**Тема 9.
ОБЖАЛОВАНИЕ И ПРОВЕРКА СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ**

**Сущность и значение стадии кассации**

Для исправления ошибок, допущенных судом при рассмотрении и разрешении дела, для проверки правильности решений, определений, постановлений в гражданском процессе существует три самостоятельные стадии процесса:

1) производство в суде кассационной инстанции по жалобам и протестам, принесенным на не вступившие в законную силу решения и определения суда первой инстанции;

2) пересмотр в порядке судебного надзора решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу;

3) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу.

Обжалование судебных решений и определений, не вступивших в законную силу, — это наиболее быстрый и доступный способ проверки законности судебных постановлений. Осуществление права на обжалование зависит от воли самих участвующих в деле лиц. Подача кассационной жалобы или протеста с соблюдением установленного порядка и в установленные сроки влечет обязательное рассмотрение дела судом кассационной инстанции.

Обжаловать (опротестовать) не вступившее в законную силу решение имеют право стороны, третьи лица, заявители, прокурор и другие лица, участвующие в деле. Кассационному обжалованию подлежат все судебные решения, в том числе и вынесенные по первой инстанции решения Верховного Суда Российской Федерации , а также на решения по жалобам на постановления по делу об административных правонарушениях, вынесенные уполномоченными на то органами (должностными лицами) о наложении штрафа и применении других административных взысканий , за исключением тех которые немедленно вступают в законную силу, в частности, решений, вынесенных по жалобам граждан на неправильности в списках избирателей. Законность и обоснованность этих решений может быть проверена в порядке судебного надзора.

Кассационное производство — это одна из стадий гражданского процесса, перед которой стоят прежде всего общие для всего гражданского судопроизводства задачи, сформулированные в законе. Вместе с тем данная стадия процесса имеет свои специфические цели. Главная из них — проверить законность и обоснованность решений и определений, вынесенных судом первой инстанции, и тем самым предотвратить вступление в законную силу и исполнение неправильных постановлений.

Суд второй инстанции обязан проверить правильность судебных решений как с правовой, так и с фактической стороны.

Кассационное производство служит надежной гарантией защиты прав и охраняемых интересов лиц, участвующих в деле. Право обжалования решений в гражданском процессе не ставится в зависимость от цены и основания иска, от размера суммы, присужденной судом первой инстанции.

Суды кассационной инстанции должны обеспечить своевременное исправление судебных ошибок, единообразие судебной практики.

Контроль суда кассационной инстанции за деятельностью нижестоящих судов и руководство ими имеют свои особенности. Они осуществляются в специфической форме — в основном путем вынесения судом кассационной инстанции определений по каждому рассмотренному делу и должны сочетаться с выраженным в ст. 120 Конституции РФ принципом независимости судей и подчинения их только закону.

Кассационное производство по гражданским делам, как стадия процесса, есть совокупность процессуальных отношений, возникающих и развивающихся между судом кассационной инстанции и лицами, участвующими в деле, с целью проверки законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений суда первой инстанции.

**Право кассационного обжалования (опротестования) и порядок его осуществления**

Право на кассационное обжалование (опротестование) возникает у лиц, участвующих в деле, с момента вынесения решения в окончательной форме.

Право кассационного обжалования (опротестования) не вступивших в законную силу решений принадлежит только лицам, участвующим в деле. При этом не имеет значения, участвовали ли названные субъекты в заседании суда первой инстанции, важно, чтобы они были допущены (привлечены) в процесс.

Право обжалования не вступившего в законную силу решения имеют и правопреемники сторон и третьих лиц.

Прокурор или его заместитель имеют право опротестовать решение суда независимо от того, участвовал ли он в данном деле. Помощники прокуроров, прокуроры управлений и отделов могут приносить протесты только по делам, в рассмотрении которых они участвовали.

Судебный представитель вправе подать кассационную жалобу на решение, если это полномочие оговорено в доверенности, выданной представляемым. Законным представителям для подачи кассационной жалобы специальных полномочий не требуется. Они могут совершать от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, в том числе самостоятельно обжаловать решение, не имея специальной доверенности.

Не имеют права на принесение жалобы не привлеченные к участию в деле субъекты, в отношении которых состоялось судебное решение. Такое положение существенно ущемляет их права. Поэтому в юридической литературе обоснованно предлагается в законодательном порядке предоставить этим лицам право кассационного обжалования не вступивших в законную силу решений. Эта идея нашла отражение в АПК РФ (п. 4 ст. 158 АПК РФ). Нет никаких препятствий и для ее реализации в ГПК.

Объектом кассационного обжалования может быть только не вступившее в законную силу решение суда первой инстанции. Судебные постановления, вынесенные судом второй и надзорной инстанций, в кассационном порядке не могут быть обжалованы.

Решения по первой инстанции выносят районные, краевые, областные и приравненные к ним суды, Верховные суды республик в составе РФ, Верховный Суд Российской Федерации. В кассационном порядке могут быть обжалованы решения всех судов, в том числе и решения Верховного Суда Российской Федерации.

