1. ГПП-это система правовых норм, регулирующих гражданско-процессуальные действия и правоотношения, складывающиеся между судом и другими участниками процесса при осуществлении правосудия по ГД. **Предметом регулирования ГПП** является гражданский процесс - процессуальные действия и правоотношения суда с другими субъектами рассматриваемого гражданского дела без включения деятельности иных органов - предмет ГПП ограничен судопроизводством по гражданским делам в судах общей юрисдикции. Таким образом, **предметом ГПП** являются общественные отношения, возникающие в сфере гражданского судопроизводства (процесса), т.е. гражданские процессуальные отношения. **Метод ГПП** как способ воздействия на регулируемые данной отраслью отношения - **императивно-диспозитивный**, в котором властеотношения сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных лиц (определяют два обстоятельства: возникновение гр процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую зависит от воли заинтересованных лиц; но - обязательным и решающим субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд, принимающий от имени государства властное решение, подлежащее в необходимых случаях принудительному исполнению). **Сочетание императивного и диспозитивного начал** отражает, прежде всего, специфику суда как обязательного участника всех гр-процесс правоотношений, с одной стороны, и иных субъектов - с другой. **Императивность метода правового регулирования** определяется тем, что все гр процесс отношения являются отношениями власти и подчинения в силу участия в них суда - органа государства, уполномоченного на осуществление правосудия и облеченного властными полномочиями. Суд обязан точно соблюдать предписания закона и требовать того же от всех участников гр процесса. Только суд как орган власти вправе применять предоставленные процессуальным законом меры принуждения. **Диспозитивность** отражает другой аспект воздействия ГПП: свободная реализация предоставленных прав и возложенных обязанностей, но в рамках закона; равенство прав и обязанностей применительно к одному и тому же виду субъектов (стороны в процессе равны и прочее); гарантированность прав. **Система ГПП** определяется совокупностью гражданских процессуальных норм, регулирующих правосудие по ГД и обеспечивающих выполнение задач гр судопроизводства. В системе процессуального права условно выделяются две части - общая и особенная. Общую часть (имеет отношение ко всем стадиям судопроизводства) составляют основные институты, закрепленные в разделе «Общие положения» ГПК: принципы правосудия; подведомственность гражданских дел; лица, участвующие в деле, и представительство; доказательства; право на обращение в суд и др. Особенная часть - совокупность норм права, регулирующих различные стадии процесса, а также вопросы гражданского процесса с иностранным элементом. Система ГПП определяет структуру ГПК.

2. Источники гражданского процессуального права как внешняя форма выражения права — это нормативные акты различного уровня, содержащие нормы указанной отрасли права.

Прежде всего, источником гражданского про­цессуального права является Конституция РФ. Конституция, бу­дучи основным законом государства, определяет основополагающие начала существования и развития многих отраслей права. При­менительно к гражданскому процессуальному праву Конституция РФ, во-первых, определяет судебную систему РФ, уполномочивая суды осу­ществлять правосудие; во-вторых, закрепляет межотраслевые принципы, относящиеся к су­допроизводству и судоустройству, например осуществление правосу­дия в РФ только судом; независимость судей и подчинение их только закону; открытое разбирательство дел во всех судах.

Следующим важней­шим источником гражданского процессуального права является ГПК, принятый 14 ноября 2002 г. и вступивший в законную силу с 1 февраля 2003 г. Это основной законодательный акт, всецело по­священный детальному регулированию судопроизводства по граж­данским делам в судах обшей юрисдикции.

Нормы гражданского процессуального права содержатся и в других законах, которые в разном объеме ре­гулируют отношения в области гражданского процесса. В связи с этим источниками гражданского процессуального права являют­ся: 1)федеральные конституционные законы. Например, Федеральный кон­ституционный закон «О судебной системе РФ»; 2)федеральные законы. К примеру, Федеральные законы «Овнесении из­менений и дополнений в Закон Российской Федерации "О прокурату­ре"», «О мировых судьях», «Об исполнительном производстве», «О су­дебных приставах», «О государственной пошлине».

