**Защита прав и законных интересов граждан и организаций**

Конституция РФ гарантирует каждому право защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Право на обращение в суд за защитой нарушенного субъективного права и законного интереса - широкое, подлинно демократическое, конституционное право, в котором воплощается доступность правосудия. В Конституции закреплено равенство всех перед законом и судом (ст. 19), а также право граждан Российской Федерации участвовать в отправлении правосудия (ч. 5 ст. 32).

В общем виде право на защиту можно определить как предоставленную управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права.

Право на защиту - не только гарантия интересов личности, но и гарантия интересов правосудия, она - социальная ценность.

Защита субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, то есть посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты.

По общему правилу защита гражданских прав осуществляется в судебном порядке. Основная масса гражданских споров рассматривается судами общей юрисдикции. Наряду с ними судебную власть осуществляют арбитражные суды, которые разрешают споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности. В качестве средств судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает иск, то есть обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой.

В соответствии со ст. 2, 45, 46 Конституции РФ гражданам России гарантируется право на судебную защиту от неправомерных действий (бездействий) органов исполнительной власти, должностных лиц. Реализация конституционного права на судебную защиту происходит посредством судебной власти (ст. 118 Конституции), в частности деятельности суда.

Судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.[1]

Включение в судебную систему арбитражных судов, созданных вместо ранее существовавших несудебных органов, расширило сферу правосудия по гражданским делам, поскольку к их компетенции отнесено разрешение экономических споров и иных дел (ст. 127 Конституции).

Согласно ст. 4 Федерального конституционного закона “Об арбитражных судах в Российской Федерации”, вступившего в силу с 1 июля 1995 года, арбитражные суды осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции.

Задачами арбитражного судопроизводства являются защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов юридических лиц и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в указанной сфере (ст. 2 Арбитражного процессуального Кодекса - АПК).

Сопоставление ст. 22 АПК со ст. 25 ГПК и другими законами, определяющими подведомственность гражданских дел общему или арбитражному суду, показывает, что разграничение подведомственности между ними проводится в отношении споров, возникающих из гражданских правоотношений, и в сфере управления в основном по субъектному составу и их предпринимательской деятельности. [2]

**Порядок обращения в Европейский суд по правам человека. Порядок принятия жалоб и рассмотрения дел. Постановление Европ.суда. Исполнение постановлений. Значение решений и постановлений.**

5 мая 1998 года Российская Федерация ратифицировала Европейскую Конвенцию о защите прав человека и основных свобод.

С этого момента российские граждане получили реальную возможность направлять индивидуальные жалобы, связанные с нарушением их прав, в Европейский Суд по правам человека (г. Страсбург).

Европейский Суд представляет собой наднациональный судебный орган, обращение в который возможно лишь при условии исчерпания всех внутригосударственных средств защиты.

Суд рассматривает заявления, направленные от любого лица, неправительственной организации или группы лиц, которые считают, что в отношении их были нарушены права, предусмотренные Европейской Конвенцией.

Суд рассматривает только те жалобы, которые направлены против государства, подписавшего и ратифицировавшего Конвенцию по правам человека, и которые относятся к событиям наступившим после ратификации настоящей Конвенции этим государством.

Суд не рассматривает жалобы, направленные против частных лиц или негосударственных (коммерческих) организаций. Ни один российский гражданин или неправительственная организация не могут настаивать на удовлетворении даже самых справедливых требований, если сам факт нарушения тех или иных прав произошел до ратификации Россией Конвенции по правам человека (5 мая 1998г).

Суд рассматривает жалобы только против действий или решений государственных органов власти и не принимает жалобы, направленные против частных лиц или государственных учреждений.

Суд рассматривает жалобы, связанные с нарушением тех прав, которые гарантированы Конвенцией и Протоколами к ней. В остальных случаях жалобы отклоняются. Российским гражданам надо иметь ввиду то, что большинство социально-экономических прав не закреплены в Конвенции. В ней устанавливаются, главным образом, гражданские и политические права.

В качестве определяющего условия принятия жалоб к рассмотрению Конвенция формулирует требование об исчерпании всех внутригосударственных правовых средств защиты. Это значит, что защиту прав человека должны обеспечивать прежде всего государственные органы, в первую очередь включая национальные суды, которые обязаны признавать принципы и нормы Конвенции в качестве приоритетной основы своей деятельности. По общему правилу нет необходимости обращаться в Верховный Суд РФ в качестве суда последней инстанции, достаточно обратиться в местный суд первой инстанции, а также в порядке обжалования в соответствующий суд второй инстанции (городской, областной и др.).

Также особое внимание следует обратить на правило, согласно которому Суд может принять дело к рассмотрению после исчерпания всех внутренних средств правовой защиты и лишь в течение шести месяцев с даты принятия окончательного решения на национальном уровне (после решения суда II инстанции). Это означает, что любой российский гражданин может направить свою жалобу в Суд, если окончательное решение по его делу будет принято после ратификации Россией Конвенции по правам человека и только в течении шести месяцев после этой даты.

Суд не рассматривает жалобы, которые являются анонимными; являются по существу теми же, которые уже были рассмотрены Судом ранее или уже являются предметом другой процедуры международного разбирательства или урегулирования; являются необоснованными; представляют собой злоупотребление правом подачи петиции.

Суд может на любой стадии разбирательства принять решение об исключении жалобы из своего списка дел, т.е. определить ее как неприемлемую, если:

- жалоба не соответствует вышеназванным правилам;

- заявитель более не намерен добиваться рассмотрения своей жалобы;

- вопрос был уже решен;

- по любой другой причине, если Суд посчитает нецелесообразным продолжать рассмотрение петиции.

Процесс рассмотрения жалобы Судом не предполагает никаких расходов, так как процедура является бесплатной и не требует обязательного участия адвоката. Так же Европейский Суд при определенных условиях может оказывать бесплатную юридическую помощь заявителю, не имеющему достаточных финансовых средств. В этом случае заявитель должен документально подтвердить отсутствие у него необходимых средств.

Заявитель может получить освобождение от уплаты судебных издержек при защите своего дела в Суде. При подаче заявления следует обратить особое внимание на статьи Европейской Конвенции, на которые надо обязательно ссылаться в Вашем заявлении. Вам также следует дать четкое, ясное и краткое описание фактов, свидетельствующих о нарушении Ваших прав. Эти факты надо описать в хронологическом порядке с указанием детального рассмотрения дела в судах и иных органах власти. При этом следует приложить копии всех решений по Вашей жалобе из всех инстанций судов, где рассматривалось ваше дело. Особое внимание следует обратить на необходимость указать точные даты всех решений. Ведь, как уже отмечалось, Суд принимает заявление к рассмотрению лиц в течении шести месяцев с даты принятия окончательных решений на национальном уровне.

Несмотря на то, что официальными языками Совета Европы являются английский и французский, заявителю предоставляется право подавать индивидуальную жалобу на своем родном языке. Жалобы направляются в Суд непосредственно заявителем. Никакие государственные учреждения не могут быть использованы в качестве посредников для их пересылки адресату. После получения Вашей жалобы Секретариат Совета Европы направит Вам необходимую информацию о Ваших дальнейших действиях.

Ратификация Конвенции и признание юрисдикции Европейского суда означает также и то, что деятельность всех российских органов государственной власти, в особенности судебных, их решения и используемые процедуры, равно как и решения законодательных органов, не должны противоречить положениям Конвенции, тем более что в соответствии со ст. 15, ч. 4 Конституции Российской Федерации она образует составную часть российской правовой системы.

Европейский суд не является высшей инстанцией по отношению к судебной системе государства-участника Конвенции. Поэтому он не может отменить решение, вынесенное органом государственной власти или национальным судом, не даёт указаний законодателю, не осуществляет абстрактный контроль национального законодательства или судебной практики, не имеет права давать распоряжения о принятии мер, имеющих юридические последствия. Суд рассматривает только конкретные жалобы с тем, чтобы установить, действительно ли были допущены нарушения требований Конвенции. Однако Суд вправе присудить «справедливое удовлетворение претензии» в виде финансовой компенсации материального ущерба и морального вреда, а также возмещение выигравшей стороне всех издержек и расходов.

За всю многолетнюю практику Европейского суда не было зафиксировано ни одного случая неисполнения решений Суда государствами-членами Совета Европы. Иное, согласно Уставу Совета Европы, может привести к приостановлению членства государства и, в конце концов, в соответствии с решением Комитета министров, — исключению государства из состава Совета Европы. В случае, если государство констатирует, что без изменения законодательства или судебной практики рассмотренная Европейским судом ситуация может повториться, оно, как правило, осуществляет необходимые новации.

В соответствии со ст. 46 Конвенции, надзор за исполнением решений Суда осуществляет Комитет министров Совета Европы, который во исполнение этой нормы призван следить не только за своевременной выплатой денежной компенсации, но и за тем, как государство-участник Конвенции исправляет ставшие очевидными в свете решения Суда расхождения норм его внутреннего права или позиции судебной практики со стандартами Совета Европы. Юридически решение, вынесенное Судом, обязательно лишь для государства-ответчика по делу. Однако нередко значимость решений Суда выходит за национальные пределы, воздействуя на право и судебную практику и других государств-участников Конвенции.

**Роль судебных органов в формировании гражданского правового общества**

Гражданское общество — это сфера самопроявления свободных граждан и добровольно сформировавшихся ассоциаций и организаций, независимая от прямого вмешательства и произвольной регламентации со стороны государственной власти. Согласно классической схеме Д. Истона, гражданское общество выступает как фильтр требований и поддержки общества к политической системе. [1] Развитое гражданское общество является важнейшей предпосылкой построения правового государства и его равноправным партнером.[2] В Конституции России 1993 года термин «гражданское общество» не используется, а из всех институтов гражданского общества в федеральном законодательстве отмечена только адвокатура. [3]

Гражданское общество - один из феноменов современного общества, совокупность социальных образований (групп, коллективов), объединенных специфическими интересами (экономическими, этническими, культурными и так далее), реализуемыми вне сферы деятельности государства и позволяющими контролировать действия государственной машины.

Гражданское общество — понятие, обозначающее совокупность неполитических отношений в обществе: экономических, социальных, нравственных, религиозных, национальных и других.

Гражданское общество можно определить также как совокупность общественных отношений вне рамок властно-государственных структур, но не вне рамок государства как такового.

Признаки гражданского общества

- Наличие в обществе свободных владельцев средств производства;

- Развитая демократия;

- Правовая защищённость граждан;

- Определённый уровень гражданской культуры;

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека;

- самоуправляемость;

- конкуренция образования их структур и отдельных групп лиц;

- свободно формирующиеся общественные мнения и плюрализм;

- легитимность.

Гражданское общество выполняет ряд важных социальных функций:

- На основе законности оно обеспечивает защиту частных сфер жизни человека и гражданина от необоснованной жесткой регламентации государства и других политических структур.

- На базе ассоциаций гражданского общества создаются и развиваются механизмы общественного самоуправления.

- Гражданское общество является одним из важнейших и мощных рычагов в системе «сдержек и противовесов», стремления политической власти к абсолютному господству. - Оно защищает граждан и их объединения от незаконного вмешательства в их деятельность государственной власти и тем самым способствует формированию и упрочению демократических органов государства, всей его политической системы. Для выполнения этой функции у него есть немало средств: активное участие в избирательных кампаниях и референдумах, акциях протестов или поддержки тех или иных требований, большие возможности в формировании общественного мнения, в частности, с помощью независимых средств массовой информации и коммуникаций.

- Институты и организации гражданского общества призваны обеспечивать реальные гарантии прав и свобод человека, равный доступ к участию в государственных и общественных делах.

- Гражданское общество выполняет также функцию социального контроля по отношению к своим членам. Оно независимо от государства, располагает средствами и санкциями, с помощью которых может заставить индивиды соблюдать общественные нормы, обеспечить социализацию и воспитание граждан.

- Гражданское общество выполняет также коммуникационную функцию. В демократическом обществе проявляется многообразие интересов. Широчайший спектр этих интересов является результатом тех свобод, которыми располагает гражданин в условиях демократии. Демократическое государство призвано максимально удовлетворять интересы и потребности своих граждан. Однако в условиях экономического плюрализма эти интересы столь многочисленны, столь разнообразны и дифференцированы, что государственная власть практически не имеет каналов информации обо всех этих интересах. Задача институтов и организации гражданского общества информировать государство о конкретных интересах граждан, удовлетворение которых возможно лишь силами государства.

- Гражданское общество выполняет стабилизирующую функцию своими институтами и организациями. Оно создает прочные структуры, на которых держится вся общественная жизнь. В сложные исторические периоды (войны, кризисы, депрессии), когда государство начинает шататься, оно «подставляет свое плечо» — прочные структуры гражданского общества.

ОРГАНЫ ПРАВОСУДИЯ (СУДЕБНЫЕ ОРГАНЫ) — предусмотренные Конституцией страны суды, осуществляющие судебную власть. Осуществление специфического вида государственной деятельности — правосудия производится посредством разрешения гражданских, уголовных и иных дел. Правосудие осуществляется в форме уголовного, гражданского, конституционного и административного судопроизводства и имеет процессуальный характер. Судьи при осуществлении правосудия подчинены только закону. Особенностью судебной власти является и то, что она осуществляется преимущественно федеральными судами. В ведении субъектов Федерации находятся только конституционные (уставные) суды и мировые судьи.

**История создания Европейского суда по правам человека**

Европейский суд по правам человека (англ. European Court of Human Rights, фр. Cour européenne des droits de l’homme) — международный орган, юрисдикция которого распространяется на все государства-члены Совета Европы, ратифицировавшие Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод, и включает все вопросы, относящиеся к толкованию и применению Конвенции, включая межгосударственные дела и жалобы отдельных лиц.

Его защита распространяется на граждан России с 5 мая 1998 года.

**История возникновения**

Вступившая в силу 3 сентября 1953 года Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод не только провозгласила основополагающие права человека, но и создала особый механизм их защиты.

Первоначально этот механизм включал три органа, которые несли ответственность за обеспечение соблюдения обязательств, принятых на себя государствами-участниками Конвенции: Европейскую комиссию по правам человека, Европейский суд по правам человека и Комитет министров Совета Европы.

С 1 ноября 1998 года, по вступлении в силу Протокола № 11, первые два из этих органов были заменены единым, постоянно действующим Европейским судом по правам человека. Его местонахождение — Дворец прав человека в Страсбурге (Франция), где находится и сам Совет Европы.

Согласно первоначальной системе все жалобы, поданные индивидуальными заявителями или государствами-участниками Конвенции, становились предметом предварительного рассмотрения Европейской комиссии по правам человека. Она рассматривала вопрос об их приемлемости и при положительном решении передавала дело в Европейский суд по правам человека для принятия окончательного, имеющего обязательную силу решения. Если дело не передавалось в Суд, оно решалось Комитетом министров. С 1 октября 1994 года заявителям было предоставлено право самим передавать свои дела в Суд по жалобам, признанным Комиссией приемлемыми.

Европейский суд призван обеспечивать неукоснительное соблюдение и исполнение норм Конвенции её государствами-участниками. Он осуществляет эту задачу путём рассмотрения и разрешения конкретных дел, принятых им к производству на основе индивидуальных жалоб, поданных физическим лицом, группой лиц или неправительственной организацией. Возможна также подача жалобы на нарушение Конвенции государством-членом Совета Европы со стороны другого государства-члена.

Начав свою деятельность в 1959 году, Европейский суд к концу 1998 года (когда он был реформирован) принял решения по существу в 837 делах, подавляющее большинство из которых — по жалобам граждан. Первое решение по существу дела суд принял в 1960 году (Lawless v. Ireland), первое решение по существу в пользу заявителя — в 1968 году (Neumeister v. Austria). После реформы Суда в 1998 году его активность повысилась, и к началу 2010 года суд вынес уже 12 198 решений по существу, из них в 10 156 констатировал нарушения Конвенции или ее протоколов.[1]

Ратификация Россией Европейской конвенции позволяет всем лицам, находящимся под её юрисдикцией, обращаться в Европейский суд, если они считают свои права нарушенными, что подтверждается Конституцией Российской Федерации (статьёй 46, часть 3), в которой говорится, что «каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты».

[править]

**Условия подачи жалоб**

Прежде, чем жалоба будет подана в Суд, необходимо строгое соблюдение нескольких непременных условий.

Предметом жалобы могут быть только права и свободы гарантируемые Конвенцией или её Протоколами. Перечень этих прав достаточно широк, но в нём отсутствуют некоторые права, известные новейшему конституционному законодательству. В частности, Конституция Российской Федерации (глава 2, «Права и свободы человека и гражданина»), охватывая все права человека, о которых говорит Конвенция, называет и некоторые другие, например, право на труд, право на социальное обеспечение и др. Эти права закреплены в другой Конвенции Совета Европы — Европейской социальной хартии, однако юрисдикция Европейского суда основана исключительно на Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Согласно статье 34 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод, Суд может принимать жалобы от любого физического лица, любой неправительственной организации или любой группы частных лиц, которые утверждают, что явились жертвами нарушения со стороны государств-участников Конвенции (они называются в Конвенции Высокими Договаривающимися Сторонами) их прав, признанных в настоящей Конвенции или в Протоколах к ней.

Заявителю необязательно являться гражданином государства — члена Совета Европы или вообще гражданином государства, на которое он подает жалобу.

Чаще всего при рассмотрении жалоб Суду приходится иметь дело с так называемыми прямыми (непосредственными) жертвами: обращающееся лицо само непосредственно уже стало жертвой нарушения его права.

Кроме этого, в практике Европейского суда существуют и другие понятия жертвы. Лицо может быть признано потенциальной жертвой в случае, если оно подвергается реальному риску применения к нему законодательства, противоречащего Европейской Конвенции, и его права, закрепленные в Конвенции, будут нарушены. В данном случае очень важно указать, почему к заявителю применимы положения законодательства, при каких обстоятельствах существует реальный риск такого применения.

Косвенная жертва: в практике Европейского Суда признано, что лицо может испытывать нарушение своих личных прав и из-за того, что нарушены права другого. Поэтому в определенных обстоятельствах лицо может подать жалобу о нарушении своих прав несмотря на то, что само непосредственно не претерпевало ущерба. Для этого необходимо, чтобы у этого лица с непосредственной жертвой была очень близкая связь (родственная или иная). Наиболее распространенным примером будет являться обращение родственников лица по вине государственных органов или по причине необеспечения ими надлежащей защиты права на жизнь, а родственники в этом случае испытывают нравственные страдания и несут материальные убытки.

Жалоба должна быть подана не позднее чем через шесть месяцев после окончательного рассмотрения вопроса компетентным государственным органом. Этот срок восстановлению не подлежит.

Жаловаться можно только на те нарушения, которые имели место после даты ратификации Конвенции государством. В случае с Российской Федерацией такой датой будет 5 мая 1998 года.

Для того, чтобы жалоба была признана приемлемой по существу, заявителем должны быть исчерпаны все внутригосударственные средства защиты своего права, и прежде всего судебные средства такой защиты. Для Российской Федерации исчерпанием внутренних средств правовой защиты будет прохождение заявителем первой и кассационной инстанций. Надзорная инстанция не признается эффективным средством правовой защиты, так как заявитель не обладает правом самостоятельно инициировать процедуру судебного разбирательства по своему делу, а может только просить уполномоченное лицо об этом.

Жалобы, направляемые в Европейский суд, должны касаться событий, за которые несёт ответственность государственная власть. Жалобы против частных лиц и организаций Европейским судом не принимаются к рассмотрению.

**Юрисдикция Европейского суда по правам человека**

Ратификация Конвенции и признание юрисдикции Европейского суда означает также и то, что деятельность всех российских органов государственной власти, в особенности судебных, их решения и используемые процедуры, равно как и решения законодательных органов, не должны противоречить положениям Конвенции, тем более что в соответствии со ст. 15, ч. 4 Конституции Российской Федерации она образует составную часть российской правовой системы.

Европейский суд не является высшей инстанцией по отношению к судебной системе государства-участника Конвенции. Поэтому он не может отменить решение, вынесенное органом государственной власти или национальным судом, не даёт указаний законодателю, не осуществляет абстрактный контроль национального законодательства или судебной практики, не имеет права давать распоряжения о принятии мер, имеющих юридические последствия. Суд рассматривает только конкретные жалобы с тем, чтобы установить, действительно ли были допущены нарушения требований Конвенции. Однако Суд вправе присудить «справедливое удовлетворение претензии» в виде финансовой компенсации материального ущерба и морального вреда, а также возмещение выигравшей стороне всех издержек и расходов.

За всю многолетнюю практику Европейского суда не было зафиксировано ни одного случая неисполнения решений Суда государствами-членами Совета Европы. Иное, согласно Уставу Совета Европы, может привести к приостановлению членства государства и, в конце концов, в соответствии с решением Комитета министров, — исключению государства из состава Совета Европы. В случае, если государство констатирует, что без изменения законодательства или судебной практики рассмотренная Европейским судом ситуация может повториться, оно, как правило, осуществляет необходимые новации.

В соответствии со ст. 46 Конвенции, надзор за исполнением решений Суда осуществляет Комитет министров Совета Европы, который во исполнение этой нормы призван следить не только за своевременной выплатой денежной компенсации, но и за тем, как государство-участник Конвенции исправляет ставшие очевидными в свете решения Суда расхождения норм его внутреннего права или позиции судебной практики со стандартами Совета Европы. Юридически решение, вынесенное Судом, обязательно лишь для государства-ответчика по делу. Однако нередко значимость решений Суда выходит за национальные пределы, воздействуя на право и судебную практику и других государств-участников Конвенции.

**Право на предъявление иска**

право возбудить и поддерживать судебное рассмотрение спора в арбитражном суде 1 инстанции с целью его разрешения, право на правосудие по конкретному спору.

В арбитражном процессе исковая защита принадлежит юр. лицам и гражданину - предпринимателю. Заинтересованное лицо может обратиться в арбитражный суд за защитой своих законных интересов и нарушенных или оспариваемых прав.

Право на обращение в арбитражный суд в защиту гос. и общественных интересов имеют прокурор, госорганы и органы местного самоуправления. Право на предъявление иска подразумевает наличие лишь некоторых материальных и устанавливаемых условий - так называемых "предпосылок права на предъявление иска".

Арбитражному процессу известны следующие предпосылки:

Надо, чтобы истец и ответчик обладали процессуальной правоспособностью, т. е. способностью быть стороной в арбитражном деле.

Возбуждаемое дело рассматривается арбитражным судом лишь в том случае, если оно подлежит разрешению в арбитражном суде, т.е. если оно подведомственно арбитражному суду.

Не может быть возбуждено арбитражное дело в случае, если имеется вступившее в силу принятое по спору между этими же лицами, по тем же основаниям решение или определение о прекращении производства по делу, либо об утверждении мирового соглашения суда общей юрисдикции, арбитражного суда, а также третейского суда. Если решение суда не будет в установленном порядке отменено, то иск, однажды разрешенный, не может быть вторично рассмотрен судом.

Специфичными предпосылками права на предъявление иска в арбитражный суд являются условия:

истцом не соблюдены требования досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора с ответчиком, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;

дело не подсудно данному арбитражному суду.

Статья 131. Форма и содержание искового заявления

1. Исковое заявление подается в суд в письменной форме.

2. В исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование суда, в который подается заявление;

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

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;

4) в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;

5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

6) цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;

7) сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;

8) перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

3. В исковом заявлении, предъявляемом прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, должно быть указано, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, а также должна содержаться ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающие способы защиты этих интересов.

В случае обращения прокурора в защиту законных интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином.

4. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд.

**Порядок оспаривания решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих**

В соответствии со статьей 46 Конституции Российской Федерации и главой 25 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации граждане и организации вправе обратиться в суд за защитой своих прав и свобод с заявлением об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, в результате которых, по мнению указанных лиц, были нарушены их права и свободы или созданы препятствия к осуществлению ими прав и свобод либо на них незаконно возложена какая-либо обязанность или они незаконно привлечены к ответственности.

Под решениями, подлежащими оспариванию, следует понимать ненормативные правовые акты (акты, устанавливающие, изменяющие или отменяющие права и обязанности конкретных лиц), принятые органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом. Указанные акты, как правило, облечены в форму распоряжений, приказов, постановлений и т.п.

К действиям, которые могут быть оспорены, относятся любые юридические факты, возникающие в результате деятельности указанных органов и должностных лиц, не оформленные в виде правовых актов и затрагивающие права и свободы заявителя.

Бездействием является не совершение соответствующими органами, должностными лицами действий (непринятие решений), обязанность по совершению (принятию) которых возложена на них законом либо иным нормативным правовым актом.

Особенности обжалования определяются Законом об обжаловании в суд действий и решений, порядок обжалования также закреплен ст. 254 Гражданского процессуального кодекса РФ.

В судебном порядке на основании ст. 254 Гражданского процессуального кодекса РФ, могут быть обжалованы действия всех лиц, которые постоянно или временно занимают в государственных органах, органах местного самоуправления должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, либо исполняют такие обязанности по специальному полномочию.

Права граждан оспорить в суде решение, действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего распространены и на организации.

Законодателем созданы благоприятные условия гражданам, а также и организациям, для обращения в суд:

Во-первых, гражданин, организация могут выбирать административную или судебную формы защиты своих прав и свобод, т.е. могут обратиться с заявлением об оспаривании решений и действий (бездействия) органов и лиц, как непосредственно в суд, так и вышестоящий орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному и муниципальному служащему. При этом избрание административной формы защиты, не лишает заинтересованного лица права обращения в суд, и не является обязательным условием для подачи заявления в суд;

Во-вторых, гражданин определяет по своему усмотрению суд (альтернативная подсудность) для рассмотрения его заявления, т.е. может обратиться в суд как по своему месту жительства, так и по месту нахождения органа, должностного лица, чьи решения, действия оспариваются.

Заявление может быть подано как самим гражданином, так и его представителем, имеющим надлежащим образом оформленные полномочия.

В суд могут быть обжалованы как единоличные, так и коллегиальные действия (бездействия), решения государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, в результате которых:

- нарушены права и свободы гражданина;

- созданы препятствия осуществлению гражданином его прав и свобод;

- на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к какой-либо ответственности.

Каждый гражданин имеет право получить, а должностное лицо, государственные, муниципальные служащие обязаны ему предоставить возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если нет установленных федеральным законом ограничений на информацию, содержащуюся в этих документах и материалах.

Действия (бездействие), решения государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих могут быть обжалованы в течение трех месяцев, при этом в случае пропуска этого срока он может быть восстановлен судом при наличии уважительных причин.

Установленный срок начинает течь со следующего дня после дня, когда лицо узнало о нарушении своих прав или свобод. Этот момент может быть определен датой получения письменного документа, которым нарушаются права и свободы гражданина, устного отказа в приеме документов, письменного отказа вышестоящего органа в удовлетворении жалобы и т.д.

Заявление об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих должно быть оформлено применительно к правилам, предусмотренным ст. ст. 131, 132 ГПК РФ, и оплачено государственной пошлиной, согласно ст. 333.19 Налогового кодекса РФ, в размере 100 рублей.

Заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего рассматривается судом в течение десяти дней с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействие) которых оспариваются. (статья 257 ГПК РФ).

Суд, признав заявление обоснованным, принимает решение об обязанности соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствие к осуществлению гражданином его прав и свобод. (статья 258 ГПК РФ)

Также одной из важнейших гарантий защиты прав и свобод граждан в сфере государственного управления является установленная статья 53 Конституции Российской Федерации обязанность государства возместить вред, причиненный незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Статьи 16 и 1069 ГК РФ предусматривают, что вред, причиненный незаконными

действиями (бездействием) государственных органов, органов местного самоуправления

либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону акта, возмещается за счет казны РФ, казны соответствующего субъекта РФ, муниципального образования

**Понятие, предмет и система гражданского процессуального права**

гражданское процессуальное право суд

Гражда́нское процессуа́льное пра́во — отрасль права, включающая совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между судом и иными участниками судебного производства в ходе осуществления правосудия по гражданским делам, а также исполнения судебных постановлений.

Гражданским процессуальным правом именуются также юридическая наука и учебная дисциплина, предметом которых являются правовые нормы, регулирующие отношения в сфере правосудия по гражданским делам.

**Предмет и метод правового регулирования**

Предметом гражданского процессуального права являются общественные правоотношения, возникающие между судом, с одной стороны, и любым другим участником гражданского судопроизводства, с другой стороны.

Метод, используемый в регулировании отношений в сфере гражданского судопроизводства, характеризуется как императивно-диспозитивный, то есть сочетающий в себе императивный метод в части регулирования вопросов, связанных с действиями суда, и диспозитивный метод в регулировании поведения и процессуальной деятельности участников судебного процесса. Гражданский процесс в Российской Федерации организован таким образом, что лица, заинтересованные в определённом исходе дела, сами проявляют активность в отношениях с судом, без вменения им это в обязанности. Со своей стороны, суд не вправе оставить без внимания и оценки любое процессуальное действие участника процесса. В результате рассмотрения дела суд обязан вынести решение, которое приобретает общеобязательную силу, обеспеченную механизмом государственного принуждения.

Отдельными процессуалистами высказывается мнение о том, что метод регулирования отношений в гражданском процессуальном праве имеет черты только императивности, так как предметом регулирования отрасли являются отношения между властным органом — судом и иными участниками процесса, которые обязаны подчиняться решениям такого органа.

**Система отрасли**

В составе гражданского процессуального права принято различать общие положения, относящиеся по содержанию ко всему процессу, и нормы, регулирующие производство по отдельным стадиям процесса, включая исполнительное производство, а также правила, регулирующие процессуальные действия с иностранным элементом.

Общая часть гражданского процессуального права состоит из основных институтов, закрепленных в разделах «Общие положения» ГПК РФ и АПК РФ:

принципы правосудия;

подведомственность и подсудность гражданских дел;

статус лиц, участвующих в деле;

организация представительства в суде;

система доказательств и порядок доказывания

и проч.

Особенная часть регулирует порядок осуществления процессуальных действий и структурно следует логике развития отношений в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела от момента обращения заинтересованного лица в суд до момента реальной защиты его прав.

**Сотрудничество судов РФ и иностранных судов. Исполнение решений иностранных судов**

Международное сотрудничество - добровольная помощь дарителя одной страны (будь то Государство, местные власти или общественная организация) населению другой страны. Это население может получать помощь прямо от дарителя или же через посредничество его Государства, местных властей или местных общественных организаций.

Универсальная форма организации совместного или взаимосогласованного производства с участием иностранных партнеров двух или нескольких стран, основанная на распределении производства продукции, коммерческом сотрудничестве, взаимной гарантии рисков, общей защите инвестиций и промышленных секретов.