Кассационная жалоба может быть подана не только на решение суда в целом, но и на его часть, например резолютивную, по вопросам распределения расходов между сторонами, установления порядка и срока исполнения решения и по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела. Самостоятельным предметом обжалования может быть не только резолютивная, но и мотивировочная часть решения, независимо от того, повлияли ли изложенные в решении выводы о тех или иных фактах на разрешение дела по существу.

Участвующие в деле лица имеют право подать кассационную жалобу или протест и на дополнительное решение, вынесенное в соответствии со ст. 205 ГПК.

Кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение десяти дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Жалоба или протест, поданные по истечении указанного срока, оставляются без рассмотрения и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест.

Установленный законом срок не может быть сокращен или продлен по постановлению суда. Лицам, пропустившим установленный законом срок на подачу жалобы по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен. Заявление о восстановлении пропущенного срока подается и рассматривается в порядке ст. 105 ГПК.

Кассационная жалоба или протест, поданные в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, могут поступить в кассационную инстанцию уже после рассмотрения дела по другим жалобам или протесту. Суд кассационной инстанции обязан принять их и рассмотреть по существу. В тех случаях, когда кассационная инстанция, рассматривая такую жалобу или протест, придет к выводу, что определение по жалобе или протесту должно повлечь изменение или отмену ранее вынесенного определения, кассационная инстанция, вынося определение, направляет дело с отдельным представлением председателю суда, который приносит протест в порядке надзора на одно или оба определения.

Процессуальное право четко регламентирует не только срок, но и порядок подачи кассационных жалоб (протестов), а также требования, предъявляемые к ним. В частности, закон устанавливает, куда следует обжаловать не вступившие в законную силу решения судов первой инстанции и в какой орган необходимо подать кассационную жалобу.

Не вступившие в законную силу решения могут быть обжалованы и опротестованы в кассационном порядке, а именно:

• решения районных (городских) судов — соответственно в Верховный суд республики в составе Российской Федерации, краевой, областной, городской суд, суд автономной области или суд автономного округа;

• решения Верховных судов республик в составе Российской Федерации, краевых, областных, городских судов, судов автономной области и судов автономных округов — в Верховный Суд Российской Федерации;

• решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации — в Кассационную коллегию Верховного Суда Российской Федерации (ст. 283 ГПК).

Кассационные жалобы и протесты приносятся через суд, вынесший решение. Подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не служит препятствием для рассмотрения жалобы или протеста.

Кассационная жалоба или протест должны быть составлены в письменной форме и представлены в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Кассационная жалоба (протест) — это процессуальные документы. Кассационная жалоба или протест должны содержать: наименование суда, которому адресуется жалоба или протест; наименование лица, подавшего жалобу или протест; указание на решение, которое обжалуется или опротестовывается, и суд, постановивший это решение; указание, в чем заключается неправильность решения, и просьбу лица, подающего жалобу или протест; перечень прилагаемых к жалобе или протесту письменных материалов.

Ссылка лица, подающего кассационную жалобу, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается лишь в случае обоснования им в жалобе невозможности их представления в суд первой инстанции (ст. 286 ГПК).

Жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. Кассационный протест подписывается прокурором. К кассационной жалобе, поданной представителем, следует приложить доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия, если в деле не имеется такого полномочия.

Принимая кассационную жалобу (протест), судья в целях обеспечения подготовки к рассмотрению дела в кассационном порядке вправе обязать заявителя представить копии приобщенных к жалобе (протесту) письменных материалов по числу лиц, участвующих в деле, если в этих материалах содержатся данные, которые могут повлиять на вывод суда кассационной инстанции о законности и обоснованности обжалуемого (опротестованного) решения.

Кассационная жалоба должна быть оплачена государственной пошлиной. Это правило не распространяется на кассационный протест, поданный прокурором, его заместителем или помощником.

Изложенные в законе требования, предъявляемые к содержанию и порядку представления жалобы (протеста), имеют юридическое значение. Их невыполнение влечет применение процессуальных последствий. При подаче кассационной жалобы или протеста, не подписанных подающими их лицами, без указания на решение, которое обжалуется или опротестовывается, либо без приложения всех необходимых копий, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, народный судья или председатель суда обязан оставить жалобу или протест без движения и назначить лицу, подавшему жалобу (протест), срок для исправления недостатков.

Если лицо, подавшее жалобу или протест, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении судьи об оставлении жалобы (протеста) без движения, то жалоба или протест считаются поданными в день первоначального представления в суд. В противном случае жалоба или протест считаются не поданными и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест.

Судья должен отказать в принятии жалобы, если она подана ненадлежащим лицом, или на решение, которое не может быть обжаловано в кассационном порядке (например, на решение, которое вступает в законную силу немедленно).

Жалоба, поданная с соблюдением требований закона, должна быть принята к производству суда. После ее принятия судья обязан совершить ряд процессуальных действий, указанных в законе:

а) направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы или протеста и приложенных к ним письменных материалов; б) известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы или протеста в суде кассационной инстанции; в) по истечении срока, установленного для обжалования или опротестования, направить дело в кассационную инстанцию. Выполнение этих действий обеспечивает быстрое и всестороннее рассмотрение дела кассационным судом.

Соучастники и третьи лица без самостоятельных требований, выступающие на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, могут не только принести самостоятельную жалобу на решение, но и присоединиться к поданной жалобе.