Среди подзаконных актов к источникам гражданского процессуального права могут быть отнесены поста­новления Правительства РФ. Например, Инструкция о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного след­ствия, прокуратуру или в суд действует в редакции постановления Правительства РФ от 2 марта 1993 г. с последующими изменения­ми и дополнениями.

Нормы международного гражданского процесса содержатся в международных конвенциях, многосторон­них и двусторонних договорах. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмот­ренные законом, то применяются правила международного до­говора.

Особое место среди источников гражданского процессуального права занимают разъяснения Постановления Пленума Верховного Суда РФ, Решения Конституционного Суда РФ.

Судебная практика является одновременно результатом применения норм права при осуществлении правосудия, а также источником дальнейшего раз­вития гражданского процессуального права.

3. Под *гражданским судопроизводством* пони­мается рассмотрение и разрешение дел как в судах общей юрис­дикции, так и в арбитражных судах.

Выделяют 3 вида гражданского судопроизводства: 1)Исковое производствосуществует при обращении к суду за за­щитой нарушенных прав или интересов по спорам, вытекающим из гражданских, трудовых, семейных, земельных правоотношений, характеризующихся равенством правового положения сторон. По общему правилу исковое производство возникает при нали­чии материально-правового спора. Стороны в исковом производ­стве называются истец и ответчик.

2**)**Производство по делам, возникающим из публичных правоотноше­ний, *—* вид гражданского судопроизводства, охватывающий рас­смотрение дел: 1)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; 2)по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) ор­ганов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих; 3)по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в ре­ферендуме граждан Российской Федерации; 4)иных дел, возникающих из публичных правоотношений и отнесенных федеральным законом к ведению суда. Объединяет эти дела то, что они возникают из отношений вла­сти и подчинения. Стороны называются заявителями и дру­гими заинтересованными лицами.

3)Особое производствоне связано с разрешением спора о праве. К особому производству отнесены следующие дела: 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 о лишении несовершеннолетне­го в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятель­но распоряжаться своими доходами; 5)об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эман­сипации); 6)о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муници­пальной собственности на бесхозяйную 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 внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния; 10)по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении; 11)по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

4. Стадией гражданского процесса называется совокупность про­цессуальных действий, направленных к одной близлежащей цели: принятие заявлений, подготовка дела к судебному разбиратель­ству, судебное разбирательство и т.д.

1)рассмотрение гражданского дела по существу в суде первой инстанции;

2) обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу (апелляция или кассация). До вступления судебного акта в законную силу, лица, участву­ющие в деле (стороны, третьи лица), имеют право на его обжало­вание в вышестоящую судебную инстанцию. Решения и определения мировых судей обжалуются в апелля­ционном порядке в районный суд, решения, определения иных судов обжалуются в кассационном порядке в коллегию по граж­данским делам вышестоящего суда.

3)Однако иногда лица, участвующие в деле, считают постанов­ление суда по тем или иным причинам неправильным после его вступления в законную силу, а поэтому просят его проверить и пересмотреть. В этих случаях возникает стадия гражданского про­цесса по пересмотру решении, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, т.е. в порядке надзора.

4)пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и по­становлений, вступивших в законную силу.Эта стадия встречается на практике редко и только в тех случаях, когда дело было рассмотрено без учета существенных обстоятельств, которые имели место в момент рассмотрения дела, но не были и не могли быть известны в то время заявителю или суду, а также в случае отмены приговора или решения, явившегося основанием принятия судеб­ного акта.

5)стадия исполнения судебных постановлений.Без исполнения судебного ре­шения не достигается цель процесса — защита нарушенного права.Поэтому традиционно в науке гражданского процессуального пра­ва исполнение судебных актов рассматривается как стадия процес­са, независимо оттого, что исполнительное производство регла­ментируется в основном самостоятельным Федеральным законом «Об исполнительном производстве», принятым Государственной Думой РФ 4 июня 1997 г.