Международное сотрудничество покрывает очень разные сферы деятельности. В том числе:

улучшение здравоохранения

улучшение образования

улучшение условий окружающей среды

сокращение социально-экономического неравенства

антитеррористическая деятельность

ПРИЗНАНИЕ И ПРИВЕДЕНИЕ В ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ИНОСТРАННЫХ СУДОВ И ИНОСТРАННЫХ АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ — решения судов иностранных государств, принятые ими по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные суды), решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые ими на территориях иностранных государств по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные арбитражные решения), признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом. Вопросы признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения разрешаются арбитражным судом по заявлению стороны в споре, рассмотренном иностранным судом, или стороны третейского разбирательства.

Признание и исполнение

Решение иностранного суда или арбитража не может быть исполнено в РФ до тех пор, пока оно не признано российским судом. Это ключевой момент в описываемой процедуре. Признание означает констатацию того, что соответствующее решение имеет юридическую силу на территории России, о чем суд выносит определение, именуемое также экзекватурой. И только после этого можно переходить к приведению решения иностранного суда в исполнение путем выдачи российским судом исполнительного листа.

Cогласно российскому процессуальному законодательству, решение иностранного суда или иностранное арбитражное решение может быть признано и приведено в исполнение только в том случае, если это предусматривает соответствующий международный договор или федеральный закон (ч. 4 ст. 16 и ч.1 ст. 241 АПК РФ). В настоящий момент существует целый ряд международных договоров, предусматривающих признание и приведение в исполнение иностранных арбитражных и судебных решений.

Арбитражные решения признаются на территории нашей страны согласно Нью-Йоркской Конвенции от 10 июня 1958 г. «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» (далее – Конвенция), в которой на сегодняшний день участвует 126 государств (в том числе и Россия). В ст. III Конвенции определено, что каждое присоединившееся к ней государство признает арбитражные решения как обязательные и приводит их в исполнение в соответствии с процессуальными нормами той территории, где испрашивается признание и приведение в исполнение данных решений. Эта же статья вводит дополнительную гарантию, по которой к признанию и приведению в исполнение арбитражных решений не должны применяться существенно более обременительные условия или более высокие пошлины или сборы, чем те, которые установлены для признания и приведения в исполнение внутренних решений.

Что касается решений иностранных государственных судов, то здесь ситуация менее обнадеживающая. Международные договоры, предписывающие признавать и приводить в исполнение подобные решения, у РФ заключены только с 36 государствами. Из таких договоров регионального характера в первую очередь следует упомянуть Киевское соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20 марта 1992 г. Его участниками являются 10 государств, входящих в состав СНГ (включая Россию). Также у России существует ряд двусторонних международных договоров (в общей сложности их насчитывается 26) по вопросам признания и приведения в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений. Среди них выделяются соглашения, которые устанавливают упрощенный (по сравнению с национальным) порядок приведения решения иностранного суда в исполнение. В частности, в ст. 1 Соглашения с Беларусью о порядке взаимного исполнения судебных актов арбитражных судов и хозяйственных судов от 17 января 2001 г. указано, что акты арбитражных и хозяйственных судов договаривающихся государств не требует признания и исполняются в таком же порядке, что и судебные акты судов каждого из этих государств на основании исполнительных документов судов, принявших решения.

Соответственно, судебные и арбитражные акты тех государств, с которыми у России нет международного договора о признании и приведении в исполнение таких актов, следуя букве закона не должны признаваться и приводиться в исполнение на территории РФ.

Однако в последнее время все чаще стали встречаться случаи, когда решения иностранных судов приводились в исполнение и при отсутствии требующегося по закону международного договора. Для этого, как показывает судебная практика, существуют два основания. Во-первых, принцип международной вежливости (comitas gentium), суть которого заключается в том, что члены международного сообщества готовы признавать и приводить в исполнение иностранные судебные решения на своей территории в целях развития сотрудничества и добрососедских отношений друг с другом.

Во-вторых, ст. 6 Конвенции от 4 ноября 1950 г. о защите прав человека и основных свобод, которая устанавливает право каждого на справедливое судебное разбирательство. Согласно толкованию этой статьи, данному Европейским судом по правам человека, исполнение решения, вынесенного любым судом, должно рассматриваться как неотъемлемая часть самого судебного разбирательства, право на которое безусловно гарантируется.

**Задачи ГПП. Стадии гражданского процесса**

Задача науки гражданского процессуального права- определение пути дальнейшего развития демократии в области гражданского судопроизводства и всестороннего совершенствования институтов гражданского процессуального права в направлении их наибольшей эффективности. Перед наукой стоит задача исследования проблем судебной защиты права в целях совершенствования как законодательства, так и правоприменительной деятельности. Особое внимание должно уделяться воспитательной роли правосудия, его нравственным основам.

Наука гражданского процессуального права призвана изучать причины гражданских и иных правонарушений, а также причины судебных ошибок, используя материалы обобщения практики, данные статистики, и разрабатывать меры по предотвращению правонарушений. Тем самым наука гражданского процессуального права, наряду с другими правовыми науками, должна содействовать профилактике различных правонарушений и совершенствованию судебной практики в соответствии с задачами, закрепленными в законе.

Стадии гражданского процесса

1. Возбуждение дела в суде. Стадия начинается с подачи заинтересованным лицом искового заявления, жалобы или (по делам особого производства) заявления. Иногда на этой стадии гражданский процесс завершается: подача заявления в суд не гарантирует возбуждения дела. Дело возбуждается только в том случае, если судья принял его к производству суда.

2. Подготовка дела к судебному разбирательству. Эта стадия обязательна для всех категорий дел, так как от качества ее проведения зависит своевременное и правильное рассмотрение дела по существу и, как правило, в одном судебном заседании.

3. Разбирательство дел в судебном заседании. Именно в суде путем исследования всех фактов и доказательств происходит рассмотрение и разрешение дела по существу, заканчивающееся либо постановлением судебного решения, либо без вынесения судебного решения посредством постановления определения (например, о прекращении производства по делу и т. д.).

4. Рассмотрение дела в суде второй инстанции в отношении постановленных судом решений и определений, не вступивших в законную силу; происходит только в том случае, если заинтересованное лицо считает, что данные судебные постановления вынесены судом первой инстанции незаконно и необоснованно, и обращается с кассационной жалобой или кассационным протестом.

5. Проверка и пересмотр судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, – это возможно только при наличии протестов, поданных должностными лицами, перечисленными в ст. 320 ГПК (например, Генеральным прокурором РФ, Председателем Верховного суда РФ и др.).

6. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, – происходит только в случае, если после вступления в законную силу судебного постановления обнаружатся обстоятельства, которые ранее не были и не могли быть известны как заинтересованному лицу, так и прокурору, а также в других случаях, специально оговоренных в ст. 333 ГПК.

Для претворения решений суда в жизнь существует особая стадия – стадия исполнительного производства, предполагающая действия, направленные на принудительное исполнение судебных постановлений.

**Процессуальные права иностранных лиц при разработке дел в суде. Полномочия суда**

Процессуальные права и обязанности иностранных лиц

1. Иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации (далее также в настоящем разделе - иностранные лица) имеют право обращаться в суды в Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

2. Иностранные лица пользуются процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями.

3. Производство по делам с участием иностранных лиц осуществляется в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами.

4. Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций.

**Понятие гражданского процессуального правоотношения**

Гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения, возникающие в ходе осуществления правосудия по гражданским делам между судом и другими участниками гражданского процесса. Выделяют общие и специфические признаки процессуальных правоотношений.

Для того, чтобы быть участником гражданских процессуальных правоотношений, необходимо обладать процессуальной правосубъектностью. Процессуальная правосубъектность — это процессуальная право- и дееспособность участников гражданского процесса, которые заключаются в праве на судебную защиту прав, свобод и законных интересов, а также способность своими действиями осуществлять процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности.

Под объектом гражданских процессуальных правоотношений понимают то, на что они направлены. Выделяют общий и специальный объекты гражданского процессуального правоотношения. Общий объект — это спор о праве между участниками материально-правового отношения, который должен разрешить суд в исковом производстве, а также требования об установлении юридических фактов или иных обстоятельств по делам особого производства. К специальным объектам относятся те блага, на достижение которых направлено всякое правоотношение.

Все участники судопроизводства могут быть разделены на три группы:

1) суд;

2) лица, участвующие в деле;

3) лица, содействующие правосудию.

Суд — это основной и обязательный субъект гражданских процессуальных правоотношений, поскольку все процессуальные действия совершаются под его контролем.

Лица, участвующие в деле — это лица, имеющие материально-правовой и процессуальный интерес по делу. К числу лиц, имеющих материально-правовой интерес по делу, относятся стороны (истец, ответчик, заявители, заинтересованные лица) и третьи лица. К числу лиц, имеющих процессуальный интерес по делу, следует относить прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы.

Лица, содействующие правосудию — это свидетели, эксперты, переводчики, специалисты судебного заседания. Они привлекаются в процесс для оказания содействия в рассмотрении и разрешении дела. Они также являются субъектами гражданских процессуальных правоотношений, наделены определенными процессуальными правами и обязанностями, но в отличие от лиц, участвующих в деле, являются лишь процессуальными фигурами, не имеющими юридической заинтересованности в исходе дела.

Особый статус имеет судебный представитель, поскольку он вступает в процессуальные отношения с судом по поводу прав и обязанностей доверителя, в связи с чем его нельзя отнести к лицам, участвующим в деле. Нельзя их также отнести и к лицам, содействующим правосудию, так как они обладают процессуальными правами, не свойственными этой группе субъектов гражданских процессуальных правоотношений.

Все гражданские процессуальные правоотношения можно классифицировать по различным основаниям.

В зависимости от субъектного состава различают следующие правоотношения.

Основные гражданские процессуальные правоотношения, складывающиеся между судом и сторонами (истцом, ответчиком, заявителем). Если дело возбуждается прокурором, то образуются следующие правоотношения: суд — прокурор; суд — лицо, чьи интересы защищает прокурор. Без данного вида отношений гражданское судопроизводство по конкретному делу возникнуть и существовать не может.

Дополнительные гражданские процессуальные правоотношения, связывающие суд с такими лицами, которые могут участвовать в производстве по одним делам и не участвовать в других (третьими лицами, прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления в случае дачи ими заключения по делу).

Служебно-вспомогательные гражданские процессуальные правоотношения, складывающиеся между судом и лицами, содействующими осуществлению правосудия (свидетелями, экспертами, переводчиками, представителями, специалистами).

Основания возникновения гражданского процессуального правоотношения. Традиционно к основаниям возникновения любого правоотношения относят три юридических условия: норма права, правосубъектность, юридические факты.

Наличие гражданского процессуального законодательства выступает в качестве необходимого условия возникновения урегулированных данной отраслью права гражданских процессуальных отношений.

Правосубъектность представляет собой требование к наличию определенного правового статуса у субъектов гражданского процессуального права. Правосубъектность как категория содержит в себе два элемента: правоспособность и дееспособность.

Юридические факты выступают в качестве оснований возникновения, изменения, прекращения и иной динамики гражданских процессуальных правоотношений. Процессуальные юридические факты имеют определенную специфику\*(37). Преимущественно таковыми являются процессуальные действия суда и лиц, участвующих в деле. Например, возбуждается исковое производство такими процессуальными юридическими фактами, как подача искового заявления истцом и вынесение судьей определения о возбуждении дела. Прекращается производство по делу вынесением судебного решения либо пресекательного определения.

Основным субъектом гражданского процесса является суд. Поэтому процессуальные действия суда выполняют роль основных юридических фактов, определяющих динамику гражданских процессуальных правоотношений. Вместе с тем по мере перехода к более состязательной модели гражданского процесса, в частности в связи с освобождением суда от обязанности по сбору доказательств, возрастает роль процессуальных действий сторон и других лиц, участвующих в деле, в развитии гражданского процесса.

Подавляющее большинство процессуальных юридических фактов носит вторичный, производный характер, поскольку их возникновение определяется, в свою очередь, наличием других фактов. Например, определение суда о приостановлении производства по делу может быть вынесено судом только при установлении одного из обстоятельств, указанных в ст. 215, 216 ГПК. Такой же порядок установлен и для вынесения судом определения об отказе в возбуждении дела, о прекращении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения и в других случаях. Таким образом, для развития гражданских процессуальных правоотношений необходимо наличие не одного юридического факта, а определенного фактического состава, т.е. системы юридических фактов, которые в своей совокупности позволяют осуществить конкретное процессуальное действие.

К числу процессуальных юридических фактов относятся как действия, так и события, в их качестве выступают судебные ошибки, презюмируемые факты, сроки, факты-состояния, гражданско-правовые и административные акты и т.д.

Многие процессуальные юридические факты носят предположительный, вероятностный характер в силу особой специфики их установления и последующего вынесения на их основе правоприменительных актов. Например, для принятия мер обеспечения иска достаточна доказанность предположения о том, что вследствие действий ответчика станет невозможным исполнение будущего решения суда.

**Реализация арестованного имущества в рамках исполнительного производства**

РЕАЛИЗАЦИЯ АРЕСТОВАННОГО ИМУЩЕСТВА В РАМКАХ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА — реализация арестованного имущества, за исключением имущества, изъятого по закону из оборота, независимо от оснований ареста и видов имущества осуществляется путем его продажи в двухмесячный срок со дня наложения ареста, если иное не предусмотрено федеральным законом. Продажа имущества должника, за исключением недвижимого имущества, осуществляется специализированной организацией на комиссионных и иных договорных началах. Продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью. Если имущество не будет реализовано в двухмесячный срок, взыскателю предоставляется право оставить это имущество за собой. В случае отказа взыскателя от имущества оно возвращается должнику, а исполнительный документ — взыскателю.

Федеральный закон "Об исполнительном производстве" от 02.10.2007 N 229-ФЗ

**ЗАЩИТА ПРАВ ВЗЫСКАТЕЛЯ, ДОЛЖНИКА И ДРУГИХ ЛИЦ**

**ПРИ СОВЕРШЕНИИ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ**

Статья 118. Защита прав взыскателя при несвоевременном исполнении исполнительного документа

Взыскатель вправе предъявить лицам, выплачивающим должнику заработную плату, пенсию, стипендию или иные периодические платежи, иск о взыскании денежной суммы, удержанной с должника, но не перечисленной взыскателю по их вине.

Статья 119. Защита прав других лиц при совершении исполнительных действий

1. В случае возникновения спора, связанного с принадлежностью имущества, на которое обращается взыскание, заинтересованные лица вправе обратиться в суд с иском об освобождении имущества от наложения ареста или исключении его из описи.

2. Заинтересованные лица вправе обратиться в суд с иском о возмещении убытков, причиненных им в результате совершения исполнительных действий и (или) применения мер принудительного исполнения.

Статья 120. Защита прав организаций при неисполнении содержащегося в исполнительном документе требования о восстановлении на работе

В случае неисполнения содержащегося в исполнительном документе требования о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника ущерб, причиненный организации выплатой указанному работнику денежных сумм, может быть взыскан с руководителя или иного работника этой организации, виновных в неисполнении исполнительного документа.

**Особенности исполнения исполнительных документов**

Исполнительными документами, на основании которых осуществляется взыскание алиментов в соответствии со ст. 12 Закона об исполнительном производстве, являются:

исполнительные листы;

судебные приказы;

нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов.

Виды заработка и/или иного дохода, из которого может осуществляться удержание алиментных платежей, определяются в соответствии со ст. 82 СК РФ Постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей». При этом речь идет о заработке или ином доходе, получаемом как в рублях, так и в иностранной валюте.

Однако Закон об исполнительном производстве закрепляет также перечень доходов, на которые не может быть обращено взыскание. К ним относятся:

1) денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда в связи со смертью кормильца;

2) денежные суммы, выплачиваемые лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

3) компенсационные выплаты за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов гражданам в связи с уходом за нетрудоспособными гражданами;

4) ежемесячные денежные выплаты и (или) ежегодные денежные выплаты, начисляемые в соответствии с законодательством Российской Федерации отдельным категориям граждан (компенсация проезда, приобретения лекарств и другое);

5) денежные суммы, выплачиваемые в качестве алиментов, а также суммы, выплачиваемые на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей;

6) компенсационные выплаты, установленные законодательством Российской Федерации о труде:

а) в связи со служебной командировкой, с переводом, приемом или направлением на работу в другую местность;

б) в связи с изнашиванием инструмента, принадлежащего работнику;

в) денежные суммы, выплачиваемые организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака;

7) страховое обеспечение по обязательному социальному страхованию, за исключением пенсии по старости, пенсии по инвалидности и пособия по временной нетрудоспособности;

8) пенсии по случаю потери кормильца, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета;

9) выплаты к пенсиям по случаю потери кормильца за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации;

10) пособия гражданам, имеющим детей, выплачиваемые за счет средств федерального бюджета, государственных внебюджетных фондов, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов;

11) средства материнского (семейного) капитала, предусмотренные Федеральным законом от 29 декабря 2006 года № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»;

12) суммы единовременной материальной помощи, выплачиваемой за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов, внебюджетных фондов, за счет средств иностранных государств, российских, иностранных и межгосударственных организаций, иных источников:

а) в связи со стихийным бедствием или другими чрезвычайными обстоятельствами;

б) в связи с террористическим актом;

в) в связи со смертью члена семьи;

г) в виде гуманитарной помощи;

д) за оказание содействия в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии террористических актов, иных преступлений;

13) суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок, за исключением туристических, выплачиваемой работодателями своим работникам и (или) членам их семей, инвалидам, не работающим в данной организации, в находящиеся на территории Российской Федерации санаторно-курортные и оздоровительные учреждения, а также суммы полной или частичной компенсации стоимости путевок для детей, не достигших возраста шестнадцати лет, в находящиеся на территории Российской Федерации санаторно-курортные и оздоровительные учреждения;

14) суммы компенсации стоимости проезда к месту лечения и обратно (в том числе сопровождающего лица), если такая компенсация предусмотрена федеральным законом;

15) социальное пособие на погребение.

Порядок исполнения исполнительных документов о выселении должников

Исполнение исполнительных документов о выселении должников на практике является одним из самых сложных и проблемных. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» четко определяет правовые рамки действий судебных приставов-исполнителей.

В случае отказа должника добровольно освободить помещение, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании с должника исполнительского сбора, при этом устанавливая должнику новый срок для выселения, и предупреждает его, что по истечении указанного срока принудительное выселение будет производиться без дополнительного извещения должника.

Выселение включает в себя освобождение жилого помещения, указанного в исполнительном документе, от должника, его имущества, домашних животных и запрещение выселяемому пользоваться освобожденным помещением.

Выселение производится с обязательным участием понятых (в необходимых случаях - при содействии сотрудников органов внутренних дел) с составлением соответствующего акта о выселении и описи имущества.

Не всегда должники согласны добровольно покинуть занимаемое помещение, всячески пытаясь чинить препятствия для их принудительного выселения, например, отказываясь самостоятельно вывозить свое имущество. В этом случае судебный пристав-исполнитель назначает ответственным хранителем специализированную организацию с возложением на должника обязанности по возмещению понесенных расходов. Если в течение двух месяцев со дня выселения должник не забрал указанное имущество, то судебный пристав-исполнитель после предупреждения должника в письменной форме передает указанное имущество на реализацию.

Денежные средства, вырученные от реализации имущества должника и оставшиеся после возмещения расходов по исполнению, возвращаются должнику. Не востребованные должником денежные средства хранятся на депозитном счете подразделения судебных приставов в течение трех лет. По истечении данного срока указанные денежные средства перечисляются в федеральный бюджет.

**Объект г-п правоотношений. Субъекты г-п правоотношений**

Гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения, возникающие в ходе осуществления правосудия по гражданским делам между судом и другими участниками гражданского процесса. Выделяют общие и специфические признаки процессуальных правоотношений.

Для того, чтобы быть участником гражданских процессуальных правоотношений, необходимо обладать процессуальной правосубъектностью. Процессуальная правосубъектность — это процессуальная право- и дееспособность участников гражданского процесса, которые заключаются в праве на судебную защиту прав, свобод и законных интересов, а также способность своими действиями осуществлять процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности.

Под объектом гражданских процессуальных правоотношений понимают то, на что они направлены. Выделяют общий и специальный объекты гражданского процессуального правоотношения. Общий объект — это спор о праве между участниками материально-правового отношения, который должен разрешить суд в исковом производстве, а также требования об установлении юридических фактов или иных обстоятельств по делам особого производства. К специальным объектам относятся те блага, на достижение которых направлено всякое правоотношение.

Все участники судопроизводства могут быть разделены на три группы:

1) суд;

2) лица, участвующие в деле;

3) лица, содействующие правосудию.

Суд — это основной и обязательный субъект гражданских процессуальных правоотношений, поскольку все процессуальные действия совершаются под его контролем.

Лица, участвующие в деле — это лица, имеющие материально-правовой и процессуальный интерес по делу. К числу лиц, имеющих материально-правовой интерес по делу, относятся стороны (истец, ответчик, заявители, заинтересованные лица) и третьи лица. К числу лиц, имеющих процессуальный интерес по делу, следует относить прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы.

Лица, содействующие правосудию — это свидетели, эксперты, переводчики, специалисты судебного заседания. Они привлекаются в процесс для оказания содействия в рассмотрении и разрешении дела. Они также являются субъектами гражданских процессуальных правоотношений, наделены определенными процессуальными правами и обязанностями, но в отличие от лиц, участвующих в деле, являются лишь процессуальными фигурами, не имеющими юридической заинтересованности в исходе дела.

Особый статус имеет судебный представитель, поскольку он вступает в процессуальные отношения с судом по поводу прав и обязанностей доверителя, в связи с чем его нельзя отнести к лицам, участвующим в деле. Нельзя их также отнести и к лицам, содействующим правосудию, так как они обладают процессуальными правами, не свойственными этой группе субъектов гражданских процессуальных правоотношений.

**Органы, осуществляющие исполнение решений арбитражного суда**

В исполнительном производстве принимают участие государственные и иные органы (кредитные учреждения) и должностные лица, в компетенцию которых входит принудительное исполнение судебных актов арбитражного суда, и стороны (взыскатель и должник), спор которых разрешен подлежащим исполнению решением арбитражного суда.

В соответствии со ст. 198АПК РФ и ст.3 Закона РФ «Об исполнительном производстве» органами принудительного исполнения решений арбитражного суда являются банки и службы судебных приставов.

Решение на принудительное взыскание денежных сумм со счетов организаций и граждан-предпринимателей приводится в исполнение соответствующими банками.

Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется налоговому органу по месту нахождения должника. Исполнительный лист на взыскание денежных средств направляется взыскателем банку или иному кредитному учреждению, а в остальных случаях – судебному приставу-исполнителю.

Если принудительное исполнение принятого арбитражным судом решения заключается в передаче имущества, освобождении помещений либо совершении иных действий, несвязанных с взысканием денежных сумм, то такое решение исполняется судебным приставом-исполнителем.

Поскольку большую часть судебных актов арбитражных судов составляют решения о взыскании денежных сумм, основным органом исполнения решений арбитражного суда является банк. Любой банк, осуществляющий банковские операции со счетами должника, обязан исполнять исполнительный лист арбитражного суда на взыскание денежных средств.

При исполнении решений арбитражных судов банки руководствуются ст. 854, 855ГК РФ об очередности списания денежных средств со счета и Положением о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденным Центральным Банком Российской Федерации 9 июля 1992 года.

В соответствии со ст. 206АПК РФ за неисполнение судебного акта арбитражного суда о взыскании денежных средств банком или иным кредитным учреждением, которому предъявлен исполнительный лист, на него налагается арбитражным судом штраф в размере 50процентов суммы, подлежащей взысканию.

Штраф налагается на банк или иное кредитное учреждение по правилам главы13 АПК РФ «Судебные штрафы». Вопрос о наложении штрафа разрешается в судебном заседании арбитражного суда, принявшего судебный акт, который не исполняется. О времени и месте заседания извещается банк или иное кредитное учреждение, в отношении которых рассматривается вопрос о наложении штрафа, а также взыскатель и должник. Они извещаются заказным письмом с уведомлением о вручении. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не является препятствием к рассмотрению вопроса о наложении штрафа.

Часть 2 ст. 206 АПК РФ устанавливает ответственность банков и иных кредитных учреждений за неоднократное неисполнение судебных актов арбитражного суда. Санкция заключается в отзыве лицензии на осуществление банковских операций. Она может применяться только при неоднократности, т.е. два и более раза, неисполнения исполнительных листов арбитражного суда.

Рассмотрение вопроса об отзыве лицензии производится арбитражным судом в том же порядке, что и при наложении штрафа. По результатам рассмотрения вопроса об отзыве лицензии также выносится определение. Лицензия отзывается Центральным Банком России на основании ст. 20 Федерального Закона «О банках и банковской деятельности» от 3 февраля 1996 г. (3)Однако в указанной норме закона нет прямого указания на возможность отзыва лицензии по решению арбитражного суда за неоднократное неисполнение решений арбитражного суда. В п. 5 ст.20 названного Закона предусмотрено в качестве основания для отзыва лицензии неисполнение требований федеральных законов, регулирующих банковскую деятельность, а также нормативных актов Банка России, если к кредитным органам неоднократно применялась мера, предусмотренная Федеральным Законом «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (4) . Таким образом, норма АПК РФ об отзыве лицензии на осуществление банковских операций осталась декларативной, но не реальной. Более того, в цитируемой статье Закона предусматривается:«Отзыв лицензии на осуществление банковских операций по другим основаниям, кроме предусмотренным настоящим Федеральным Законом, не допускается ».

Следует отметить, что у банков и других кредитных учреждений нет и не может быть оснований для невыполнении решений арбитражных судов, а поэтому анализируемая норма АПК РФ вряд ли когда-либо нашла бы практическое применение.

Статья 206 АПК РФ в своей третьей части устанавливает ответственность лиц за неисполнение судебных актов арбитражного суда. На них может быть наложен штраф в размере до200 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда. Эти лица несут ответственность в тех случаях, когда именно на них возлагается обязанность совершить действия, необходимые для того, чтобы судебный акт арбитражного суда был исполнен.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации указывал, что по искам о признании недействительным отказа в регистрации либо необоснованного уклонения от регистрации целесообразно в резолютивной части решения арбитражного суда обязывать соответствующий государственный орган выдать в определенный судом срок свидетельство о регистрации, что позволит в случае неисполнения соответствующего решения применять ответственность, предусмотренную п. 3 ст. 206 АПК РФ (5).

По спорам, связанным с требованием юридических лиц об изменении наименования других юридических лиц, принуждению их к совершению действий по изменению наименования и перерегистрации, арбитражный суд, вынося решение об удовлетворении требования истца, в резолютивной части решения должен указать, что ответчик обязан изменить свое наименование в установленный судом срок и произвести перерегистрацию этого предприятия.

За неисполнение решения арбитражного суда, предписывающего совершение конкретных действий лицом, на которое возложено совершение этих действий, на это лицо налагается штраф в размере до 200 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда (ч.Зст.206 АПК РФ). В отличие от АПК РФ 1992 г., которым предусматривалась за подобное нарушение законодательства ответственность должностного лица, новый арбитражный процессуальный закон вполне правомерно исключил ответственность должностного лица, что выходило за рамки АПК РФ. Действующая редакция последнего устанавливает ответственность не физического лица, а лица, участвующего в деле, т.е.юридического лица, которая может применяться в рамках АПК РФ. В связи с изложенным нельзя согласиться с автором комментария данной статьи, утверждающим об ответственности должностного лица (6). Тем не менее рассматриваемая норма связана с исполнительным производством и ее следует в более широком виде поместить в законодательном акте об исполнительном производстве, предусмотрев в нем и порядок ее реализации.

Деятельность судебных приставов-исполнителей в настоящее время регламентируется нормами ГПК РСФСР (гл. 38, 40-42) и Законом РФ «Об исполнительном производстве».

Оспаривание решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя

1. Статья 329 АПК РФ во взаимосвязи со ст. 90 и 92 Федерального закона от 21 июля 1997 г. (с изменениями от 30 июля 2001 г.) "Об исполнительном производстве"\*(187) предусматривают возможность оспаривания действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя и выступают дополнительной процессуальной гарантией защиты прав и охраняемых законом интересов взыскателя и должника в стадии исполнения судебного акта.

Предметом оспаривания являются решения и действия судебного пристава-исполнителя или отказ в совершении действий, связанных с исполнительным производством, в том числе отказ в отводе судебного пристава-исполнителя. Субъектами обращения с жалобой являются взыскатель, должник, их правопреемники, лица, участвующие в деле в порядке ст. 53 АПК (см. комментарий к этой статье). С заявлением в арбитражный суд вправе обратиться и прокурор, если он полагает, что решение и действие (бездействие) судебного пристава-исполнителя не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы граждан, организаций, иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

2. Статья 329 непосредственно не регулирует порядок рассмотрения арбитражным судом жалоб на решения и действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, а отсылает к гл. 24 АПК, регулирующей рассмотрение дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц (см. комментарий к ст. 197-201 АПК).

Подача жалобы на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя или на отказ в его отводе в соответствии с ГПК и ст. 21 Федерального закона "Об исполнительном производстве" может явиться основанием для принятия судом решения о приостановлении исполнительного производства. Данная жалоба государственной пошлиной не облагается. Основания для отводов в исполнительном производстве, порядок их осуществления регулируются ст. 43 Федерального закона "Об исполнительном производстве".

3. В случае возникновения спора, связанного с принадлежностью имущества, на которое обращается взыскание, заинтересованные граждане и организации вправе обратиться в суд с иском об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи. Заявления должника и этих лиц об отмене ареста могут быть поданы до реализации арестованного имущества. После реализации арестованного имущества спор о его возврате рассматривается в порядке искового производства с учетом положений ст. 302-303 ГК, регулирующих вопросы истребования имущества от добросовестного приобретателя и расчетов при его возврате из незаконного владения.

Истцами по искам могут быть как собственники, так и законные владельцы имущества, которые в соответствии со ст. 305 ГК при истребовании имущества из чужого незаконного владения или от добросовестного приобретателя обладают теми же правами, что и собственник. Ответчиками по делу являются должник и взыскатель, а если арестованное имущество уже реализовано, то и лица, которым передано имущество. В тех случаях, когда арест имущества произведен в связи с его конфискацией, в качестве ответчиков привлекаются осужденный или лицо, привлеченное к административной ответственности, и соответствующий финансовый орган, которому имущество передано или должно быть передано. В случае удовлетворения иска о возврате реализованного имущества споры между приобретателем имущества, взыскателем и должником рассматриваются судом в порядке искового производства.

**Суд как субъект гражданских правоотношений**

Субъекты гражданского процессуального права занимают различное правовое положение, наделены неодинаковым кругом процессуальных прав и обязанностей. Поэтому по своей процессуальной роли, возможностям воздействия на ход гражданского процесса, по характеру заинтересованности в исходе дела все субъекты гражданского процессуального права делятся на три большие группы:

суды, т.е. органы, осуществляющие правосудие в его различных формах;

лица, участвующие в деле;

лица, привлекаемые к участию в деле для содействия в осуществлении правосудия.

