прокурора РФ и их заместителей на определение Кассационной Коллегии Верховного Суда РФ и вступившие в законную силу решения и определения Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии, Верховного Суда РФ.

Вопрос 71. Участие в гражданском процессе представителей общественных организаций и коллективов.

Отдельные специалисты полагают, что к лицам, участвующим в деле, следует относить представителей и общественность Думается, что эта позиция не должна находить поддержки, поскольку указанные участники процесса не обладают признаками участвующих в деле лиц. Участие их предназначено для защиты не своих прав, а прав и законных интересов других лиц (ст. 42 ГПК).

Гражданский процессуальный закон предусматривает две формы защиты прав и других интересов: возбуждение дела и дачу заключения по делу. При этом нужно обратить внимание на то. что вторую форму могут реализовывать только органы государственного управления.

Все эти различные органы, а также граждан объединяет отсутствие у них субъективного (материально-правового) интереса. В связи с этим они занимают положение истца в исковом производстве, заявителя или жалобщика по делам, возникающим из административно-правовых отношений, и делам особого производства только в процессуальном смысле.

Государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане вправе возбуждать гражданские дела только в случаях, предусмотренных законом. При этом указанное право может быть реализовано при наличии двух предпосылок: существования у лица, в интересах которого возбуждается дело, права на обращение в суд и соблюдения порядка обращения в суд.

Следует обратить внимание на то, что в настоящее время круг различных органов и организаций, возбуждающих дела в защиту прав других лиц, значительно расширился. В частности. Закон РФ от 19 декабря 1991 г. «Об охране окружающей природной среды» предоставил предприятиям и гражданам право предъявлять иски о прекращении экологически вредной деятельности, причиняющей вред здоровью и имуществу граждан, народному хозяйству и окружающей природной среде. Закон РФ «О защите прав потребителей» установил, что органы по защите прав потребителей при местной администрации предъявляют иски в целях защиты определенного потребителя (группы потребителей) или в интересах неопределенного круга потребителей.

Следует заметить, что современное законодательство допускает предъявление исков в защиту прав и интересов неопределенного круга граждан, народного хозяйства, окружающей среды, преследующих защиту общественных или групповых интересов. Это — новый правовой институт, отличающийся от ранее известного, природа которого подлежит самостоятельному исследованию.

Вопрос 72. Приостановление производства по делу и отложение дела.

В процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел могут возникнуть обстоятельства, препятствующие незамедлительному вынесению решения по делу. В этом случае производство по делу приостанавливается.

**Приостановление производства по делу** — временное прекращение совершения процессуальных действий по делу по независящим от суда и сторон обстоятельствам, препятствующим дальнейшему движению дела.

Законодательство предусматривает обязательное и факультативное приостановление производства по делу.

В соответствии со ст. 214 ГПК производство по делу **обязательно** приостанавливается в случаях:

1) смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, и прекращения существования юридического лица, являвшегося стороной в деле;

2) утраты стороной дееспособности;

3) пребывания ответчика в действующей части Вооруженных Сил РФ или просьбы истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил РФ;

4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном порядке.

Производство по делу **может** бытьприостановлено в случаях:

1) пребывания стороны в составе Вооруженных Сил РФ на действительной. срочной военной службе или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

2) нахождения стороны в длительной служебной командировке;

3) нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения;

4) розыска ответчика в порядке ст. 112 ГПК;

5) назначения судом экспертизы (ст. 215 ГПК).

Производство по делу возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда или судьи (ст. 218 ГПК).

**Отложение разбирательства дела** — перенесение рассмотрения дела по существу на другое судебное заседание (ст. 161 ГПК).

Типичными причинами отложения разбирательства являются неявка лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения о вручении повесток, либо надлежаще извещенных о заседании, но не явившихся по уважительным причинам; неявка свидетелей, экспертов, переводчиков; необходимость истребования дополнительных доказательств; необходимость замены ненадлежащей стороны, привлечения третьих лиц и другие обстоятельства.

При отложении разбирательства дела суд (судья) может допросить явившихся свидетелей, если в заседании присутствуют все участвующие в деле лица (ст. 162 ГПК).

Вопрос 74. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе.

При изучении настоящей темы студенты должны учитывать, что участие прокурора в гражданском процессе регулируется не только нормами ГПК, но и нормами Закона РФ от 17 января 1992 г. «О прокуратуре Российской Федерации».

