Действие норм гражданского процессуального права во времени и пространстве

Действие процессуальных норм во времени определяется правилом, согласно которому рассмотрение гражданского дела, совершение отдельных процессуальных действий, исполнение постановлений судов общей юрисдикции, актов других органов в случаях, предусмотренных законодательством об исполнительном производстве, ведутся по гражданским процессуальным законам, действующим во время совершения соответствующих процессуальных действий (ч. 3 ст. 1 ГПК, ч. 4 ст. 3 АПК).

Таким образом, независимо от времени возбуждения гражданского дела в суде **при совершении процессуальных действий применяется процессуальный закон, действующий в этот момент.**

Процессуальный закон вводится в действие, как правило, с момента опубликования, если в самом законе не указано иное.

**Действие гражданских процессуальных норм в пространстве определяется** в зависимости от компетенции органа, издавшего закон, подлежащий применению, и места нахождения суда, рассматривающего дело или совершающего отдельные процессуальные действия.

Суды России в своей деятельности руководствуются гражданскими процессуальными законами РФ. Следовательно, процессуальные нормы РФ действуют на всей территории России и применяются всеми судами РФ. Это правило действует и в тех случаях, когда дело передается в суд РФ из суда другого государства или когда отдельное процессуальное действие совершается по поручению суда другого государства. Таким образом, при рассмотрении гражданского дела, совершении отдельных процессуальных действий и исполнении решений суда действует процессуальный закон по месту совершения соответствующего процессуального действия. Гражданские процессуальные нормы имеют обязательную силу для всех граждан, организаций и их объединений, независимо от форм собственности. Гражданский процессуальный закон РФ распространяется также на иностранцев, иностранные предприятия, находящиеся на территории России

Понятие принципов гражданского, процессуального права, их значение

Гражданские процессуальные принципы представляют собой нормативно установленные основополагающие начала, определяющие построение процесса, его природу и методы по осуществлению правосудия по гражданским делам.

Основное в характеристике гражданских процессуальных принципов заключается в том, что в них сформулированы качественные особенности гражданского судопроизводства, социально-юридическая направленность отрасли права. В судебной практике процессуальные принципы всегда представляют собой правовые директивы, обращенные в первую очередь к суду.

Все принципы устанавливают наиболее важные обязанности суда либо по осуществлению правоприменительной деятельности (принципы законности и обоснованности), либо по обеспечению прав, предоставленных сторонам и лицам, участвующим в деле (принципы процессуального равенства сторон, диспозитивности и состязательности).

Практическое назначение принципов состоит в том, чтобы выступать гарантами законного, обоснованного и справедливого правосудия по гражданским делам. Принципом можно признавать только такое правило действующего Гражданского процессуального кодекса, при несоблюдении или нарушении которого результаты всей судебной деятельности в производстве по конкретному делу становятся незаконными и подлежат отмене.

Понятие подведомственности и его соотношение с компетенцией

В широком смысле понятие подведомственности охватывает совокупность вопросов, которые в силу закона или подзаконного правового акта должны разрешаться тем или иным органом государственной власти или местного самоуправления.

В узком смысле «подведомственность» изучается наукой гражданского процессуального права, которая определяет ее понятие как относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и иных дел к ведению различных государственных, общественных, смешанных (государственно-общественных) органов и третейских судов, как свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами

Компетенция - круг установленных законом властных полномочий органов государства, должностных лиц, общественных организаций, которые (в отличие от полномочий гражданина или не публично-правовой организации) в то же время являются и их обязанностями

Вследствие недостаточной разработанности понятийного аппарата в российском процессуальном законодательстве нет содержательной разницы между понятиями «полномочия» и «компетенция», которые должны соотноситься как часть и целое.

Основания участия 3 лиц

Общим основанием участия в гражданском процессе для всех лиц, участвующих в деле, является наличие гражданской процессуальной правоспособности (ст. 36 ГПК РФ). Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов.

Участие в процессе третьих лиц обусловлено тем, что решение по делу может так или иначе повлиять на права и интересы лиц, которые не занимают процессуального положения сторон. Третьи лица никогда сами не возбуждают дела и не формируют первоначального спорного материального правоотношения, складывающегося прежде всего между истцом и ответчиком. Однако у третьих лиц всегда имеется определенная материальная заинтересованность в исходе дела.

Таким образом, третьими лицами называются лица, вступающие в уже начавшийся процесс для защиты своих субъективных прав и интересов, не совпадающих с правами и интересами сторон.

Участие третьих лиц позволяет объединить в одном деле все доказательственные материалы, поскольку третьи лица заинтересованы в подтверждении выдвигаемых ими доводов и могут располагать соответствующими фактическими данными. Их участие в деле обеспечивает также возможность наиболее полного исследования судом всех обстоятельств дела, предотвращает опасность вынесения судом противоречивых решений. Участие третьих лиц обеспечивает более быстрое решение вопроса о защите прав и интересов участников процесса, экономит время органов правосудия. Степень заинтересованности третьих лиц в процессе может быть различной. В одном случае третье лицо заявляет самостоятельное требование на предмет спора, в другом – третье лицо, не имея таких требований, юридически заинтересовано в исходе дела, так как судебное решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон.

Виды судебного представительства

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства. В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц различают:

1) добровольное представительство, которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого;

2) обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем имеет следующие разновидности:

а) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем по поводу представительства в суде;

б) общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях.

Законное представительство объясняется тем обстоятельством, что представляемый в силу своей недееспособности или частичной дееспособности не может посредством собственного волеизъявления избрать себе представителя, и поэтому его определяет закон. О законном представителе можно говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких-либо причин не имеющим возможности защищать свои интересы в суде. Основанием этого вида представительства являются: 1) факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке (гл. 10 СК РФ); 2) факт усыновления детей (гл. 19 СК РФ); 3) административный акт о назначении опеки или попечительства (гл. 20 СК РФ).