5. Норма права- общеобязательное, охраняемое от нарушений принудительной силой гос-ва правило поведения. 1) регулятивные нормы- предписания, направл-е на урегулирование отнош-й путем предоставл-я участ-ам процесса прав и возложенных на них обязанностей: а)обязывающие- устанавл-ют обязан-ти лица соверш-ть опред-е действия б) запрещающие- устан-ют обяз-ти лица воздержаться от определ-х действий в) управомочивающие- устан-ют субъет-е права на соверш-е опред-х дейст-й 2)охранительные нормы- регламен-ют гос.принудительные меры защиты прав участников процесса, т.е санкции 3)обобщающие нормы- имеют допол-й хар-ри не явл-я самост-й нормативной основой для возникновения правоотношений а)общие- фиксирование в обобщенном виде особенностей регулируемых отн-ий б) декларативные- предписания в кот-х сформул-ны правовые принципы лежащие в основе правового регулир-я отнош-й в опред-й области. Абсолютно-определенные нормы- в кот-х исчерпывающе формир-ся условия их действия, права и обязанности участ-в процесса. Относительно-определ-е- нормы кот-е не содержат исчерпывающих указаний об условиях действия, прав и обяз-ей сторон и представляют суду решить вопрос права с учетом конкретных обст-ств. источники ГПП.- форма выражения вовне гос-ой воли, направленной на регулирование определенных отношений. Виды: законные и подзаконные акты 1 конституция, в кот-й содерж-ся примерно 30 норм связанных с ГП, ФКЗ о судебной системе РФ, ФЗ О мировых судьях- определены компетенция мировых судей, порядок образования суд-х участков и иные вопросы. ГПК РФ от 14.11.2002- регламентирует движение дела по всем стадиям во всех видах судопроизводства, определяет полномочия и деят-ть суда, права и обязанности участников процесса, порядок доказывания, принятия постяновлений их обжалование и исполнение. Закон о гос.пошлине- регламентирует внесение установл-го законом обязат-го на всей тер-и России платежа, взимаемого за совершение юридически значимых действий (подача искового заявления). Закон об обжаловании в суд действий и решений нарушающих права и свободы граждан, закон о порядке разрешения трудовых и коллективных споров. Постан-я конст-го суда, и пленума верховного суда не относ-ся к источ-м права но они обязательны для применения всеми судами на тер-и России. Кодексы РФ т.ж относ-ся к источникам ГП. При отсутствии закона, регламентирующего определ-е отношения допустимо применение аналогии закона- применение закона регулирующего сходные отношения о при отсутствии сходных норм- аналогии права- решение вопроса исходя из общих принципов правосудия.

6. Институт аналогии в гражданском процессуальном праве - это процесс применения к общественным отношениям, требующим правового регулирования, прямо не предусмотренных законом правовых норм, регулирующих сходные отношения (аналогия закона) или общих начал и принципов отправления правосудия по гражданским делам (аналогия права).

В законодательстве трудно, а иногда и невозможно предусмотреть все многообразие ситуаций, которые могут возникнуть в процедуре рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела. В связи с этим в судебной практике довольно часто приходится преодолевать пробелы в правовом регулировании процессуальной деятельности и связанных с нею отношений между субъектами судопроизводства с помощью аналогии закона или права

7. Принципы гражданского процессуального права— это правовые основы, выражающие сущность и единство соответствующей отрасли права. Принципыправа вообще и гражданского процессуального пра­ва, в частности, отражают идеологию и социальные установки, господствующие в обществе. Все принципы гражданского процессуального права закрепле­ны в его нормах текстуально (например, принцип гласности судебного разбирательства, независимости судей и др.) или по смыслу. Совокупность принципов гражданского процессуального права, положенная в его основу, составляет систему принципов граждан­скогопроцессуального права. Хотя каждый отдельный принцип может иметь определяющее значение только для какой-то опре­деленной стадии процесса, но тем не менее он органически свя­зан с остальными принципами и взаимодействует с ними.