Суды как субъекты гражданского процессуального права подразделяются на две большие группы.

Суды, рассматривающие гражданские дела по существу, - суды первой инстанции. В этом качестве чаще всего выступают районные суды, а в некоторых случаях и вышестоящие суды, когда они по первой инстанции рассматривают дела в силу правил родовой подсудности.

Суды апелляционной, кассационной и надзорной инстанций. К их компетенции относится проверка законности и обоснованности актов, вынесенных нижестоящими судами: их решений, определений и постановлений.

Особенности правового положения суда:

Суд занимает главное место в системе субъектов гражданских правоотношений;

Процессуальные действия суда являются основными юридическими фактами, влияющими на динамику процессуальных отношений;

Указания суда обязательны для исполнения всеми остальными субъектами гражданского процессуального права;

Таким образом, с одной стороны, суд - участник процессуальных отношений; с другой - суд выступает в качестве органа, наделенного правомочием разрешать все вопросы, которые могут возникнуть в связи с рассмотрением конкретного дела.

Компетенция (полномочия) как основание участия суда в гражданском процессе отражает властное начало судейской деятельности и его правовой статус.

Суды первой инстанции - мировые судьи и в основном федеральные районные суды (в предусмотренных случаях - судебные коллегии по гражданским делам судов субъектов РФ и Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ).

Суды второй инстанции - судебные коллегии по гражданским делам судов, вышестоящих по отношению к судам первой инстанции и суды, рассматривающие дела в порядке надзора (президиумы судов субъектов РФ, президиум и судебная коллегия по гражданским делам ВС РФ), которые проверяют законность и обоснованность решений по жалобам и представлениям прокурора только коллегиально в составе не менее трех профессиональных судей - членов соответствующего суда (исключение - рассмотрение дела в апелляционном порядке единолично судьей районного суда по жалобе на решение мирового судьи).

**Исполнительный лист**

Исполнительный лист — вид исполнительного документа. Выдается на основании решений, приговоров и иных судебных актов, подлежащих исполнению. В исполнительном листе приводится резолютивная часть решения, указывается наименование суда и дело, по которому выдан лист, даты вынесения решения и вступления в законную силу, дата выдачи самого листа.

По каждому решению обычно выдается один исполнительный лист. Если исполнение производится в различных местах, суд может выдать несколько исполнительных листов. Взыскатель, пропустивший срок предъявления исполнительного листа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд.

Постановлением Правительства РФ от 31.07.2008 г. № 579 утверждены единые формы бланков исполнительных листов (отдельно — для Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ, отдельно — для иных федеральных арбитражных судов и судов общей юрисдикции). Новые бланки вводятся в действие с февраля 2009 г., должны быть изготовлены на специальной бумаге с водяными знаками, а также с иными видами защиты согласно критериям отнесения товаров к категории защищённой от подделок полиграфической продукции, снабжены изображением Государственного герба РФ и указанием на номер и серию. При этом ранее выданные исполнительные листы сохраняют свою юридическую силу и обмену на новые не подлежат.

Порядок выдачи исполнительных листов

В соответствии со ст. 319 АПК исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, выдается тем судом, который принял соответствующий судебный акт. Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом кассационной инстанции или ВАС РФ, выдается соответствующим арбитражным судом, рассматривавшим дело в первой инстанции. При этом исполнительный лист выдается по просьбе лица, в пользу которого вынесен судебный акт арбитражного суда. Таким лицом может быть не только истец, но и ответчик, например в случае вынесения решения об отказе в удовлетворении иска и необходимости взыскания с истца судебных расходов. В тех случаях, когда выгодоприобретателем является бюджет, арбитражный суд направляет исполнительный лист налоговым либо иным уполномоченным государственным органам по месту нахождения должника (ч. 3 ст. 319 АПК РФ).

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 делу выдается один исполнительный лист. В случаях, предусмотренных ч. 5 и ч. 6 ст. 319 АПК РФ, допускается выдача нескольких исполнительных листов по одному делу.

В Девятом арбитражном апелляционном суде исполнительные листы направляются взыскателям заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку до момента отправки по почте.

Для получения исполнительного листа лично (на руки) взыскателю необходимо обратиться с соответствующим заявлением и согласовать данный вопрос с помощником судьи, подписавшего исполнительный лист.

Выдача исполнительного листа производится через Канцелярию суда (на 1 этаже) при наличии оригинала действующей доверенности от лица, участвующего в деле, (для адвокатов это может быть ордер на исполнение поручения) и документа, удостоверяющего личность.

Содержание исполнительного листа определено в ст. 320 АПК РФ.

Сроки предъявления исполнительного листа к исполнению

1. Исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в следующие сроки:

1) в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу, или со следующего дня после дня принятия судебного акта, подлежащего немедленному исполнению, или со дня окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта;

2) в течение трех месяцев со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению в соответствии со статьей 322 настоящего Кодекса.

2. В случае, если исполнение судебного акта было приостановлено, время, на которое исполнение приостанавливалось, не засчитывается в срок, установленный для предъявления исполнительного листа к исполнению.

3. Срок предъявления исполнительного листа к исполнению прерывается предъявлением его к исполнению, если федеральным законом не установлено иное, частичным исполнением судебного акта.

4. В случае возвращения исполнительного листа взыскателю в связи с невозможностью его исполнения новый срок для предъявления исполнительного листа к исполнению исчисляется со дня его возвращения.

**ГПП в системе российского права**

Гражда́нское процессуа́льное пра́во — отрасль права, включающая совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между судом и иными участниками судебного производства в ходе осуществления правосудия по гражданским делам, а также исполнения судебных постановлений.

Гражданским процессуальным правом именуются также юридическая наука и учебная дисциплина, предметом которых являются правовые нормы, регулирующие отношения в сфере правосудия по гражданским делам

**Система отрасли**

В составе гражданского процессуального права принято различать общие положения, относящиеся по содержанию ко всему процессу, и нормы, регулирующие производство по отдельным стадиям процесса, включая исполнительное производство, а также правила, регулирующие процессуальные действия с иностранным элементом.

Общая часть гражданского процессуального права состоит из основных институтов, закрепленных в разделах «Общие положения» ГПК РФ и АПК РФ:

принципы правосудия;

подведомственность и подсудность гражданских дел;

статус лиц, участвующих в деле;

организация представительства в суде;

система доказательств и порядок доказывания

и проч.

Особенная часть регулирует порядок осуществления процессуальных действий и структурно следует логике развития отношений в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела от момента обращения заинтересованного лица в суд до момента реальной защиты его прав.

[править]

**Источники**

К источникам гражданского процессуального права относятся правовые акты, регулирующие отношения, возникающие между судом и участниками гражданского судопроизводства. Источники, регулирующие правосудие в судах общей юрисдикции указаны в ст.1 ГПК РФ, в арбитражных судах — в ст.3 АПК РФ.

Конституцией РФ, ГПК РФ и АПК РФ установлено, что регулирование отношений в сфере гражданского правосудия может осуществляться актами уровня не ниже федерального закона.

Конституция Российской Федерации

Конституция обладает высшей юридической силой и в статьях 19, 22, 26, 32, 47, 118-123 регулирует наиболее общие вопросы организации правосудия в РФ.

Федеральные конституционные законы, являющиеся по своей природе частью Конституции РФ. К наиболее значимым Федеральным конституционным законам, содержащим гражданские процессуальные нормы относятся Федеральные конституционные законы:

«О судебной системе Российской Федерации»;

«Об арбитражных судах в Российской Федерации»[1];

«О военных судах в Российской Федерации».

Международные соглашения, ратифицированные Российской Федерацией должны соответствовать Конституции РФ, однако обладают большей юридической силой, чем любое национальное законодательство. Наиболее значимые международные договоры РФ, содержащие гражданские процессуальные нормы:

Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 года (СССР присоединился в 1967 году).

Федеральное законодательство

Гражданский процессуальный кодекс РФ.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации».

иные федеральные законы, содержащие нормы гражданского процессуального права[2]

В правовой науке отсутствует единство по вопросу отнесения к источниками гражданского процессуального права актов Конституционного суда РФ, а также актов разъяснения права Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ. Однако несмотря на теоретические дискуссии указанные акты имеют существенное значение для правоприменительной практики.

Гражданские процессуальные нормы СССР и союзных республик[3] действуют в части, не противоречащей Конституции РФ и гражданско-процессуальным нормам, введённым после её принятия.

**Статья 396 Рассмотрение заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции**

Суд рассматривает заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции в судебном заседании. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

При рассмотрении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам судом первой инстанции должны применяться правила, установленные процессуальным законодательством для рассмотрения дел в данной инстанции. Так, для рассмотрения и разрешения гражданских дел соответственно мировым судьей и федеральными судами, рассматривающими дело по первой инстанции, должны применяться сроки, установленные ст. 154 ГПК. Заявление рассматривается судьей единолично. В судебном заседании лица, участвующие в деле, имеют право давать объяснения суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам и т.д.

Рассмотрение заявления судом апелляционной инстанции должно производиться по правилам, установленным гл. 39 ГПК. Заявление рассматривается судьей единолично в сроки, установленные ст. 154 ГПК.

Правила гл. 40 ГПК применяются при рассмотрении заявления судом кассационной инстанции. Заявление (представление) рассматривается судом коллегиально в сроки, установленные ст. 348 ГПК.

Судом надзорной инстанции при рассмотрении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам применяются правила гл. 41 ГПК. Заявление рассматривается коллегиальным составом суда. Полагаем, что при рассмотрении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам нет необходимости применять все правила, установленные ГПК для рассмотрения дела в суде надзорной инстанции. Начинать пересмотр в данном случае следует непосредственно с вынесения определения о передаче заявления для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции в соответствии со ст. 384 ГПК.

О времени и месте проведения судебного заседания по рассмотрению заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного постановления должны быть извещены все лица, участвующие в деле. Извещение производится по правилам, предусмотренным гл. 10 ГПК. Однако неявка лиц, извещенных о времени и месте проведения такого судебного заседания, не является препятствием для его проведения. При этом суд, рассматривающий заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного постановления, должен в подготовительной части судебного заседания проверить надлежащее извещение сторон. В случае отсутствия сведений о надлежащем извещении суд в соответствии с ч. 2 ст. 167 ГПК должен отложить судебное заседание. Суд может воспользоваться и другими основаниями для отложения судебного заседания, предусмотренными ст. 167 ГПК (например, если причины неявки лица, участвующего в деле, будут признаны уважительными, поскольку указание в ст. 396 ГПК на то, что неявка лица, участвующего в деле, не препятствует рассмотрению заявления, не является императивным указанием. Данная оговорка лишь предлагает суду возможный (факультативный) способ поведения). В случае отложения судебного заседания неявившимся лицам, участвующим в деле, вновь направляются судебные извещения. Лицам, явившимся в судебное заседание, о времени и месте проведения нового судебного заседания может быть объявлено под расписку при отложении разбирательства.

**Действие во времени, пространстве и по кругу лиц**

Действие гражданских процессуальных норм во времени

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 РФ, ч. 4 ст. 3 АПК РФ).

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

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.

Действие гражданских процессуальных норм по кругу лиц

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.

**Пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам**

Сущность пересмотра

Суд может пересмотреть по вновь открывшимся обстоятельствам принятый им же судебный акт.

Основания пересмотра

Основания пересмотра судебного акта уже рассматривались нами при рассмотрении классификации исков по предмету.

Повторим.

1.1. Новые обстоятельства в виде решений судов :

1.1.1."Отмена базовых оснований" - отмена судебного акта послужившего основанием к принятию данного решения, признание не соответствующей Конституции РФ и не подлежащей применению нормы закона, использованной для принятия решения.

1.1.2. "Признание дефекта основания решения" - установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов, преступные действия лиц, участвующих в деле, либо их представителей.

1.1.3. "Признание дефекта принятия" - преступные (по решению суда) деяния судей, совершенные при рассмотрении дела.

1.2. Несудебные обстоятельства, выяснившиеся позднее : - существенные для рассмотрения дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю и соответственно суду на этапе принятия решения, незнание и не учет которых привел к принятию неправомерного решения.

Составление заявления

Заявление составляется аналогично обычному исковому.

В нем указываются новые обстоятельства, причина не сообщения данных обстоятельств на стадии принятия решения и просьба об отмене неправомерного акта.

К заявлению нужно приложить оспариваемый акт, и документы по новым обстоятельствам.

Подача заявления

Заявление о пересмотре судебного акта подается в тот суд, который принял данный акт.

То есть, если обжалуется решение суда первой или апелляционной инстанции, заявление подается в суд субъекта федерации, а в случае обжалования акта принятого федеральным или высшим арбитражным судом в эти суды соответственно.

Заявление может быть подано в срок не позднее трех месяцев (при уважительном пропуске – шести) со дня открытия для заявителя обстоятельств, служащих для пересмотра дела.

При пропуске срока необходимо подать ходатайство о восстановлении срока с обоснованием уважительности причины пропуска срока. (Статья 312).

Копии заявления направляются заявителем другим сторонам дела.

Рассмотрение заявления

Вопрос о принятии заявления решается судьей единолично в пятидневный срок (Статья 314)

Заявление должно быть рассмотрено в течении месяца со дня его поступления в суд.

Рассмотрение заявления производится в заседании, с участием сторон дела.

По результатам рассмотрения заявления суд либо удовлетворяет его и отменяет принятый ранее акт, либо отказывает в его удовлетворении.

Решение суда оформляется определением.

Последствия пересмотра

В случае отмены судебного акта дело рассматривается с начала, по правилам, принятым для рассмотрения дел в соответствующей инстанции.

Если стороны не возражают, суд, удовлетворивший заявление о пересмотре, и отменивший акт, может рассмотреть дело повторно в этом же заседании.

Если кто-то из сторон возражает – дело назначается к слушанию по общим правилам.

**Соотношение гражданского процессуального права с другими отраслями права**

Гражданское процессуальное право как составная часть системы всего права нашего государства неизбежно взаимодействует с большинством отраслей права.

Взаимосвязь гражданского процессуального права с конституционным правом может быть выявлена в двух аспектах:

- общность источников обеих отраслей права. Конституция РФ является основным источником конституционного права, но в этом же акте фиксируются важнейшие принципы правосудия;

- взаимосвязь с отдельными подотраслями конституционного права, речь идет о судоустройстве и прокурорском надзоре. С судоустройством гражданское процессуальное право имеет общие принципы (независимость судей и подчинение их только закону, осуществление правосудия только судом и проч.). В прокурорском надзоре определяются полномочия прокурора по участию в судебном рассмотрении гражданских дел. Гражданское процессуальное право и указанные подотрасли конституционного права имеют некоторые общие источники права.

Наиболее тесная и разносторонняя связь гражданского процессуального права с отраслями материального права: гражданским, семейным, жилищным, трудовым, земельным. В материальном праве содержатся нормы гражданско-процессуального характера, определяющие, например, предмет доказывания, подведомственность дел суду и т.д. Суд, вынося решение по делу, применяет нормы материального права. Нарушение последних или их неправильное применение может привести к отмене судебного решения.

Одно из условий возникновения гражданского процесса - наличие подведомственного суду материально-правового спора (в исковом производстве). Иными словами, нарушение норм материального права приводит в действие гражданское процессуальное право, если есть обращение к суду за защитой. С помощью гражданского процессуального права лицо принуждается совершить определенные действия или воздержаться от них для восстановления не только нарушенных субъективных прав, но и законности.

Взаимосвязь гражданского процессуального права с административным правом проявляется в наличии специального вида гражданского процесса - производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. Вопросы подведомственности данных дел суду определены в актах, относящихся к источникам административного права (например, КоАП и др.).

Существование норм гражданского процессуального права, регулирующих уплату государственной пошлины, отражает взаимосвязь с финансовым правом.

Гражданское процессуальное право теснейшим образом связано с уголовным процессуальным правом, так как обе отрасли являются процессуальными и определяют порядок деятельности одного и того же органа по осуществлению правосудия - суда. Обе отрасли имеют много общих принципов деятельности (принцип устности, непосредственности, непрерывности и проч.), сходство в процессуальной форме, во многих правовых институтах (доказывание, рассмотрение дел по первой инстанции, пересмотр судебных актов в кассационном и надзорном порядке и проч.). Наличие такого большого сходства послужило причиной появления научной концепции судебного права, объединяющей гражданское процессуальное и уголовное процессуальное право, а также судоустройство\*(18).

Однако гражданское процессуальное право и уголовное процессуальное право имеют различия, определяющие их отраслевую самостоятельность: предметом рассмотрения в гражданском судопроизводстве является гражданское дело, а в уголовном процессе - преступление. Система уголовного процессуального права включает не только деятельность суда, но и органов предварительного следствия и т.д.

Существование АПК свидетельствует об официальном признании новой отрасли процессуального права. Между гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным правом много сходства (общность принципов, процессуальной формы), общее проявляется в наличии одноименных правовых институтов и т.д. По сравнению с уголовным процессуальным правом в гражданском процессуальном и арбитражном процессуальном праве более сходен характер спора, рассматриваемого в арбитражном суде и суде общей юрисдикции. Но гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное право регламентируют деятельность разных видов судов.

Международные соглашения, ратифицированные Российской Федерацией должны соответствовать Конституции РФ, однако обладают большей юридической силой, чем любое национальное законодательство. Наиболее значимые международные договоры РФ, содержащие гражданские процессуальные нормы:

Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 года (СССР присоединился в 1967 году).

**Статья 379.1. Возвращение надзорной жалобы или представления прокурора без рассмотрения по существу**

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 41] [Статья 379.1]

1. Надзорная жалоба или представление прокурора возвращается судьей без рассмотрения по существу, если:

1) надзорная жалоба или представление прокурора не отвечает требованиям, предусмотренным пунктами 1 - 5 и 7 части первой, частями четвертой - седьмой статьи 378 настоящего Кодекса;

2) надзорная жалоба или представление прокурора поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

3) пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорной жалобе не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорной жалобы или представления прокурора;

5) надзорная жалоба или представление прокурора поданы с нарушением правил подсудности, установленных статьей 377 настоящего Кодекса.

2. Надзорная жалоба или представление прокурора должны быть возвращены в течение десяти дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции.

Статья 381. Рассмотрение надзорной жалобы или представления прокурора

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 41] [Статья 381]

1. Судьи, указанные в статье 380.1 настоящего Кодекса, изучают надзорную жалобу или представление прокурора по материалам, приложенным к ним, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела судья вправе вынести определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии просьбы об этом в надзорной жалобе, представлении прокурора или ином ходатайстве.

2. По результатам изучения надзорной жалобы или представления прокурора судья выносит определение:

1) об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора. При этом надзорная жалоба или представление прокурора, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

3. Председатель Верховного Суда Российской Федерации, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда Российской Федерации об отказе в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче надзорной жалобы или представления прокурора с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

4. Надзорная жалоба или представление прокурора, поданные в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации или в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации на судебные постановления, указанные в пунктах 3 и 4 части второй статьи 377 настоящего Кодекса, с делом в случае передачи их для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции направляются соответственно в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации или в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации.

Статья 390. Полномочия суда надзорной инстанции

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 41] [Статья 390]

1. Суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных статьей 379.1 настоящего Кодекса.

1.1. При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора. В интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

2. Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Статья 387. Основания для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 41] [Статья 387]

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

**Принципы гражданского процессуального права**

Принципы гражданского процессуального права — это исходные положения, начала, которые отражают специфику и содержание данной отрасли. Гражданско-процессуальные принципы носят легальный характер, т.е. они закреплены в нормах права.

Принципы гражданского процессуального права могут быть классифицированы по различным основаниям.

Одной из традиционных классификаций является классификация в зависимости от объекта правового регулирования. По данному основанию выделяют:

1) организацинно-функциональные (судоустройственные) принципы:

осуществление правосудия только судами (ст. 5 ГПК РФ);

неприкосновенность судей (ст. 122 Конституции РФ);

независимость судей и подчинение их только Конституции и федеральному закону (ст. 8 ГПК РФ, ст. 120 Конституции РФ);

равенство всех перед законом и судом (ст. 6 ГПК РФ);

единоличное и коллегиальное рассмотрение гражданских дел (ст. 7 ГПК РФ);

язык гражданского судопроизводства (ст. 9 ГПК РФ);

гласность судебного разбирательства (ст. 10 ГПК РФ, ст. 123 Конституции РФ);

2) функциональные принципы:

законность (ст. 15 Конституции, ст. ст. 1, 2, 11 ГПК РФ и др.);

диспозитивность (ст. ст. 3, 4, 39, 44, 137 ГПК РФ);

состязательность и равноправие сторон (ст. 12 ГПК РФ, ст. 123 Конституции РФ);

судебная истина;

непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства (ст. 157 ГПК РФ).

Функциональные принципы

Принцип законности (ст. 15 Конституции, ст. ст. ст. 1, 2, 11 ГПК РФ и др.) реализуется посредством точного применения и исполнения законов компетентными органами государства и всеми участниками гражданского процесса.

Принцип диспозитивности (ст. ст. 3, 4, 39, 44, 137 ГПК РФ) — специфический принцип гражданского процесса. Согласно данному принципу стороны в процессе имеют возможность свободно распоряжаться своими материальными и процессуальными правами. Функция суда заключается в содействии сторонам в реализации этих прав и осуществлении контроля за законностью распорядительных действий сторон в процессе их реализации.

В соответствии с принципом диспозитивности истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска; ответчик вправе признать иск полностью или в части, заявить встречные исковые требования и т.п.; стороны могут заключить мировое соглашение.

Принцип состязательности и равноправия сторон (ст. 12 ГПК РФ, ст. 123 Конституции РФ). Принцип состязательности реализуется в процессе доказывания в исковом производстве, поскольку стороны обязаны доказывать те обстоятельства, на которые они ссылаются, как на основания своих требований и возражений. Суд не собирает доказательства, а оказывает сторонам содействие в их получении посредством направления соответствующих запросов по ходатайствам сторон.

Принцип равноправия сторон заключается в возможности каждой из сторон реализовывать предоставленные им законом права без каких-либо преференций и условий. Так истец вправе поддержать исковые требования или отказаться от них. Ответчик же имеет кореллирующее право — признать иск полностью или в части, а равно не признавать заявленных истцом требований.

Принцип судебной истины сводится к тому, что суд, создавая условия для полного и всестороннего исследования доказательств, может установить фактические обстоятельства дела, только исходя из изученных в рамках судебного заседания доказательств.

Непосредственность, устность и непрерывность судебного разбирательства (ст. 157 ГПК РФ). Исходя из принципа непосредственности, суд первой инстанции при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по нему (буквально «пощупать» и «понюхать» исследуемые факты и обстоятельства).

Устность судебного разбирательства заключается в том, что все действия в ходе судебного разбирательства совершаются в устной форме (заявление ходатайств, судебные прения, оглашение судебных постановлений и т.п.).

Тем не менее, именно устная форма совершения процессуальных действий обусловливает необходимость письменной фиксации такого рода действий и их результатов. Так, ст. 230 ГПК РФ требует обязательного ведения протокола судебного заседания, а также составления протокола и при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания.

Непрерывность судебного разбирательства заключается в соблюдении требования о том, что судебное заседание по каждому делу должно происходить непрерывно, за исключением времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела.

**Статья 292. Пересмотр судебных актов в порядке надзора**

1. Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке надзора по правилам настоящей главы Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации по заявлениям лиц, участвующих в деле, и иных указанных в статье 42 настоящего Кодекса лиц, а по делам, указанным в статье 52 настоящего Кодекса, по представлению прокурора.

2. Лица, участвующие в деле, и иные лица в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права.

Лицо, полагающее, что нарушено его право на судопроизводство в разумный срок, вправе в заявлении о пересмотре судебных актов в порядке надзора также изложить требование о присуждении ему компенсации.

(абзац введен Федеральным законом от 30.04.2010 N 69-ФЗ)

3. Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта.

(в ред. Федерального закона от 31.03.2005 N 25-ФЗ)

4. Срок подачи заявления или представления о пересмотре в порядке надзора судебного акта, пропущенный по причинам, не зависящим от лица, обратившегося с такими заявлением или представлением, в том числе в связи с отсутствием у него сведений об оспариваемом судебном акте, по ходатайству заявителя может быть восстановлен судьей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации при условии, что ходатайство подано не позднее чем через шесть месяцев со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта или, если ходатайство подано лицом, указанным в статье 42 настоящего Кодекса, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о нарушении его прав или законных интересов оспариваемым судебным актом.

О восстановлении пропущенного срока указывается в определении о принятии заявления или представления к производству, об отказе в восстановлении пропущенного срока - в определении о возвращении заявления или представления.

(часть четвертая введена Федеральным законом от 31.03.2005 N 25-ФЗ)

Порядок подачи и рассмотрения жалоб в порядке надзора по гражданским делам

15 январь, 2009 - 14:05 — Администратор

В соответствии с ч. 2 ст. 376 ГПК РФ ( в редакции ФЗ от 04.12.2007 г. № 330-ФЗ), вступившие в законную силу судебные постановления, могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев с момента вступления в законную силу, при условии, что заявителем жалобы были исчерпаны иные, установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления, до дня вступления его в законную силу, путем подачи надзорной жалобы, соответствующей требованиям ст. 378 ГПК РФ, а именно:

ч.1. надзорная жалоба по гражданскому делу должна содержать:

1)наименование суда, в который она адресуется; 2)наименование лица, подавшего жалобу, его место жительства и процессуальное положение в деле; 3) наименование других лиц, участвующих в деле, их место нахождения; 4) указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции и содержание, принятых ими решений; 5) указание на решение, определение суда, которые обжалуются; 6) указание на то, в чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона; 7) просьбу лица, подающего жалобу.

ч.3. В надзорной жалобе лица, не принимавшего участие в деле, должно быть указано, какие его права или законные интересы нарушены, вступившим в законную силу судебным постановлением. ч.4. В случае если надзорная жалоба ранее подавалась в надзорную инстанцию, в ней должно быть указано на принятое решение суда. ч.5. Жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность, подтверждающая полномочия представителя / подлинник/. ч.6. К надзорной жалобе прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу/ копии должны быть, прошиты, пронумерованы, опечатаны гербовой мастичной печатью суда, и содержать отметку о дате вступления их в законную силу/. ч.7. Надзорная жалоба подается с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

В соответствии с ч. 1 ст. 380.1 ГПК РФ надзорная жалоба или представление прокурора, поданные в соответствии с правилами, установленными статьями 376-378 ГПК РФ, изучаются: в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда - председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо по их поручению судьей данного суда; В соответствии с ч.1ст. 382 ГПК РФ в суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда Российской Федерации, надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем один месяц, если дело не было истребовано, и не более чем два месяца, если дело было истребовано, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции.

**Организационно-функциональные принципы**

Принцип законности (ст. 15 Конституции, ст. ст. ст. 1, 2, 11 ГПК РФ и др.) реализуется посредством точного применения и исполнения законов компетентными органами государства и всеми участниками гражданского процесса.

Осуществление правосудия только судами (ст. 118 Конституции РФ, ст. 5 ГПК РФ). Правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, осуществляется только этими судами по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве.

Неприкосновенность судей (ст. 122 Конституции РФ) предполагает, что никто не может лишить судью свободы, привлечь к уголовной ответственности или подвергнуть другим мерам принуждения без соблюдения особой процедуры, определенной федеральным законом. Неприкосновенность распространяется также на жилище и служебное помещение (рабочий кабинет) судьи, используемые им транспорт и средства связи, его корреспонденцию, принадлежащие ему документы и имущество. Подобные действия допустимы только в связи с расследованием уголовного дела в отношении этого судьи с санкции соответствующего суда.

Независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. ст. 10, 120—122 Конституции РФ; ст. 8 ГПК РФ). Гарантии независимости судей (юридические и экономические) устанавливаются Конституцией РФ и федеральным законодательством.

Равенство всех перед законом и судом (ст. 19 Конституции РФ, ст. 6 ГПК РФ) означает, что все несут единую ответственность, определенную законом, не имея при этом никаких преимуществ и не подвергаясь никаким ограничениям, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств.

Единоличное и коллегиальное рассмотрение гражданских дел (ст. 7 ГПК РФ). Гражданские дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично или в предусмотренных федеральным законом случаях коллегиально. Если судье предоставлено право единолично рассматривать гражданские дела и совершать отдельные процессуальные действия, то он действует от имени суда. Дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьями соответствующих районных судов. Разбирательство гражданских дел в судах кассационной и надзорной инстанций осуществляется коллегиально.

Единственный случай коллегиального рассмотрения дел в первой инстанции предусмотрен ст. 260 1 ГПК РФ — о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума — рассматриваются судом коллегиально в составе трех профессиональных судей.

Язык гражданского судопроизводства (ст. 26 Конституции, ст. 9 ГПК РФ). Конституция РФ не предусматривает единого государственного языка, что имело место в дореволюционной России, когда русский язык был обязателен в судах. В настоящее время республики вправе устанавливать свои государственные языки, которые употребляются наряду с государственным языком РФ (п. 2 ст. 68 Конституции РФ). Так, судопроизводство в республиках в РФ ведется на государственном языке РФ или на государственном языке республики, которая входит в состав РФ и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется на русском языке.

Для лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, гарантировано право выступать в суде на родном языке. Лицам, участвующим в деле и не владеющим языком, на котором ведется гражданское судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право давать объяснения, заключения, выступать, заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке или на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Гласность судебного разбирательства (ст. 123 Конституции РФ, ст. 10 ГПК РФ) заключается в открытом разбирательстве дел во всех судах. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом. В закрытых судебных заседаниях слушаются дела, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также другие дела, если это предусмотрено федеральным законом. Разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается и при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле, если оно ссылается на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны. Также в закрытом судебном заседании рассматриваются дела, затрагивающие неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, обсуждение которых в открытом заседании способно помешать правильному рассмотрению дела либо повлечь за собой разглашение тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

Лица, участвующие в деле, предупреждаются судом об ответственности за разглашение сведений, ставших им известными в закрытом заседании. В закрытом судебном заседании дело может рассматриваться как полностью, так и в части, о чем суд выносит мотивированное определение. Дело в закрытом судебном заседании рассматривается и разрешается с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства.

При открытом судебном заседании лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие на нем, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения суда. Решения судов объявляются публично, исключение составляют случаи, когда такое объявление решений затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних.

Дистанционное обучение для тех, кто не хочет стоять в пробках по доступным ценам

**Полномочия суда кассационной инстанции**

Кассационное производство ? это стадия гражданского процесса, заключающаяся в деятельности ее участников при определяю-щей роли суда второй инстанции по провер-ке обоснованности и законности не всту-пившего в законную силу решения суда первой инстанции.