Прокурор не имеет права принимать решения по гражданскому делу. В связи с этим он включен лишь в состав лиц, участвующих в деле. Однако поскольку он участвует в деле в целях охраны государственных или общественных отношений либо прав и законных интересов граждан, постольку он обладает рядом полномочий, которыми не обладают участвующие в деле лица (ст. 30 ГПК). В частности, прокурор вправе знакомиться с материалами любого дела в суде и приносить протесты на судебные решения независимо от участия в деле.

Прокурор участвует в процессе как по собственной инициативе, так и по инициативе суда в любой его стадии и по любому делу. Участие прокурора в деле обязательно тогда, когда оно предусмотрено законом или его необходимость признана судом (ст. 41 ГПК).

Студентам следует знать примерный перечень случаев обязательного участия прокурора по закону. В частности, оно предусмотрено по жалобам на неправильности в списках избирателей, по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим, по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, при рассмотрении протеста в порядке надзора (ст. 234, 255, 261, 328 ГПК) и в других случаях.

Студентам необходимо уяснить содержание форм участия прокурора в гражданском процессе и особенностей его процессуального положения.

Законодательство предусматривает две формы участия прокурора в любой стадии процесса:

• возбуждение производства;

• вступление в процесс, начавшийся по инициативе других лиц, для дачи заключения по делу.

При предъявлении иска прокурор занимает в деле положение истца в процессуальном смысле этого термина. Поэтому прокурор не вправе распоряжаться материальным правом. В частности, прокурор не может заключить мировое соглашение. Именно поэтому отказ прокурора от иска — это акт распоряжения только своими процессуальными правами.

Порядок вступления прокурора в гражданский процесс и объем его процессуальных прав и обязанностей зависят от стадии, в которой он принимает участие. Поэтому студенты при изучении содержания отдельных стадий процесса должны обращать внимание на правовое регулирование участия в них прокурора.

Вопрос 75. Значение судебного разбирательства, его части.

Ход судебного разбирательства подробно регламентирован законом. Особенностью правового регулирования судебного заседания является то, что указания закона касаются не только существа и формы, но и порядка и последовательности основных судебных действий, обусловленных внутренней логикой; обеспечения полноты, всесторонности и объективности судебного разбирательства. Отклонения от установленного порядка судебного заседания недопустимы.

В теории гражданского процесса судебное заседание подразделяют на следующие составные части: подготовительную, исследование обстоятельств дела, судебные прения и заключение прокурора, постановление и оглашение решения.

**Подготовительная часть судебного разбирательства** представляет собой деятельность ее участников при определяющей роли суда по созданию условий, обеспечивающих эффективность исследования обстоятельств дела и охрану прав и законных интересов Участников гражданского процесса.

**Исследование обстоятельств дела** является центральной частью судебного разбирательства. Она представляет собой деятельность ее участников при определяющей роли суда по исследованию доказательств с целью установления фактических обстоятельств и разрешения спора.

**Судебные прения и заключение прокурора** представляют собой речи (выступления) лиц, участвующих в деле, и представителей, в которых дается анализ рассмотренных доказательств и подводится итог исследованию обстоятельств дела.

**Постановление и оглашение решения** — это деятельность суда или судьи по определению фактических и юридических оснований для разрешения спора по существу.

В соответствии со ст. 203 ГПК решение по делу выносится немедленно после разбирательства дела. В исключительных случаях составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более трех дней.

После подписания решения и возвращения в зал судебного заседания председательствующий или народный заседатель объявляет решение суда с разъяснением содержания решения, порядка и срока обжалования.

В судебном заседании суда первой инстанции и при совершении процессуального действия вне судебного заседания составляется протокол (ст. 226 ГПК). При этом необходимо обратить особое внимание на содержание протокола, урегулированного ст. 227 ГПК.

При изучении настоящей темы студенты в обязательном порядке должны ознакомиться с постановлением Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции», в котором даны разъяснения наиболее спорных и сложных вопросов, возникающих при рассмотрении и разрешении гражданских дел.

Вопрос 76. Понятие и виды судебных постановлений.

В процессе производства по гражданскому делу принимаются разнообразные процессуальные решения. В правовой литературе отмечено, что в гражданском процессуальном законе указаны не менее нескольких десятков вопросов, по которым могут приниматься судебные акты.

**Судебное решение** — судебный акт, которым дело разрешается по существу (ст. 191 ГП К).

**Судебное определение** — судебный акт, которым дело не разрешается по существу (ст. 223 ГПК).

В то же время в практике достаточно дел, где отсутствует ярко выраженный спор о праве. В этих случаях для дел очевидных и бесспорных существует **приказное производство.**

**Судебный приказ** — это правоприменительный акт в виде постановления судьи, вынесенного по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника.