Теоретики гражданского процессуального права по-разному классифицируютпринципы гражданского процессуального права в зависимости от положенного в основу классификациипри­знака. Любая из этих классификаций достаточно условна, так как все принципы взаимосвязаны и взаимообусловлены. Традиционной является *классификация по нормативному ис­точнику,*в котором закреплен конкретный принцип: соответст­венно выделяются конституционные принципы гражданского Процессуального права и принципы гражданскогосудопроиз­водства, закрепленные отраслевым законодательством. Гурвич *предложил классификацию, основанную на роли, которую принципы гражданского процессуального права играют в осуществлении правосудия.* По этой классификации принципы были разделены на организационные (то есть принципы орга­низации правосудия) и функциональные (определяющие про­цессуальную деятельность суда и участников процесса). Юдельсон *классифицировал принципы в зависимости**от того, на какую область правовых отношений они распространя­ющей:* 1) общеправовые принципы, относящиеся ко всем от­раслям права; 2) межотраслевые, свойственные нескольким от­раслям права; 3) отраслевые, свойственные только данной от­расли права; 4) принципы правовых институтов, выражающие содержание и особенности каждого института ГПП. Существуют и иные варианты классификации принципов. Рассмотрим традиционную классификацию, по которой прин­ципы делятся на *конституционные* и *отраслевые,* закрепленные в законодательстве о судопроизводстве. К *конституционным принципам* относятся: 1) осуществление правосудия по гражданским делам только судом; 2) независи­мость судей и подчинение их только Конституции РФ и феде­ральному закону; 3) гласность судебного разбирательства; 4) равноправие перед законом и судом; 5) состязательность; 6) равноправие сторон. К *отраслевым принципам гражданского процессуального права относятся:* 1) сочетание единоличного и коллегиального рас­смотрения гражданских дел в судах; 2) национальный язык су­допроизводства; 3) диспозитивность; 4) устность судебного раз­бирательства; 5) непосредственность в исследовании доказа­тельств; 6) непрерывность судебного разбирательства.

8. **Взаимосвязь ГПП с конституционным правом** может быть выявлена в двух аспектах: общность источников обеих отраслей права. Конституция РФ является основным источником КП, но в этом же акте фиксируются важнейшие принципы правосудия; взаимосвязь с отдельными подотраслями КП, речь идет о судоустройстве и прокурорском надзоре. **С судоустройством ГПП** 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**. ГПП и указанные подотрасли КП имеют некоторые общие источники права. Наиболее тесная и разносторонняя связь **ГПП с отраслями материального права**. ГПП служит формой принудительного осуществления гражданских, семейных, трудовых, административных и других обязанностей, формой защиты субъективных прав. Суд разрешает гражданское дело на основе норм материального права, однако отрасли материального и процессуального права самостоятельны и различны по предмету и методу правового регулирования (для материального права предмет - поведение сторон в соответствующих областях отношений; для процессуального - отношения в сфере правосудия по гражданским делам; метод в материальной отрасли - диспозитивный, основанный на равноправии субъектов; в процессуальном праве - императивно-диспозитивный).Одно из условий возникновения гражданского процесса - наличие подведомственного суду материально-правового спора (в исковом производстве). Иными словами, **нарушение норм материального права приводит в действие ГПП, если есть обращение к суду за защитой**. С помощью ГПП лицо принуждается совершить определенные действия или воздержаться от них для восстановления не только нарушенных субъективных прав, но и законности. **Существование норм ГПП, регулирующих уплату государственной пошлины, отражает взаимосвязь с финансовым правом. ГПП теснейшим образом связано с УПП**, 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.).Однако ГПП и УПП имеют различия, определяющие их отраслевую самостоятельность: предметом рассмотрения в гражданском судопроизводстве является гражданское дело, а в уголовном процессе - преступление. Между **ГПП и АПП** много сходства (общность принципов, процессуальной формы), общее проявляется в наличии одноименных правовых институтов и т.д. По сравнению с УПП в ГПП и АПП более сходен характер спора, рассматриваемого в арбитражном суде и суде общей юрисдикции. Но гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное право регламентируют деятельность разных видов судов. Наличие разнообразных взаимосвязей ГПП с другими отраслями права обусловлено системностью права, предполагающей взаимодействие ее составных частей.

9. *Подведомственность* — относимость нуждающихся в государствен­но-властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного и иного органа, это свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разре­шению определенными юрисдикционными органами. Правом рассматривать гражданские дела по законодательству РФ наделены: суды; органы исполнительной власти; органы, создаваемые, назначаемые или избираемые сторонами спора.