Суд вправе своим определением:

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

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

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

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

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

а) время и место вынесения определения;

б) наименование суда, вынесшего определе-ние, и состав суда;

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

г) лицо, подавшее жалобу или протест;

д) краткое содержание решения, жалобы или протеста, представленных материалов, объ-яснений участвовавших в деле лиц, заклю-чения прокурора;

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

ж) постановление суда (ст. 311 ГПК)

Основанием к отмене решения являются его необоснованность и незаконность.

Необоснованность судебного решения проявляется в неправильном определении юридически значимых обстоятельств; недо-казанности обстоятельств, имеющих значе-ние для дела, которые суд считает установ-ленными; несоответствии выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела (п. 1-3 ст. 306 ГПК)

Незаконность судебного решения обуслов-ливается нарушением или неправильным применением норм материального или про-цессуального права (п. 4 ст. 306 ГПК)

**Гражданские споры**

Єто споры вытекающие из гражданско-правовых отношений.

Можно отметить, что гражданские споры могут возникнуть при столкновении интересов двух и более сторон, в процессе гражданско-правовых отношений, а именно:

- из договоров и иных сделок;

- из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

- из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

- в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

- в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

- вследствие причинения вреда др. лицу;

- вследствие неосновательного обогащения;

- вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

- вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Подведомственность дела суду

Ст. 22 Гражданского процессуального кодекса РФ определяет категории дел, подлежащих рассмотрению и разрешению в судах общей юрисдикции. В частности, подведомственными, согласно ст. 22 ГПК РФ, суду общей юрисдикции, являются:

дела, рассматриваемые в порядке искового производства;

дела, рассматриваемые в порядке приказного производства (в том числе, о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы);

дела, рассматриваемые в порядке особого производства; дела, возникающие из публичных правоотношений (в том числе, об оспаривании нормативных актов полностью или в части, а также об оспаривании решений и действий (бездействий) органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих).

В порядке искового производства рассматриваются дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

В соответствии с п. 6 ст. 23 Гражданского процессуального кодекса РФ дела, возникающие из трудовых отношении, рассматриваются мировым судьей в качестве суда первой инстанции. Исключение составляют дела о восстановлении на работе, а также дела о разрешении коллективных трудовых споров. Как указано Президиумом Верховного Суда РФ в Обзоре законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2002 года, утвержденном Постановлением от 17.07.2002 г., дела, производные от требований о восстановлении на работе, в том числе дела о компенсации морального вреда, причиненного незаконным увольнением, также неподсудны мировому судье. Дела о восстановлении на работе и производные от требований о восстановлении на работе рассматриваются районным судом в качестве суда первой инстанции.

Следует также иметь в виду, что согласно п. 2 ст. 12 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17.12.98 г. № 188-ФЗ в случаях, когда мировой судья на должность не назначен (не избран), дела, отнесенные к его компетенции, рассматриваются районными судами.

Ст. 26 ГПК РФ устанавливает перечень дел, подсудных верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа в качестве суда первой инстанции. Данный перечень является открытым, - согласно части второй названной статьи к подсудности перечисленных судов федеральными законами могут быть отнесены и другие дела. В частности, согласно п. 5 ст. 17 ФЗ «О порядке разрешения коллективных трудовых споров» от 23.11.95 г., ст. 414 ТК РФ, вышеперечисленными судами рассматриваются дела о признании забастовок незаконными.

Подведомственность дел арбитражным судам установлена ст. ст.27-33 Арбитражного процессуального кодекса РФ. Основными критериями, по которым спор, по общему правилу, может быть отнесен к подведомственности арбитражного суда, являются экономический характер спора и субъектный состав участников спора (как правило, участниками споров, рассматриваемых в арбитражных судах, являются юридические лица и граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица). Ст. 33 АПК РФ устанавливает специальную подведомственность арбитражным судам, - в частности, арбитражными судами рассматриваются дела о несостоятельности (банкротстве).

**Право кассационного обжалования**

Лица, участвующие в деле, вправе подать кассационную жалобу на решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, и постановление апелляционной инстанции. Данное право лица, участвующего в деле, суть одна из составляющих более широкого права - на осуществление судебной защиты.

Во внутренней структурированности права на осуществление судебной защиты право на кассационное обжалование выполняет функции одной из весомых гарантий законности принятого судебного акта.

В арбитражном процессе возникновение у стороны права на кассационное обжалование обусловлено моментом вступления в законную силу решения арбитражного суда субъекта Российской Федерации и постановления апелляционной инстанции.

Решение арбитражного суда, в соответствии со статьей 135 АПК, вступает в законную силу по истечении месячного срока после его принятия.

В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу с момента вынесения постановления апелляционной инстанцией (если оно оставлено в законной силе).

Постановление апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его принятия. Поскольку кассационная жалоба может быть подана в течение одного месяца после вступления в законную силу решения или постановления арбитражного суда, то, соответственно, кассационная жалоба на решение арбитражного суда может быть подана не позднее двух месяцев со дня вынесения судебного решения.

В том случае, если подана апелляционная жалоба, то течение установленного срока на кассационное обжалование решения суда первой инстанции прерывается и начинает вновь течь уже с момента вынесения постановления апелляционной инстанцией.

Арбитражно-процессуальное законодательство предусматривает, что в качестве предмета кассационного обжалования могут выступать вступившие в законную силу решения и постановления арбитражного суда субъекта Российской Федерации.

Определения арбитражного суда также могут быть предметом обжалования в кассационном порядке, При этом кассационные жалобы на определения арбитражного суда рассматриваются в порядке, предусмотренном для рассмотрения кассационных жалоб на решения и постановления суда.

Арбитражно-процессуальное законодательство устанавливает, что определения арбитражного суда могут быть обжалованы в кассационном порядке только в случаях, предусмотренных АПК.

Законодатель установил четкие временные рамки подачи кассационной жалобы: один месяц со дня вступления в законную силу. Таким образом, ни при каких условиях срок на подачу кассационной жалобы не может быть ни продлен, ни сокращен. Однако в том случае, если стороной пропущен срок на подачу кассационной жалобы по уважительной причине, суд кассационной инстанции вправе по мотивированному заявлению лица, участвующего в деле, восстановить пропущенный срок.

Право на подачу кассационной жалобы принадлежит исключительно сторонам, участвующим в деле. По инициативе суда арбитражный процесс в кассационной стадии начинаться не может. Суд лишь фиксирует соответствующим образом выраженную участником дела волю на пересмотр дела в кассационном порядке. «В этом находят свое выражение принципы диспозитивности и состязательности в арбитражном процессе, реализация которых возможна только за счет инициативы и активности в процессе сторон и пассивности, отстраненности от инициации процесс арбитражного суда».

Как результат реализации этого правила следует рассматривать и право лица, подавшего кассационную жалобу, отказаться от нее. В том случае, если суд принимает отказ от кассационной жалобы, производство по делу в кассационной инстанции прекращается, если решение, постановление не обжалованы другими лицами, участвующими в деле.

О прекращении производства по делу выносится определение. Однако в соответствии с действующим законодательством в случае отказа кассатора от кассационной жалобы принятие такого отказа не обязанность суда, а его право. Суд вправе отклонить отказ от кассационной жалобы, если это противоречит законам и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц. В случае отклонения отказа от кассационной жалобы суд пересматривает дело в общем порядке.

Определение о прекращении производства по делу в связи с отказом от кассационной жалобы вступает в законную силу в момент принятия и обжалованию не подлежит.

**Подведомственность экономических споров и других дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений**

Арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности:

1) об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;

2) об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;

4) о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;

5) другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

В порядке искового производства рассматриваются дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

**Производство в суде аппеляционной инстанции**

Задачей апелляционного суда является проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений арбитражного суда первой инстанции и недопущения вступления в законную силу ошибочных решений.

Право на апелляционное обжалование возникает со дня принятия решения в окончательной форме у лиц, участвующих в деле. Представитель (юрисконсульт, адвокат и др.) вправе подать апелляционную жалобу, если это полномочие оговорено в доверенности.

Срок подачи жалобы — один месяц после принятия решения судом первой инстанции.

Согласно АПК РФ апелляционная жалоба подается в апелляционную инстанцию суда, принявшего решение, в письменной форме и должна содержать: наименование арбитражного суда, которому адресуется жалоба; наименование лица, подающего жалобу, и лиц, участвующих в деле; наименование арбитражного суда, принявшего решение, на которое подается жалоба; номер дела и дату принятия решения, предмет спора; требование лица, подавшего жалобу, и основания, по которым заявитель считает решение неправильным со ссылкой на законы, иные нормативные акты и материалы дела; перечень прилагаемых к жалобе документов, в том числе и документы, подтверждающие уплату госпошлины (50% от размера госпошлины, исчисляемой исходя из оспариваемой заявителем суммы).

В заседании апелляционной инстанции председательствует председатель суда, его заместитель или один из судей.

Апелляционные жалобы рассматриваются в открытом заседании суда апелляционной инстанции (если это не противоречит интересам охраны государственной тайны). Особенностью апелляционного суда является то, что дополнительные доказательства здесь принимаются во внимание, если заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции, а также то, что здесь новые исковые требования не принимаются.

После внимательного изучения всех имеющихся доказательств, анализа действующего законодательства и руководящих указаний Высшего Арбитражного Суда РФ по рассматриваемым вопросам выносится и оглашается постановление.

Порядок ведения заседаний в апелляционной инстанции приблизительно такой же, как и в суде первой инстанции.

Срок рассмотрения жалобы — один месяц со дня поступления в арбитражный суд. Он продлению не подлежит.

Арбитражный апелляционный суд, рассмотрев дело, вправе:

оставить решение без изменения, а жалобу без удовлетворения с указанием мотивов;

отменить решение полностью или в части и принять новое решение, если бы оно даже и ухудшило положение лица, подавшего жалобу;

изменить решение;

отменить решение и прекратить производство по делу.

Основанием к изменению или отмене решений согласно АПК РФ являются:

неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела;

недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств;

несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

нарушение норм права.

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его принятия. Оно направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении под расписку в пятидневный срок.

Постановление суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке.

**Подведомственность дел третейским судам**

Особое значение для граждан-предпринимателей и юридических лиц приобретает третейское разбирательство, в процессе которого учитывается специфика предпринимательских отношений (обеспечивается соблюдение коммерческой тайны, разбирательство носит закрытый характер, решения такого суда, как правило, не публикуются), активнее используется принцип состязательности сторон, а не только поиск формально провозглашаемой "объективной" истины с целью преимущественной защиты "общегосударственных" или иных публичных интересов (а не интересов участников), шире возможности достижения различных форм компромиссов и т. д.

Другими важнейшими преимуществами третейского суда являются: сокращенные сроки рассмотрения спора, а третейский сбор в несколько раз ниже, чем сборы и пошлины для обращения в другие судебные арбитражные органы. И самое главное - исполнение решения третейского суда гарантируется законом.

Третейские суды в судебную систему государства не включаются. Они являются альтернативной по отношению к государственной юстиции формой рассмотрения и разрешения правовых споров: "суд третьего лица, суд посредника или посредников" (в противоположность самосуду сторон). В Конституции РФ прямо сказано, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только государственными судами судебной системы государства, установленной Конституцией страны. В соответствии со статьей 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Действующее законодательство более подробно говорит о защите гражданских прав. В частности, это, прежде всего, статья 11 Гражданского кодекса РФ, которая говорит о том, что "защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд", а также статья 27 Гражданского процессуального кодекса РСФСР и статья 23 Арбитражного процессуального кодекса, также закрепившие существование в России третейских судов как альтернативы государственным.

Под третейским разбирательством понимается мирная форма урегулирования конфликта путем переговоров между сторонами.

После возникновения конфликтной ситуации у стороны, чьи права оказались нарушенными, появляется возможность обращения в третейский суд с исковым заявлением для возбуждения дела. От самого заинтересованного лица зависит - обратиться в суд за защитой либо молча терпеть это правонарушение.

К подведомственности третейского суда отнесены экономические споры, возникающие из гражданских и иных правоотношений между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке.

Деятельность третейских судов регулируется нормативными актами, издаваемыми государством, но соответствующие нормы диспозитивны, менее императивны, чем регулирующие деятельность государственных юрисдикционных органов. Многие процессуальные вопросы могут регулироваться непосредственно сторонами, что исключено при рассмотрении дел в государственном суде.

Только по обоюдному согласию сторон, заключенному в письменном виде (так называемая третейская оговорка), дело можно передать в третейский суд, что не характерно для государственных судов, где для рассмотрения дела достаточно согласия одной из сторон.

Несомненным преимуществом является возможность каждой стороны самостоятельно выбирать судей, рассматриваемых конкретное дело. Кроме того, судьями могут быть не только юристы. Стороны могут выбрать для рассмотрения дела лиц, которым они доверяют и в чьей профессиональной пригодности не сомневаются, то есть в отличие от государственного суда арбитры не назначаются, а избираются из числа специалистов, способных самостоятельно оценить фактические обстоятельства дела без привлечения дорогостоящих экспертов.

Реализуя свои права на судебную защиту, гарантированную статьей 46 Конституции РФ, граждане и юридические лица при обращении в третейские органы, должны помнить о следующих существующих ограничениях. Так, например, граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью и юридические лица любых организационно-правовых форм могут рассматривать свои споры в третейских судах, созданных для конкретного дела, и постоянно действующих третейских судах. Однако граждане, не занимающиеся предпринимательской деятельностью, могут рассматривать свои споры только в третейских судах, создаваемых для конкретного дела. Осуществить свое право на защиту в суде граждане могут как самостоятельно, так и через своего представителя.

В последнее время роль третейских судов все больше возрастает. Это объясняется возрастающей популярностью третейского судопроизводства среди российских предпринимателей и граждан, так как оно обладает целым рядом преимуществ перед государственной судебной системой. Самые главные из них - это быстрота разрешения конкретного спора, его дешевизна (третейский сбор в несколько раз ниже, чем государственные сборы и пошлины), выборность и независимость третейских судей, и, наконец, решение третейского суда является окончательным и подлежит немедленному исполнению (если в решении не указан конкретный срок); пересмотреть вынесенное решение невозможно.

В случае неисполнения ответчиком решения третейского суда, включается государственный механизм исполнения решений судов в принудительном порядке, что влечет за собой выдачу государственным арбитражным судом исполнительного листа, на основании которого судебным приставом возбуждается исполнительное производство со всеми вытекающими из этого неблагоприятными последствиями для должника.

Таким образом, в свете внесенного в Думу пакета "президентских" законов, касающихся проведения судебной реформы в России, развитие третейского суда как формы разрешения споров не только необходимо для спорящих сторон, но и призвано "разгрузить" арбитражные и суды общей юрисдикции, решить спорные вопросы судебной практики, развить не только функции контроля, но и функции содействия государственных судов в отношении третейских судов.

**Апелляционное обжалование решений, определений мировых судей**

1. Решения мировых судей могут быть обжалованы в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий районный суд через мирового судью.

На решение мирового судьи прокурор, участвующий в деле, может принести апелляционное представление.

Апелляционные жалоба, представление могут быть поданы в течение десяти дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме.

Апелляционные жалоба, представление должны содержать:

1) наименование районного суда, в который адресуются жалоба, представление;

2) наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения;

3) указание на обжалуемое решение мирового судьи;

4) доводы жалобы, представления;

5) просьбу заинтересованного лица;

6) перечень прилагаемых к жалобе, представлению документов.

В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочие представителя, если в деле не имеется такое полномочие.

Апелляционное представление подписывается прокурором.

К апелляционной жалобе прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба подлежит оплате.

Апелляционные жалоба, представление и приложенные к ним документы представляются с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Мировой судья после получения апелляционных жалобы, представления, поданных в установленный статьей 321 ГПК РФ срок и соответствующих требованиям статьи 322 ГПК РФ, обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье возражения в письменной форме относительно апелляционных жалобы, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле, и вправе ознакомиться с материалами дела, с поступившими жалобой, представлением и возражениями относительно них.

По истечении срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционными жалобой, представлением и поступившими возражениями относительно них в районный суд.

До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд.

2. Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, отдельно от решения суда, а прокурором может быть принесено представление в случае, если:

а) это предусмотрено ГПК РФ;

б) определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

На остальные определения мирового судьи, за исключением вышеуказанных, частные жалобы и представления прокурора не подаются, возражения относительно этих определений могут быть включены в апелляционные жалобу, представление.

Частная жалоба, представление прокурора могут быть поданы в течение десяти дней со дня вынесения определения мировым судьей.

Подача и рассмотрение частной жалобы, представления прокурора происходят в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи.

Порядок подачи апелляционной жалобы

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд. В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции. При возникновении новых требований сторона вправе обратиться в арбитражный суд с новым иском (заявлением).

Подача апелляционной жалобы – право, а не обязанность.

Решение суда может быть обжаловано как в полном объеме, так и частично. При этом не обжалованная часть решения не вступает в законную силу, так как апелляционная инстанция в интересах законности проверяет дело в полном объеме. Самостоятельным предметом обжалования может служить дополнительное решение.

Апелляционные жалобы рассматривает в порядке апелляционного производства арбитражный суд апелляционной инстанции, образованный в соответствии с Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации». Апелляционное производство пока осуществляется в рамках судов субъектов Российской Федерации, однако планируется создание нового звена в судебной системе арбитражных судов. Будут созданы апелляционные суды, уполномоченные на рассмотрение дел в апелляционном порядке.

Дела в арбитражном суде апелляционной инстанции рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК РФ. Для некоторых решений арбитражного суда первой инстанции установлены сокращенные сроки для их вступления в законную силу, и, следовательно, установлены более краткие сроки для обращения с апелляционной жалобой. Десятидневный срок для подачи апелляционной жалобы закреплен в отношении решений: по делу о привлечении к административной ответственности; по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности.

По ходатайству лица, обратившегося с жалобой, пропущенный срок подачи апелляционной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом апелляционной инстанции при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня принятия решения и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

До истечения срока, установленного для подачи апелляционной жалобы, дело не может быть истребовано из арбитражного суда.

Форма и содержание апелляционной жалобы Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме и подписывается лицом, подающим жалобу, или его уполномоченным представителем.

В апелляционной жалобе должны быть указаны:

• наименование арбитражного суда, в который подается апелляционная жалоба;

• наименование лица, подающего жалобу, и других лиц, участвующих в деле;

• наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, номер дела и дата принятия решения, предмет спора;

• требования лица, подающего жалобу, и основания, по которым лицо, подающее жалобу, обжалует решение, со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;

• перечень прилагаемых к жалобе документов.

Лицо, подающее апелляционную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии апелляционной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют. Лицо, подающее апелляционную жалобу, уплачивает государственную пошлину.

В случае нарушения требований к форме и содержанию жалобы арбитражный суд или оставляет жалобу без движения, или возвращает ее.

О принятии апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе. Арбитражный суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционной жалобе, если от лица, ее подавшего, после принятия апелляционной жалобы к производству арбитражного суда поступило ходатайство об отказе от апелляционной жалобы и отказ был принят арбитражным судом.

В случае если в апелляционной жалобе заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, принявшем обжалуемое решение, арбитражный суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционной жалобе в части этих требований.

Срок подачи апелляционной жалобы

1. По общему правилу, апелляционная жалоба подается в месячный срок со дня принятия арбитражным судом обжалуемого решения.

Общеустановленный месячный срок обжалования решения действует, в частности, по делам о взыскании обязательных платежей и санкций (ст. 216 АПК РФ), по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ст. 222 АПК РФ), по делам, рассмотренным в порядке упрощенного производства (ч. 4 ст. 229 АПК РФ).

Десятидневный срок подачи апелляционной жалобы установлен по делам о привлечении к административной ответственности (ч. 4 ст. 206 АПК РФ), об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ч. 5 ст. 211 АПК РФ).

Датой принятия решения, которая определяет исчисление срока на его обжалование, признается дата изготовления решения в полном объеме.

Чаще всего решение объявляется судом первой инстанции по окончании судебного разбирательства в резолютивной части. Арбитражным процессуальным законом определен срок, в течение которого суд обязан изготовить мотивированное решение (ч. 2 ст. 176 АПК РФ).

Нередко лица, участвующие в деле, обращаются с заявлениями о рассмотрении дела без их участия. Арбитражный суд первой инстанции при отсутствии заявления вправе рассмотреть дело без участия ответчика, третьего лица, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного разбирательства. И в этих случаях исчисление срока обжалования решения суда первой инстанции определяется принятием обжалуемого решения. Дата получения лицами, участвующими в деле, копии судебного решения для исчисления срока его обжалования самостоятельного правового значения не имеет.

Срок подачи апелляционной жалобы является процессуальным. Поэтому начало процессуального срока, его исчисление, окончание и восстановление подчиняется общим правилам, установленным настоящим Кодексом.

Первый день отведенного для обжалования срока определяется следующим днем после даты принятия судебного решения (ст. 176 АПК РФ).

Поскольку дата принятия решения в резолютивной части и мотивированного решения в полном объеме не совпадают, возникают вопросы, связанные с указанием даты принятия того и другого судебного акта.

По этому поводу могут быть высказаны разные точки зрения. В целях достижения единообразия может быть дана рекомендация суда надзорной инстанции или принято имеющее обязательную силу постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

До принятия последнего многим специалистам представляется целесообразным сохранить единую дату судебного решения (постановления), на которое может поступить жалоба. Дата изготовления судебного решения, имеющая значение для исчисления отведенного законом срока обжалования, может быть, по их мнению, указана после постановляющей части мотивированного решения перед подписью судьи, председательствующего по делу.

Целесообразность такого предложения объясняется необходимостью предупреждения смешений дат принятия одного и того же судебного решения при его обжаловании, а также его аналогией в обозначении всех дат, имеющих место в законодательном процессе (даты принятия закона Государственной Думой Российской Федерации, Советом Федерации Российской Федерации и его подписания Президентом Российской Федерации).

Как нам представляется, указание реальной даты принятия (изготовления в полном объеме) любого судебного акта, подлежащего обжалованию, включая решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции, либо оспариванию (постановление суда кассационной инстанции), связывается с обеспечением процессуальных гарантий прав лиц, участвующих в деле, поэтому дата принятия судебного акта в полном объеме должна быть зафиксирована во вводной его части, а не за пределами резолютивной части судебного акта в качестве технического средства фиксации, которое может быть из-за упущений в работе забыто.

Последний день месячного срока, отведенного на подачу апелляционной жалобы, завершается в двадцать четыре часа даты следующего месяца, совпадающий по числу с днем принятия судебного решения.

Передача апелляционной жалобы непосредственно в арбитражный суд фиксируется штампом суда, содержащим дату обращения с апелляционной жалобой. Направление апелляционной жалобы через учреждение связи влечет установление даты обращения с жалобой по почтовому штемпелю, подтверждающему день ее отправления.

Режим работы суда и учреждения связи, не обеспечивающий возможность направления (передачи) апелляционной жалобы в последний день установленного срока незадолго до двадцати четырех часов уходящих суток, не может служить основанием для признания срока ненарушенным, поскольку срок определяется исключительно по формальным признакам, а режим работы учреждений, осуществляющих публичную деятельность, является общеизвестным.

Если последний день срока подачи апелляционной жалобы совпадает с выходным или праздничным днем, то по общим правилам исчисления сроков последним днем признается первый рабочий день, следующий за нерабочими.

Принятие во внимание названных правил позволяет установить факт пропуска срока апелляционного обжалования или отсутствие такого факта, чем определяется наличие или отсутствие необходимости обращения к суду с ходатайством о его восстановлении.

Приостановление и продление процессуальных сроков к сроку подачи апелляционной жалобы в силу его специфики не применимы, поскольку с принятием судебного решения приостановление производства по делу в суде первой инстанции невозможно, а продление процессуального срока имеет отношение к иным процессуально значимым действиям, не связанным с подачей апелляционной жалобы.

**Понятие, виды подсудности. Общее правило территориальной подсудности**

Подсудность — распределение дел, подлежащих рассмотрению по первой инстанции, между судами — установление конкретного суда, который должен рассмотреть данное дело. Подсудность включает как компетентность, или власть, принадлежащую тому или другому суду постановить решение по делу, так и соответствующую этой власти обязанность заинтересованных лиц подчиняться данному компетентному суду

В основании распределения различных дел по категориям судов лежат два признака:

- Род дела. Это объективная подсудность, основывающаяся на соображениях публичного права.

- Личные отношения, в которых стоят друг к другу тяжущиеся стороны. Это подсудность личная, или относительная, основанная на соображениях личных удобств тяжущихся лиц и определяемая началом места жительства, места исполнения договора и т. д.

Подсудность по роду дел не может быть изменена никакими соглашениями сторон, личная же подсудность может быть изменена не только посредством договора, но и молчаливым подчинением юрисдикции данного суда. Подсудность по роду дел определяется самим судом независимо от указания сторон; по отношению же к личной подсудности суд не входит сам в рассмотрение вопроса, и только заинтересованное лицо может возбудить спор о неподсудности.

Кроме различия по роду дел между судами общей юрисдикции и специальными судами, существует различие по роду дел между судами первой и второй инстанции и между федеральными и мировыми судами

Определяющим принципом личной подсудности (ее называют также относительной или территориальной) является, по общему правилу, местожительство ответчика.

Кроме общей подсудности, законодательства допускают еще особые основания подсудности для некоторых дел, подлежащих, в виде изъятия из общего правила, ведению не того суда, в округе которого ответчик имеет жительство или пребывание. Эта подсудность носит или безусловный обязательный характер, или элективный (т. е. истцу предоставляется право выбора между общею и специальной подсудностью).

Безусловный характер носит подсудность по месту нахождения недвижимого имущества: иски о праве собственности и о всяком ином вещном праве на недвижимость, об имущественных сервитутах, о поземельных повинностях и т. п. должны быть предъявляемы по месту нахождения последнего. Споры, возникающие из вещных правоотношений, гораздо целесообразнее и легче решать в том месте, где находится спорный предмет, когда требуется, напр., осмотр местности, поверка границ, дознание через окольных людей и т. п.

Элективная особенная подсудность может допускаться, например, по искам по исполнению договора. Здесь подсудность определяется по месту исполнения договора. Кроме того, элективная подсудность может иметь место по искам, вытекающим из уголовного правонарушения. Гражданский иск может быть соединен с уголовным делом, и тогда он рассматривается в суде по месту совершения преступления; но если такой иск предъявлен особо, то подсудность его определяется по общим правилам.

К особым (специальным) основаниям подсудности относят также место нахождения филиала или представительства юридического лица (ответчика), связь между самыми делами, как внутренняя, так и внешняя, например, в случае подачи встречного иска; место открытия наследства, т. е. место нахождения наследственного имущества.

Кроме указанных видов законной подсудности гражданских дел, существует договорная подсудность. Тяжущимся предоставляется право отступать от правил о законной подсудности и обращаться с просьбою о разборе дела к выбранному ими суду. Стороны могут, совершая договор, заранее определить тот суд, которому спор их должен быть подсуден.

Территориальная подсудность и ее виды

С помощью территориальной подсудности гражданские дела, подведомственные суду, разграничиваются между судами одного уровня внутри судебной системы по горизонтали, т.е. в пространстве, на которое распространяется их юрисдикционная деятельность.

Общим правилом территориальной подсудности является место жительство (место нахождения) ответчика.

Местом жительства гражданина согласно ст. 20 ГК РФ признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей -- родителей, усыновителей или опекунов. Для физического лица место жительства на практике определяется местом регистрации (пропиской). Пребывание в местах отбывания наказания, включая след-ственный изолятор, местом жительства не является.

Если ответчиком выступает юридическое лицо, то место его нахождения определяется местом его государственной регистрации (ст. 54 ГК РФ). В учредительных документах может быть указано и иное место нахождения. На практике им признают место нахождения органов управления юридического лица. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации [Текст] / под ред. Г.П.Ивлиева. - М.: Юрайт-Издат, 2002.-С.156.

Место жительства (место нахождения) ответчика должен указать истец (заявитель). Территориальная подсудность подразделяется на виды:

альтернативная (по выбору истца);

исключительная;

договорная;

подсудность по связи дел.

**Восстановление утраченного судебного производства**

Не исключены случаи утраты судебного производства, поэтому законом предусмотрен порядок восстановления утраченного судебного производства. Восстановление утраченного судебного производства v это новая категория дела особого производства. В ГПК РСФСР порядок восстановления утраченного производства определялся приложением ¦2.

Судебное производство может быть утрачено полностью или частично. При этом закон говорит только об оконченных судебных производствах, т.е. о тех, по которым принято решение суда или вынесено определение о прекращении судебного производства по делу. Иные судебные производства не подлежат восстановлению (судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению).

Дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается по заявлениям лиц, участвующих в деле. Это важное положение, так как ранее действовавшее законодательство позволяло восстанавливать утраченное судебное производство по инициативе суда.

Рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения. Однако в случае обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства.

Восстановление утраченного судебного производства возможно только при достаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством.

Предмет доказывания:

1) восстановление какого именно судебного производства требуется. При этом необходимо установить, было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось. Решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению, за исключением случаев, предусмотренных ст. 318 ГПК;

2) процессуальное положение в деле заявителя, лиц, принимавших участие в деле, их место жительства или местонахождение;

3) обстоятельства утраты производства, место нахождения копий документов производства или сведений о них, восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым, для какой цели необходимо восстановление указанных документов;

4) цель восстановления утраченного судебного производства. При отсутствии указания на цель обращения суд оставляет заявление без движения и предоставляет срок, необходимый для изложения цели заявителем. Если указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, суд отказывает в возбуждении дела о восстановлении утраченного судебного производства или мотивированным определением оставляет заявление без рассмотрения, если дело было возбуждено.

Необходимые доказательства:

• сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке;

• показания свидетелей, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях v судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда.

Судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению. Истец в этом случае вправе предъявить новый иск. В определении суда о возбуждении дела по новому иску в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено.

При рассмотрении дела по новому иску суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

При недостаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд своим определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке.

**Договорная подсудность. Передача дела из одного суда в другой**

Гражданское процессуальное законодательство в целях защиты интересов граждан и юридических лиц, недопущения ограничения их свобод в области материальных и процессуальных прав, предоставило им возможность самим избирать подсудность дела. Такое соглашение получило название договорной подсудности. Суть ее состоит в том, что стороны могут по соглашению между собой изменять территориальную подсудность данного дела (ст. 120 ГПК). Однако такое изменение не допускается, если речь идет о родовой, а также исключительной подсудности.

Передача дела из одного суда в другой

В судебной практике встречаются факты, когда суд, принявший исковое заявление и возбудивший по нему гражданское дело, вынужден передать его на рассмотрение другого суда.