Полномочия представителя, порядок их оформления в суде общей юрисдикции

Полномочия судебных представителей на ведение дела в суде должны быть удостоверены в соответствии с определенными требованиями, изложенными в законе. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Полномочия представителя могут быть определены в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их полномочия. Такими документами служат паспорт родителей (усыновителей), свидетельства о рождении детей, решение суда об усыновлении. Опекуны и попечители должны представить суду опекунское или попечительское удостоверение.

Законные представители по сравнению с другими представителями занимают особое положение. Они вправе совершать все те процессуальные действия, которые могли бы осуществлять в процессе сами представляемые, если бы они обладали процессуальной дееспособностью. В отличие от других представителей законные представители вправе самостоятельно совершать без особых на то полномочий распорядительные действия, такие, как полный или частичный отказ от исковых требований, признание иска.

Отличие искового производства от других видов судопроизводства

Исковое производство, в отличие от других видов производств, имеет такое понятие, как обеспечение иска. На основании ст. 139 ГПК РФ судья или суд может принять меры по обеспечению иска. Наличие такого правового института в гражданском процессе в большей степени гарантирует возможность осуществления права на судебную защиту в случае искового производства. Таким образом, исковое судопроизводство отличается некоторыми признаками, присущими только данному виду производства:

• наличие сторон (истца и ответчика) с противоположными юридическими интересами;

• наличие материально-правового требования, вытекающего из нарушенного или оспоренного права стороны, которое подлежит рассмотрению с помощью искового судопроизводства;

• наличие спора по поводу субъективного права либо охраняемого законом интереса;

• возможность распоряжения спорными материальными правами с помощью мирового соглашения, увеличения, уменьшения либо отказа от требований, заявленных в иске;

• возможность предъявления встречного иска в качестве способа защиты нарушенных или оспоренных прав либо охраняемых законом интересов;

• равноправие сторон процесса (истца и ответчика) с предоставлением правовых гарантий.

В основе искового производства заложен принцип диспозитивности гражданского судопроизводства; исковое производство носит состязательный характер.

Элементы иска, их значение

В настоящее время, различные исследователи выделяют следующие элементы иска:

**\* Предмет иска;**

**\* Основание иска;**

\* Содержание иска;

\* Юридическая квалификация иска;

\* Стороны иска.

Большинство исследователей все-таки придерживаются мнения о «двуэлементности» иска. Так, Ярков В.В. отмечает: общепризнанно выделение двух элементов иска: предмета и основания иска.

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

**Предмет иска** как элемент его содержания характеризует иск с точки зрения того, что конкретно требует, чего добивается истец; предметом иска является не субъективное право (оно входит в юридическое основание иска), подлежащее защите, а способ (способы) его защиты.

Следовательно, основание иска есть совокупность юридических фактов и норм права, в соответствии с которыми суд устанавливает наличие (или отсутствие) у истца права на полное или частичное удовлетворение его требований.

Некоторые теоретики выделяют также и третий элемент иска — его содержание. При этом содержание иска определяется как способ судебной защиты, за которой истец обращается в суд, т. е. вынесения решения о признании наличия правоотношения между ним и ответчиком.

Виды исков, их значение

Например, возможно деление исков по процессуальной цели, т. е. по процессуально-правовому признаку или по характеру материально-правового требования, т. е. по материально-правовому признаку. Поэтому, в зависимости от того, какое судебное решение истец просит вынести, т. е. какую процессуальную цель он преследует, все иски делятся на три вида: о присуждении, о признании, о преобразовании.

Исками о присуждении являются иски, предмет которых характеризуется способами защиты прав и законных интересов, направленными на понуждение ответчика к совершению определенных действий либо к воздержанию от них в пользу истца.

Подобные иски еще называют исполнительными, поскольку они направлены на принудительное осуществление ответчиком своих материально-правовых обязанностей перед истцом. К ним относятся, например, виндикационный и деликтный иски, иск о взыскании долга, иск о взыскании алиментов

Кроме того, истец может просить суд обязать ответчика воздержаться от совершения какого-либо действия. Такие иски в теории гражданского процессуального права называют исками о воспрещении.

Содержание иска о присуждении выражается в требовании истца к суду, о принуждении ответчика к совершению определенных действий.

**Иски о признании** представляют собой иски, предмет которых характеризуется способами защиты, связанными с констатацией наличия или отсутствия спорных прав или законных интересов, т. е. спорного материального правоотношения. Их еще называют также исками установительными.

Необходимость в обращении к судебной защите может возникнуть до нарушения права. Так, у сторон договора могут возникнуть разногласия в понимании взаимных прав и обязанностей, что может привести к нарушению субъективного права или неисполнению либо ненадлежащему исполнению обязанности одной из сторон.

В целях избежания возможного правонарушения предъявляются иски о признании, которые выполняют предупредительную роль.

Иски о признании делятся на:

— положительные, которые направлены на установление наличия определенного правоотношения;

— отрицательные, которые направлены на установление отсутствия определенного правоотношения (например, иск о при-

знании сделки недействительной).

Преобразовательные иски представляют собой иски, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как изменение или прекращение спорного правоотношения.

Концепция преобразовательных исков разработана в правоведении М. А. Гурвичем, который считал преобразовательными (конститутивными) иски, направленные на вынесение таких решений, которые своим содержанием имеют материально-правовое действие — правообразующее, правоизменяющее или правопрекращающее

Преобразовательное решение является юридическим фактом той отрасли материального права, которое суд применил в дан-ном случае.

Классификация исков **по материально-правовому признаку** позволяет выделять дела по отдельным категориям материально-правовых отношений: семейным, жилищным, наследственным,трудовым и др.

Подобное деление исков имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение. В целях совершенствования правоприменительной практики вышестоящие суды изучают и обобщают судебную практику по отдельным категориям гражданских дел, что создает удобство в выявлении судебных ошибок.

Обеспечение иска по гражданским делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции

Встречаются случаи, когда исполнить вынесенное пользу истца решение о присуждении фактически оказывается затруднительным, а иногда невозможным. В частности, такое положение может наступить вследствие недобросовестных действий должника, например отчуждения им спорного имущества, его обесценения в результате пользования им или ненадлежащего обращения с вещью, ее сокрытия.