В зависимости от того, относит ли закон разрешение определен­ной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или нескольких различных органов, подведомственность может быть подразделена на *единичную (исключительную)* и *множе­ственную.*Множественная подведомственность подразделена на: 1) *Договорной* является подведомственность, определяемая взаим­ным соглашением сторон. Например, по соглашению сторон под­ведомственный суду спор, возникший из гражданских правоотно­шений, может быть передан на разрешение третейского суда. 2) *Императивной* называют подведомственность, при которой дело рассматривается несколькими юрисдикционными органами в определенной законом последовательности либо при установлении обязательного предварительного внесудебного порядка урегулиро­вания спора. Так, большинство трудовых споров разрешается сна­чала комиссией по трудовым спорам и только после этого судом. Согласно ст. 452 ГК требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в соответствую­щие сроки. При императивной подведомственности каждый последующий орган из числа участвующих в разрешении дела наделен правом контроля за правильностью принятых до него по спору другими органами решений. Так, суд, рассматривая трудовой спор, вправе не согласиться с решением, принятым по нему комиссией по тру­довым спорам, и разрешить его по существу. 3) *Альтернативной* называют подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав. В соответствии с традиционно при­нятой трактовкой правил альтернативной подведомственности за­интересованное в разрешении спора лицо вправе обратиться по своему усмотрению к любому из органов, названных в законе. Однако по ныне действующему законодательству заинтересован­ное лицо, обратившись за разрешением спора в несудебном поряд­ке в соответствии с правилами альтернативной подведомственнос­ти, не лишается права на обращение в суд. В ряде случаев сложилась и «тройная» подведомственность, когда одно и то же юридическое дело может быть предметом су­дебного разбирательства в трех различных судах. Это касается со­отношения подведомственности Конституционного Суда РФ, су­дов общей юрисдикции и конституционных судов, поскольку им одновремен­но подведомственны дела о соответствии Конституции РФ, федеральным законам, либо Конституции, уставу субъекта РФ законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению органов государственной власти РФ и ор­ганов государственной власти субъектов РФ. 4) *Смешанной* может быть названа подведомственность, сочетаю­щая в себе признаки, присущие другим видам подведомственности (императивной и альтернативной).

10. *Подсудность* — относимость подведомственного судам дела к ведению определенного суда. Подсудность можно классифицировать по следующим видам: 1)*функциональная подсудность —* распределение компетенции между су­дами общей юрисдикции, рассматривающими дела по первой инстан­ции, в апелляционном, кассационном, надзорном порядке и при пере­смотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам; 2)*родовая (предметная) подсудность —* распределение компетенции по рас­смотрению дела по первой инстанции между судами, относящимися к различным звеньям системы судов общей юрисдикции; 3)*территориальная (пространственная, местная) подсудность —* распре­деление компетенции по рассмотрению дела по первой инстанции между судами общей юрисдикции, относящимися к одному звену. Территориальная подсудность подразделяется на: • общую; • альтернативную; • исключительную; • подсудность по связи дел; • договорную.

*Общая подсудность* определяется местом жительства ответчика. Если ответчик - юридическое лицо, то по месту нахождения его органа или имущества. При *альтернативной подсудности* истцу предоставляется право по своему усмотрению предъявить иск не только в суд по месту нахождения ответчика, но и в другой суд или суды, указан­ные в законе. При *исключительной подсудности* дела определенных категорий могут рассматриваться лишь судами, указанными в законе. Перечень исков, подпадающих под действие правил исключи­тельной подсудности, исчерпывающе определен ст. 30 ГПК РФ. Помимо этого исключительная подсудность установлена также для дел, возникающих из публичных правоотношений (подача заявлений об оспаривании нормативных правовых актов, ре­шений, действий (бездействий) органов государственной вла­сти, местного самоуправления, государственных, муниципаль­ных служащих, должностных лиц), и дел особого производства. *Подсудность по связи дел* состоит в том, что независимо от тер­риториальной принадлежности спор подлежит разбирательству в суде, где рассматривается другое дело, с которым связан спор. Статья 31 ГПК РФ устанавливает процессуальные прави­ла, которыми следует руководствоваться при определении под­судности нескольких связанных между собой дел: иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящим­ся в разных местах, предъявляется по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца; встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска; гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, подсуден суду, в котором разбирается уголовное дело, независимо от территориальной подсудности гражданского иска. Если такой иск не был заявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, он должен быть предъявлен для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по общим прави­лам о подсудности, установленным ГПК РФ.