Такая форма обжалования не носит самостоятельного характера и имеет определенную специфику. Право на присоединение к поданной жалобе не ограничено десятидневным сроком. Оно может быть реализовано вплоть до момента удаления суда кассационной инстанции в совещательную комнату для вынесения определения. Заявление о присоединении может быть изложено и в устной форме при разбирательстве дела судом кассационной инстанции и не подлежит оплате государственной пошлиной. В нем могут быть изложены и самостоятельные доводы, по которым соучастник или третье лицо считает вынесенное решение незаконным или необоснованным. Вместе с тем указанные лица в своем заявлении о присоединении не вправе выдвигать иные, нежели в кассационной жалобе, требования. Если же такие требования все-таки содержатся, то заявление должно рассматриваться как самостоятельная кассационная жалоба, которая должна быть подана в суд на общих основаниях.

Например, если в заявлении о присоединении к жалобе третье лицо просит отменить решение суда, а в кассационной жалобе содержится требование об изменении его, то такое заявление следует рассматривать как самостоятельную кассационную жалобу, которая должна быть оплачена государственной пошлиной, подана в суд в срок и в порядке, указанных в законе.

В кассационном суде, как и в суде первой инстанции, действует принцип состязательности. Поэтому закон предоставляет лицам, участвующим в деле, право подать объяснения на жалобу или протест с приложением документов, подтверждающих эти объяснения. В необходимых случаях народный судья или председатель суда могут обязать представить объяснения и приложенные к ним документы с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Эти копии должны быть вручены всем лицам, участвующим в деле. Объяснения на жалобу и приложенные к ним документы дают возможность более полно проверить правильность не вступившего в законную силу решения.

**Рассмотрение жалоб и протестов судом кассационной инстанции**

Производство в суде кассационной инстанции — это неотъемлемая стадия гражданского процесса. Деятельность суда и иных участников процесса в этой стадии судопроизводства построена на тех же общих принципах гражданского процессуального права, действующих в суде первой инстанции и в других стадиях процесса. Вместе с тем кассационное производство, являясь самостоятельной стадией процесса, имеет свои специфические цели, предмет судебного разбирательства, содержание, отличающие ее от других стадий процесса. В частности, кассационное производство отличается от производства в суде первой инстанции по целевой направленности. Перед судом первой инстанции стоит задача рассмотреть и разрешить по существу возникший гражданско-правовой спор и иной правовой вопрос. Главная задача кассационного производства — проверка законности и обоснованности решения суда первой инстанции. Эта проверка осуществляется на основе имеющихся в деле и дополнительно представленных участвующими в деле лицами доказательств, если они по уважительным причинам не могли быть представлены в суд первой инстанции.

Специфические задачи суда кассационной инстанции и специфика его деятельности повлияли в определенной мере на действие некоторых принципов отрасли в этой стадии процесса. Например, в названной стадии в определенной мере ограничено действие принципа состязательности. Не полностью соблюдаются и принципы непосредственности и устности. Это тоже объясняется спецификой деятельности суда второй инстанции. Кассационный суд, в отличие от суда первой инстанции, нужные ему сведения об обстоятельствах дела получает, как правило, из письменных материалов, протоколов, имеющихся в деле. Причем явка лиц, участвующих в деле, в судебное заседание необязательна. Дело может быть рассмотрено и в их отсутствие, если они извещены о времени и месте его рассмотрения.

В суде кассационной инстанции вообще не действует принцип участия в судопроизводстве заседателей. Рассмотрение дела в кассационном порядке проводится в составе трех членов суда. Следовательно, правосудие здесь осуществляется только профессиональными судьями, имеющими специальную подготовку.

Вместе с тем в стадии кассационного производства действует в полной мере большинство принципов гражданского процессуального права, а именно: принцип осуществления правосудия только судом, независимости судей и подчинения их только закону, коллегиальности, законности, диспозитивности.

Жалобы и протесты кассационный суд рассматривает в открытом судебном заседании. Исключения из принципа гласности могут иметь место в случае, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны, и в других указанных в ст. 9 ГПК случаях.

Производство по жалобе (протесту) на не вступившее в законную силу решение в суде кассационной инстанции развивается поэтапно.

Член суда обязан тщательно изучить полученное дело и подготовить подробный доклад на заседании судебной коллегии. Прежде всего, должна быть проверена формальная сторона дела: имеет ли лицо право на жалобу, соблюден ли срок ее подачи, оплачена ли она госпошлиной в установленном законом размере и др. Изучение существа дела лучше начинать с вдумчивого прочтения судебного решения. После этого необходимо последовательно изучить все имеющиеся в деле и дополнительно представленные участвующими в деле лицами материалы, проанализировать действующий нормативный материал и руководящие указания вышестоящих судов по рассматриваемым вопросам, продумать, насколько обоснованы доводы и требования, содержащиеся в кассационной жалобе.