Допустим, в ходе рассмотрения и разрешения по существу возникшего спора ответчик прислал в суд заявление, в котором сообщил, что он переехал на постоянное место жительства в другой город и просит передать его иск для рассмотрения в суд по его новому месту жительства. Как должен поступить суд в этом случае?

Ответ на поставленный вопрос мы найдем в статье 122 ГПК, установившей, что дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, даже если в дальнейшем оно стало подсудным другому суду.

Вместе с тем, если при рассмотрении дела ответчик, местожительство которого ранее не было известно, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства, то суд обязан выполнить это требование.

Аналогичным образом суд должен поступить и в случае, если после отвода одного или нескольких судей их замена в данном суде становится невозможной или если при рассмотрении дела в данном суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности.

Нарушение правил подсудности при рассмотрении гражданского дела является безусловным основанием к отмене судебного постановления независимо от того, привело ли это нарушение к неправильному разрешению дела по существу или нет (ч1 ст330, п1 ч2 ст. 364, ст 387 ГПК)

**Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование**

Рассмотрение данной категории дел определяется правилами гл. 35 ГПК РФ. Принудительное психиатрическое освидетельствование и госпитализация гражданина в психиатрический стационар в недобровольном порядке регулируются Законом РФ от 02.07.1992 г. № 3185—1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

В течение 48 ч с момента госпитализации представитель лечебного учреждения подает заявление в суд по месту нахождения психиатрического стационара о принудительной госпитализации или продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством. В заявлении должны быть указаны основания для принудительной госпитализации гражданина. К заявлению прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в психиатрическом стационаре (ст. 302 ГПК РФ). Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления.

Согласно правилам ст. 304 ГПК РФ заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела. Решение суда относительно заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина в психиатрическом стационаре принимается в соответствии со ст. 305 ГПК РФ.

Заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании подается в суд по месту жительства гражданина по правилам ст. 306 ГПК РФ.

Статья 305. Решение суда относительно заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством

1. Рассмотрев по существу заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья принимает решение, которым отклоняет или удовлетворяет заявление.

2. Решение суда об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре в течение установленного законом срока.

Статья 306. Принудительное психиатрическое освидетельствование

Заявление врача-психиатра о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина подается в суд по месту жительства гражданина. К заявлению прилагаются мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования и другие имеющиеся материалы. В течение трех дней со дня подачи заявления судья единолично рассматривает заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина и принимает решение о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина или об отказе в принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина.

**Лица, участвующие в деле: понятие, признаки, состав, процессуальные права и обязанности**

Опубликовано: 29.11.2009 | Автор: ignoramus | Рубрика: Гражданский процесс

Все участники судопроизводства по конкретному гражданскому делу являются субъектами гражданских процессуальных правоотношений, возникших в связи с его рассмотрением.

Субъекты гражданского процессуального права занимают различное правовое положение, наделены неодинаковым кругом процессуальных прав и обязанностей. Поэтому по своей процессуальной роли, возможностям воздействия на ход гражданского процесса, по характеру заинтересованности в исходе дела все субъекты гражданского процессуального права делятся на три большие группы:

суды, т.е. органы, осуществляющие правосудие в его различных формах;

лица, участвующие в деле;

лица, привлекаемые к участию в деле для содействия в осуществлении правосудия.

Лица, участвующие в деле - (статья 34 ГПК РФ) - лицами, участвующими в деле, являются: стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным статьями 4, 46 и 47 ГПК, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

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

1) право на совершение процессуальных действий от своего имени,

2) право на совершение волеизъявлений (процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса в той или иной стадии),

3) наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда (личного или общественного),

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

Состав лиц, участвующих в конкретном деле, зависит от категории гражданского дела и его особенностей. В зависимости от юридического интереса к исходу процесса - группы:

1) лица, имеющие субъективный интерес, как материально-правовой, так и процессуальный (стороны и третьи лица, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений),

2) лица, имеющие общественный, государственный интерес, т.е. только процессуальный интерес (прокурор, государственные органы, органы МСУ, другие организации и лица).

Представители не относятся к лицам, участвующим в деле, а являются участниками процесса, содействующими правосудию путем оказания юридической помощи представляемым лицам.

Правовое положение лиц, участвующих в деле, характеризует наличие юридической заинтересованности в исходе гражданского дела.

Также лица, участвующие в деле, наделены с целью защиты их прав и охраняемых законом интересов возможностью принимать активное участие в судопроизводстве при рассмотрении судом всех материально-правовых и процессуально-правовых вопросов по делу.

Лица, участвующие в деле, могут активно влиять на развитие гражданского процесса по конкретному делу, вправе высказывать и обосновывать свои суждения в ходе судебного заседания по всем вопросам, возникающим в ходе процесса, в том числе путем подачи жалоб.

Статья 35 ГПК РФ - лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Вместе с тем лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

Кроме того, лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, установленные ГПК, другими ФЗ (например, обязанность сообщения суду о перемене своего адреса во время производства по делу).

Помимо общих процессуальных прав и обязанностей, которыми наделены все лица, участвующие в деле, некоторые из них - стороны, третьи лица, заявляющие либо не заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, лица, участвующие в делах особого производства, и другие лица, участвующие в деле, - наделяются рядом специальных процессуальных прав и обязанностей, характерных только для них. Например, только ответчик имеет право признания иска и только стороны могут решить вопрос о заключении мирового соглашения.

Третьи лица - это такие лица, участвующие в деле, которые вступают в уже начатый процесс. В зависимости от характера заинтересованности, связи со спорным материальным правоотношением и сторонами они делятся на две группы - третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований.

Особое место в гражданском процессе занимает прокурор. Он вправе участвовать в гражданском процессе путем подачи заявления, возбуждая дело либо вступая в уже начатый процесс. Своеобразие процессуального положения прокурора, заключается в защите им в суде интересов не собственных, а других лиц, неопределенного круга лиц либо публичных образований. Судебные представители защищают в гражданском процессе интересы представляемых ими лиц.

Лица, содействующие правосудию - привлекаются в гражданский процесс по инициативе суда или лиц, участвующих в деле, для выполнения обязанностей по сообщению доказательственной информации, по осуществлению иных обязанностей в гражданском процессе, необходимых для успешного разрешения спора и выполнения судом своих функций. В третью группу входят: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, понятые и другие лица.

Их правовой статус в гражданском процессе определяется выполнением возложенных на них процессуальных обязанностей (свидетель обязан правдиво сообщить суду известную ему информацию по вопросам, имеющим значение для дела; эксперт обязан подготовить экспертное заключение на основании круга вопросов, поставленных перед ним судом; переводчик обязан обеспечить достоверный и точный перевод всего сказанного для субъектов гражданского процесса, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство).

Статья 40. Участие в деле нескольких истцов или ответчиков

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 4] [Статья 40]

1. Иск может быть предъявлен в суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие).

2. Процессуальное соучастие допускается, если:

1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков;

2) права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание;

3) предметом спора являются однородные права и обязанности.

3. Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников.

В случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика или соответчиков в связи с характером спорного правоотношения суд привлекает его или их к участию в деле по своей инициативе. После привлечения соответчика или соответчиков подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала.

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВОПРЕЕМСТВО

- замена одного лица, являющегося стороной в гражданском (арбитрах ном) процессе, другим лицом, обусловленная переходом к последж му спорных материальных прав либо спорных материальных обязанностей. П.п. возникает при наличии общего и единичного правопреемства в материальном праве и судебного процесса по гражданскому делу, которым затрагиваются переходящие от одного лица другом спорные материальные права и обязанности.

**Дела об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации)**

В соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

Вследствие этого несовершеннолетний, достигший 16 лет, вправе обратиться в суд с заявлением об объявлении его полностью дееспособным при условии, что отсутствует согласие хотя бы одного из родителей, усыновителей или попечителя объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 287 ГПК).

Заявление подается в суд по месту жительства несовершеннолетнего. В заявлении помимо реквизитов, названных в ст. 131 ГПК, должно содержаться указание на место работы несовершеннолетнего, его должность, размер заработной платы, если он работает по трудовому договору (контракту), вид предпринимательской деятельности и доходы, получаемые в результате ее осуществления, период времени, в течение которого несовершеннолетний трудится, и другие необходимые для разрешения вопроса об эмансипации сведения.

Рассмотрение заявления несовершеннолетнего происходит в судебном заседании с обязательным участием самого заявителя, одного или обоих родителей, усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора.

В результате рассмотрения дела суд выносит решение, которым либо удовлетворяет заявление несовершеннолетнего, либо отказывает в его удовлетворении. В первом случае несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления решения суда об эмансипации в законную силу.

При удовлетворении заявления несовершеннолетний становится полностью дееспособным с момента вступления решения суда в законную силу. Выполнение каких-либо формальностей со стороны органов опеки и попечительства в этом случае не требуется. Последствия эмансипации предусмотрены гражданско-правовым, семейным, процессуальным законодательством. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 37 ГПК РФ несовершеннолетний может лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности со времени объявления его полностью дееспособным. В случае эмансипации несовершеннолетний может самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве (п. 1 ст. 30 Закона об исполнительном производстве).

Согласно п. 2 ст. 27 ГК РФ родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда. Все сделки эмансипированный гражданин может совершать самостоятельно без согласия законных представителей. Согласно п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"[2] при рассмотрении гражданского дела, одной из сторон в котором является несовершеннолетний, объявленный эмансипированным, необходимо учитывать, что такой несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности, в т.ч. самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда, за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз.

**Участие прокурора в гражданском процессе**

В соответствии со ст. 35 Закона о Прокуратуре "Прокурор в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело в любой стадии процесса, если этого требует защита прав и охраняемых законом интересов общества и государства. Полномочия прокурора, участвующего в судебном рассмотрении, дел определяются процессуальным законодательством Российской Федерации" (п. п. 3—4).

Действующее процессуальное законодательство (ст. 41 ГПК) устанавливает две формы участия прокурора в суде первой инстанции. Прокурор может возбудить любое гражданское дело в любом из видов гражданского судопроизводства (исковом, административном, особом) или вступить в любой уже начатый другими заинтересованными лицами процесс, в любой его стадии.

Прокурор может участвовать в деле как по своей инициативе, так и по инициативе суда. Вопрос об участии в деле решается прокурором самостоятельно в зависимости от того, требуется ли в процессе защита прав и охраняемых законом интересов государства и общества, либо прав и охраняемых законом интересов граждан, которые по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не могут лично отстаивать в суде свои права и свободы, либо когда нарушены права и свободы значительного числа граждан (п. 4 ст. 27 Закона о Прокуратуре). Участие прокурора в разбирательстве гражданских дел может быть признано обязательным законом или судом, (ст. 41 ГПК). В последнем случае суд выносит соответствующее определение и тогда прокурор обязан вступить в процесс.

Итак, основными формами участия прокурора в процессе, в соответствии с ГПК и Законом о прокуратуре Российской Федерации, является: возбуждение производства либо вступление в процесс, начатый по инициативе других лиц.

Прокурор является совершенно особым участником гражданского процесса, для характеристики которого уместнее всего употребить выработанный русской процессуальной наукой термин "правозаступник". Правозаступник — в отличие от представителя, поверенного, слуги частного интереса стороны,— его клиента, — защищает индивидуальные права частного лица ввиду и во имя общественного блага. Прокурор выступает в гражданском процессе в качестве правозаступника, когда он предъявляет иски или вступает в уже начавшийся процесс для защиты прав и свобод частных лиц (п. 4 ст. 27 Закона о Прокуратуре). Наконец, в некоторых случаях, прокурор является защитником государственных интересов. В этом случае он законный (в силу закона о Прокуратуре) представитель государства. В судах государственный интерес защищается прежде всего и более всего прокуратурой, представлять государство в суде — одна из основных должностных обязанностей прокуратуры, что впрочем не исключает возможности представлять интересы государства и другим государственным органам, в силу прямого указания закона. Прокурор — законный представитель государства — когда он возбуждает дела и вступает в начавшийся процесс для защиты государственного интереса (п. 3 ст. 35 Закона о прокуратуре). Практически прокурор чаще всего выступает одновременно в гражданском процессе и как представитель государства и как Правозаступник. Разграничить две функции прокуратуры в гражданском процессе: представительство интересов государства и правозаступничество граждан можно лишь теоретически.

Статья 47 ГПК РФ. Участие в деле государственных органов, органов МСУ для дачи заключения по делу

a. В случаях, предусмотренных ФЗ, государственные органы, органы МСУ до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований.

b. В случаях, предусмотренных ФЗ, и в иных необходимых случаях суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле государственный орган или орган МСУ для достижения целей, указанных в части первой настоящей статьи.

Обращение в суд в интересах граждан возможно лишь по их просьбе. При этом эти органы и лица не имеют субъективного материального правового интереса в деле (при обращении за защитой интереса неопределенного круга лиц - может быть есть и свой). ГПК включил эти органы и лица в состав участвующих в деле лиц, наделив их всеми правами таких лиц; эти субъекты имеют право предъявить иск при наличии двух условий:

1) это должно быть предусмотрено законом,

2) необходимо наличие просьбы того, в защиту прав кого возбуждается дело.

Важно, что помимо просьбы и прямого предусмотрения законом необходимо также наличие права на обращение в суд у заинтересованного лица. Указанные органы и лица обязаны также соблюдать порядок обращения в суд (порядок предъявления иска). Лица, возбудившие дело в защиту чужих прав или интересов, вправе отказаться от предъявленного иска, однако этот отказ не лишает лицо, в интересах которого предъявлен иск, права требовать рассмотрения дела по существу; этот вопрос должен быть решен в том же процессе, поскольку заинтересованное лицо должно быть извещено о предъявлении иска, всегда участвует в нем в качестве истца.

Дело может быть прекращено только при отказе от иска истца, если это не противоречит закону. В отдельных случаях закон допускает участие деле и ответчиков только в процессуальном смысле (напр., если родители не знают, кто усыновитель их ребенка, то иск об отмене усыновления предъявляется к органу опеки и попечительства).

Часть 1 статьи 46 ГПК РФ - институт предъявления исков в защиту неопределенного круга лиц; круг лиц заранее неизвестен - как правило, его вообще невозможно или трудно определить. Для возбуждения подобного дела необходимо только одно условие - полномочие соответствующего органа или организации должно быть предусмотрено законом; предварительного согласия не требуется, т.к. круг лиц определить весьма затруднительно. Например, органы государственной власти РФ вправе предъявить иск в суд о возмещении вреда окружающей среде, причиненного в результате нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Цель подобных исков - защита публичных интересов. Интересно, что по таким делам недопустим отказ от иска, поскольку конкретный субъект спорного права или охраняемого законом интереса не определен.

Третьи лица - это такие лица, участвующие в деле, которые вступают в уже начатый процесс. В зависимости от характера заинтересованности, связи со спорным материальным правоотношением и сторонами они делятся на две группы - третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований.

Особое место в гражданском процессе занимает прокурор. Он вправе участвовать в гражданском процессе путем подачи заявления, возбуждая дело либо вступая в уже начатый процесс. Своеобразие процессуального положения прокурора, заключается в защите им в суде интересов не собственных, а других лиц, неопределенного круга лиц либо публичных образований. Судебные представители защищают в гражданском процессе интересы представляемых ими лиц.

**Восстановление прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство)**

Указанные дела рассматриваются судом в порядке особого производства.

К числу документов, права по которым в случае утраты может восстановить суд, относятся банковские сберегательные книжки на предъявителя, сохранные свидетельства о приеме на хранение облигаций государственных займов, ордерные ценные бумаги (ст. 148 ГК).

Лицо, утратившее документ на предъявителя, может обратиться в суд по месту нахождения учреждения, выдавшего документ, с заявлением о признании утраченного документа недействительным и о восстановлении прав по нему.

Под утратой понимается не только полное отсутствие документа, но также утрата признаков платежности в результате ненадлежащего его хранения или по другим причинам. Например, на сберегательной книжке или на контрольном листе не сохранилась запись номера счета, не полностью сохранилась запись остатка вклада на сберегательной книжке.

Реквизиты заявления указаны в ст. 275 ГПК.

Судья, принявший заявление, выносит определение о запрещении выдавшему документ учреждению производить по нему платежи или выдачи, а также о публикации в местной газете. Публикация производится за счет заявителя.

Отказ в вынесении определения может быть обжалован или опротестован в вышестоящий суд.

Цель публикации – предложить держателю документа, об утрате которого заявлено, в трехмесячный срок подать в суд заявление о своих правах на этот документ. Если от держателя документа поступит заявление, суд оставляет заявление, поданное лицом, утратившим документ, без рассмотрения. Кроме того, в этом случае суд устанавливает срок (не более двух месяцев), в течение которого выдавшему документ учреждению запрещается производить по документу выплаты и выдачи.

Заявитель имеет право предъявить к держателю документа иск об истребовании документа, а держатель документа вправе взыскать с заявителя убытки, причиненные запретительными мерами.

Такие последствия наступают при условии, что держатель документа подал в суд заявление о своих правах на документ, обосновал просьбу, содержащуюся в заявлении, и представил суду документ в подлиннике.

Если по истечении трехмесячного срока со дня публикации от держателя документа не поступает заявление, суд удовлетворяет просьбу заявителя, утратившего документ, и выносит решение о признании утраченного документа недействительным. Данное решение является основанием для выдачи заявителю вклада или нового документа взамен признанного недействительным.

Держатель документа по каким-либо причинам может не заявить своевременно о своих правах на документ на предъявителя, в отношении которого состоялось решение суда о признании его недействительным. В таком случае после вступления решения в законную силу держатель документа может предъявить иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного.

Решение суда по заявлению

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд выносит решение, которым признает утраченный документ недействительным. Это решение является основанием для выдачи заявителю вклада или нового документа взамен признанного недействительным.

**Статья 48. Ведение дел в суде через представителей**

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 5] [Статья 48]

1. Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.

2. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Статья 49. Лица, которые могут быть представителями в суде

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 5] [Статья 49]

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в статье 51 настоящего Кодекса. Лица, указанные в статье 52 настоящего Кодекса, имеют полномочия представителей в силу закона.

Статья 51. Лица, которые не могут быть представителями в суде

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 5] [Статья 51]

Судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Статья 53. Оформление полномочий представителя

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 5] [Статья 53]

1. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

2. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

3. Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

4. Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

5. Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

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

Статья 54. Полномочия представителя

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 5] [Статья 54]

Представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

**Жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении**

Нотариатом называется система государственных органов, к компетенции которых отнесено удостоверение наличия прав и фактов, имеющих юридическое значение, а также совершение действий, связанных с удостоверением указанных обстоятельств. Нотариальные действия совершают либо государственные нотариусы нотариальных контор, либо нотариусы частные. В тех населенных пунктах, где нет нотариальных контор, определенные законом действия совершают должностные лица органов местного самоуправления.

Как явствует из содержания ст. 310 ГПК РФ предметом судебного рассмотрения выступают либо жалобы на неправильное совершение действий, предусмотренных законодательством о государственном нотариате, либо жалобы на отказ нотариуса или органа, выполняющего нотариальное действие, совершить его. Остальные виды жалоб, как, например, жалобы на задержку в выполнении нотариальных действий, рассматриваются в административном порядке.

Надо иметь в виду, что суд не вправе обязать нотариальную контору удостоверить договор, противоречащий нормативным актам.

Статья 310 ГК РФ не возбраняет обжаловать действия нотариуса по обеспечению доказательств, если они совершены с нарушением действующих правил.

Обжаловать в суд в порядке особого производства можно любые нотариальные действия или отказ нотариуса в просьбе их совершить лишь при отсутствии спора о праве гражданском, так как спор о праве разрешается в исковом порядке.

Частью 2 ст. 310 ГПК РФ определена территориальная подсудность данной категории дел, что направлено на то, чтобы обеспечить возможность участия в деле представителя нотариального органа. В практике, чаще всего, место жительства заявителя и место нахождения нотариального органа совпадают и интересы заявителя не ущемляются.

Десятидневный срок на обращение в суд с жалобой на действие или бездействие нотариуса, исчисляется со дня, следующего за тем, когда жалобщику стало известно об отказе должностного лица совершить нотариальное действие или о совершении его. Причем, под отказом следует понимать официальный мотивированный письменный отказ, в котором должны быть изложены причины отказа в письменной форме, а также разъяснен порядок обжалования.

Если же срок для подачи жалобы на действие нотариального органа или на отказ в его совершении пропущен по уважительным причинам, жалобщик имеет право просить о его восстановлении.

Форма и содержание заявления определяются применительно к форме искового заявления.

В принятии жалобы отказывается, если заявление подано лицом, не участвовавшим в нотариальном действии или не обращавшимся с просьбой, в которой ему нотариальный орган отказал, или дело должно рассматриваться в исковом порядке в связи с наличием гражданско-правового спора, подведомственного судебным органам.

Образец

Жалоба на отказ совершить нотариальное действие

Жалоба рассматривается судом с участием заявителя, нотариуса или другого должностного лица, совершившего обжалуемое нотариальное действие или отказавшего в совершении нотариального действия, однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

Нормативные правовые акты

О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 1981 года N 1 (в ред. от 25 октября 1996 года)\*(39)

**Исковое производство**

Основной вид гражданского судопроизводства. Гражданские дела — это, как правило, исковые дела. Следовательно, защита права в большинстве случаев осуществляется судом в порядке искового судопроизводства. Исковая форма защиты права в значительной мере совпадает с гражданской процессуальной формой.

Для исковой формы защиты права характерны следующие признаки:

1) наличие материально-правового требования, вытекающего из нарушенного или оспоренного права стороны и подлежащего в силу закона рассмотрению в определенном порядке, установленном законом, т. е. иска; 2) наличие спора о субъективном праве; 3) наличие двух сторон с противоположными интересами, которые наделены законом определенными полномочиями по защите их прав и интересов в суде.

Иск — важнейшее процессуальное средство защиты нарушенного или оспоренного права, а форма, в которой происходит защита этого права, называется исковой формой.

Спорные требования, подлежащие рассмотрению в рамках процессуальной формы, называются исковыми.

Исковая форма защиты является наиболее приспособленной для правильного рассмотрения и разрешения споров с вынесением решения.

Основные черты исковой формы защиты права достаточно детально изучены в процессуальной науке и состоят в следующем:

1) порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел последовательно определен нормами гражданского процессуального закона;

2) лица, участвующие в деле, имеют право лично или через своих представителей участвовать в рассмотрении дела в заседании суда;

3) лицам, участвующим в деле, закон предоставляет достаточные правовые гарантии, дающие им возможность влиять на ход процесса и добиваться вынесения законного решения;

4) исковое производство носит состязательный характер.

Право на судебную защиту является одним из важнейших субъективных прав граждан и организаций, охраняемых законом.

Отказ в правосудии со ссылкой на ранее существовавшие ограничения возможности обращения в суд неправомерен.

Понятие иска

Иск является процессуальным средством защиты нарушенного или оспоренного права, присущим исковой форме судопроизводства.

Спорное материально-правовое требование одного лица к другому, подлежащее рассмотрению в определенном процессуальном порядке, называется иском.

Именно о материально-правовом требовании одного лица к другому, об исковых требованиях неоднократно указывается в законе. Ни закон, ни судебная практика не говорят об иске как об обращении истца в суд.

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

Определения иска, содержащиеся в литературе, только как средства возбуждения процесса или как средства обращения за защитой права не являются точными и не раскрывают всего его содержания. Эти определения не отграничивают иск от других обращений в иные органы государства или обращения по другим видам гражданского судопроизводства (заявление или жалоба по делам особого производства и производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений). Обращение в суд или иной юрисдикционный орган будет исковым только в том случае, если оно сопровождается требованием к другой стороне и суду о рассмотрении дела в определенном исковом порядке.

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

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

Вся судебная исковая форма посвящена тому, чтобы проверить обоснованность требования истца к ответчику, и если оно обоснованно, то удовлетворить это требование. В противном случае суд отказывает в иске. Суд отказывает не в обращении к суду, а именно в требовании истца к ответчику, поскольку обращение уже состоялось и судья принял исковое заявление. Поэтому если нет требования истца к ответчику, то нет и иска. Обращение в суд без материально-правового требования к ответчику также не может рассматриваться в качестве иска.

Иск — это единое понятие, имеющее две стороны: материально-правовую и процессуально-правовую. Обе стороны находятся в неразрывном единстве.

Если иначе рассматривать иск, то нельзя будет понять правовую природу таких институтов, как встречный иск, цена иска, соединение и разъединение исковых требований (ст. 126, 128, 131 ГПК и др.). Нормы арбитражного процессуального законодательства также говорят об иске как о требовании (ст. 109, 110 АПК РФ и др.).

Однако существует мнение, согласно которому отрицается единое понятие иска. С возражениями согласиться трудно. По любому спору требование истца к суду всегда обязательно сопровождается требованием истца к ответчику. Для того чтобы говорить об иске, необходимо, чтобы оба эти требования выступали в неразрывном единстве, образуя единое понятие иска с двумя сторонами.

Иском следует считать предъявленное в суд для рассмотрения и разрешения в определенном процессуальном порядке материально-правовое требование одного лица к другому, вытекающее из спорного материально-правового отношения и основанное на определенных юридических актах.

Виды исков

Существует материально-правовая и процессуально-правовая классификация исков.

По своей природе процессуальная цель всех исков едина. Она состоит в защите нарушенного или оспоренного субъективного права истца. По процессуальной цели иски делятся на иски: а) о присуждении; б) о признании.

Что же касается материально-правовой природы исков, то она различна. Это различие проявляется в том, что иски могут отличаться друг от друга по характеру спорного правоотношения и того требования, с которым истец обращается к ответчику.

Материально-правовая классификация исков позволяет правильно определить направление и объем судебной защиты, подведомственность спора и его субъектный состав, а также выявить специфику процессуальных особенностей данного спора.

Как иски о признании, так и иски о присуждении бывают различными. Например, иски о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, и иски об отобрании детей и передаче их на воспитание от одного родителя к другому, являясь по своей процессуальной классификации исками о присуждении, в то же время отличаются друг от друга по составу участников спора, особенностям судебного доказывания и составу судебных доказательств, сущности решения и особенностям его исполнения.

**Признание имущества бесхозяйным**

Статья 264. Подача заявления

Заявление о признании имущества бесхозяйным подается финансовым органом, исполнительным комитетом местного Совета народных депутатов или колхозом в суд по месту нахождения имущества.

Статья 265. Содержание заявления

В заявлении должно быть указано, какое имущество подлежит признанию бесхозяйным, а также приведены доказательства, подтверждающие невозможность установления собственника имущества.

Статья 266. Действия судьи после принятия заявления

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица (собственники, фактические владельцы имущества и др.) могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает об имеющихся о нем сведениях соответствующие организации (жилищноэксплуатационные организации, исполнительные комитеты поселковых, сельских Советов народных депутатов, органы коммунального хозяйства).

Статья 267. Решение суда по заявлению

Суд, признав, что имущество не имеет собственника или собственник его неизвестен, выносит решение о признании имущества бесхозяйным и о передаче его в собственность государства или колхоза.

**Статья 37. Изменение основания или предмета иска, изменение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска**

Статья 37. Изменение основания или предмета иска, изменение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска

1. Истец вправе до принятия решения арбитражным судом изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска.

2. Ответчик вправе признать иск полностью или частично.

3. Стороны могут окончить дело мировым соглашением в любой инстанции.

4. Арбитражный суд не принимает отказ от иска, уменьшение размера исковых требований, признание иска, не утверждает мировое соглашение, если это противоречит законам и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц. В этих случаях суд рассматривает спор по существу.

Комментарий к статье 37

1. При сравнении этой статьи АПК со ст. 30 АПК 1992 г. можно выявить три существенных изменения. В новом АПК отсутствует прежнее правило о том, что "арбитражный суд с согласия истца вправе изменить основание или предмет иска по своей инициативе". Нет теперь и нормы п. 1 ч. 2 ст. 107 АПК 1992 г. о возможности арбитражного суда при принятии решения выйти за пределы исковых требований, если это необходимо для защиты охраняемых законом прав и интересов организаций и граждан-предпринимателей. Это связано с концепцией АПК относительно ограничения тех функций арбитражных судов, которые так или иначе означали их вмешательство в сферу правомочий сторон, связанных с распоряжением процессом и предметом спора.

Вместе с тем в новом АПК появилась ч. 4 ст. 37, повторяющая, по сути, норму ч. 2 ст. 34 ГПК, устанавливающей контроль суда за распорядительными действиями сторон. Такое сближение процедуры общих судов и судов арбитражных вполне оправданно в условиях перехода к рыночной экономике. Стороны в экономических спорах с успехом могут использовать институт мирового соглашения к обоюдной выгоде.

Восполнен, наконец, существенный и не объяснимый никакими особенностями дел, рассматриваемых арбитражными судами, пробел в ранее действовавшем АПК, в котором вообще отсутствовало упоминание о мировом соглашении сторон. В ст. 5 АПК 1992 г. был лишь закреплен принцип содействия арбитражного суда достижению сторонами соглашения, что заменяло провозглашенный, но не применявшийся реально в процессе государственного арбитража принцип арбитрирования. Теперь же о мировом соглашении говорит специально ст. 121 АПК (см. комментарий к ней), а также п. 7 ст. 85 АПК.

2. Основание иска - это обстоятельства, на которые ссылается истец в подтверждение исковых требований к ответчику, Предмет иска - материально-правовое требование к ответчику о совершении определенных действий, воздержании от их совершения; признании наличия или отсутствия правоотношения, изменении или прекращении его.

Отказ от иска - отказ истца от материально-правовых притязаний к ответчику и, следовательно, от дальнейшего производства по делу. Дело в этом случае подлежит прекращению, если отказ принят судом (п. 6 ст. 85 АПК).

Признание иска полное или частичное - согласие ответчика с притязаниями истца, сформулированными в исковом заявлении, как по существу, так и по размеру. Если суд принимает признание иска, в решении указывается на удовлетворение его.

Все распорядительные действия сторон могут быть совершены в любой стадии процесса,

3. Распоряжения диспозитивными правами сторон суд контролирует, это необходимо для обеспечения социальной справедливости решений арбитражного суда. Не так редки случаи, когда в споре участвуют организации разной экономической "весовой категории", что является предпосылкой возможного зависимого положения одной из сторон от другой.

4. Использование прав, предусмотренных частью 1 комментируемой статьи, ограничено моментом вынесения решения, следовательно, эти права истец может использовать лишь в первой инстанции. Признание иска и мировое соглашение могут быть осуществлены в любой инстанции.

Статья 105. Соединение и разъединение нескольких исковых требований

Статья 105. Соединение и разъединение нескольких исковых требований

1. Истец вправе соединить в одном исковом заявлении несколько требований, связанных между собой.

2. Арбитражный суд вправе объединить несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же лица, в одно производство.

3. Арбитражный суд вправе выделить одно или несколько соединенных требований в отдельное производство.