Подобную угрозу можно предотвратить запрещением ответчику отчуждать спорную вещь, иногда также пользоваться ею в течение времени, пока по делу не будет вынесено решение или даже пока решение не будет исполнено. Такие меры составляют **обеспечение иска.**

В гражданском судопроизводстве иск обеспечивается судом или судьей **по заявлению и ходатайству лиц, участвующих в деле**. Суд или судья может обеспечить иск также по своей инициативе. Распоряжение об обеспечении иска совершается в форме **определения суда**.

Согласно ст.136 ГПК, разрешение просьбы об обеспечении иска производится без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. Это правило в основном применяется при обеспечении иска единолично судьей. Но оно имеет значение и для другого случая, а именно: когда обеспечение иска происходит в судебном заседании, на которое ответчик почему-либо не явился; его отсутствие не препятствует разрешению просьбы об обеспечении иска. **Заявление об обеспечении иска должно быть разрешено в тот же день.** Меры по обеспечению иска применяются, как правило, при принятии иска, когда ответчик не знает о предъявленном к нему иске.

Определение об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения решений (ст. 137 ГПК РФ).

Процессуальное соучастие

Согласно ст. 35 ГПК «иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам». Допуская множественность лиц на стороне истца и ответчика, законодатель таким образом устанавливает институт процессуального соучастия. В гражданском процессе цель процессуального соучастия состоит в том, чтобы облегчить рассмотрение судом гражданских дел, более быстро и эффективно защитить и восстановить нарушенные права граждан. Основаниями процессуального соучастия могут быть принадлежность спорного права либо спорной обязанности нескольким лицам, соображения процессуальной экономии по одновременному рассмотрению нескольких исков и т. д.Классификация соучастия производится по двум основаниям: процессуальному и материально-правовому.

По процессуально-правовому критерию различаются три вида соучастия в зависимости от того, на чьей стороне оно имеет место:

— активное соучастие — когда на стороне истца одновременно участвует несколько лиц и участвует один ответчик;

— пассивное соучастие — когда один истец, а на стороне ответчика одновременно участвует несколько лиц;

— смешанное соучастие — когда одновременно на стороне истца и ответчика участвует несколько лиц. При частичном совпадении элементов юридического состава, когда одни и те же юридические факты влекут возникновение юридических последствий для нескольких различных, но однородных материальных правоотношений, при которых исследуются одни и те же доказательства. В связи с этим процессуальное соучастие подразделяется на:

— обязательное (Необходимое) соучастие;

—необязательное (факультативное) соучастие.

Обязательное соучастие — это соучастие нескольких истцов или ответчиков, без которых невозможно рассмотрение и разрешение гражданского дела.

Факультативное (необязательное) соучастие — это соучастие, которое диктуется целесообразностью и своевременностью

совместного рассмотрения исковых требований нескольких истцов или к нескольким ответчикам. Факультативное соучастие — это такое соучастие, которое допускается судом по своему усмотрению.

Мировое соглашение

В праве сторон окончить дело **мировым соглашением,** как и в праве истца на отказ от иска, а ответчика признать иск, нашло выражение требование принципа диспозитивности о свободном распоряжении сторон материальными и процессуальными правами в гражданском процессе.

Возникший между сторонами спор может быть устранен (урегулирован) добровольно их мировым соглашением и без обращения в суд. По содержанию такое соглашение может быть различным. Оно часто выражается во временных уступках сторон при сохранении правоотношения, может состоять в согласованном уточнении и разъяснении условий правоотношения, по-разному истолкованных сторонами и потому породивших разногласия в реализации правоотношения.

Во всех этих случаях независимо от того, направлено ли такое соглашение на изменение правоотношения (преобразовательное действие) или на его подтверждение (декларативное действие), стороны обязуются рассматривать существующее между ними правоотношение в том виде, как это предусмотрено соглашением (конститутивное действие), и руководствоваться им в своем поведении (регулятивное действие). Поэтому мировое соглашение, заключенное сторонами в указанном содержании, есть сделка, в данном случае - договор в гражданско-правовом значении.

Мировое соглашение, заключенное без обращения в суд, является внесудебным. Внесудебное мировое соглашение (договор), если одна из сторон уклоняется от его исполнения, а другая обращается в суд, будет одним из обстоятельств дела.

Вне суда может быть достигнуто соглашение и по спору, по которому возбуждено гражданское дело в суде. Такое соглашение приобретает юридическое значение только после утверждения его судом.

Ненадлежащий ответчик в процессе

Надлежащей стороной в процессе считается либо обладатель спорных прав, либо обладатель спорных обязанностей. Ненадлежащими сторонами именуются лица, в отношении которых по материалам дела исключается предположение о том, что они являются субъектами спорного правоотношения. Надлежащими сторонами в гражданском процессе будут субъекты переданных на рассмотрение суда спорных материально-правовых отношений. По определению гражданского процессуального кодекса надлежащий ответчик – лицо, которое должно отвечать по иску. Если исходить из сути определения, ненадлежащими сторонами будут те лица, которые не являются субъектами требования или носителями обязанности.

Суд, рассматривая дело, должен решить вопрос о правильности определения процессуальной правосубъектности сторон, то есть убедиться, что истец является той заинтересованной стороной, о которой сказано в Гражданском процессуальном кодексе. В случае установления, что в деле принимает участие ненадлежащая сторона, суд, руководствуясь законом, не прекращая дела, может допустить замену начальных ненадлежащих истца и ответчика надлежащим истцом или ответчиком.

При замене ненадлежащего ответчика требуется согласие истца; если истец не согласится на замену ответчика, суд оставляет его стороной в деле, привлекает надлежащего, проводит процесс с двумя ответчиками и выносит окончательное решение.

Гражданский процессуальный кодекс по этому поводу провозглашает следующее: «После замены ненадлежащего ответчика надлежащим подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала. В случае, если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд рассматривает дело по предъявленному иску».

Судебные извещения и вызовы

Судебные извещения используются в отношении лиц, участвующих в деле и их представителей, а вызовы — в отношении иных участников процесса (лиц, содействующих осуществлению правосудия): свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков.