Кассационные жалобы и протесты могут быть поданы непосредственно в суд кассационной инстанции. Подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не служит препятствием для рассмотрения жалобы или протеста. Однако суд второй инстанции, не имея гражданского дела, не в состоянии правильно определить, вправе ли лицо обжаловать решение, в том ли размере внесена государственная пошлина, представлены ли в нужном количестве копии кассационной жалобы. Истребовать же дело из суда первой инстанции до вступления решения в законную силу для проверки этих обстоятельств тоже невозможно. В силу ч. 2 ст. 289 ГПК до вступления решения в законную силу дело никем не может быть истребовано из суда. Поэтому жалобы или протесты, поданные непосредственно в суд кассационной инстанции, должны быть направлены в суд первой инстанции для совершения действий, указанных в ст. 289 ГПК.

Гражданское дело, поступившее в суд второй инстанции, должно быть рассмотрено в установленные законом сроки. Согласно ст. 284' ГПК Верховный суд автономной республики, краевой, областной, городской суд, суд автономной области и суд автономного округа обязаны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее десяти дней со дня его поступления. При особой сложности дела или в других исключительных случаях председатель соответствующего суда может продлить этот срок, но не более чем на десять дней.

Верховный Суд Российской Федерации должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее одного месяца со дня его поступления, а по делу о назначении даты выборов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления не позднее пятнадцати дней. Дело по кассационной жалобе или протесту на решение или определение Судебной коллегии по гражданским делам или Военной коллегии Верховного СудаРФ, а также на постановление судьи этого суда должно быть рассмотрено не позднее одного месяца со дня поступления кассационной жалобы или протеста. В исключительных случаях Председатель Верховного Суда Российской Федерации или его заместитель могут продлить этот срок, но не более чем на один месяц.

В случае продления срока рассмотрения дела в кассационной инстанции лица, участвующие в деле, должны быть заблаговременно извещены о дне рассмотрения дела.

Заседание суда второй инстанции состоит из трех взаимосвязанных частей.

1. В подготовительной части заседания суд обязан решить:

можно ли разбирать дело в данном составе судей; возможно ли рассмотреть его в отсутствие не явившихся лиц, участвующих в деле, и их представителей; возможно ли разрешить .вопрос о допуске к участию в рассмотрении дела представителей общественных организаций и трудовых коллективов, если об этом поступили соответствующие ходатайства; разъяснить права и обязанности участвующим в деле лицам, их представителям, представителям общественных организаций и трудовых коллективов и разрешить заявленные ими ходатайства.

Процессуальные действия в этой части судебного заседания совершаются в установленном законом порядке.

В заседании суда второй инстанции председательствует, как правило, председатель судебного состава либо председатель Судебной коллегии по гражданским делам. Председательствующий руководит судебным заседанием, принимает необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

Закон запрещает судье, принимавшему участие в рассмотрении гражданского дела в суде первой инстанции или в порядке судебного надзора, принимать участие в рассмотрении того же дела в суде кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, наделены широкими правами в суде кассационной инстанции. Они вправе требовать, чтобы их заблаговременно известили о времени и месте рассмотрения дела, имеют право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебном заседании, давать письменные и устные объяснения, представлять новые доказательства и дополнительные материалы, заявлять ходатайства.

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела в кассационной инстанции, разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

До рассмотрения дела по существу председательствующий должен выяснить, настаивает ли кассатор на рассмотрении своей жалобы, не отказывается ли истец от иска, не намерены ли стороны заключить мировое соглашение.

В суде кассационной инстанции истец может отказаться от иска, стороны вправе заключить мировое соглашение. Отказ истца от иска или мировое соглашение сторон, совершенные после подачи кассационной жалобы или протеста, должны быть представлены в кассационные инстанции в письменной форме. До принятия отказа от иска или утверждения мирового соглашения суд обязан разъяснить истцу или сторонам последствия этих процессуальных действий.

При принятии отказа истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон кассационная инстанция отменяет вынесенное решение и прекращает производство по делу. Если же суд придет к выводу, что мировое соглашение сторон противоречит закону или нарушает чьи-либо права и охраняемые законом интересы, то отклоняет мировое соглашение.

2. При рассмотрении дела в кассационном порядке суд в соответствии с ч. 1 ст. 294 ГПК проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах кассационной жалобы. Однако в интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы жалобы и проверить решение суда в полном объеме. В частности, суд независимо от доводов жалобы отменяет решение, если оно содержит выводы о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле (п. 4 ст. 308 ГПК), если дело рассмотрено незаконным составом суда, в том числе, когда дело рассмотрено судьей единолично, в то время, как оно подлежало коллегиальному разрешению (п. 4 ст. 306, п. 1. ст. 308 ГПК), и в других случаях, указанных в ч. 2 ст. 308 ГПК. Рассмотрение кассационной жалобы или протеста начинается докладом председательствующего или одного из членов суда. Как правило, докладывает дело тот судья, который изучал и готовил его.

Новые доказательства могут быть представлены в суд второй инстанции всеми лицами, участвующими в деле, до начала или во время рассмотрения дела. Однако в любом случае лицо, ходатайствующее о приобщении их к материалам дела, обязано обосновать, что эти доказательства не могли быть представлены им в суд первой инстанции. Если приведенные доводы будут признаны убедительными, суд второй инстанции выносит определение о приобщении новых доказательств к материалам дела и исследовании их в судебном заседании.