4. Об объединении дел и о выделении требований в отдельное производство арбитражный суд выносит определение.

Встречный иск

Согласно закону ответчик вправе до вынесения решения судом предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска производится по общим правилам о предъявлении иска.

Встречный иск — это материально-правовое требование ответчика к истцу, заявленное для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Встречный иск предъявляется ответчиком для защиты против первоначального иска. Предъявляя встречный иск, ответчик добивается отклонения требований истца либо зачета своих требований.

Совместное рассмотрение в одном процессе первоначального и встречного исков имеет ряд преимуществ. Прежде всего, это способствует экономии процессуальных средств по конкретному делу. В то же время такое рассмотрение служит гарантией защиты прав как истца, так и ответчика, гарантией правильности разрешения их спора, исключает возможность вынесения противоречивых решений по конкретному делу.

Правила предъявления встречного иска имеют определенную последовательность. Ответчик может предъявить встречный иск до того момента, пока суд не удалится в совещательную комнату для вынесения решения по делу.

Стороны при предъявлении встречного иска меняются процессуальным положением, истцом становится ответчик, а место ответчика по встречному иску занимает истец по первоначальному требованию.

Поскольку право предъявления встречного иска является важнейшим диспозитивным правом истца, то судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству, разъясняя сторонам их процессуальные права и обязанности, должен назвать среди них право предъявления встречного иска (п. 2 ст. 142 ГПК). В необходимых случаях это же право должно быть разъяснено ответчику в ходе судебного разбирательства.

Предъявление встречного иска происходит по общим правилам предъявления иска. Для предъявления встречного иска закон устанавливает особое правило подсудности. В соответствии со ст. 121 ГПК встречный иск независимо от его подсудности принимается для его совместного рассмотрения в суде по месту предъявления первоначального иска.

Ответ на заявленное встречное требование должен быть дан в судебном решении одновременно с ответом по первоначально заявленному иску истца. При этом удовлетворение встречного иска влечет за собой отказ либо уменьшение в удовлетворении первоначального иска. Стороны могут заключить мировое соглашение как по первоначальному, так и по встречному иску в процессе рассмотрения спора.

Закон предусматривает определенные условия принятия встречного иска к производству суда вместе с первоначально предъявленным исковым требованием в случаях, если:

1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;

2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворения первоначального иска;

3) между встречным и первоначальным иском имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

Для принятия встречного иска достаточно одного из условий, предусмотренных законом. Как правило, встречный иск подлежит принятию к производству для совместного рассмотрения с первоначальным, если он направлен к зачету или же на отклонение первоначального требования.

Требование о зачете может быть оформлено в виде встречного иска и в то же время может быть заявлено ответчиком и в форме возражения против удовлетворения первоначального иска. В данном случае это возможно, если встречное требование не превышает по своим размерам первоначального требования.

Принятие встречного иска допустимо лишь при наличии взаимной связи с первоначальным исковым требованием. Так, возможно предъявление встречного иска ответчиком о признании брака недействительным совместно с первоначальным иском о расторжении брака, поскольку он направлен на подрыв первоначального иска.

ВОЗРАЖЕНИЯ ПРОТИВ ИСКА - аргументированные доказательствами доводы, опровергающие предъявленный иск. По своему характеру возражения могут быть процессуальными и материально-правовыми. Первые всегда направлены на то, чтобы доказать неправомерность возникновения самого процесса по делу ввиду отсутствия у истца права на иск или нарушения им порядка его подачи; вторые свидетельствуют о незаконности или необоснованности требования истца.

**Признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности**

Признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности

1. Дееспособность, в отличие от правоспособности, связана с определенными качествами гражданина: способностью понимать значение своих действий, руководить ими и предвидеть последствия их совершения. Эти качества зависят не только от возраста, но и от состояния психики. Поэтому если гражданин не может правильно оценивать значение своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, он может быть признан судом недееспособным (ст. 29).

Гражданским процессуальным кодексом установлен специальный порядок признания судом гражданина недееспособным (гл. 29 ГПК).

Психическое состояние гражданина как единственное основание лишения его дееспособности должно быть подтверждено судебнопсихиатрической экспертизой.

Гражданину, признанному недееспособным, назначается опекун, который совершает от его имени сделки и несет ответственность как по этим сделкам, так и за вред, причиненный недееспособным.

Сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным, в силу закона являются ничтожными. Но и для этих случаев закон установил исключение из названного общего правила: в интересах гражданина, признанного недееспособным, суд по требованию его опекуна может признать такую сделку действительной, если будет установлено, что такая сделка совершена к выгоде этого гражданина.

Лишение дееспособности не безвозвратно. Если отпадут основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд выносит решение о признании его дееспособным и на основании решения отменяется установленная над ним опека.

2. В полном объеме гражданская дееспособность наступает с достижением совершеннолетия, т.е. с 18 лет и прекращается со смертью гражданина (ст. 21 ГК). Никто не может быть ограничен в дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

Законом предусмотрено, что ограничить в дееспособности или признать гражданина недееспособным может только суд. Дела эти рассматриваются в порядке особого производства.

Суд может ограничить в дееспособности гражданина, который злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и тем ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК). Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий и руководить ими, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК).

Особый случай ограничения дееспособности предусмотрен п. 4 ст. 26 ГК, в соответствии с которым при наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органов опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме в порядке эмансипации.

Дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным рассматриваются судом по месту жительства данного гражданина, а если он помещен в психиатрическое лечебное учреждение, то по месту нахождения лечебного учреждения.

Закон четко определяет круг субъектов права на обращение в суд с заявлением о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным. Такими субъектами являются члены семьи гражданина, профсоюзов и иных общественных организаций, прокурор, органы опеки и попечительства, психиатрическое лечебное учреждение (ст. 258 ГПК). Указанный перечень является исчерпывающим.

В заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным должно содержаться указание на обстоятельства, свидетельствующие о том, что он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Поэтому родственники, живущие отдельно от ограничиваемого в дееспособности гражданина, не могут обращаться в суд, так как его поведение не ставит указанных лиц в тяжелое материальное положение.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о психическом расстройства гражданина, по причине которого он не может понимать значения своих действий и руководить ими, и приведены доказательства, подтверждающие эти обстоятельства (например, свидетельские показания, выписки из истории болезни, справки о нахождении в психиатрическом лечебном учреждении и проч.).

Подготовка дел о признании гражданина ограниченно дееспособным подчиняется общим правилам подготовки гражданских дел. Однако особенностью подготовки указанных дел является то, что при достаточных данных о психическом расстройстве гражданина судья для определения его психического состояния назначает судебно-психиатрическую экспертизу. Если же гражданин явно уклоняется от прохождения экспертизы, суд в судебном заседании при участии прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 260 ГПК). Врач-психиатр участвует в таком случае в качестве специалиста.

При подготовке дела должен быть также решен вопрос о возможности участия по состоянию здоровья в судебном заседании гражданина, в отношении которого возбуждено дело о признании его ограниченно дееспособным или недееспособным.

Дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным рассматриваются судом в коллегиальном составе. В исключительных случаях с согласия участвующих в деле лиц дела этой категории могут рассматриваться единолично (п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции» с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума от 22 декабря 1992 г., в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 г.).

Дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным рассматриваются с обязательным участием прокурора и органов опеки и попечительства. Граждане, интересы которых непосредственно затрагиваются возбуждением дела об ограничении дееспособности, участвуют в судопроизводстве в качестве заявителей независимо от того, по чьей инициативе возбуждено производство по делу (п. 5 постановления № 4 Пленума Верховного Суда РСФСР от 4 мая 1990 г. «О практике рассмотрения судами РСФСР дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами»). Возражения членов семьи против рассмотрения дела, начатого по заявлению кого-либо из лиц, названных в ст. 258 ГПК, не являются основанием для прекращения производства по делу (п. 8 постановления Пленума).

Поскольку ст. 258 ГПК содержит исчерпывающий перечень субъектов права на обращение в суд с заявлением о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, в случае, когда при разбирательстве дела будет обнаружено, что заявитель не относится к таким лицам, суд должен, руководствуясь ст. 36 ГПК, не прекращая производства по делу, решить вопрос о замене его надлежащим заявителем. Отказ заявителя от своего требования, повлекший прекращение производства, не лишает остальных лиц (ст. 258 ГПК) и самого заявителя права обратиться в суд с заявлением по тем же основаниям.

Если при рассмотрении дела о признании гражданина ограниченно дееспособным он заявляет, что изменит свое поведение, суд откладывает разбирательство дела. Убедившись после отложения разбирательства дела, что гражданин изменил свое поведение, суд, отказав в удовлетворении заявления об ограничении в дееспособности, может предупредить его о недопустимости повторения злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

Решение об ограничении в дееспособности является основанием для назначения над ним органами опеки и попечительства попечителя. Решение о признании гражданина недееспособным является основанием для назначения над ним опекуна. После вступления решения в законную силу копия решения в трехдневный срок направляется органу опеки и попечительства по месту жительства гражданина, ограниченного в дееспособности или признанного недееспособным.

Если гражданин прекращает злоупотреблять спиртными напитками или наркотическими средствами после вступления в законную силу решения о признании его ограниченно дееспособным, по заявлению самого гражданина, его попечителя, а также лиц, перечисленных в ст. 258 ГПК, суд возбуждает новое производство по делу и выносит решение об отмене ограничения дееспособности гражданина. Решение суда служит основанием для прекращения установленного над гражданином попечительства.

Состояние здоровья гражданина, признанного судом недееспособным, может значительно улучшиться либо наступить полное его выздоровление. Признать выздоровевшего гражданина полностью дееспособным возможно только в судебном порядке на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы. Право на обращение в суд в таких случаях принадлежит опекуну, а также лицам, указанным в ст. 258 ГПК. Опека, установленная над гражданином, прекращается на основании вступившего в законную силу решения о признании его дееспособным (п. 1 ст. 40 ГК).

Члены семьи, подавшие заявление и действовавшие недобросовестно с целью необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина, несут по решению суда все судебные расходы.

**Предмет доказывания**

Совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу, называется предметом доказывания. Все, юридические факты, входящие в него, должны быть доказаны. Состав фактов, входящих в предмет доказывания, для каждого дела различен.

К предмету доказывания (кругу фактов, подлежащих исследованию) относятся:

факты основания иска, т.е. юридические факты, указанные истцом в качестве основания исковых требований;

факты основания возражений против иска, т.е. юридические факты, указанные ответчиком в качестве основания возражений против иска. Е

Факты, не подлежащие доказыванию - две категории:

общеизвестные (факты, о которых знает широкий круг лиц, в том числе судьи; право признать факт общеизвестным предоставлено суду; общеизвестные факты не подлежат доказыванию независимо от степени распространенности). Общеизвестные факты принято подразделять на:

всемирно известные факты - это факты, известные во всем мире. Дата аварии на Чернобыльской АЭС (26 апреля 1986г.) является общеизвестным фактом. В силу масштабности последствий этой аварии она стала известной далеко за пределами Украины. К всемирно известным датам можно отнести начало мировых войн и проч.;

факты, известные на территории РФ. Например, факты начала и окончания Великой Отечественной войны (22 июня 1941г. и 9 мая 1945г.) и т.д.;

локально известные факты - факты, известные на ограниченной территории. К локальным общеизвестным фактам могут относиться пожары, наводнения, сходы лавин и проч., имевшие место в районе, городе, области. Например, факт урагана, имевшего место в г.Нижнем Тагиле 3-4 августа 2000г., освещался в региональных средствах массовой информации и известен относительно широкому кругу лиц лишь на территории Свердловской области. Вместе с тем сильные землетрясения, как правило, известны более широкому кругу лиц и могут носить характер всемирно известного факта.

Доказательства используются в суде для установления фактических обстоятельств дела. Суд призван охранять права граждан, организаций, учреждений и др. субъектов. Но прежде, чем осуществить охрану права, надо установить, принадлежит ли истцу то право, которое он себе приписывает, нарушено ли это право ответчиком.

Понятие доказательства в целом в разной литературе трактуется по - разному. Каждый автор при написании давал своё представление понятия доказательств. Мнения среди юристов – процессуалистов, авторов учебников о гражданском процессе различаются между собой. Здесь можно подчеркнуть, что нет единого мнения, выдвигаемые известными и авторитетными учёными. Но каждая данная трактовка следует определению доказательств указанной в законе и именно оттуда берёт своё начало.

В научной литературе, в учебниках логики можно встретить следующие определение:

"Доказательством называется выведение истинности какого-либо суждения, т.е. утверждения или отрицания из других суждений, которые признаны истинными. “Доказательство - это совокупность логических приемов обоснования истинности какого-либо суждения с помощью других истинных и связанных с ним суждений”. [1] Именно утверждение истинности и отрицательности доказательств является основополагающей чертой, установить которую можно только с помощью правосудия.

Правосудие – это деятельность, которая осуществляется в строго определённой процессуальной форме. Обязательным условием является установления судом фактов, на которых суд будет основывать своё решение, которые были доказаны в процессе, а именно были установлены в судебном заседании с помощью судебных доказательств.

Гражданский процессуальный кодекс в ст. 55 раскрывает понятие доказательства как “ Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела”.

Формулировка понятия доказательств не сильно изменилась. Если в настоящее время действующий ГПК РФ рассматривает доказательства как “полученные в предусмотренном порядке сведения о фактах”, то ГПК РСФСР 1964 года рассматривал доказательство как “любые фактические данные”. Положение ст. 55 ГПК РФ уточняет само понятие доказательства.

Часто когда доказательства содержат сведения не о юридических фактах, подлежащих установлению по делу, а о некоторых других фактах, которые находятся с юридическими в определённой связи, которая помогает в выявлении или отсутствии искомых фактов.

Доказательственными фактами называются, которые не являются юридическими фактами по делу, но дают основания для вывода о них.[2] Типичным доказательственным фактом по некоторым гражданским делам является, например алиби.

Доказательствами являются любые фактические данные, имеющие значение для дела.

Суд получает нужные ему данные из источников доказательств с помощью процессуальных средств, называемых средствами доказывания.

Источником доказательств называют лица (показания свидетелей, сторон или и третьих лиц, заключения экспертов) или предметы (вещественные или письменные доказательства), которые выступают носителями сведений о фактах.

Средства доказывания – это предусмотренный процессуальным законом способы получения сведения о фактах, подтверждающих или опровергающих существование фактов, интересующих суд.

Перечень средств доказывания дан в абз. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК РФ. Таким образом, судебные доказательства – это предусмотренные и регламентированные законом процессуальные средства доказывания (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, аудио и видеозаписи, письменные и вещественные доказательства), а также сведения об обстоятельствах дела. Новеллой в средствах доказывания является применение аудио-видео записей.

В ст. 50 Конституции записано, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

Данная норма находит своё содержание и в гражданском процессуальном кодексе. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ст. 55 ч.2 ГПК РФ). Например, получение доказательств незаконным способом в виде обмана, угрозы, подлог документов.[3] Такие доказательства не могут быть положены в основу решения суда. Решение суда состоит из вводной, описательной, мотивирочной частей. Именно в мотивировочной части решения суда должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд (ст. 198 ч. 4 ГПК РФ).

Одним из средств получения доказательств является судебное поручение. Судебное поручение применяется в тех случаях, когда необходимые для дела доказательства находятся в другой местности. Суд, рассматривающий дело, поручает соответствующему суду выполнить определённые процессуальные действия (ст. 62 ГПК РФ). Процессуальные действия будут, проводится в форме допроса свидетелей, осмотра письменных или вещественных доказательств.

В отличие от прежнего ГПК РСФСР, новый ГПК РФ уточняет содержание определения о судебном поручении. В определении суда о судебном поручении кратко излагается содержание рассматриваемого дела, и указываются сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения; обстоятельства, подлежащие выяснению; доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Срок выполнения судебного поручения в ГПК РСФСР составлял десятидневный срок.

Нынешний действующий кодекс предоставляет гораздо больше времени для выполнения судебного поручения сроком в месяц. На время выполнения судебного поручения суд вправе приостановить производство по делу.

Порядок выполнения судебного поручения производится в судебном заседании соответствующего суда с соблюдением всех процессуальных правил. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Для этого им вручаются судебные повестки. Протоколы и все, собранные при выполнении поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. Составлением протокола занимается секретарь судебного заседания.[4]

В случаях, когда лицо опасается, что представление необходимых для них доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным. В этом случае лицо может попросить об обеспечении доказательств. Обеспечение доказательств – это способ фиксирования сведений, применяемый в случае основания опасаться, что представление необходимых доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным.[5]

Просьба оформляется в заявлении в письменном виде. Заявление об обеспечении доказательств подается в суд, в котором рассматривается дело или в районе деятельности которого должны быть произведены процессуальные действия по обеспечению доказательств. Обеспечение доказательств проводится судьёй. Протоколы и все, собранные в порядке обеспечения доказательств материалы передаются в суд, рассматривающий дело. На определение судьи об отказе в обеспечении доказательств может быть подана частная жалоба.

Обеспечение доказательств относится и компетенции нотариальных органов. По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным.

Нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа. Все необходимые действия совершаются в соответствии с ГПК РФ. Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств. Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле.

В случае неявки свидетеля или эксперта по вызову нотариус сообщает об этом в народный суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации.

Нотариус предупреждает свидетеля и эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного показания или заключения и за отказ или уклонение от дачи показания или заключения.

Таким образом, законодатель шире даёт возможности суду в ходе судебного разбирательства прибегнуть к способам получения доказательств не только сторонам, но также и самим судом, в случае невозможности или отдалённости нахождения доказательств.

**Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим**

Отсутствие в месте жительства гражданина сведений о месте его пребывания в течение года создает неясность в его имущественных правах и обязанностях. Этот срок исчисляется по следующим правилам: если невозможно установить конкретный день получения последних сведений - срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а если невозможно установить и этот месяц - c 1 января следующего года.

Гражданин признается безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц судом в порядке, предусмотренном гл. 30 ГПК (ст. 276-280). После признания гражданина безвестно отсутствующим (ст. 43 ГК) его имущество, при необходимости постоянного управления им, по решению суда передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом.

Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

Кроме того, в случае признания гражданина безвестно отсутствующим:

возникает основание для расторжения брака по заявлению одного из супругов в органах записи актов гражданского состояния (п. 2 ст. 19 Семейного кодекса);

прекращают действие доверенности (подп. 6 и 7 п. 1 ст. 188 ГК);

прекращают действие заключенные с участием безвестно отсутствующего договоры поручения (п. 1 ст. 977 ГК), комиссии (ст. 1002 ГК), агентский договор (ст. 1010 ГК), договор доверительного управления (п. 1 ст. 1024 ГК), договор простого товарищества (п. 1 ст. 1050 ГК).

Решение о признании гражданина безвестно отсутствующим может быть отменено в случае его явки или обнаружения места его пребывания. Последствия отмены таковы: отменяется управление имуществом этого гражданина; в случае явки супруга, признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующего судебного решения брак может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов, кроме случая, если другой супруг вступил в новый брак (ст. 26 Семейного кодекса).

Условием признания гражданина умершим (пп. 1 и 2 ст. 45 ГК) является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение 5 лет. Существуют специальные сроки в случае пропажи без вести.

1) При обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение 6 месяцев.

2) В связи с военными действиями - не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

Гражданин признается умершим только судом в порядке, предусмотренном ГПК (ст. 276-280).

По общему правилу моментом смерти считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. Однако если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление гражданина умершим влечет те же последствия, что и физическая смерть, за одним исключением: если объявленный умершим гражданин фактически жив, то его правоспособность не прекращается.

Последствия явки гражданина, признанного умершим (ст. 46 ГК), состоят в следующем: суд отменяет свое решение, а гражданин может потребовать возврата сохранившегося имущества, перешедшего к другим лицам после признания его умершим. Осуществление этого права зависит от следующих условий.

Если имущество (кроме денег и ценных бумаг на предъявителя) перешло по безвозмездной сделке, это имущество можно истребовать у любого лица; если же оно перешло по возмездной сделке - у лиц, которые, приобретая имущество, знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

В соответствии со ст. 26 Семейного кодекса в случае явки супруга, объявленного судом умершим, и отмены соответствующих судебных решений брак может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов, кроме случая, если другой супруг вступил в новый брак.

**Отдельные виды доказательств**

В ст. 55 Гражданского процессуального кодекса (далее ГПК РФ) под доказательствами понимаются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

ПИСЬМЕННЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Письменными доказательствами являются акты, документы, письма делового или личного характера, а также планы, схемы, чертежи, сметы и другие документы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Суд в случае необходимости вправе в обоснование решения ссылаться на письменные доказательства в виде документов, полученных с помощью электронно-вычислительной техники.

В качестве письменных доказательств могут фигурировать любые материальные предметы из бумаги, дерева, металла и т д., если на них закреплены с помощью условных знаков (букв, цифр, иероглифов и пр.) фактические данные, имеющие значение для дела.

Письменные доказательства необходимо отграничивать от материалов, представляемых в суд в письменной форме (например, от протокола допроса свидетеля, полученного судом в порядке выполнения судебного поручения), а также от вещественных доказательств.

Письменные доказательства имеют важное значение в судебной практике по гражданским делам. Для ряда сделок законом предусмотрена обязательная письменная форма Несоблюдение ее лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания (об этом указывалось выше).

Документы - один из видов письменных доказательств. Они выдаются компетентным органом или должностным лицом и должны содержать необходимые реквизиты (дату выдачи, подпись должностного лица и т. д.).

Письменные доказательства подразделяют на официальные и частные (неофициальные)

К официальным письменным доказательствам относятся свидетельства о рождении, регистрации брака, ордера, приказы о зачислении на работу, увольнении, решения профкома и т. д Акты неполномочных органов и должностных лиц, изданные с нарушением компетенции, недействительны полностью или в части.

Неофициальными (частными) называют письменные доказательства граждан. К ним относятся, например, письма, фотографии, расписки и т. п.

По содержанию письменные доказательства подразделяются на распорядительные и справочно-информационные.

К распорядительным доказательствам относятся:

акты органов государственной власти, управления, не имеющие нормативного характера;

акты предприятий, учреждений, общественных организаций, издаваемые в пределах своей компетенции;

сделки, оформляемые сторонами в письменном виде.

К справочно-информационным (осведомительным) письменным доказательствам относятся различного рода справки, отчеты, протоколы заседаний, письма делового и личного характера, заключения технического инспектора профсоюза и т. д.

По форме письменные доказательства бывают четырех видов:

документы простой письменной формы, например договор займа на сумму свыше десяти минимальных окладов;

письменные доказательства обязательной формы и содержания (акт несчастном случае, коммерческий акт, свидетельство о рождении, и т. д.);

нотариально удостоверенные договоры без их последующей регистрации в органах управления (например, договор ренты).

нотариально удостоверенные договоры, требующие последующей регистрации в органах управления (договор купли-продажи дома, дачи).

По способу изготовления письменные доказательства делятся на подлинные и копии Доказательства, как правило, представляются в подлиннике. Если представлена копия документа, суд вправе в случае необходимости потребовать представления подлинника. Обычная ксерокопия документа, без заверения - недопустима. Копия обязательно должна быть надлежащим образом засвидетельствована.

Закон предусматривает два способа получения письменных доказательств:

путем истребования письменных доказательств;

путем представления письменных доказательств сторонами и другими лицами, участвующими в деле.

Истребуются письменные доказательства по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Суд (судья) вправе истребовать письменное доказательство от любого лица независимо от того, участвует оно в деле или нет.

Вопрос о выдаче из дела, после окончания рассмотрения дела, подлинного документа решается судьей единолично. В гражданском деле оставляются: а) письменное заявление о возврате документа; б) копии документов, заверенные судьей. На копии должна быть расписка лица, получившего на руки документ.

ВЕЩЕСТВЕННЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Вещественными доказательствами являются любые материальные объекты, представленные в суд лицами, участвующими в деле, а также собранные судом по их ходатайствам, которые внешним видом, формой, материальными признаками, свойствами, качеством, местом нахождения могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела.

Ими могут быть, в зависимости от вида иска, самые разнообразные предметы неорганического и органического происхождения: поврежденная мебель, испорченный костюм, поддельный документ, пломба от железнодорожного вагона, продукты питания и т. д.

Вещественные доказательства отличаются от письменных. В документе, являющемся вещественным доказательством, информация содержится в виде материальных, наглядно воспринимаемых признаков (например, документ со следами подчистки). В документе - письменном доказательстве - эта информация передается с помощью условных знаков (цифр, букв и т. д.).

Вещественные доказательства, имея важное доказательственное значение, не обладают какими-либо преимуществами перед другими средствами доказывания и оцениваются судом наравне со всеми собранными по делу доказательствами в их совокупности. Никакие доказательства, в том числе и вещественные, не имеют для суда заранее установленной силы

Ходатайство об истребовании вещественных доказательств разрешается судьей единолично, если такое ходатайство поступило в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

В этой стадии процесса судья истребует от государственных и иных предприятий, учреждений, организаций или граждан вещественные доказательства или выдает заинтересованным лицам запросы для получения вещественных доказательств и представления их в суд.

Ходатайство об истребовании вещи в качестве вещественного доказательства, поступившее во время судебного разбирательства, разрешается судьей (либо судом) с учетом мнения лиц, участвующих в деле.

Должностные лица, а также граждане, не участвующие в деле, обязаны своевременно представлять истребованные судом вещественные доказательства. Истребование должно производиться в соответствии с законом, т. е. путем вынесения судом определения, письма судьи или выдачи запроса на получение вещественного доказательства.

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

Предметы, которые по закону не могут находиться в обладании граждан, передаются соответствующим государственным предприятиям, учреждениям или организациям. В отдельных случаях вещественные доказательства после осмотра и исследования их судом могут быть до окончания дела возвращены лицам, от которых они были получены, если последние о том ходатайствуют и если удовлетворение такого ходатайства возможно без ущерба для рассмотрения дела.

**Усыновление, удочерение в судебном порядке**

Дела об установлении усыновления детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора.

Для установления усыновления ребенка необходимо заключение органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка (статья 137 настоящего Кодекса) возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения.

Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением:

лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;

лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;

бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;

лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью, устанавливается Правительством Российской Федерации;

лиц, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель); (абзац введен Федеральным законом от 27.06.1998 N 94-ФЗ)

лиц, не имеющих постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям; (абзац введен Федеральным законом от 27.06.1998 N 94-ФЗ)

лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан. (абзац введен Федеральным законом от 27.06.1998 N 94-ФЗ).

**Порядок назначения и проведения экспертизы**

Правовой основой судебно-экспертной деятельности являются Федеральный закон "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации", Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, постановление Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 20.12.2006 N 66 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе", а так же другие федеральные законы и нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, регулирующие организацию и производство судебной экспертизы.

Ходатайство о проведении экспертизы может быть заявлено в суде апелляционной инстанции до объявления председательствующим в судебном заседании исследования доказательств законченным, а при возобновлении их исследования - до объявления законченным дополнительного исследования доказательств.

Ходатайство о проведении экспертизы в суде апелляционной инстанции рассматривается судом с учетом положений части 2 статьи 268 АПК РФ, согласно которым дополнительные доказательства принимаются судом, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными.

Заявитель ходатайства о проведении экспертизы вправе указать лиц, которые должны быть привлечены в качестве экспертов или конкретное экспертное учреждение, а так же представить вопросы, которые, по его мнению, должны быть разъяснены при проведении экспертизы.

Экспертиза может проводиться как в государственном судебно-экспертном учреждении, так и в негосударственной экспертной организации, либо к экспертизе могут привлекаться лица, обладающие специальными знаниями.

Заключение эксперта негосударственной экспертной организации не может быть оспорено только в силу того, что проведение соответствующей экспертизы могло быть поручено государственному судебно-экспертному учреждению.

При поручении проведения экспертизы лицу, не являющемуся государственным судебным экспертом, в определении о назначении экспертизы указываются фамилия, имя, отчество эксперта, сведения о его образовании, специальности, стаже работы и занимаемой должности.

В случае проведения экспертизы в негосударственной экспертной организации судом выясняются перечисленные в первом абзаце настоящего пункта сведения, касающиеся профессиональных данных эксперта, в определении о назначении экспертизы указываются наименование негосударственной экспертной организации, а также фамилия, имя, отчество эксперта.

Согласно статье 37 Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» финансирование государственных судебно-экспертных учреждений осуществляется за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации. При этом данные учреждения вправе проводить на договорной основе экспертные исследования для граждан и юридических лиц, а также взимать плату за производство судебных экспертиз по гражданским и арбитражным делам, делам об административных правонарушениях.

При применении названной нормы Закона необходимо иметь в виду, что по смыслу части 3 статьи 109 АПК РФ государственное судебно-экспертное учреждение вправе взимать плату за проводимую в рамках арбитражного дела экспертизу в случае, когда экспертиза назначена судом по ходатайству или с согласия лиц, участвующих в деле. При назначении экспертизы по инициативе арбитражного суда указанная плата не взимается.

При проведении экспертизы, назначенной по инициативе арбитражного суда, в негосударственной экспертной организации выплата вознаграждения этой организации производится за счет средств федерального бюджета в соответствии с частью 3 статьи 109 АПК РФ.

До назначения экспертизы по ходатайству или с согласия лиц, участвующих в деле, суд определяет по согласованию с этими лицами и экспертом (экспертным учреждением, организацией) размер вознаграждения, подлежащего выплате за экспертизу, и устанавливает срок, в течение которого соответствующие денежные суммы должны быть внесены на депозитный счет суда лицами, заявившими ходатайство о проведении экспертизы или давшими согласие на ее проведение (часть 1 статьи 108 АПК РФ).

В случае неисполнения указанными лицами обязанности по внесению на депозитный счет суда денежных сумм в установленном размере суд вправе вынести определение об отклонении ходатайства о назначении экспертизы.

Согласно части 2 статьи 82 АПК РФ круг и содержание вопросов, по которым проводится экспертиза, определяются арбитражным судом, принявшим дело к своему производству.

Заключение эксперта по результатам проведения судебной экспертизы, назначенной при рассмотрении иного судебного дела, не может признаваться экспертным заключением по рассматриваемому делу. Такое заключение может быть признано арбитражным судом иным документом, допускаемым в качестве доказательства в соответствии со статьей 89 Кодекса.

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации не относит определение о назначении экспертизы к судебным актам, которые могут быть обжалованы в соответствии с частью 1 статьи 188 АПК РФ. Поэтому возражения по поводу назначения экспертизы могут быть заявлены при обжаловании судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу (часть 2 статьи 188 Кодекса).

В случае приостановления производства по делу в связи с назначением экспертизы назначение экспертизы как основание приостановления подлежит оценке судом при проверке законности определения о приостановлении производства по делу (часть 2 статьи 147 АПК РФ).

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 правильно-

го 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.