По делам, назначенным к рассмотрению в судебном заседании, секретарь судебного заседания составляет и направляет повестки о вызове в судебное заседание истцов, ответчиков, третьих лиц, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков, а также извещает о месте, дне и часе рассмотрения дела прокурора, адвоката, представителей государственных органов, общественных организаций и др.

Свидетели, не достигшие шестнадцатилетнего возраста, вызываются в судебное заседание вместе с их родителями или другими законными представителями, которым направляются судебные повестки (извещения).

2.. Наряду с традиционной судебной повесткой ГПК РФ предусматривает возможность извещения путем заказных писем с уведомлением о вручении, телефонограмм, телеграмм, факсимильной связи. Этот перечень является неисчерпывающим и может быть расширен, например, за счет использования электронной почты.

Рассмотрение спора в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте судебного заседания, является основанием к отмене решения суда

3. Судебное извещение, адресованное организации как лицу, участвующему в деле, направляется по месту ее нахождения, под которым понимается место ее государственной регистрации; также оно может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала либо по адресу, указанному представителем этой организации.

4. В случае неявки участников процесса в судебное заседание могут наступить последствия, которые зависят от того, извещены они надлежащим образом или нет о времени и месте судебного заседания. Эти последствия предусмотрены ст. ст. 167, 168 ГПК РФ. Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие.

5. Судебные повестки и другие документы, адресованные гражданам Российской Федерации, работающим за границей в российских или иностранных учреждениях, а также проживающим вместе с ними членам их семей, направляются через те центральные ведомства и учреждения, которые командировали этих граждан на работу за границу, а также через посольства или консульства Российской Федерации.

Поворот исполнения решения

**Поворот Исполнения Решения** - возврат ответчику всего того, что было с него взыскано в пользу истца, в случае отмены исполненного решения суда и вынесения - после нового рассмотрения дела - решения об отказе в иске полностью или в части либо прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения (ст. 430 ГПК. ст. 208 АПК). **Поворот Исполнения Решения** - форма защиты прав должника. Возможен в любом случае независимо от того, в каком порядке отменено судебное решение: в кассационном, надзорном или по вновь открывшимся обстоятельствам. Вопрос о **Поворот Исполнения Решения** разрешается по собственной инициативе судом либо по заявлению ответчика в открытом судебном заседании с вынесением определения. Исключения из общего правила **Поворот Исполнения Решения** в гражданском судопроизводстве составляют случаи: а) отмены в порядке надзора решений по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, о взыскании доходов за труд в колхозе, вознаграждения за использование авторского права, права на открытие изобретение, на которое выдано авторское свидетельство, о взыскании алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца (кроме случаев, когда отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах); б) отмены в кассационном порядке решения по делам о взыскании алиментов, кроме случаев, когда отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах (ч. 3, 4 ст. 432 ГПК).

Протокол судебного заседания

**Протокол** – главный процессуальный документ, составляемый в ходе каждого судебного заседания, а также при совершении вне судебного заседания каждого отдельного процессуального действия.

Протокол судебного заседания или совершенного вне судебного заседания отдельного процессуального действия должен отражать все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия.

**В протоколе судебного заседания указываются:**

1) дата и место судебного заседания;

2) время начала и окончания судебного заседания;

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

4) наименование дела;

5) сведения о явке лиц, участвующих в деле, их представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;

6) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам их процессуальных прав и обязанностей;

7) распоряжения председательствующего и вынесенные судом в зале судебного заседания определения;

8) заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей;

9) показания свидетелей, разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;

10) сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания аудиозаписей, просмотра видеозаписей;

11) содержание заключений прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления;

12) содержание судебных прений;

13) сведения об оглашении и о разъяснении содержания решения суда и определений суда, разъяснении порядка и срока их обжалования;

14) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их прав на ознакомление с протоколом и подачу на него замечаний;

15) дата составления протокола.

Протокол составляется в письменной форме. Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать стенографирование, средства аудиозаписи и иные технические средства.

В протоколе указывается на использование секретарем судебного заседания средств аудиозаписи и иных технических средств для фиксирования хода судебного заседания. Носитель аудиозаписи приобщается к протоколу судебного заседания.

Определения суда первой инстанции

**Определения** – постановления, которые выносит суд первой инстанции (коллегиально или единолично) по всем вопросам, возникающим в связи с судебным разбирательством гражданского дела.Определения могут быть вынесены на любой стадии разбирательства дела в суде первой инстанции.

**Классификация определений.**

1. **По субъектам:**

1) единоличные – выносятся одним судьей;

2) коллегиальные – выносятся при коллегиальном рассмотрении.

2. **По порядку постановления и оформлению:**

1) определения в форме отдельного процессуального документа – состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей, в которых должны быть указаны:

а) дата и место вынесения определения;

б) наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь судебного заседания;

в) лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование;

г) вопрос, о котором выносится определение;

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

е) судебное постановление;

ж) порядок и срок обжалования определения суда, если оно подлежит обжалованию;

2) определения, заносимые в протокол судебного заседания, – выносятся при разрешении несложных вопросов. Определение может быть вынесено судом после обсуждения на месте без удаления в совещательную комнату.

3. **По содержанию:**

1) подготовительные – такие определения, которыми разрешаются возникающие в течение всего разбирательства частные процессуальные вопросы, имеющие целью подготовить нормальное развитие процесса и обеспечить вынесение законного и обоснованного судебного решения. Выносятся такие определения единолично судьей;

2) заключительные определения – завершают производство в суде первой инстанции. Основанием для вынесения заключительных определений может быть волеизъявление сторон (отказ от иска, мировое соглашение). При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести **частное определение** и направить его в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам, которые обязаны в течение месяца сообщить о принятых ими мерах об устранении данных нарушений.

Полномочия суда кассационной инстанции

**Суд вправе:**

1) оставить решение без изменения, а жалобу или протест – без удовлетворения. Суд осуществляет данное право в случае, если сочтет, что решение суда первой инстанции является законным и обоснованным. 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. Решение отменяется полностью, если судом было обнаружено нарушение или неправильное применение норм материального права и в части, которая противоречит закону.

**Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными в случае, если:**

1) суд не применил закон, подлежащий применению;2) суд применил закон, не подлежащий применению;3) суд неправильно истолковал закон.

**Решение суда первой инстанции подлежит отмене независимо от доводов кассационных жалобы, представления в случае, если:**

1) дело рассмотрено судом в незаконном составе; 2) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания; 3) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство; 4) суд разрешил вопрос о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле; 5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда; 6) решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело; 7) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

8) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания 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

Понятие судебных доказательств. Доказательственные факты

**Судебные доказательства** – предусмотренные и регламентированные законом процессуальные средства доказывания (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио– и видеозаписи, заключения экспертов, а также сведения об обстоятельствах дела, которые из них получены).

Суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела.

Судебные доказательства состоят из двух тесно взаимосвязанных элементов: сведений о фактах (содержание) и средств доказывания (процессуальная форма).

**Факты** могут быть признаны доказательствами только при условии соблюдения закона, т. е. данные факты должны быть получены, оформлены и исследованы с соблюдением закона. Это гарантирует достоверность полученной информации. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

**Под нарушением закона понимаются:** 1)получение сведений о фактах из не предусмотренных законом средств доказывания;

2) несоблюдение процессуального порядка получения сведений о фактах в судебном заседании;

3) привлечение в процесс доказательств, добытых незаконным путем.

Классификация доказательств

**Доказательства делятся на:**

1) первоначальные и производные.

**Первоначальными** являются доказательства-первоисточники, **производными** – доказательства, которые воспроизводят содержание другого доказательства. Между производным доказательством и фактом, о котором оно свидетельствует, всегда стоит по крайней мере еще одно доказательство;2) **прямые и косвенные** – деление основано на том, дает ли доказательство возможность сделать лишь один определенный вывод об искомом факте – о наличии его или отсутствии – или несколько вероятных выводов.

**Прямым** называется доказательство, которое, даже будучи взятым в отдельности, дает возможность сделать лишь один определенный вывод об искомом факте.

**Косвенное доказательство,** взятое в отдельности, дает основание не для одного определенного, а для нескольких предположительных выводов, нескольких версий относительно искомого факта. Поэтому одного косвенного доказательства недостаточно, для того чтобы сделать вывод об искомом факте. Если же косвенное доказательство взять не в отдельности, а в связи с остальными доказательствами по делу, то, сопоставляя их, можно отбросить необоснованные версии и прийти к одному определенному выводу;

3) деление по источнику – **личные и вещественные.** Деление осуществляется в зависимости от того, являются ли источниками получения сведений люди или вещи.

К **личным доказательствам** относят объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов; **к вещественным** – различного рода вещи.

Суд обязан проявить беспристрастность и объективность в исследовании представленных доказательств, не отдавая заранее предпочтение тем или иным доказательствам. Другое дело, что в ходе процесса те или иные доказательства могут быть не приняты судом после их исследования.

Относимость и допустимость доказательств

Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

**Относимость** – значение доказательства для правильного рассмотрения и разрешения дела. **Допустимость доказательства** – подтверждение обстоятельств дела четко определенными в законе средствами доказывания и никакими другими. При этом все этапы данного процесса проходят с учетом одной цели – полного, грамотного и справедливого рассмотрения дела.

При оценке документов или иных письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие документ или иное письменное доказательство исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью.

Подготовка гражданского дела к судебному разбирательству

**Стадия подготовки** – самостоятельная стадия судебного процесса, включающая совокупность процессуальных действий, осуществляемых для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

**Цель** стадии подготовки дел к судебному разбирательству – обеспечение его правильного и своевременного рассмотрения и разрешения. Подготовка дел к судебному разбирательству независимо от объема и сложности совершаемых процессуальных действий является обязательной стадией процесса. Это требование установлено законодателем в связи с тем, что данная стадия выполняет очень важные задачи, которые способствуют грамотному, полному и справедливому рассмотрению дела и вынесению решения.

Подготовка дела как стадия процесса начинается с момента вынесения судьей соответствующего определения и продолжается до вынесения определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании. Данная стадия проводится при участии сторон, иных лиц, их представителей, а всем процессом руководит судья единолично.

Подготовка дела к судебному разбирательству может иметь место только после возбуждения гражданского дела, т. е. после принятия заявления.

**Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются** :

1) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;2) определение закона и правоотношений сторон, которыми следует руководствоваться при разрешении дела;3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;4) представление сторонами и другими лицами, участвующими в деле, необходимых доказательств;5) разрешение вопроса о примирении сторон. **Значение стадии:**

1) точное исполнение требований закона о подготовке дел к судебному разбирательству направлено на предупреждение судебной волокиты и бюрократизма в судопроизводстве;2) обеспечение правильного и грамотного рассмотрения дела;3) ускорение процесса рассмотрения спора;4) облегчение последующего рассмотрения дела. На данном этапе судебного разбирательства происходит уточнение обстоятельств, которые при будущем рассмотрении могут понадобиться для вынесения решения по спору.

Части стадии судебного разбирательства в гражданском процессе

**Порядок проведения судебного заседания имеет сложную структуру и состоит из следующих этапов:**

1) **подготовительная часть** – происходят следующие действия:

а) открытие судебного заседания – в назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению;

б) проверка явки участников процесса;

в) разъяснение переводчику его прав и обязанностей;

г) удаление свидетелей из зала судебного заседания

д) объявление состава суда и разъяснение права самоотвода и отвода;

е) разъяснение лицам, участвующим в деле, их процессуальных прав и обязанностей;

ж) разрешение судом ходатайств лиц, участвующих в деле;

з) разъяснение эксперту и специалисту их прав и обязанностей, а также предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, о чем у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания;

2) **рассмотрение дела по существу** – следующая последовательность действий:

а) председательствующий произносит доклад;

б) затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения

в) суд устанавливает последовательность исследования доказательств;

г) непосредственное исследование доказательств;

д) окончание рассмотрения дела по существу. После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово прокурору, представителю государственного органа или представителю органа местного самоуправления, выясняет у других лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным;

3) **судебные прения** – состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. В судебных прениях первым выступает истец, его представитель, затем – ответчик, его представитель;

4) **вынесение решения**:

а) удаление суда для принятия решения

б) объявление решения суда.