Новыми доказательствами, которые представляются в суд второй инстанции участвующими в деле лицами, чаще всего являются письменные доказательства (акты, справки, протоколы и т. п.).

Суд кассационной инстанции, как это вытекает из действующего закона, вправе сам устанавливать факты материально-правового характера и на их основе разрешать дело. Закон не запрещает суду второй инстанции устанавливать и процессуальные факты и на их основе самостоятельно применять процессуальные нормы. В частности, суд может ссылаться на установленные им процессуальные факты, отвергая доводы кассационной жалобы. Например, при рассмотрении трудового спора о взыскании заработной платы суд второй инстанции по своей инициативе вправе потребовать дополнительные материалы, свидетельствующие о том, что заинтересованным лицом не был соблюден установленный законом для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения спора. На основании полученных документов суд должен не только отменить решение, но и оставить заявление без рассмотрения. Применение п. 1 ст. 221 ГПК осуществляется кассационным судом самостоятельно на основании фактов, содержащихся в дополнительных материалах.

После заслушивания объяснений лиц, участвующих в деле, ознакомления с дополнительными материалами и доказательствами суд удаляется для вынесения определения.

3. Совещание судей, вынесение определения происходит в совещательной комнате. Все вопросы, решение которых необходимо для вынесения определения, решаются по большинству голосов. При решении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования.

В совещательной комнате судьи обязаны разрешить следующие вопросы: полно ли суд первой инстанции исследовал обстоятельства, имеющие значение для дела; доказаны ли обстоятельства, которые суд признал установленными; соответствуют ли изложенные в решении выводы суда обстоятельствам дела; не нарушены ли нормы материального и процессуального права; правильно ли эти нормы применены; обоснованны ли доводы кассационной жалобы или протеста.

После обсуждения этих вопросов суд кассационной инстанции приступает к изложению определения.

Определение излагается в письменной форме председательствующим или одним из членов суда и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении определения. Член суда, не согласный с изложенными в определении выводами большинства, может изложить и приложить к определению свое особое мнение. Подписать вынесенное определение он обязан.

Особое мнение одного из членов суда может быть доложено председателю соответствующего суда для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора.

Постановленное определение оглашается в зале судебного заседания. Это правило на практике не применяется, если извещенные о времени заседания лица, участвующие в деле, не явились в судебное заседание.

**Полномочия суда второй инстанции**

Полномочия суда кассационной инстанции — это совокупность его прав на совершение установленных законом процессуальных действий относительно не вступившего в законную силу решения, проверяемого по кассационной жалобе или протесту.

Рассмотрев дело в кассационном порядке, суд второй инстанции вправе: а) оставить решение без изменения, а жалобу или протест — без удовлетворения; б) отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе судей;

в) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения; г) изменить решение или вынести новое, не передавая дело на новое рассмотрение.

Кассационный суд оставляет решение без изменения, а жалобу — без удовлетворения в том случае, когда придет к выводу, что вынесенное судом первой инстанции решение является законным и обоснованным, а мотивы жалобы несущественными для дела. Проверяя дело в кассационном порядке, суд второй инстанции может выявить отдельные процессуальные нарушения, не повлиявшие на правильность вынесенного решения. Не отменяя решения, кассационная инстанция обязана в этом случае указать в кассационном или частном определении на выявленные недостатки в работе суда первой инстанции.

Суд второй инстанции вправе отменить решение полностью или частично и передать дело на новое рассмотрение, если допущенные судом первой инстанции ошибки не могут быть исправлены при рассмотрении дела в кассационном порядке. Например, если суд первой инстанции при рассмотрении спора не выяснил всех обстоятельств, существенных для дела, либо в подтверждение этих обстоятельств не привел в решении необходимых доказательств, то кассационная инстанция обязана отменить такое решение. Подлежит отмене и решение, вынесенное с нарушением прав, содержащихся в ч. 2 ст. 308 ГПК.

Свои полномочия кассационная инстанция осуществляет строго в пределах, установленных законом. Согласно ст. 294 ГПК, при рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах кассационной жалобы.

Суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. Отменяя решение, суд кассационной инстанции обязан обсудить вопрос о том, какому составу суда следует передать дело для нового рассмотрения по существу.

Суду кассационной инстанции предоставлено право при отмене решения передавать дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе суда. Указанное правило, допускающее повторное рассмотрение дела тем же составом суда, объясняется особенностями административно-территориального деления Российской Федерации, наличием районов, имеющих одного судью.

Суд второй инстанции может отменить решение полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения. Прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения может иметь место только по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции.

Согласно п. 4 ст. 305 ГПК суд, рассмотрев дело в кассационном порядке, вправе своим определением изменить решение или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны.

Из содержания п. 4 ст. 305 ГПК вытекает, что изменить решение или вынести новое, не передавая дело на новое рассмотрение, суд кассационной инстанции вправе в следующих случаях, если:

• по делу не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела установлены полно и правильно, но допущены ошибки в применении норм материального права;

• судом кассационной инстанции на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны, установлены обстоятельства, имеющие значение для дела.