Вопрос 77. Сущность и значение судебного решения, его части.

**Судебное решение** — судебный акт, которым дело разрешается по существу (ст. 191 ГП К).

Роль судебного решения в системе процессуальных актов определяется тем, что оно представляет акт государственной власти. Суд в своем решении властно подтверждает взаимоотношения субъектов материального права или иные правовые обстоятельства в неисковых делах, устраняет их спорность, создает правовую возможность реализации права или охраняемого законом интереса.

В теории гражданского процесса различают общественно-политическое и юридическое значение судебного решения. Общественно-политическое значение решения проявляется в том, что оно обеспечивает охрану личных, общественных и государственных интересов, является средством воспитания физических и юридических лиц, оказывает профилактическое воздействие на реальных и потенциальных правонарушителей. Юридическое значение решения заключается в том, что этим актом разрешается спорное правоотношение; вступившее в законную силу судебное решение обязательно для исполнения всеми учреждениями, организациями, должностными лицами и гражданами на всей территории России.

Судебное решение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей (ст. 197 ГПК).

Во вводной части решения указываются время и место вынесения решения; наименование суда, вынесшего решение; состав суда; секретарь судебного заседания; прокурор, если он участвовал в процессе; стороны, другое лица, участвующие в деле, и представители; предмет спора.

Описательная часть должна содержать в себе указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

В мотивировочной части решения должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда, и доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд.

Резолютивная часть решения должна содержать вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или частично, указание на распределение судебных расходов, указание на срок и порядок обжалования решения.

В соответствии со ст. 205 ГПК суд, постановивший решение по делу, может, по заявлению лиц, участвующих в деле. или по своей инициативе, вынести дополнительное решение в случаях, если:

1) по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было вынесено решение;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размера присужденной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

В соответствии со ст. 206 ГПК суд, по заявлению лиц, участвующих в деле, и судебного пристава-исполнителя, вправе разъяснить решение и устранить неясности, затрудняющие его исполнение. Кроме того, суд имеет право исправить допущенные в решении описки или явные арифметические ошибки (ст. 204 ГПК).

Вопрос 78. Письменные доказательства, их классификация.

В соответствии со ст. 49 ГПК доказательствами по делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

**Письменные доказательства.** Письменными доказательствами являются акты, документы, письма делового и личного характера, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела (ст. 63 ГПК). Указанный перечень письменных документов не является исчерпывающим, поскольку характерный их признак заключается в том, что их содержание выражено письменными знаками. К ним относятся не только буквы, но и цифры, нотные знаки, шифры, телеграфные и иные знаки, знаки, применяемые в компьютерах. Поэтому в числе письменных доказательств могут находиться чертежи, схемы, сметы, ноты, карты, документы ЭВМ.

В зависимости от содержания письменные доказательства делятся на распорядительные и осведомительные. **Распорядительные** — это письменные доказательства, в которых выражен акт воли, направленный на возникновение, изменение или прекращение правоотношений. **Осведомительные** — письменные доказательства, содержащие сведения об определенных фактах.

В зависимости от формы письменные доказательства делятся на доказательства простой и квалифицированной формы. **Доказательства простой письменной формы** — доказательства, которые не содержат сведений об их удостоверении или регистрации. **Доказательства квалифицированной письменной формы —** доказательства, нотариально удостоверенные или зарегистрированные в установленном законом порядке.

В зависимости от характера источника различают подлинники и копии. **Подлинный документ (оригинал)** — первый экземпляр, подписанный лицом, его выдавшим. **Копия** — повторение документа в целом или в части (выписка).

Вопрос 79. Мировые судьи.

Среди источников гражданского процессуального права значительное место занимают законы, регулирующие деятельность судов и некоторых правоохранительных органов. К ним относится и Закон РФ  «О мировых судьях в Российской Федерации».

В соответствии со ст. 113 ГПК мировой судья (единолично) рассматривает

1) дела о выдаче судебного приказа;

2) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях,

3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества;

4) иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспариваний отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об установлении усыновления (удочерения) ребенка;

5) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот МРОТ, установленных законом на момент подачи заявления,

6) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе;

7) дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом;

8) иные дела, отнесенные законом к компетенции мировых судей.

В субъектах РФ, где не назначены на должность мировые судьи, дела, относящиеся к их компетенции, рассматриваются судьями районных судов единолично (ст. 114 ГПК).

Решение мирового судьи по истечении срока на апелляционное обжалование вступает в законную силу, если оно не было обжаловано, за исключением решений, указанных в ч. 2 ст. 208 ГПК. В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела вышестоящим судом.