**Юридические факты**

Обстоятельства, в результате которых возникают, изменяются и прекращаются правоотношения, с которыми нормативные акты связывают юридические последствия. Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут за собой их установление, изменение или прекращение, их называют основаниями гражданских правоотношений.

Установление фактов, имеющих юридическое значение

Значение юридических фактов состоит в том, что на их основании различные органы и должностные лица делают выводы о возникновении, изменении или прекращении субъективных прав граждан и организаций. Обычно наличие юридических фактов подтверждается соответствующими документами или другими письменными актами (свидетельствами органов записи актов гражданского состояния, договорами, односторонними сделками, справками и т.д.). Но не всегда юридический факт может быть удостоверен. Например, юридический факт не может быть надлежаще зарегистрирован вследствие смерти лица, которого касается данный факт, либо вследствие утери документа и невозможности его восстановления. Кроме того, регистрация отдельных фактов не требуется в силу закона (например, нахождение одного лица на иждивении другого).

Для таких случаев предусмотрен судебный порядок установления юридических фактов.

В соответствии со ст. 247 ГПК в порядке особого производства суд устанавливает: 1) родственные отношения лиц; 2) факт нахождения лица на иждивении; 3) факт регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти; 4) факт состояния в фактических брачных отношениях в установленных законом случаях, если регистрация брака в органах записи актов гражданского состояния не может быть произведена вследствие смерти одного из супругов; 5) факт принадлежности правоустанавливающих документов лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении; 6) факт владения строением на праве собственности; 7) факт несчастного случая; 8) факт смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах при отказе органов записи актов гражданского состояния в регистрации события смерти; 9) факт принятия наследства и открытия наследства; 10) другие факты, имеющие юридическое значение, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления.

Таким образом, перечень фактов, устанавливаемых судом в порядке особого производства, не исчерпывающий, и потому законом предусмотрены следующие условия принятия к производству заявлений об установлении фактов:

Суды могут принимать к производству заявления об установлении фактов, если они согласно закону порождают юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан либо организаций). При этом устанавливаемый факт должен вызвать для заявителя правовые последствия.

Установление факта не должно быть связано с разрешением спора о праве, подведомственного суду.

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, суд может принять лишь в случае, если заявитель не имеет возможности получить в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих факт, либо при невозможности восстановить утраченный документ.

Заявление об установлении факта суд принимает при условии, что действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок его установления.

В судебном порядке не могут устанавливаться, в частности, факты наличия трудового стажа для назначения пенсий, пособий по временной нетрудоспособности, начисления процентных надбавок к заработной плате, выплаты единовременного вознаграждения за выслугу лет, причин и степени утраты трудоспособности, группы инвалидности и времени ее наступления, нахождения на фронте, возраста граждан, окончания учебного заведения (и т.п.).

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно удовлетворять общим требованиям, предъявляемым к заявлениям, подаваемым в суд (ст. 126 ГПК), и содержать указание на цель, для которой заявителю необходимо установить данный факт. Кроме того, в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие невозможность получения или восстановления утраченных документов. Заявление подается по месту жительства заявителя. Исключение составляет заявление об установлении факта владения строением на праве собственности, которое подается по месту нахождения строения.

Если судья придет к выводу о том, что заявитель юридически не заинтересован в установлении факта (т.е. установление данного факта для заявителя не влечет правовых последствий), он отказывает в принятии заявления, а если дело уже возбуждено, то производство по делу прекращается определением.

При подготовке дела к судебному разбирательству должен быть определен круг заинтересованных лиц. В зависимости от того, для какой цели устанавливается факт, заинтересованными могут быть граждане и те или иные органы (органы социальной защиты населения, налоговые органы, финансовые органы и др.).

В судебном заседании суд выясняет, имел ли место в действительности факт, об установлении которого просит заявитель, имеет ли он юридическое значение для заявителя и имеются ли условия, при которых допустимо установление факта.

Решение об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно удовлетворять требованиям ст. 197 ГПК. В решении указываются установленный факт, цель его установления и приводятся доказательства, подтверждающие факт.

Если заявителем поданы в суд заявления об установлении нескольких фактов, имеющих юридическое значение, все эти заявления могут быть объединены и рассмотрены в одном процессе (ст. 128 ГПК). Другие требования в этом производстве рассматриваться не могут.

Решения суда выносятся на основании тщательно проверенных обстоятельств.

Судебное решение, подлежащее регистрации в органах записи актов гражданского состояния или в других органах, не заменяет собой документов, выдаваемых этими органами, а служит основанием для их получения.

**Понятие обеспечительных мер**

Обеспечительные меры допускаются на любой стадии судебного процесса.

ОСНОВАНИЯ ПРИМЕНЕНИЯ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР ПО АРБИТРАЖНОМУ ДЕЛУ — арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, а в предусмотренных случаях — и иного лица, может принять срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя (обеспечительные меры). Обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю. По указанным выше основаниям обеспечительные меры могут быть приняты арбитражным судом по заявлению стороны третейского разбирательства по месту нахождения третейского суда, либо по месту нахождения или месту жительства должника, либо месту нахождения имущества должника. Заявление о принятии обеспечительных мер, подаваемое в арбитражный суд, оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Виды обеспечительных мер

Обеспечительными мерами могут быть:

наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику и

находящиеся у него или других лиц;

запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся

предмета спора;

3) возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях

предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;

4) передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;

5) приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному

документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;6) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.

Следует иметь в виду при характеристике обеспечительных мер следующее.

Во-первых, арбитражным судом может быть принято несколько обеспечительных мер одновременно, в связи с чем они не носят взаимоисключающий характер.

Во-вторых, круг обеспечительных мер не является закрытым. Например, в ряде федеральных законов содержатся более конкретные меры обеспечения иска, отражающие специфику определенного вида юридической деятельности. Так, в соответствии со ст.50 Федерального закона "Об авторском праве и смежных правах" установлены следующие способы обеспечения иска по делам о нарушении авторских и смежных прав:

запрещение ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания

полагать, что оно является нарушителем авторских и смежных прав, совершать определенные действия

(изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт или иное предусмотренное указанным

законом использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в

гражданский оборот экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что

они являются контрафактными);

наложение ареста и изъятие всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении

которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования,

предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

Дополнен перечень обеспечительных мер также в Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)". В частности, в соответствии со ст.46 данного Федерального закона арбитражный суд может по заявлению лица, участвующего в деле, запретить совершать без согласия арбитражного управляющего сделки, не предусмотренные п.2 ст.64 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Статья 95. Замена одной обеспечительной меры другой

1. По ходатайству истца или ответчика допускается замена одной обеспечительной меры другой.

2. Вопрос о замене одной обеспечительной меры другой разрешается арбитражным судом в судебном заседании не позднее следующего дня после дня поступления в суд ходатайства о замене одной обеспечительной меры другой по правилам, предусмотренным настоящим Кодексом.

Статья 144. Отмена обеспечения иска

1. Обеспечение иска может быть отменено тем же судьей или судом по заявлению лиц, участвующих в деле, либо по инициативе судьи или суда.

(часть первая в ред. Федерального закона от 05.04.2009 N 44-ФЗ)

2. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска.

3. В случае отказа в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу решения суда. Однако судья или суд одновременно с принятием решения суда или после его принятия может вынести определение суда об отмене мер по обеспечению иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда.

4. Об отмене мер по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

**Понятие и сущность особого производства**

В особом производстве рассматриваются гражданские дела, по которым необходимо в судебном порядке подтвердить наличие или отсутствие юридических фактов или обстоятельств, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан. Например, гражданин обращается в суд с заявлением об установлении данного факта ему необходимо для вступления в право наследования или для получения пенсии по случаю потери кормильца.

В порядке особого производства рассматриваются также гражданские дела, по которым необходимо подтвердить наличие или отсутствие бесспорного права (установления факта владения и поль­зования недвижимым имуществом, дела о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам, дела о восстановлении утраченного производства). По дан-ным категориям дел судом решаются вопросы не только факта, но и права. В этих случаях защита права не может быть осуществлена в исковом порядке, так как отсутствует спор о праве и заинтересованное лицо ни к кому никаких требований не предъявляет.

В особом производстве рассматриваются дела, по которым суд устанавливает правовой статус гражданина: в одних случаях гражданин признается недееспособным или ограниченно дееспособным; в других - объявляется умершим или признается безвестно отсутствующим.

Таким образом, в особом производстве рассматриваются дела (ст.262 ГПК):

1. об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

2. об усыновлении (удочерении) ребенка;

3. о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;

4. об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно рас­поряжаться своими доходами;

5. об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);

6. о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;

7. о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);

8. о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;

9. о внесение исправлений или изменений в запись актов гражданского состояния;

10. по заявлениям о совершении нотариальных действий или об отказе в их совершении;

11. по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Приведенный перечень дел не является исчерпывающим. Согласно ч.2 ст.262 ГПК к рассмотрению в порядке особого производства федеральными законами могут быть отнесены и другие дела.

Каждая из указанных в этом перечне категорий дел имеет особенности, но при всем различии они обладают одним общим признаком, существенно отличающим их как от исковых, так и отдел, возникающих из публичных правоотношений: в них отсутствует спор о праве между заинтересованными лицами, подведомственный суду. Это обуславливает и ряд общих особенностей в Т1роцессуаль-ном порядке их рассмотрения и исполнения вынесенных по ним судебных решений:

1) задача суда состоит не в разрешении спора о гражданском праве (у заявителя нет каких-либо претензий к другим лицам), поэтому в процессе нет спора, т.е. нет ни истца, ни ответчика;

2) дела особого производства возбуждаются заявлением, содержание которого в значительной части определяются специальными нормами, изложенными в гл.28-38 ГПК;

3) закон в большинстве случаев точно устанавливает определенный круг лиц, по заявлению которых может быть начато дело особого производства в суде (ст.281, 290, 294, 310 ГПК);

4) дела особого производства рассматриваются судом с участием заявителя, заинтересованных граждан или организаций;

5) согласно ст.263 ГПК дела особого производства рассматриваются судами по общим правилам гражданского судопроизводства с изъятиями и дополнениями, установленными законодательством. Не применяются при их рассмотрении такие институты, которые исключаются самим характером особого производства (например, иск, мировое соглашение, встречный иск, участие третьих лиц);

6) если при рассмотрении дела в порядке особого производства возникает спор о праве, подведомственный суду, заявление оставляется без рассмотрения и разъясняется заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях. Однако данное правило не должно применятся при рассмотрении дел о признании гражданина недееспособным, поскольку это привило бы к тому, что стороной в споре оказалось бы лицо, неспособное самостоятельно защищать свои интересы.

Следовательно, особое производство - вид гражданского судопроизводства, в порядке которого рассматриваются гражданские дела, по которым подтверждается наличие или отсутствие

юридических фактов, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или подтверждается наличие или отсутствие бесспорного права, а также определяется правовой статус гражданина.'

**Понятие и виды судебных расходов**

Судебные расходы - это затраты, возникающие в связи с рассмотрением гражданского дела и исполнением решения суда.

Обязанность уплаты судебных расходов возлагается на стороны, третьи лица с самостоятельными требованиями, заявителей по делам особого производства.

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 79 ГПК).

Государственная пошлина представляет собой установленный законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый в доход государства за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов, в том числе за действия, совершаемые судом по рассмотрению, разрешению, пересмотру гражданских дел, за выдачу судом копий документов.

Цель взимания государственной пошлины в сфере гражданского судопроизводства - частичное возмещение государству затрат, связанных с обеспечением деятельности судов. Кроме этого, поскольку в конечном итоге бремя уплаты государственной пошлины ложится на недобросовестную сторону, данная обязанность выступает как фактор предупреждения необоснованных обращений в суд, побуждения лиц в добровольном порядке исполнить свою обязанность.

Размер и порядок исчисления государственной пошлины устанавливаются федеральным законом и зависят от характера иска (заявления, жалобы) и цены иска.

Судебные издержки - это денежные суммы, подлежащие взысканию при рассмотрении конкретного дела для выплаты вознаграждения лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия (экспертам, свидетелям), возмещения затрат суду по совершению перечисленных в законе отдельных процессуальных действий (ст. 86 ГПК).

В отличие от государственной пошлины размер издержек определяется исходя из фактически понесенных затрат при рассмотрении и разрешении конкретного гражданского дела.

**Возврат государственной пошлины**

1. Государственная пошлина подлежит возврату в соответствии с федеральным законом.

2. В судебном акте арбитражного суда указываются обстоятельства, являющиеся

основанием для полного или частичного возврата государственной пошлины.

3. По заявлениям, апелляционным или кассационным жалобам, оплаченным

государственной пошлиной, но не поступившим в арбитражный суд или им возвращенным,

и по судебным актам, предусматривающим полный или частичный возврат пошлины,

ее возвращение производится на основании выданной судом справки.

Статья 109. Выплата денежных сумм, причитающихся экспертам, свидетелям и переводчикам

1. Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей.

2. Денежные суммы, причитающиеся экспертам и свидетелям, выплачиваются с депозитного счета арбитражного суда.

3. Оплата услуг переводчика, привлеченного арбитражным судом к участию в арбитражном процессе, выплата этому переводчику суточных и возмещение понесенных им расходов в связи с явкой в арбитражный суд, а также выплата денежных сумм экспертам, свидетелям в случае, если назначение экспертизы, вызов свидетеля осуществлены по инициативе арбитражного суда, производится за счет средств федерального бюджета.

4. Правило об оплате услуг переводчика за счет средств федерального бюджета не распространяется на возмещение расходов на оплату услуг переводчика, понесенных иностранными лицами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Статья 110. Распределение судебных расходов между лицами, участвующими в деле

1. Судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны.

В случае, если иск удовлетворен частично, судебные расходы относятся на лиц, участвующих в деле, пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований.

2. Расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с другого лица, участвующего в деле, в разумных пределах.

3. Государственная пошлина, от уплаты которой в установленном порядке истец был освобожден, взыскивается с ответчика в доход федерального бюджета пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований, если ответчик не освобожден от уплаты государственной пошлины.

4. При соглашении лиц, участвующих в деле, о распределении судебных расходов арбитражный суд относит на них судебные расходы в соответствии с этим соглашением.

5. Судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением апелляционной, кассационной жалобы, распределяются по правилам, установленным настоящей статьей.

6. Неоплаченные или не полностью оплаченные расходы на проведение экспертизы подлежат взысканию в пользу эксперта или государственного судебно-экспертного учреждения с лиц, участвующих в деле, пропорционально размеру удовлетворенных исковых требований.

**Производство по обжалованию постановлений и решений по делам об административных правонарушениях**

Необходимо отличать две правовые ситуации:

- когда судья единолично применяет административные наказания за административные правонарушения в случаях, предусмотренных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях <\*>, в виде возмездного изъятия орудия совершения или предмета административного нарушения (ст. 3.6 КоАП), конфискации оружия совершения или предмета административного правонарушения (ст. 3.7 КоАП), лишения физического лица, совершившего административное правонарушение, специального права (ст. 3.8 КоАП), административного ареста (ст. 3.9 КоАП), административного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства (ст. 3.10 КоАП), дисквалификации (ст. 3.11 КоАП);

- когда судья по нормам ГПК, устанавливающим общие правила гражданского судопроизводства, и специальным нормам Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях рассматривает дела по пересмотру постановлений и решений, принятых не судьей, а иными органами, должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях (ст. ст. 23.2 - 23.61, а также гл. 30 КоАП). В этом случае производство по делам об административном правонарушении ведется по процессуальным нормам КоАП.

Гражданский процесс возникает тогда, когда иные органы (должностные лица), а не судьи согласно правилам о подведомственности дел об административных правонарушениях рассмотрели дело и вынесли постановление о применении административного взыскания, и оно обжалуется в суде. В гл. 23 КоАП приведены названия более 60 органов государства, должностные лица которых имеют право рассматривать дела об административных правонарушениях и постановления (решения) которых можно обжаловать в суд для проверки их законности и пересмотра (гл. 30 КоАП).

Данный вид судопроизводства не был предусмотрен в ГПК 1923 г., а производство по делам, связанным с судебным обжалованием административных взысканий в виде штрафов, было регламентировано лишь в ГПК РСФСР 1964 г.

Процессуальный порядок рассмотрения и разрешения таких дел был необходим, поскольку судебное обжалование постановлений о наложении штрафа было предусмотрено в Указе Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1961 г. "О дальнейшем ограничении применения штрафов, налагаемых в административном порядке" и в ст. ст. 21 - 25 Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 марта 1962 г. "О дальнейшем ограничении применения штрафов, налагаемых в административном порядке"

В настоящее время в новом ГПК применительно к обжалованию постановлений (решений) по делам об административных правонарушениях не предусмотрено специальной главы, как это имело место в ГПК РСФСР 1964 г. (гл. 24 ГПК РСФСР).

При рассмотрении и разрешении этих дел должны применяться правила, установленные в гл. 23 ГПК для всех категорий публично-правовых дел и специальные правила, установленные в гл. 30 КоАП.

Подача жалобы. В течение десяти дней со дня вручения или получения постановления по делу об административном правонарушении может быть подана жалоба в суд.

В случае пропуска десятидневного срока он может быть восстановлен судьей. Об отказе в восстановлении срока выносится определение.

Обратиться с жалобой в суд вправе не только лица, привлеченные к административной ответственности, но и потерпевший, законные представители, представители в лице адвоката при наличии полномочий, удостоверенных ордером юридического образования, другие представители при наличии доверенности (ст. ст. 25.1 - 25.5 КоАП).

Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, обжалуется в районный суд по месту нахождения коллегиального органа; вынесенное должностным лицом - в районный суд по месту рассмотрения дела об административном правонарушении; вынесенное иным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации - в районный суд по месту рассмотрения дела об административном правонарушении.

Жалоба должна соответствовать требованиям ст. 131 ГПК и содержать сведения, необходимые для своевременного и правильного ее разрешения, а именно: фамилию, имя, отчество лица, обращающегося в суд, и его адрес; наименование органа (должностного лица), постановление которого обжалуется, а также место его нахождения; какое постановление обжалуется; дата его вынесения и вручения копии; обстоятельства, которыми гражданин обосновывает свое несогласие с постановлением; доказательства, подтверждающие доводы жалобы.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья, установив, что представленных доказательств недостаточно, вправе предложить той и другой стороне представить дополнительные доказательства. В случаях, когда представление доказательств затруднительно, судья по ходатайству лица, подавшего жалобу, или должностного лица истребует письменные либо вещественные доказательства, при необходимости назначает экспертизу и совершает иные действия (ст. 30.4 КоАП).

Рассмотрение жалобы. Жалоба рассматривается судом в 10-дневный срок (ст. 30.5 КоАП). Заявитель и государственный орган или должностное лицо извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не служит препятствием для разрешения дела.

При рассмотрении дела суд обязан проверить законность постановления государственного органа или должностного лица об административном наказании: был ли соблюден установленный порядок привлечения ответственного лица; совершил ли гражданин нарушение, за которое законодательством установлена административная ответственность; виновен ли он в совершении этого нарушения; учтены ли при определении наказания тяжесть совершенного правонарушения, личность виновного; не истекли ли сроки давности применения наказания.

Специфическими нормами, определяющими особенности рассмотрения дел, являются: а) норма о сокращенном по сравнению с большинством исковых дел сроке, а именно десятидневном сроке рассмотрения жалобы; б) возможности рассмотрения дела в отсутствие надлежащим образом извещенных заявителя и должностного лица либо представителя органа, принявшего постановление об административном наказании.

Решение суда по жалобе. По результатам рассмотрения жалобы на постановление об административном правонарушении районный суд имеет право вынести одно из следующих решений (ст. 30.7 КоАП):

- об оставлении постановления без изменения, а жалобы без удовлетворения;

- об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление;

- об отмене постановления и о прекращении производства по делу при малозначительности правонарушения, при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу (ст. 24.5 КоАП), а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление;

- об отмене постановления и о возвращении дела на новое рассмотрение в орган, должностному лицу, правомочным рассматривать дело (п. 4 ст. 30.7 КоАП);

- об отмене постановления и о направлении дела на рассмотрение по подведомственности, если будет установлено, что постановление вынесено неправомочным органом, должностным лицом.

Отмена постановления с направлением дела об административном правонарушении на новое рассмотрение в тот же орган (должностному лицу) возможна, если суд, рассматривая дело по жалобе потерпевшего, придет к выводу о мягкости примененного в отношении нарушителя административного наказания либо о необоснованности вынесения постановления о прекращении производства по делу, однако при условии, если не истекли сроки применения административного наказания.

Подробные разъяснения судам о применении норм КоАП, регламентирующих порядок обжалования решений по делам об административных правонарушениях, а также их пересмотра в порядке надзора даны в п. п. 32 - 34 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 5 от 24 марта 2005 г. "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" <\*>.

1. Одна из задач гражданского судопроизводства - правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел.

Процессуальный срок - предусмотренный законом или назначаемый судом определенный промежуток или момент времени, с которым процессуальный закон связывает возможность (необходимость) совершения конкретных процессуальных действий либо наступление иных правовых последствий.

Процессуальные сроки - промежутки времени, в течение которых должны быть совершены процессуальные действия. Сроки, установленные для суда, возлагают на него права и обязанности совершить предусмотренные законом процессуальные действия («служебные сроки»).

ГПК предусматривает три вида сроков:

a. подготовки и рассмотрение гражданских дел,

b. выполнение судебного поручения, выдача судебного приказа,

c. принятие искового заявления к производству.

Основные служебные сроки - сроки подготовки гражданских дел к судебному разбирательству и их рассмотрения. ГПК выделяет два вида сроков:

1) нормативные (установленные ФЗ),

2) судебные (назначенные судом - только в случаях, когда они не предусмотрены законом; соответственно принципу разумности - т.е. установления разумного срока для совершения процессуального действия с учетом его трудоемкости, сложности, условий и возможности их выполнения, а также с учетом необходимого и достаточного для всего этого времени).

Все лица должны соблюдать сроки; их пропуск по неуважительным причинам влечет лишение права на совершение процессуального действия.

Процессуальные сроки определяются:

1) точной календарной датой (явка в день судебного заседания),

2) событием, которое неизбежно наступит,

3) периодом времени (в этом случае действие может быть совершено в любой день срока не позднее последнего дня.

Статья 107. Исчисление процессуальных сроков

i. Процессуальные действия совершаются в процессуальные сроки, установленные ФЗ. В случаях, если сроки не установлены ФЗ, они назначаются судом. Судом сроки должны устанавливаться с учетом принципа разумности.

ii. Процессуальные сроки определяются датой, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить, или периодом. В последнем случае процессуальное действие может быть совершено в течение всего периода.

iii. Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статья 108. Окончание процессуального срока

a. Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. В случае, если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

b. В случае, если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

c. Процессуальное действие, для совершения которого установлен процессуальный срок, может быть совершено до двадцати четырех часов последнего дня срока. В случае, если жалоба, документы или денежные суммы были сданы в организацию почтовой связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, срок не считается пропущенным.

iv. В случае, если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Статья 110. Приостановление процессуальных сроков

1. Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу.

2. Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Два условия в совокупности:

1) срок не истек,

2) наступило одно из оснований приостановления производства по делу или исполнительного производства.

Представляется, что процессуальный срок приостанавливается с момента возникновения основания для приостановления производства (смерть гражданина, реорганизация юр лица, призыва на военную службу и т.п.), а не с момента вынесения судом определения о приостановлении производства по делу.

Процессуальные сроки приостанавливаются на все время приостановления производства по делу. Смысл приостановления сроков в том, что в них включается время, истекшее до приостановления, но исключается срок, в течение которого существовали обстоятельства - основания приостановления; со дня возобновления производства по делу течение сроков продолжается.

Статья 111. Продление процессуальных сроков

Назначенные судом процессуальные сроки могут быть продлены судом.

Продление процессуального срока - установление нового, более длительного срока для совершения процессуального действия. Продлить можно только судебные сроки, как истекшие, так и не истекшие, по просьбе заинтересованного лица в случае невозможности совершения им процессуального действия в установленный судом срок.

Статья 112. Восстановление процессуальных сроков

Лицам, пропустившим установленный ФЗ процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен.

Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению поставленного перед судом вопроса.

Одновременно с подачей заявления о восстановлении пропущенного процессуального срока должно быть совершено необходимое процессуальное действие (подана жалоба, представлены документы), в отношении которого пропущен срок.

Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока, установленного частью второй статьи 376 ГПК РФ, подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции.

На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба.

Необходимо соблюдение следующих условий:

1) срок является нормативным,

2) срок истек,

3) причина пропуска срока признана судом уважительной,

4) заинтересованному лицу необходимо совершить просроченное процессуальное действие.

При восстановлении срока суд не назначает нового срока, а считает действие совершенным. Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором следовало совершить соответствующее процессуальное действие, приложив к нему доказательства уважительности его пропуска (рассматривается в судебном заседании с извещением участвующих лиц).

В результате рассмотрения заявления судья выносит в совещательной комнате мотивированное определение о восстановлении пропущенного срока либо об отказе в этом.

**Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан российской федерации**

В гражданском процессе судебная защита избирательных прав граждан является самостоятельным процессуальным институтом, который возник с первыми выборами в Верховный Совет СССР. В ГПК он регулируется ст. 259-261 и обеспечивает защиту права избирать, если возникают осложнения в связи с неправильностями в списках избирателей (невключение гражданина в список, исключение его из списка, искажение фамилии, имени или отчества в списке, ошибочное включение в список избирателей каких-то лиц).

Развитие данного института началось в девяностые годы двадцатого столетия, когда выборы в Российской Федерации стали проводиться в условиях соперничества и состязательности. При этом вы­яснилось, что избирательные права граждан РФ, гарантированные ст. 32 Конституции РФ, могут быть нарушены, в частности, при отказе зарегистрировать кандидата на выборную должность; отказе признать депутатские полномочия и выдаче депутатского удостоверения; отказе в регистрации федерального списка кандидатов; отказе избирательной комиссии засчитать подписи избирателей в подписных листах или отказе принять подписные листы и т. п.

Также неправомерным может быть перенос даты выборов, незаконными могут быть закон субъекта РФ о выборах, а также нормативные акты (положения и инструкции) Центральной избирательной комиссии РФ либо их разъяснения.

Суды рассматривают различные дела о защите избирательных прав граждан и наиболее распространены в судебной практике следующие требования:

— об отмене регистрации кандидата и о признании его избрания недействительным;

— об отмене регистрации кандидата на выборную должность в связи со злоупотреблением правом на предвыборную агитацию;

— о признании выборов недействительными.

Перечисленные категории дел имеют общие черты с делами искового производства, поскольку выступают две стороны с противоположными юридическими интересами, а также имеет место спор о праве как предмете судебного разбирательства и аналогичный ряд исковых средств защиты права. Однако при этом защищается не частное право гражданина, а его публичное право быть избранным. Поэтому рассматривая и разрешая требования о защите избирательных прав, суд тем самым контролирует деятельность избирательных органов.

Нормативную основу института судебной защиты избирательных прав составляет Федеральный закон от 12 июня 2002 г. «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российском Федерации»1.

Подведомственность названных дел в основном альтернативная — заинтересованное лицо по своему усмотрению может обратиться в вышестоящую избирательную комиссию либо в суд. И только по жалобам на неправильности в списках избирателей заинтересованное лицо должно вначале обратиться во внесудебные инстанции и при несогласии с их решением — в суд (императивная подведомственность).

Родовая подсудность дел зависит от того, решения избирательной комиссии какого уровня обжалуются. Так, решения (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума, обжалуются в Верховный Суд РФ, решения (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума. Решения остальных избирательных комиссий (территориальных, участковых) обжалуются в районные суды. В ст. 259 ГПК определен круг субъектов, которые вправе обжаловать в суд решения или действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательных комиссий, комиссией референдума, должностного лица, нарушающие избирательные права или право на участие в референдуме граждан Российской Федерации.

К ним относятся: избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки и их доверенные лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и наблюдатели, прокурор.

Прокурор, являясь субъектом обращения в суд, в соответствии с ч. 1 ст. 259 ГПК в пределах своей компетенции вправе по своей инициативе ставить вопрос о защите нарушенных избирательных прав неопределенного круга лиц.

По заявлению других лиц дела указанной категории также рассматриваются с участием прокурора, однако неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению дела по существу (ч. 3 ст. 260 ГПК).

Заявления подаются по общим правилам о подсудности. В ст. 260 ГПК определены сроки обращения в суд и рассмотрения заявлений, в соответствии с которой заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства о референдуме или избирательных прав или право на участие в референдуме заявителя.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), может быть подано в суд в течение десяти дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума соответствующего решения.

Кроме того, заявление избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление, касающееся нарушения избирательных прав или права на участие в референдуме, имевшего место в период избирательной кампании, подготовки и проведения референдума, может быть подано в суд в течение года со дня опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Причем заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено судом в течение трех дней со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно (ч. 1 ст. 260 ГПК).

Заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в течение пяти дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — немедленно. В случае если факты, содержащиеся в заявлении, требуют допол­нительной проверки, решение относительно заявления принимается не позднее чем через десять дней со дня подачи заявления.

Решение относительно заявления избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимаются не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должно быть рассмотрено судом в течение двух месяцев со дня его подачи (ч. 2 ст. 260 ГПК).

В судебном доказывании преобладают, помимо объяснений заинтересованных лиц, письменные доказательства (решения окружной избирательной комиссии, подписные листы, агитационные материалы и т. п.) и заключения специалистов-графологов.

Пятидневки срок на подачу кассационной жалобы распространяется лишь на решение суда, принятого в ходе избирательной кампании или подготовки и проведения референдума (ч. 3 ст. 261 Ж). После окончания избирательной кампании действует десятидневный срок, установленный в ст. 338 ГПК.

**Статья 113. Судебные извещения и вызовы**

1. Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату.

2. Судебная повестка является одной из форм судебных извещений и вызовов. Лица, участвующие в деле, извещаются судебными повестками о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий. Вместе с извещением в форме судебной повестки или заказного письма лицу, участвующему в деле, направляются копии процессуальных документов. Судебными повестками осуществляется также вызов в суд свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков.

3. Лицам, участвующим в деле, судебные извещения и вызовы должны быть вручены с таким расчетом, чтобы указанные лица имели достаточный срок для подготовки к делу и своевременной явки в суд.

4. Судебное извещение, адресованное лицу, участвующему в деле, направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы.

5. Судебное извещение, адресованное организации, направляется по месту ее нахождения.

Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах.

6. Предусмотренные настоящей статьей формы судебных извещений и вызовов применяются и по отношению к иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам, если иной порядок не установлен международным договором Российской Федерации.

Статья 118. Перемена адреса во время производства по делу

Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится.