Новым называется такое решение, которое противоположно по своему содержанию решению суда первой инстанции. На вопрос о том, является ли вынесенное судом второй инстанции решение новым, можно правильно ответить только после того, как оно будет сопоставлено с решением, постановленным судом первой инстанции. Решение об отказе в иске является новым, поскольку оно по своему содержанию противоположно решению суда первой инстанции. Первоначальное решение об удовлетворении иска суд второй инстанции заменил своим об отказе в нем, т.е. вынес решение, противоположное по содержанию первоначальному.

Право вынести новое решение принадлежит суду второй инстанции независимо от того, по чьей жалобе поступило дело в кассационную инстанцию. Не исключено, что новое решение ухудшит положение лица, подавшего кассационную жалобу.

Право изменить решение у суда второй инстанции возникает при тех же условиях, что и право на вынесение нового решения. Это право, в отличие от права на вынесение нового решения, может быть реализовано только тогда, когда допущенные судом нарушения не повлияли на конечные выводы суда первой инстанции о правах и обязанностях сторон. К изменению решения, в частности, приходится прибегать в случае увеличения или снижения размера взыскиваемой суммы.

Решение суда первой инстанции — это единый документ, части которого взаимосвязаны и представляют неразрывное целое. Поэтому изменение может касаться не только резолютивной, но и мотивировочной части решения. С изменением мы сталкиваемся, например, когда из мотивировочной части решения суд второй инстанции исключает ссылку на ненадлежащий закон либо дополняет мотивировочную часть решения ссылкой на надлежащую норму материального права.

Суд кассационной инстанции вправе по имеющимся в деле и на основе дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны, самостоятельно установить имеющие существенное значение для дела обстоятельства и исходя из них изменить или вынести новое решение, не передавая дело на рассмотрение в суд первой инстанции.

**Основания к отмене судебных решений**

Основания к отмене решений — это указанные в законе обстоятельства, при наличии которых суд второй инстанции обязан отменить вынесенное судом первой инстанции постановление по существу дела.

Основаниями к отмене решения суда в кассационном порядке и передаче дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции являются:

• неправильное определение юридически значимых обстоятельств;

• недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными;

• несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

• нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Приведенный в законе перечень свидетельствует, что все основания отмены судебного решения в общей форме могут быть сведены к незаконности и необоснованности решения.

Необоснованным является решение, в котором неправильно установлены фактические обстоятельства дела. Дефекты такого рода могут проявить себя в различной форме, например:

• неправильное определение юридически значимых обстоятельств означает, что суд не исследовал всех предусмотренных подлежащей применению нормой (нормами) материального права юридических (доказательственных) фактов, наличие или отсутствие которых влияет на исход дела, либо исследовал юридические факты, не предусмотренные такой нормой. Пробел в установлении существенных для дела обстоятельств либо исследование обстоятельств, не предусмотренных подлежащей применению нормой материального права, обусловлены чаще всего неправильным определением предмета доказывания;

• недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными, имеет место в тех случаях, когда имеющие важное значение для дела факты не подтверждены в решении указанными в законе доказательствами либо подтверждены недостоверными или противоречивыми доказательствами. Причиной недоказанности обстоятельств, имеющих значение для дела, чаще всего служат нарушения судом правил оценки судебных доказательств;

• несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела будет допущено в тех случаях, когда суд из установленных фактов сделал неправильный вывод о взаимоотношениях сторон. Это несоответствие возможно в случаях, когда норма материального права, регулирующая данные отношения, лишь в общей форме определяет обстановку, при которой наступают те или иные последствия (дела о расторжении брака, о выселении за невозможностью проживания и др.). В такого рода делах чаще всего и проявляется противоречие вывода о взаимоотношениях сторон установленным судом фактам.

Незаконным является решение, вынесенное судом с нарушением норм материального права, подлежащих применению по конкретному делу.

Основанием к отмене решения служит как неправильное применение норм материального права, так и неправильное применение норм процессуального права.

Нормы материального права могут быть нарушены различным образом. Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными, если суд:

• не применил закона, подлежащего применению;

• применил закон, не подлежащий применению;

• неправильно истолковал закон.

Неправильное истолкование закона допускается судами в тех случаях, когда применяется закон, подлежащий применению, но содержание и смысл его понимаются неверно, вследствие чего в решении суд делает неправильный вывод о правах и обязанностях сторон. Подобное нарушение может быть допущено при расширительном или ограничительном толковании судом норм материального права.

Незаконным также будет решение, вынесенное с нарушением норм процессуального права. Процессуальные нарушения могут быть различными. Их можно разбить на две группы. В первую группу входят такие нарушения, которые во всех случаях приводят к отмене решения. Их принято называть безусловными основаниями к отмене решения суда. Решение подлежит отмене в случаях, если:

• дело рассмотрено в незаконном составе;

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

• при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;

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

*•* при вынесении решения были нарушены правила о тайне совещания судей;

• решение не подписано кем-либо из судей или решение подписано не теми судьями, которые в нем указаны;

• решение вынесено не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривающего дело;

• в деле отсутствует протокол судебного заседания.

**Определение суда кассационной инстанции**

После объяснений лиц, участвующих в деле, и заключения прокурора суд кассационной инстанции удаляется в совещательную комнату для вынесения определения.