Оценка доказательств

Одним из элементов доказывания по делу является оценка доказательств. Правильная оценка судом доказательств имеет первостепенное значение для вынесения законного и обоснованного решения.

Оценка доказательств есть определение относимости, допустимости доказательств, их достоверности, достаточности и наличия взаимной связи.

Оценка доказательств имеет внутреннюю (логическую) и внешнюю (правовую) стороны.

Логическая сторона оценки доказательств состоит в том, что в процессе всего хода судебного доказывания суд, лица, участвующие в деле, и другие субъекты доказывания производят логические операции по анализу доказательств, их относимости и допустимости к делу, объединяют имеющиеся сведения о фактах в единую систему собранных доказательств, занимаются опровержением первоначально построенных версий.

Оценка доказательств имеет свое содержание. Содержание оценки доказательств включает в себя определение допустимости, относимости, достоверности, достаточности и взаимосвязи всей совокупности доказательств. Оценка доказательств может быть рекомендательной и властной в зависимости от того, кто оценивает доказательства.

Оценка доказательств в зависимости от уровня познания имеет характер предварительной, окончательной и контрольной оценки.

Предварительной называется оценка доказательств, которая дается судьей (судом) в ходе принятия, исследования доказательств, т. е. до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения.

Окончательной называется оценка доказательств, которая дается только судом в условиях совещательной комнаты и служит основой для принятия волевого акта — судебного решения. Цель окончательной оценки доказательств — установление фактов по делу.

Контрольная оценка доказательств проводится вышестоящими судами при рассмотрении дела в кассационном порядке или в порядке надзора.

Сущность и значение стадии кассационного обжалования

**Право кассационного обжалования** – установленная законодательством возможность участвующего в деле лица защитить права, свободы и законные интересы в суде второй инстанции путем подачи кассационной жалобы или представления и пересмотра судебных постановлений, не вступивших в законную силу.

**Подача кассационной жалобы, представления** – необходимое и единственное процессуальное действие, порождающее право и обязанность вышестоящего суда возбудить кассационное производство и проверить не вступившее в законную силу решение.

Право на подачу жалобы ограничено 10-дневным сроком, исчисляемым со дня принятия решения в окончательной форме, а не со дня вручения либо направления сторонам и другим участвующим в деле лицам копии решения по делу. Для некоторых категорий дел существуют сокращенные сроки или особые порядки их исчисления. Данный срок может быть пропущен только по уважительным причинам; при отсутствии уважительных причин теряется право на обжалование.

Кассационные жалоба, представление подаются через суд, принявший решение.

**Постановление суда первой инстанции, не вступившее в законную силу, пересматривается судом второй инстанции в следующем порядке:**

1) решения районных судов, решения гарнизонных военных судов – соответственно, в Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной военный суд;2) решения Верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, окружных (флотских) военных судов – в Верховный Суд РФ;3) решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ – в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ. Судья, получив кассационную жалобу, обязан первым делом проверить, имеет ли право лицо подать ее и соблюдены ли требования к ее содержанию.

Кассационные жалоба, представление и приложенные к ним письменные доказательства подаются в суд с копиями, число которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле. Кроме права на подачу жалобы, лицо, подавшее кассационную жалобу, имеет право отказаться от нее. Это осуществляется в письменной форме в суде кассационной инстанции до принятия им соответствующего судебного постановления.

Процессуальный порядок пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам

**Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам** – самостоятельная исключительная стадия гражданского процесса, возбуждаемая по заявлению лица, участвующего в деле, или его представителя, оспаривающего судебный акт в связи с открытием новых существовавших обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителю в период судебного разбирательства.

**Вновь открывшееся обстоятельство** – юридический факт, который не был и не мог быть известен лицу, впоследствии заявившему об этом суду, на момент рассмотрения дела и ставящий под сомнение сделанные судом выводы.

Производство по пересмотру судебных решений, определений по вновь открывшимся обстоятельствам возбуждается по инициативе лиц, участвующих в деле. Заявление о пересмотре постановления подается в суд первой инстанции. Если апелляционная, кассационная или надзорная инстанции изменили решение суда первой инстанции или приняли новое решение, то заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам подается в суд, принявший новое решение.

**Срок обращения** – 3 месяца со дня установления оснований пересмотра. **День установления** – день, когда заинтересованному лицу стало известно или должно было стать известно об открытии оснований для пересмотра.

При открытии существенных для дела обстоятельств **исчисление срока** подачи заявления начинается со дня открытия этих обстоятельств.

Суд, принявший к рассмотрению заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам, обязан известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения заявления.

Состав суда, порядок и сроки рассмотрения заявления определяются соответствующей инстанцией, которая рассматривает дело.

При рассмотрении заявления производство осуществляется сокращенно.

Порядок выдачи судом исполнительного листа, дубликата исполнительного листа

Принудительное исполнение вступившего в законную силу судебного акта производиться на основании исполнительного листа.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, выдается тем судом, который принял соответствующий судебный акт.

Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. В этих случаях исполнительный лист выдается сразу после принятия такого судебного акта или обращения его к немедленному исполнению. Исполнительный лист выдается взыскателю или по его ходатайству направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется арбитражным судом в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника.

По общему правилу по каждому судебному акту выдается один исполнительный лист, если законом не установлено иное. Однако, если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах, арбитражный суд по ходатайству взыскателя выдает несколько исполнительных листов с точным указанием в каждом из них места исполнения или той части судебного акта, которая подлежит исполнению по данному исполнительному листу.