*Договорной* называется территориальная подсудность, устанав­ливаемая по соглашению сторон. Однако стороны не вправе изменять при этом родовую, а также исключи­тельную территориальную подсудность.

11. **Подсудность**-это институт ГПЗ, в соответствии с которым подведомственные суду общей юрисдикции дела распределяются между различными судами данной судебной системы. **Родовая**-это определяемый предметом спора признак ГД, в зависимости от которого разграничивается компетенция между звеньями системы судов общей юрисдикции. По родовому признаку определяется подсудность дел, рассматриваемых мировыми судьями, районными судами, судами субъекта РФ и Верховного Суда РФ. **Территориальная**-признак гражданского дела, в соответствии с которым дело должно рассматриваться по месту нахождения ответчика или его имущества. **Альтернативная-**признак гражданского дела, наличие которого дает истцу право выбора суда общей юрисдикции по рассмотрению конкретного спора. **Исключительная-**признак ГД, наличие которого исключает возможность применения иных правил подсудности, кроме тех, которые установлены законом для данной категории дел. **Договорная (добровольная)-**подсудность конкретного ГД, установленная соглашением сторон. Договор об изменении территориальной подсудности называется **пророгационным.** Необходимо обратить внимание на то, что исключительная подсудность не может быть изменена соглашением сторон. **Подсудность по связи дел**-это признаки ГД, определяющие рассмотрение дополнительного дела в суде в зависимости от суда, рассматривающего основное (первое) дело. Суд передает дело на рассмотрение другого суда, если: 1)ответчик, место жительства или место нахождения которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения; 2)обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств; 3)при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности; 4)после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом. О передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба. Передача дела в другой суд осуществляется по истечении срока обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы-после вынесения определения суда об оставлении жалобы без удовлетворения. Дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между судами не допускаются. 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 ста тысяч рублей; 4)иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка; 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 ста тысяч рублей; 7)дела об определении порядка пользования имуществом. ФЗ к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела. 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. Военные и спецмализированные суды. ВС республики, краевой, обл суд, суд города фед значения, суд авт области и округа: 1)связанные с гос тайной; 2)об оспаривании НПА ОГВ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций; 3)о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии; 4)об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий; 5)о расформировании избирательных комиссий; и др. ВС: 1)об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов Президента, ФС, Правит, ОГВ; 2)об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки; 4)о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов; 5)об оспаривании решений Центральной избирательной комиссии, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума; 6)по разрешению споров между ФОГВ и ОГВ S, между ОГВ S, переданных на рассмотрение в ВС Президентом; 7)о расформировании Центральной избирательной комиссии; и др. Районному все остальные.

12.Обеспечение иска- это совокупность предусмотренных зако­ном мер, гарантирующих реальное исполнение будущего решения по делу в том случае, если иск будет удовлетворен. Меры по обеспечению иска принимаются судьей или судом по заявлению лиц, участвующих в деле. Обеспечение иска возможно лишь по возбужденному делу. Заявление об обеспечении иска разрешается судом или судьей в тот же день без извещения ответчика и других лиц, участ­вующих в деле, чтобы исключить возможность сокрытия, про­дажи или уничтожения предмета спора.

По поводу обеспечения иска выносится определение, которое приводится в исполнение немедленно. На основании опреде­ления суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию опреде­ления суда.