Постановление кассационной инстанции, которым разрешается вопрос о правильности решения, называется кассационным определением. Это определение выносится судом в совещательной комнате. Определение излагается в письменном виде одним из членов суда и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении определения, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении.

По содержанию кассационное определение, так же как и судебное решение, должно состоять из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части определения должны быть указаны: время и место вынесения определения; наименование суда, вынесшего определение; состав суда и кто из судей делал доклад по делу; другие лица, участвующие при рассмотрении дела в суде кассационной инстанции; лицо, подавшее кассационную жалобу или протест.

В описательной части определения вначале необходимо кратко изложить содержание решения. Изложение содержания решения следует начинать с его резолютивной части, затем сжато указать мотивы, которыми руководствовался суд, принимая решение.

Изложив содержание решения, надо указать: суть кассационной жалобы или протеста, представленных дополнительных материалов; объяснения лиц, участвующих при рассмотрении дела в суде кассационной инстанции; заключения прокурора. При изложении жалобы или протеста следует указать не только просьбу лица, подавшего жалобу или протест, но и доводы, по которым он считает решение неправильным.

В мотивировочной части определения суд кассационной инстанции должен указать основания, в силу которых он пришел к выводу о необходимости оставить решение без изменения, отменить, изменить его или вынести новое решение. Соответствующим образом следует аргументировать и вывод суда о прекращении производства по делу или оставлении заявления без рассмотрения. Выводы о законности (незаконности), обоснованности (необоснованности) судебного решения суд кассационной инстанции делает на основе анализа материалов как имеющихся в деле, так и дополнительно представленных лицами, участвующими в деле, при рассмотрении жалобы или протеста. Свои выводы он должен сопоставить с выводами, сделанными судом первой инстанции. Такое сопоставление и позволяет судить о их правильности или неправильности.

В мотивировочной части определения кассационная инстанция обязана изложить и свое мнение о правильности применения судом первой инстанции материальных и процессуальных норм и указать нормы, которыми руководствовалась при вынесении определения по делу. В определении кассационная инстанция вправе ссылаться и на руководящие указания Пленумов Верховного Суда Российской Федерации.

При отклонении кассационной жалобы или протеста суд должен в своем определении указать мотивы, по которым доводы жалобы или протеста признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения. При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение суд обязан в своем определении указать, какие обстоятельства дела необходимо выяснить, какие доказательства следует истребовать, а также какие другие действия надо совершить суду первой инстанции.

В резолютивной части определения надо указать, что кассационный суд решил по жалобе или протесту. Выводы суда должны вытекать из мотивировочной части определения и соответствовать полномочиям, предоставленным суду кассационной инстанции. Как при отмене решения, так и при оставлении его без изменения в этой части определения следует указать, решение какого суда и по какому делу отменяется или остается без изменения.

В случае частичной отмены решения точно указывается, в какой части решение отменяется и в какой остается без изменений. Здесь же, если решение отменено, необходимо указать, в какой суд и в каком составе передается дело на новое рассмотрение. В случае прекращения производства по делу, по которому решение было приведено в исполнение, в резолютивной части должно быть указано о повороте исполнения решения или же о передаче этого вопроса на разрешение суда первой инстанции. В этой же части суд обязан указать о возмещении жалобщику расходов, понесенных им в связи с рассмотрением дела в суде второй инстанции, если жалоба была удовлетворена.

Определение суда кассационной инстанции обжалованию не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения.

Указанные правила распространяются на все определения суда второй инстанции, в том числе на те из них, которые изменяют решение суда первой инстанции или выносят по делу новое решение.

При отмене решения и передаче дела на новое рассмотрение кассационный суд обязан дать нижестоящему суду конкретные указания, изложенные в определении суда, рассматривающего дело в кассационном порядке.

Суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела.

Ограничения прав кассационной инстанции объясняются действием в гражданском судопроизводстве принципа независимости судей и подчинения их только закону, а также свободой внутреннего убеждения судей при оценке доказательств.

Полномочия суда кассационной инстанции давать указания суду первой инстанции при отмене решения несколько расширены. Перечисленные в ч. 2 ст. 314 ГПК, изложенной в редакции Федерального закона от 27 октября 1995 г. "О внесении изменений и дополнений в ГПК РСФСР", ограничения не затрагивают теперь права суда кассационной инстанции давать суду, вновь рассматривающему дело, указания о том, какая норма материального права должна быть применена им при рассмотрении дела. Следовательно, такие указания могут быть также даны кассационной инстанцией при отмене решения суда первой инстанции.

Установленная законом обязательность указаний кассационной инстанции означает, что при новом рассмотрении дела суд первой инстанции должен непременно выполнить предписания вышестоящего суда. Невыполнение этих указаний приведет вновь к вынесению незаконного и необоснованного решения, а следовательно, и к его отмене. Таким образом, основанием отмены решения служит, по сути дела, не сам факт невыполнения указаний вышестоящего суда, а наличие в деле пороков, которые остались не устраненными вследствие невыполнения рекомендаций вышестоящего суда. Эти упущения могут касаться как правовой, так и фактической стороны решения. Поэтому при невыполнении обязательных указаний вышестоящих судов основанием для вторичной отмены решения может служить либо незаконность, либо необоснованность решения, а не сам по себе факт невыполнения указаний вышестоящего суда.