В случае утраты исполнительного листа новый лист не выдается, а выдается его дубликат. Заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано до истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению, за исключением случаев, если исполнительный лист был утрачен судебным приставом - исполнителем или другим осуществляющим исполнение лицом и взыскателю стало об этом известно после истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению. В этих случаях заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано в течение месяца со дня, когда взыскателю стало известно об утрате исполнительного листа.

В случае удовлетворения заявления на основе определения о выдаче дубликата выдается соответствующий документ, в верхнем правом углу которого указывается «дубликат». Дубликат имеет такую же юридическую силу, как и утерянный подлинный исполнительный лист.

Производство по делам с участием иностранных лиц

Иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации и международные организации имеют право обращаться в суды РФ для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов. Иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями (ч. 1 и 2 ст. 398 ГПК РФ).

Вместе с тем Правительство РФ может установить ответные ограничения в отношении иностранных лиц государств, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций.

В соответствии с правилами ст. 399 ГПК РФ гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их личным законом, т.е. правом страны, гражданами которой они являются. В случае, если гражданин наряду с гражданством РФ имеет и иностранное гражданство, его личным законом считается российское право. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой он имеет место жительства. В случае если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом считается российское право. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории РФ признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью.

Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена. На основе личного закона иностранной организации определяется ее процессуальная правоспособность. Иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории РФ признана правоспособной в соответствии с российским правом. Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ.

Суд самостоятельно устанавливает содержание норм иностранного права и не должен возлагать на стороны обязанность по доказыванию содержания таких норм.

Только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором РФ или федеральным законом, допускаются:

предъявление в суде РФ иска к иностранному государству;

привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица;

наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска;

обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда.

Третейский суд как несудебная форма защиты нарушенного права

Основным источником, регулирующим рассмотрение дел в третейских судах, является Федеральный закон от 24.07.2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».

Третейский суд — постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора (далее — третейский суд для разрешения конкретного спора). Третейский судья — физическое лицо, избранное сторонами или назначенное в согласованном сторонами порядке для разрешения спора в третейском суде.

Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением. Третейское соглашение о разрешении спора по договору, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом (договор присоединения), действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска. Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом.

По существу рассмотренного спора третейский суд выносит третейское решение. Третейское решение обладает целым рядом специфических черт, которые отличают третейские суды от иных юрисдикционных органов

Компетенция третейского суда основывается на соглашении сторон. При наличии третейского соглашения третейский суд обладает компетенцией на рассмотрение споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Вещественные доказательства

Вещественными доказательствами называются различные предметы, которые своими свойствами, внешним видом, изменениями, местом нахождения, принадлежностью способны подтвердить или опровергнуть существование юридических либо доказательственных фактов, необходимых для правильного разрешения дела.

В законе не может быть дан исчерпывающий перечень предметов (объектов), которые способны выступать в качестве вещественных доказательств в гражданском процессе.

Вещественное доказательство может являться собственно доказательством и одновременно как доказательством, так и объектом спора.

Вещественные доказательства представляются сторонами в обоснование своих требований или возражений. Лицо, представляющее определенный предмет в качестве вещественного доказательства или ходатайствующее о его истребовании, должно указать, какие имеющие значение для дела обстоятельства могут быть установлены этим доказательством. Следует подчеркнуть, что лицо, заявляя ходатайство об истребовании вещественного доказательства от лиц, участвующих или не участвующих в деле, должно не только описать данную вещь, но и указать причины, препятствующие самостоятельному ее получению, а также основания, по которым оно считает, что вещь находится у данного лица или организации

Хранение истребованных вещественных доказательств осуществляется различными способами. Статья 71 ГПК устанавливает порядок хранения, обеспечивающий сохранность представленных либо истребованных вещей.

Вещественные доказательства хранятся в деле или по особой описи сдаются в камеру хранения вещественных доказательств суда. Вещи, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они должны быть подробно описаны, а в случае необходимости сфотографированы и опечатаны. Суд принимает меры к сохранению вещей в неизменном состоянии.

В случае, когда вещественным доказательством служит само спорное имущество, его сохранению способствует принятие мер обеспечения иска в виде наложения ареста (ст. 134 ГПК).

Суд предъявляет вещественное доказательство сторонам и получает их объяснения по поводу фактических данных, содержащихся в этом доказательстве. Он может предъявлять вещественное доказательство свидетелям, если это необходимо для устранения противоречий в доказательствах либо для более достоверного уяснения фактов.

Предмет, выступающий в качестве вещественного доказательства, может быть подвергнут экспертному исследованию, когда требуются специальные знания для выявления содержания вещественного доказательства.

Письменные доказательства

Письменными доказательствами являются акты, документы, письма делового или личного характера, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Вещественную основу письменных доказательств составляют предметы объективного мира (чаще всего бумага, дерево, металл) любой формы и качества, способные сохранить нанесенные письменные знаки.

Письменные доказательства бывают различных видов: 1) документы; 2) акты; 3) письма делового характера; 4) письма личного характера (ст. 63 ГПК).

В науке гражданского процессуального права является общепринятым мнение, что, как правило, письменное доказательство в процессе своего образования проходит три стадии: 1) восприятие субъектом действительности; 2) сохранение полученных сведений в памяти; 3) закрепление сведений на предмете с помощью условных знаков (букв, цифр, нот).

Письменные доказательства многообразны и различаются по своему происхождению, процессу формирования, внешней форме, содержанию.

Наиболее устойчивой является классификация письменных доказательств по: 1) субъекту происхождения письменного доказательства; 2) характеру содержания письменного доказательства; 3) форме.

По субъекту, от которого исходят письменные доказательства, их подразделяют на официальные и частные (неофициальные).

Письменные доказательства, как правило, представляются в подлиннике. Если представлена копия документа, суд вправе в случае необходимости потребовать представления подлинника (ч. 3 ст. 65ГПК).

Способом исследования письменных доказательств, т. е. способом познания содержащихся в них сведений, может быть их прочтение.