Статья 122. Порядок направления арбитражным судом копий судебных актов

1. Копия судебного акта направляется арбитражным судом по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо путем вручения адресату под расписку непосредственно в арбитражном суде или по месту нахождения адресата, а в случаях, не терпящих отлагательства, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

Если арбитражный суд располагает доказательствами получения лицами, участвующими в деле, и иными участниками арбитражного процесса определения о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу, информации о времени и месте первого судебного заседания, суд вправе известить их о последующих судебных заседаниях и отдельных процессуальных действиях по делу путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

(часть 1 в ред. Федерального закона от 27.07.2010 N 228-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

2. В случае, если копия судебного акта вручается адресату или его представителю непосредственно в арбитражном суде либо по месту их нахождения, такое вручение осуществляется под расписку.

3. В случае, если копия судебного акта направляется адресату телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи и способов доставки корреспонденции, на копии переданного текста, остающейся в арбитражном суде, указываются фамилия лица, передавшего этот текст, дата и время его передачи, а также фамилия лица, его принявшего.

(в ред. Федерального закона от 27.07.2010 N 228-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

4. В случае, если адресат отказался принять, получить копию судебного акта, лицо, ее доставляющее или вручающее, должно зафиксировать отказ путем отметки об этом на уведомлении о вручении или на копии судебного акта, которые подлежат возврату в арбитражный суд.

5. Документы, подтверждающие направление арбитражным судом копий судебных актов и их получение адресатом в порядке, установленном настоящей статьей (уведомление о вручении, расписка, иные документы), приобщаются к материалам дела.

6. В случае, если место нахождения или место жительства адресата неизвестно, об этом лицом, доставляющим корреспонденцию, делается отметка на подлежащем вручению уведомлении с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации.

(часть 6 введена Федеральным законом от 27.07.2010 N 228-ФЗ)

**Сущность судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений**

Сущность данного вида судопроизводства предопределяет его самостоятельность в системе гражданского процессуального права. По правилам данного производства судами рассматриваются и разрешаются дела не только из административно-правовых отношений в собственном смысле, но и из государственно-правовых (избирательных), финансово-правовых (налоговых) и некоторых других отношений.

Общее для всех дел заключается в том, что они связаны с деятельностью различных управленческих и законодательных структур либо с работой различных должностных лиц. В судебном заседании суд рассматривает правовой конфликт, возникший в публичных правоотношениях.

В гражданском судопроизводстве в юридических отношениях, с одной стороны, обязательно участвуют орган управления, законодательный орган или должностное лицо и гражданин — с другой. Они противопоставлены друг другу конфликтной ситуацией, и предметом их разбирательства служат нарушенные субъективные права и свободы гражданина, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами.

В судебном рассмотрении возникшего конфликта стороны занимают равноправное процессуальное положение, поэтому в данном случае имеет место спор о праве имущественного или неи­мущественного характера, и его своеобразие состоит в том, что он подлежит разрешению на основании норм административного (избирательного, налогового) права в порядке гражданского су­допроизводства.

Рассматривая такие споры, суд осуществляет прямой контроль за правовыми актами исполнительной и законодательной властей.

Данный вид судопроизводства, как самостоятельный вид гражданского процесса, возник значительно позже других разновидностей гражданской процессуальной формы. Если исковое производство существует тысячелетия и более ста лет существует особое производство, то судебный контроль за административными актами в советский период возник с утверждением советского права и государственности.

Дела, возникающие из публичных правоотношений, подлежащие рассмотрению и разрешению судом, перечислены в ст. 245 ГПК и к ним относятся:

— по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;

— по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

— по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Однако полагаем, что нет необходимости выделять в качестве самостоятельной категории дела по жалобам на отказ в разрешении на въезд в РФ и на выезд из РФ, поскольку они представляют собой частный случай обжалования действий, нарушающих права и свободы граждан и их процессуальная специфика невелика.

Перечисленные дела существенно отличаются друг от друга, но все они рассматриваются и разрешаются по общим правилам гражданского судопроизводства, т. е. по правилам искового про­изводства, но с некоторыми изъятиями и дополнениями.

Так, наиболее существенными являются следующие правила:

— это неисковые производства, так как в них нет ни истца, ни ответчика, ни третьих лиц. Обязательными участниками выступают гражданин — с одной стороны, и должностные лица или представители соответствующего органа управления или местного самоуправления — с другой;

— в данном производстве не применяются исковые средства защиты права (иск, встречный иск, мировое соглашение и т. п.);

— все дела рассматриваются и разрешаются единолично судьей. В соответствий со ст. 246 ГПК дела, возникающие из публичных правоотношений рассматриваются и разрешаются судьей единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, коллегиально по общим правилам искового производства. Единственный в настоящее время случай коллегиального рассмотрения судом в составе трех профессиональных судей и регулируемый гражданским процессуальным кодексом в ст. 260 — это дела о расформировании избирательных комиссий, комиссии референдума;

— предметом судебного исследования служат официальные документы должностных лиц, управленческих и законодательных органов;

— обязанность доказывания возлагается на административные и законодательные органы, должностных лиц и участие гражданина в судебном доказывании составляет его процессуальное право, а не обязанность;

— судья при удовлетворении заявления гражданина, организации либо прокурора обладает полномочиями: признать недействующими нормативные правовые акты; признать незаконным административный акт и обязать орган в полном объеме устранить допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствия к осуществлению его прав и свобод и др.;

— судебные решения реализуют сами управленческие и законодательные структуры, не применяя правила исполнительного производства.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, не применяются правила о заочном производстве. Кроме того, при рассмотрении и разрешении дел данной категории суд не связан основаниями и доводами заявленных требований.

Суд может признать обязательной явку должностных лиц и в случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти минимальных размеров оплаты труда (ст. 246 ГПК).

Уровень гражданской процессуальной регламентации данного производства в целом значительно выше, чем у искового производства. Так, законом определены сроки обращения в суд заин­тересованных лиц и судебного разбирательства, состав участников, предмет, средства и распределение обязанностей по доказыванию, полномочия судьи и др.

Все это свидетельствует о том, что судебный контроль в сфере дел, возникающих из публичных правоотношений, развивается в рамках гражданского судопроизводства, с превращением его в дальнейшем в административную юрисдикцию как самостоятельную четвертую ветвь правосудия (наряду с конституционным, гражданским и уголовным судопроизводством)1.

**Принятие судом искового заявления**

Судья в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (статья 133 Гражданского процессуального кодекса РФ)

Отказ в принятии искового заявления

Суд может Вам, на основании статьи 134 Гражданского процессуального кодекса РФ отказать в принятии искового заявления.

Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Мотивированное определение, об отказе в принятии искового заявления, должно быть в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

При отказе в принятии искового заявления судья выносить определение, которое может быть обжаловано.

Основания для отказа в принятии искового заявления:

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

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

**Возвращение искового заявления**

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 12] [Статья 135]

1. Судья возвращает исковое заявление в случае, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

2) дело неподсудно данному суду;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

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

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

2. О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда должно быть вынесено в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами.

3. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение. На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба.

Статья 136. Оставление искового заявления без движения

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 12] [Статья 136]

1. Судья, установив, что исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных в статьях 131 и 132 настоящего Кодекса, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

2. В случае, если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, перечисленные в определении, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами.

3. На определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Правовые последствия возбуждения гражданского процесса

С вынесением судьей определения судопроизводство по конкретному делу считается начавшимся. С данного момента возникают гражданско-процессуальные и материально-правовые последствия.

Процессуальные последствия ведут к возникновению судопроизводства, что означает, что в процессе появились истец и ответчик, наделенные соответствующими процессуальными правами. Следовательно, у суда с участниками складываются гражданские процессуальные правоотношения. С момента возбуждения судопроизводства начинают идти процессуальные и служебные сроки и возможно обеспечение иска. При отказе истца от иска после возбуждения процесса и до разрешения дела по существу судебные расходы ему не возмещаются (ч. 1 ст. 93 ГПК). Добровольное удовлетворение ответчиком в тот же период времени исковых требований не освобождает его от возмещения истцу судебных расходов по оплате помощи адвоката – суд по просьбе истца вправе присудить указанные суммы (ч. 1 ст. 93 ГПК).

Материально-правовые (гражданско-правовые и семейно-правовые) последствия возбуждения гражданского процесса следующие:

предъявление иска, т.е. возбуждение гражданского процесса, прерывает течение срока исковой давности (ч. 1 ст. 203 ГК). Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке (СТ.204 ГК);

алименты, по общему правилу, присуждаются с момента обращения в суд (ч. 2 ст. 107 СК), в исключительных случаях, указанных в законе, они могут быть взысканы и за прошедший период;

расчеты при возврате имущества из незаконного владения от добросовестного владельца производятся со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о виндикации имущества (ч. 1 ст. 303 ГК).

Закон может установить и другие юридические последствия возбуждения судопроизводства.

**Гражданские дела, подсудные мировому судье**

1. Мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции:

1) дела о выдаче судебного приказа;

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

3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;

(п. 3 в ред. Федерального закона от 11.02.2010 N 6-ФЗ)

4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;

(п. 4 в ред. Федерального закона от 11.02.2010 N 6-ФЗ)

5) дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей;

(п. 5 в ред. Федерального закона от 11.02.2010 N 6-ФЗ)

6) утратил силу. - Федеральный закон от 22.07.2008 N 147-ФЗ;

7) дела об определении порядка пользования имуществом.

2. Федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела.

3. При объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде. В этом случае, если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, мировой судья выносит определение о передаче дела в районный суд и передает дело на рассмотрение в районный суд.

4. Споры между мировым судьей и районным судом о подсудности не допускаются.

Апелляционное обжалование решений, определений мировых судей

1. Решения мировых судей могут быть обжалованы в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий районный суд через мирового судью.

На решение мирового судьи прокурор, участвующий в деле, может принести апелляционное представление.

Апелляционные жалоба, представление могут быть поданы в течение десяти дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме.

Апелляционные жалоба, представление должны содержать:

1) наименование районного суда, в который адресуются жалоба, представление;

2) наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения;

3) указание на обжалуемое решение мирового судьи;

4) доводы жалобы, представления;

5) просьбу заинтересованного лица;

6) перечень прилагаемых к жалобе, представлению документов.

В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочие представителя, если в деле не имеется такое полномочие.

Апелляционное представление подписывается прокурором.

К апелляционной жалобе прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба подлежит оплате.

Апелляционные жалоба, представление и приложенные к ним документы представляются с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Мировой судья после получения апелляционных жалобы, представления, поданных в установленный статьей 321 ГПК РФ срок и соответствующих требованиям статьи 322 ГПК РФ, обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье возражения в письменной форме относительно апелляционных жалобы, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле, и вправе ознакомиться с материалами дела, с поступившими жалобой, представлением и возражениями относительно них.

По истечении срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционными жалобой, представлением и поступившими возражениями относительно них в районный суд.

До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд.

2. Определение мирового судьи может быть обжаловано в районный суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, отдельно от решения суда, а прокурором может быть принесено представление в случае, если:

а) это предусмотрено ГПК РФ;

б) определение мирового судьи исключает возможность дальнейшего движения дела.

На остальные определения мирового судьи, за исключением вышеуказанных, частные жалобы и представления прокурора не подаются, возражения относительно этих определений могут быть включены в апелляционные жалобу, представление.

Частная жалоба, представление прокурора могут быть поданы в течение десяти дней со дня вынесения определения мировым судьей.

Подача и рассмотрение частной жалобы, представления прокурора происходят в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи.

**Значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству**

Цель этой стадии - подготовка условий для успешного и правильного разрешения спора по возможности в первом же заседании.

Этот институт закреплен ст. 112 и 113 АПК РФ. Статья 112 содержит перечень действий, которые должен совершить судья в подготовительной стадии. В ст. 113 речь идет о документальном оформлении действий судьи.

Подготовка дела к судебному разбирательству - самостоятельная стадия процесса, она имеет самостоятельные задачи и специфический способ законодательного регулирования процессуальных отношений.

Специфичность способа регулирования процессуальных отношений проявляется в том, что поведение судьи на данной стадии регулируется нормами АПК РФ и не ограничивается волеизъявлением лиц, участвующих в деле. Это позволяет судье решать многие процессуальные вопросы, обеспечивая тем самым качественную подготовку.

Стадия подготовки начинается вынесением определения о принятии искового заявления к

производству и продолжается непосредственно до начала судебного заседания. Поэтому судья не

вправе приступать к подготовке дела к судебному разбирательству, если имеются основания к отказу в принятии искового заявления, предусмотренные ст. 107 АПК РФ, либо к его возвращению в соответствии со ст. 108 АПК РФ. В этих случаях судья обязан вынести определение об отказе либо о возвращении искового заявления.

В усеченной форме, но подготовка дела к разбирательству проводится и в перерывах между заседаниями при отложении дела, и перед рассмотрением дела в порядке обжалования, и по возвращении дела в первую инстанцию для нового рассмотрения, но это уже не будет самостоятельной стадией: здесь присутствуют лишь элементы подготовки. Особое значение подготовка имеет перед заседанием в апелляционной инстанции. Это связано с тем, что в некоторых случаях при апелляционном обжаловании АПК РФ допускает представление новых доказательств.

В соответствии со ст. 113 АПК РФ судья арбитражного суда обязан вынести определение о подготовке дела к судебному разбирательству с указанием всех конкретных процессуальных действий, которые необходимо провести в этой стадии процесса.

Такое определение должно быть вынесено и в случаях, если возникнет необходимость в дополнительных действиях по подготовке дела к судебному разбирательству после отмены ранее состоявшегося решения и направления дела на новое рассмотрение либо определения о приостановлении или прекращении производства по делу.

Судья вправе производить подготовительные действия и помимо тех, которые указаны в определении, если в ходе подготовки дела выявится их необходимость.

В определении о подготовке дела к судебному разбирательству судья обязан указать о назначении дела к разбирательству в заседании арбитражного суда, время и место его проведения, а также круг лиц, которым должны быть направлены копии данного определения.

Предварительное судебное заседание имеет своей целью процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности. Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. В предварительном судебном заседании может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд. Если срок иск. давности или обращения в суд был пропущен без уважит. причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования фактических обстоятельств дела.

**Понятие и значение заочного производства**

Институт заочного производства известен многим правовым системам мира. В Англии, например, согласно статистическим данным заочное рассмотрение дел доминирует над обычным в количественном отношении как в Высоком суде, так и в судах графств. Российские ученые исследовали социально-экономические и юридические причины указанного явления. Это -и убежденность ответчика в безнадежности ведения защиты, и отсутствие свободного времени для совершения необходимых формальностей, и незнание деталей судопроизводства при отсутствии адвокатской помощи.

Аналогичные ситуации сложились и в гражданском процессе США, Франции, Германии.

В России в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. тоже содержался регламент заочного решения.

На современном этапе этот институт восстановлен, а именно: Федеральный закон от 27 октября 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» ввел новую главу 161 «Заочное решение».

Восстановление института заочного решения в действующем 1 ПК вызвано необходимостью закрепления дополнительных гарантий принципа состязательности гражданского процесса, повышения уровня ответственности стороны за свои действия (бездействия), ускорения разрешения споров, а также сокращения числа дел, находящихся на рассмотрении у судей.

До введения главы 161 в ГПК российские суды могли выносить лишь один вид судебного решения, которым заканчивалось полноценное судебное разбирательство. В настоящее время у суда появилась возможность выносить заочные решения после рассмотрения дела в заочном производстве. Что же такое заочное производство? Его можно определить как рассмотрение с согласия истца гражданского дела в отсутствие ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания.

В литературе есть и другие определения заочного производства. Так, И.В. Уткина под заочным производством признает согласно действующему законодательству «порядок рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела в случае неявки ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего о причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, если против этого не возражает истец, с вынесением решения, именуемого заочным».

В то же время необходимо помнить, что при отсутствии ответчика возможно разрешение спора и в порядке обычного производства в соответствии со ст. 157 ГПК. Условия будут такие же: отсутствие сведений о причинах неявки ответчика, надлежащим образом извещенного, признание судом неуважительными причин неявки ответчика на судебное заседание либо умышленное затягивание производства ответчиком, а вот правовые последствия решения - иными, отличными от заочного решения.

Заочное решение – разновидность постановлений, выносимых судом первой инстанции, и имеет такую же структуру, как и решения, выносимые в состязательном гражданском процессе. В соответствии со ст. 197 ГПК его содержание подразделено на вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную части.

Своеобразие данного акта правосудия отражено уже в его наименовании: заочное решение. В описательной части суд обязательно отмечает, что дело рассмотрено без ответчика и соблюдены указанные выше три условия правомерности заочного производства.

В мотивировочной части решения суд, как правило, излагает суть разбираемого спора о праве со слов истца и анализирует в основном доказательства, соображения и доводы истца. В тех случаях, когда неявившийся ответчик представил письменные или вещественные доказательства либо письменное объяснение, они обязательно учитываются судом.

В резолютивной части решения суд излагает не только, как он разрешил заявленные требования, как распределил судебные расходы, но и указывает в соответствии со ст. 283–284 ГПК срок и порядок кассационного обжалования решения. Вместе с тем, ст. 213, ГПК установили возможность и срок обжалования заочного решения, отличные от кассационного.

Заочные решения обжалуются в суд, вынесший решение, заявлениями о пересмотре решения в течение 15 дней.

Таким образом, закон определил два срока и порядка обжалования заочного решения: а) один – кассационный, общий как для истца, так и для ответчика; б) другой – специальный – только для ответчика. Следовательно, диспозитивные полномочия у ответчика в этой части шире, нежели у истца. Для того, чтобы ответчик мог ознакомиться с актом правосудия и обжаловать его, на суд возложена обязанность в трехдневный срок выслать ответчику копию заочного решения.

**Примирительные процедуры. Мировое соглашение**

Арбитражный суд принимает меры для примирения сторон, содействует им в урегулировании спора. Стороны могут урегулировать спор, заключив мировое соглашение.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии процесса и при исполнении судебного акта. Оно может быть заключено по любому делу, в то же время мировое соглашение не может нарушать права и законные интересы других лиц и противоречить закону.

Мировое соглашение заключается в письменной форме, подписывается сторонами или их представителями и утверждается арбитражным судом. Оно составляется и подписывается в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение, один из этих экземпляров приобщается арбитражным судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела. Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, о размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой, в нем могут содержаться условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов. Мировое соглашение утверждается арбитражным судом, в производстве которого находится дело. Вопрос об утверждении рассматривается арбитражным судом в судебном заседании. По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение. Арбитражный суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и интересы других лиц.

В определении арбитражного суда указывается на: 1) утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения; 2) условия мирового соглашения; 3) возвращение истцу из половины уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда; 4) распределение судебных расходов.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и в сроки, которые предусмотрены этим соглашением. Соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

**Понятие и сущность приказного производства**

Согласно ст. 121 ГПК РФ, судебный приказ:

1) представляет собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника;

2) имеет силу исполнительного документа, взыскание по которому производится в порядке, установленном для исполнения судебных решений;

3) выносится по форме, установленной статьёй 127ГПК РФ.

На наш взгляд, судебный приказ в российском гражданском процессе обладает чертами как условного, так и безусловного приказа. С условными приказами его объединяет сравнительно несложная процедура отмены, а с безусловными — то, что судебный приказ имеет силу исполнительного документа. Однако судебный приказ в российском гражданском процессе не может толковаться как санкция: этого не’ допускает характер приказного производства в целом и в, частности, предпосылки его возникновения. Поэтому мы должны исключить возможность применения третьего подхода.

Но и характеристика судебного приказа как только двуединства напоминания должнику о его обязанности и повестки о её принудительном исполнении не может, на наш взгляд, раскрыть его сущность. Для этого необходим иной подход: сущность судебного приказа может быть раскрыта только в том случае, если учесть его двойственную природу как постановления суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, и как исполнительного документа, взыскание по которому производится в порядке, установленном для исполнения судебных решений. Эта двойственная природа и будет определять сущность судебного приказа.

Форма судебного приказа установлена в ГПК РФ (ст. 127).

В судебном приказе должно быть указано:

1) время выдачи приказа: 2) название суда, фамилия и инициалы судьи, выдавшего приказ; 3) наименование и адрес взыскателя; 4) наименование и адрес должника; 5) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или предметы, подлежащие истребованию, с указанием стоимости этих предметов; 6) неустойка, если таковая причитается; 7) суммы государственной пошлины, уплаченной взыскателем и подлежащей взысканию с должника в пользу взыскателя.

В судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей помимо пунктов 1-4 настоящего перечня, указываются: дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения ребёнка, на содержание которого присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания, а также сумма государственной пошлины, подлежащей взысканию в доход государства.

Согласно ч. З ст. 127 ГПК РФ, приказ изготавливается в двух экземплярах, подписанных судьёй, один из которых остаётся в деле, а другой удостоверяется печатью суда и выдаётся взыскателю. А для должника изготавливается копия судебного приказа

Основными выводами, в результате исследования понятия и сущности судебного приказа, можно считать следующие:

1. Особенность судебного приказа в российском гражданском процессе заключается в том, что он является единственным судебным актом, сочетающим в себе свойства постановления, разрешающего дело по существу, и исполнительного документа.

2. Судебный приказ в российском гражданском процессе обладает чертами как условного, так и безусловного приказов. С условными приказами его объединяет упрощенная процедура отмены по инициативе должника, с безусловными — то обстоятельство, что приказ обладает силой исполнительного документа.

3. Судебный приказ обладает чертами сходства с судебным решением и в то же время относится к исполнительным документам. Однако существенные отличия от исполнительных листов, и судебных решений не позволяют отнести приказ ни к первым, ни ко вторым.

4. Предметом судебного приказа являются материально-правовые отношения, бесспорность которых установлена на основе представленных кредитором документов.

5. Судебный приказ наделяется силой нормы материального права, а вынесение судом приказа представляет собой правоприменительный акт государства.

6. В перечне исполнительных документов судебный приказ занимает особое место:

• является единственным судебным постановлением, непосредственно обращаемым к исполнению;

• требования, предъявляемые к форме судебного приказа, отличаются от требований, предъявляемых ко всем другим исполнительным документам, и закреплены не в законе “Об исполнительном производстве”, а в ГПК РФ (ст.127).

7. Судебный приказ — единственное судебное постановление, являющееся непосредственным связующим звеном между гражданским процессом и исполнительным производством, поскольку только судебный приказ, в отличие от других судебных постановлений, обращается к исполнению без “промежуточных” звеньев — исполнительных листов.

8. Судебный приказ — немотивированное постановление судьи первой инстанции, вынесенное по правилам приказного производства по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или истребовании движимого имущества от должника, основанное на представленных кредитором письменных доказательствах, имеющее силу исполнительного документа, взыскание по которому производится по истечении десятидневного срока после вынесения и в порядке, установленном для исполнения судебных решений. Форма судебного приказа устанавливается ГПК РФ.

Статья 124. Форма и содержание заявления о вынесении судебного приказа

1. Заявление о вынесении судебного приказа подается в письменной форме.

2. В заявлении о вынесении судебного приказа должны быть указаны:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;

3) наименование должника, его место жительства или место нахождения;

4) требование взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано;

5) документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;

6) перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

3. Заявление о вынесении судебного приказа подписывается взыскателем или имеющим соответствующие полномочия его представителем. К заявлению, поданному представителем, должен быть приложен документ, удостоверяющий его полномочия.

**Понятие и виды процессуальных сроков**

Процессуальным сроком называется отрезок времени, устанавливаемый законом или судом для совершения процессуальных действий.

Соблюдение процессуальных сроков составляет важную задачу суда. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. (с последующими изменениями и дополнениями) "О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации", подчеркивается, что судам при осуществлении правосудия необходимо исходить из того, что несоблюдение установленных законом сроков производства по уголовным и гражданским делам существенно нарушает конституционные права граждан на судебную защиту.

Все виды сроков в гражданском процессуальном праве делятся на сроки, установленные законом, или законные, и сроки, установленные судом (судьей), или судебные.

Приостановление процессуальных сроков

Приостановление течения процессуального срока является следствием приостановления производства по делу. Согласно ст. 103 ГПК в случае приостановления производства по делу останавливается течение всех не истекших процессуальных сроков. Приостановление сроков начинается с даты возникновения обстоятельства, послужившего основанием приостановления производства по делу (смерть стороны, призыв в армию и т.п.), а не с момента вынесения судом соответствующего определения.

Глава 18. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

Положения статьи 220 во взаимосвязи со статьей 253 ГПК Российской Федерации по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего гражданского процессуального регулирования предполагают, что суд не может прекратить производство по делу об оспаривании нормативного правового акта, признанного по решению органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявшего данный нормативный правовой акт, утратившим силу после подачи в суд соответствующего заявления, если в процессе судебного разбирательства будет установлено нарушение оспариваемым нормативным правовым актом прав и свобод заявителя, гарантированных Конституцией Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами (Определение Конституционного Суда РФ от 12.05.2005 N 244-О).

Статья 220. Основания прекращения производства по делу Суд прекращает производство по делу в случае, если: дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части первой статьи 134 настоящего Кодекса; имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон; истец отказался от иска и отказ принят судом; стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом; имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда; после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

Статья 221. Порядок и последствия прекращения производства по делу Производство по делу прекращается определением суда, в котором указывается, что повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

**Согласно ст. 121 ГПК РФ, судебный приказ**

1) представляет собой постановление судьи, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника;

2) имеет силу исполнительного документа, взыскание по которому производится в порядке, установленном для исполнения судебных решений;

3) выносится по форме, установленной статьёй 127ГПК РФ.

На наш взгляд, судебный приказ в российском гражданском процессе обладает чертами как условного, так и безусловного приказа. С условными приказами его объединяет сравнительно несложная процедура отмены, а с безусловными — то, что судебный приказ имеет силу исполнительного документа. Однако судебный приказ в российском гражданском процессе не может толковаться как санкция: этого не’ допускает характер приказного производства в целом и в, частности, предпосылки его возникновения. Поэтому мы должны исключить возможность применения третьего подхода.

Но и характеристика судебного приказа как только двуединства напоминания должнику о его обязанности и повестки о её принудительном исполнении не может, на наш взгляд, раскрыть его сущность. Для этого необходим иной подход: сущность судебного приказа может быть раскрыта только в том случае, если учесть его двойственную природу как постановления суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, и как исполнительного документа, взыскание по которому производится в порядке, установленном для исполнения судебных решений. Эта двойственная природа и будет определять сущность судебного приказа.

**1. Решение суда** - это постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, принимающееся именем Российской Федерации. Решение суда принимается в совещательной комнате, где могут находиться только судья, рассматривающий дело, или судьи, входящие в состав суда по делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА (англ. court decision /decree) - в процессуальном праве форма судебного акта, постановление суда 1-й инстанции или судьи, которым дело не разрешается по существу. О.с. постановляются, напр., при подготовке дела к судебному разбирательству, приостановлении, прекращении производства по делу и в др. случаях.

В гражданском судопроизводстве О.с. постановляются судом или судьей в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ст. 16 ГПК\*. При разрешении несложных вопросов суд или судья может вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату. Такое О.с. заносится в протокол судебного заседания. О.с. оглашаются немедленно после их вынесения. Согласно ст. 224 ГПК в О.с. должны быть указаны: время и место вынесения; наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь судебного заседания; лица, участвующие в деле, и предмет спора; вопрос, по которому выносится определение; мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался; постановление суда; порядок и срок обжалования О.с.

Протокол судебного заседания является основным процессуальным документом, в котором должны быть отражены все данные о том, что происходило во время судебного разбирательства. Он содержит и необходимые сведения о доказательствах, на основании которых суд постановил решение по делу.

ГПК устанавливает обязательное ведение протоколов в судах первой инстанции. Поэтому отсутствие протокола служит основанием к отмене судебного решения.

В протоколе судебного заседания в обязательном порядке указываются:

год, месяц, число и место судебного заседания;

время начала и окончания судебного заседания;

наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь

судебного заседания;

наименование дела;

сведения о явке лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, переводчиков;

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

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

заявления лиц, участвующих в деле, и представителей;

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

заключения органов государственного управления и мнение общественных организаций и трудовых коллективов;

содержание судебных прений и заключения прокурора;

сведения об оглашении определений и решения;

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

Протокол составляется на бумаге (запись на магнитные и иные носители существующим законом не предусмотрена) и отражает весь ход судебного заседания. Сокращения слов, предложений, оборотов не допускаются. Объяснения сторон, третьих лиц, свидетелей, экспертов записываются в первом лице. Фиксируется не только их свободный рассказ, но и ответы на вопросы, поставленные судьями и другими участниками судебного разбирательства.

В протокол заносятся все возражения участников судебного разбирательства против действий председательствующего. Должны быть занесены в протокол и все заявления участников судебного разбирательства, а также все то, что они просят занести в протокол.

**Сущность и значение судебного решения**

В гражданском судопроизводстве сущность судебного решения состоит в той, что оно является волевым актом органа государства. Разрешая от имени государства гражданское дело по существу, суд подтверждает определенное правоотношение (или его отсутствие), субъективные материальные права и обязанности либо определенные факты.

Однако в некоторых случаях одного лишь подтверждения правоотношения права или факта бывает явно недостаточно для того, чтобы решение оказало реальную судебную защиту, поэтому необходим властный характер судебного решения, чтобы он проявился в приказе о совершении определенных действий (или воздержании от действий) в соответствии с законом.

В гражданском процессе судебное решение является правоприменительным актом, поскольку разрешение гражданского акта основано на применении судом к установленным обстоятельствам норм материального права. Следовательно, каждое судебное решение представляет собой конкретно выраженную норму права, которая, будучи конкретизированной судом, становится несомненной в своем содержании и в состоявшемся решении получает предельную определенность.

В гражданском процессуальном законодательстве данные особенности судебного решения отражены в следующем определении: судебное решение есть акт волеизъявления органа государственной власти, которое выражается в применении нормы права к конкретному правоотношению, в конкретизации правоотношения, во властном подтверждении правоотношения, права и факта и в приказе по конкретному поводу на имя сторон и других лиц и организации, которых это дело касается.

Значение судебного решения обусловлено задачами гражданского судопроизводства, которыми являются осуществление юрисдикционной, профилактической и воспитательной функций.

Суд своим принимаемым решением восстанавливает права истца, нарушенные ответчиком, или признает, что такого нарушения не было, отклоняет требование истца, защищая тем самым права ответчика.

Так, по искам о присуждении значение судебного решения состоит в том, что оно служит процессуальным основанием принудительного осуществления гражданско-правовой обязанности, а по искам о признании судебное решение устраняет неясность в содержании или самом существовании спорного материального правоотношения, содействуя нормальному исполнению обязанностей и осуществлению субъективных прав. В этом проявляется важная профилактическая функция.

Немаловажно, что значение судебного решения заключается и в том, что оно воспитывает граждан России в духе уважения к закону, приучает их правильно строить свои отношения, как между собой, так и с организациями и государством в целом, а также пропагандирует само гражданское процессуальное право.