Из этого следует, что кассационная инстанция, повторно отменяя решение, в своем определении не должна ограничиваться только ссылкой на невыполнение ее указаний. Необходимо показать, почему их невыполнение вновь привело к вынесению незаконного или необоснованного решения.

**Кассационное обжалование и опротестование определений суда первой инстанции**

Нормы гражданского процессуального права предусматривают возможность самостоятельного обжалования в кассационном порядке не только решений, но и определений, постановленных судом первой инстанции при рассмотрении и разрешении дела по существу. Жалоба на определение суда первой инстанции, поданная в кассационный суд отдельно от решения, называется частной жалобой, а протест прокурора — частным протестом.

Отдельно от решения обжаловано может быть не каждое определение суда первой инстанции.

Закон предусматривает возможность обжалования отдельно от решения определения судьи, например, об отказе в принятии заявления, об обеспечении доказательств, определения суда об отказе сложить штраф, определения суда об отказе в восстановлении пропущенного срока, определения суда о передаче дела на рассмотрение другого суда.

Принесение частной жалобы и частного протеста допускается также во всех случаях, когда определение суда первой инстанции преграждает возможность дальнейшего движения дела. К таким определениям можно отнести определения об отказе в принятии заявления, об оставлении заявления без движения, о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения.

Среди определений, выносимых судом первой инстанции, имеются также определения, которые непосредственно не влияют на правильность разрешения дела по существу и обжаловать которые до вынесения решения нет необходимости. Например, определение об отказе в истребовании того или иного письменного доказательства не может быть обжаловано до вынесения решения, так как может оказаться, что оно не обладает свойством относимости без него суд имел достаточно доказательств, чтобы вынести законное и обоснованное решение. Такие определения не могут быть обжалованы отдельно от решений.

Если же сторона или третье лицо, которое просило об истребовании письменного доказательства, будет считать вынесенное решение неправильным, то она может в кассационной жалобе указать на неосновательный отказ в истребовании этого доказательства как на одну из причин вынесения необоснованного решения.

Не могут быть обжалованы отдельно от решения и определения, которые не преграждают движения дела (например, определения о принятии заявления к производству суда, о подготовке дела к судебному разбирательству, о назначении дела к слушанию, об отложении разбирательства дела и др.). Если стороны или другие участвующие в деле лица считают эти определения неправильными, они могут включать против них свои возражения в кассационную жалобу.

На частное определение суда первой инстанции, вынесенное в порядке ч. 1 ст. 225 ГПК отдельно от решения, может быть принесен только частный протест.

Однако на частные определения суда о возбуждении уголовного дела могут быть принесены и частные жалобы (ч. 5 ст. 225 ГПК).

В отдельных случаях подача частных жалоб (протестов) на определение суда запрещена законом (ч. 2 ст. 337 ГПК).

Субъекты обжалования определений суда первой инстанции — лица, участвующие в деле.

В случаях, прямо указанных в законе, частная жалоба может быть подана и другими участниками процесса, а также лицами, не являющимися ими. Таким правом обладают: свидетель, оштрафованный или привлеченный судом к уголовной ответственности по основаниям, указанным в ст. 62 ГПК; эксперт, оштрафованный или привлеченный к уголовной ответственности в порядке ст. 76 ГПК; лицо, оштрафованное судом на основании ч. 3 ст. 134 ГПК;

переводчик, оштрафованный или привлеченный к уголовной ответственности в порядке ст. 152 ГПК; должностные лица, оштрафованные судом в соответствии со ст. 65 и 70 ГПК.

Подача и рассмотрение частных жалоб и протестов происходит в том же порядке, что и кассационных жалоб и протестов. Вместе с тем специфика объекта предопределяет и некоторые особенности обжалования. Частные жалобы на определения суда первой инстанции не оплачиваются государственной пошлиной. В отдельных случаях срок для подачи жалобы исчисляется не с момента вынесения определения, а с того дня, когда заинтересованному лицу стало известно определение суда.

Кассационная инстанция, рассмотрев частную жалобу или протест, имеет право:

• оставить определение без изменения, а жалобу или протест без удовлетворения;

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

• отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение кассационной инстанции, вынесенное по частной жалобе или протесту, обжалованию не подлежит и вступает в законную силу немедленно после его вынесения.

**Вопросы для самоконтроля**

[1. В чем состоит сущность и значение стадии кассационного пересмотра судебных решений и определений?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w1)

[2. Кто имеет право на кассационное обжалование?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w2)

[3. Каков порядок подачи кассационной жалобы?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w3)

[4. Каковы последствия принятия судом кассационной жалобы?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w4)

[5. Каков порядок рассмотрения жалоб и протестов в суде кассационной инстанции?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w5)

[6. Какие требования предъявляются законом к определению суда кассационной инстанции?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w6)

[7. Какими полномочиями обладает суд второй инстанции?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w7)

[8. Что является основанием к отмене судебных решений?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w8)

[9. Из каких частей состоит определение суда второй инстанции?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w9)

[10. В каком порядке опротестовываются и обжалуются определения суда первой инстанции?](http://www.ido.rudn.ru/lectures/211/P9.htm#w10)