Если письменное доказательство выполнено способом письма, затруднительным для прочтения суда (шифром, стенографией, тайнописью и т. д.), суд прибегает к помощи лица, обладающего специальными знаниями, т. е. эксперта. В гражданском процессуальном законе установлены особые процессуальные гарантии охраны тайны личной переписки граждан. Она может быть оглашена в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка происходила. В противном случае такая переписка оглашается и исследуется в закрытом судебном заседании.

Свидетельские показания

Свидетелем может быть любое лицо, которому известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу.

Свидетель — это лицо, вызываемое в суд для сообщения сведений о непосредственно им воспринятых или сообщенных ему фактах, имеющих значение для дела. Он отличается от лиц, участвующих в деле, тем, что не имеет юридической заинтересованности в исходе дела.

Свидетель — юридически незаинтересованное лицо. Однако это обстоятельство не исключает наличия у него иной заинтересованности в результатах разрешения дела, вытекающей из отношений товарищества, родства, симпатий и антипатий, связей по работе.

Возможность наличия у свидетеля иной, неюридической заинтересованности не дает оснований к тому, чтобы вообще не использовать такое лицо в качестве источника доказательств.

В гражданском процессуальном законодательстве закреплены две основные обязанности свидетеля — явиться по вызову суда и дать правдивые показания по известным ему обстоятельствам дела (ст. 62 ГПК).

Если вызванный свидетель не явится в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, он подвергается штрафу в размере до ста установленных законом минимальных размеров оплаты труда, а при неявке по вторичному вызову — принудительному приводу (ч. 2 ст. 160 ГПК).

Для того чтобы обеспечить гарантию получения достоверных показаний свидетеля, закон устанавливает, что в качестве таковых не могут быть вызваны и допрошены:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) лица, которые в силу своих физических или психических недостатков неспособны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания (пп. 1, 2 ч. 1 ст. 61 ГПК).

Интересной является проблема свидетельского иммунитета, т. е. права свидетеля отказаться от дачи показаний в суде и обязанности суда в отдельных, предусмотренных в Конституции РФ и федеральных законах случаях освобождать свидетеля от дачи показаний.

Заключение эксперта

Заключение эксперта (экспертов) как средство доказывания формируется в результате исследования отдельных фактических обстоятельств дела лицами, обладающими специальными познаниями в области науки, искусства, техники, ремесла.

Сведущие лица, имеющие специальные познания в области науки, искусства, техники и ремесла, привлекаемые судом для проведения экспертизы, называются судебными экспертами.

Экспертиза есть исследование представленных судом объектов, проводимое экспертами на базе специальных познаний и на научной основе с целью извлечения сведений о фактах, имеющих значение для правильного разрешения дела, совершаемое в определенном процессуальном порядке и с соблюдением установленных в процессуальном законе правил.

Судебным доказательством является не экспертиза как способ исследования, извлечения и получения информации о фактических обстоятельствах, а заключение экспертов, сформулированное на основе экспертизы.

Процессуальное положение эксперта рассматривается как несовместимое с положением члена суда, прокурора, свидетеля, переводчика, представителя, секретаря судебного заседания. Этим достигаются объективность и истинность заключений экспертов как судебных доказательств.

Эксперт может давать ответы только по вопросам факта, но не права.

Экспертиза в гражданском процессе назначается только судом либо судьей и проводится в установленном гражданским процессуальным законом порядке (ст. 75 ГПК). Она делится на виды в зависимости от: 1) характера применения специальных знаний при исследовании; 2) качества проведенной экспертизы и ее полноты.

Участие специалиста в гражданском процессе

Участие специалиста относится к сравнительно новому явлению в гражданском судопроизводстве.

Правовое положение специалиста и эксперта во многом сходно. Так, привлечение эксперта и специалиста необходимо в тех случаях, когда требуются определенные специальные познания и навыки в какой-либо сфере, что необходимо для доказательства обстоятельств, на которые ссылаются лица, участвующие в деле. Назначение экспертизы проводится в случаях, когда необходимо проведение исследования, осуществление технических действий, проведение сравнительного анализа и т.п. Эксперт и специалист являются участниками процесса, но не являются лицами, участвующими в деле. Они обладают одинаковыми процессуальными правами и несут одинаковые процессуальные обязанности. Им может быть заявлен отвод по одним и тем же основаниям.

Однако, в отличие от заключения эксперта консультация специалиста не относится к средствам доказывания. Конструкция ч. 1 ст. 55 ГПК РФ, четко очерчивающая круг средств доказывания при переходе на состязательную модель правосудия по гражданским делам, ограничивает возможности суда и лиц, участвующих в деле, по установлению действительных обстоятельств правовой коллизии.

Законодатель в ч. 3 ст. 185 ГПК РФ указывает, что в целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений суд вправе привлечь специалиста, а в необходимых случаях назначить экспертизу.

Немедленное исполнение судебного решения

Из общего правила о том, что решение исполняется после вступления в законную силу, существуют исключения: обязательное и факультативное немедленное исполнение.

Обязательное немедленное исполнение осуществляется в силу прямого предписания закона. В соответствии со ст. 210 ГПК немедленному исполнению подлежат решения:

1) о присуждении алиментов;2) о присуждении рабочему или служащему заработной платы, но не свыше чем за один месяц;3) о присуждении колхознику оплаты за труд, но не свыше среднего заработка за один месяц;4) о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника;5) о назначении даты выборов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления.

Факультативное немедленное исполнение осуществляется по просьбе истца, принятой судом. Согласно ст. 211 ГПК могут быть немедленно исполнены решения полностью либо в части:

1) о присуждении платежей в возмещение вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;2) 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;3) по всем другим делам, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или самое исполнение может оказаться невозможным.

При допущении немедленного исполнения по основаниям, указанным в пункте 3 настоящей статьи, суд или судья может потребовать от истца обеспечения поворота исполнения решения на случай отмены решения суда или судьи.

Вопрос о допущении немедленного исполнения решения рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для разрешения вопроса о немедленном исполнении.

На определение суда или судьи по вопросу о немедленном исполнении решения может быть подана частная жалоба или принесен протест. Подача частной жалобы или протеста на определение о немедленном исполнении решения не приостанавливает исполнение этого определения.