Мерами по обеспечению иска могут быть: 1)наложение ареста на имущество или денежные суммы, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или у других лиц; 2)запрещение ответчику совершать определенные действия; 3)запрещение другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства; 4)приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении его от ареста; 5)приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

В необходимых случаях могут приниматься иные меры по обеспечению иска. Судьей или судом может быть допущено не­сколько мер по обеспечению иска. Допускается замена одного вида обеспечения иска другим; во­прос о такой замене разрешается в судебном заседании. При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик вправе взамен допущенных мер обеспечения внести на счет суда истребуемую истцом сумму. Обеспечение иска может быть отмененотем же судом. Этот вопрос также решается в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле; однако их неявка не является пре­пятствием для разрешения вопроса. Новым определением суд отменяет действующую меру обеспечения иска).

Подача частной жалобы или протеста приостанавливает испол­нение определения о замене или отмене обеспечения иска;перво­начально принятые меры обеспечения иска сохраняют свое действие до тех пор, пока вышестоящий суд не оставит без из­менения новое определение.

Подача частной жалобы или принесение протеста на все иные определения по вопросам обеспечения иска не приостанавливает исполнения определения*.* Если определение об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, срок для подачи жалобы исчисляется со дня, когда ему стало из­вестно это определение. Обеспечивая защиту интересов истца, закон одновременно пре­доставляет ответчику право на возмещение убытков, причинен­ных ему обеспечением иска.С этой целью суд или судья может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе потребовать от истца возмещения убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, допущенными по просьбе истца.

13. Иски в зависимости от предмета иска подразделяются на сле­дующие виды: иски о признании (установительные), иски о присуждении (исполнительные) и иски преобразовательные (конституционные).

1. Цель истца при обращении в суд с иском о признании - устано­вить факт наличия или отсутствия спорното материального правоотношения между ним и ответчиком. В первом случае это иск *положительный (позитивный),* во втором - *отрицатель­ный (негативный).*

Предъявляя иск о признании, истец хочет добиться опреде­ленности своего субъективного права, обеспечить его бесспор­ность на будущее. Разрешая последующие иски, суд будет ис­ходить из уже установленного факта наличия правоотношения.

2. Иском о присуждении истец хочет добиться не только призна­ния факта существования своего субъективного права, но и принуждения ответчика к исполнению лежащих на нем мате­риально-правовых обязанностей. При этом истец может требо­вать принудить ответчика как к совершению каких-то действий, так и к воздержанию от совершения тех или иных действий. Решение суда по иску о присуждении является основанием для выдачи исполнительного листа и может быть обращено к при­нудительному исполнению в случае отказа ответчика от добро­вольного выполнения возложенной на него судом обязанности. Поэтому иски о присуждении называются исполнительными.

3.Дискуссионным является вопрос о существовании третьего ви­да исков - преобразовательных (конституционных). Разрешая дело по преобразовательному иску, суд изменяет или прекращает и само спорное правоотношение. Например, при­знавая какую-либо сделку недействительной, суд прекращает действие возникшего между сторонами правоотношения.

14. Составные части иска, позволяющие понять его суть, объем и обоснованность заявленных требований, называются элементами иска.

Теория гражданского процессуального права различает, как правило, два элемента иска: предмет иска и основание, иска. Некоторые авторы (М.А. Гурвич, А.Ф. Клейнман и некоторые др.) включают и третий элемент - содержание иска.

Предмет иска - это то, в отношении чего истец добивается у суда защиты: что он просит ему присудить, признать или из­менить (преобразовать). Закон требует, чтобы предмет иска, тo есть суть искового требования, был обязательно указан в иске.

В зависимости от того, каким образом истец хочет защитить свое право с помощью суда, предметом иска могут быть: 1)требование истца изменить или прекратить существующее пра­воотношение (например, выселение нанимателя жилого поме­щения); 2) требование истца подтвердить существование права (например, установление отцовства); 3) требование истца обязать ответчика совершить или воздер­жаться от совершения определенного действии (например, взы­скание алиментов).

От предмета иска следует отличать материальный объект пра­ва. Это то материальное благо, получения которого добивается истец, предъявляя иск (например, конкретное имущество, сумма денег, жилое помещение).

Основание иска - это те обстоятельства, на которых истец ос­новывает свое обращение в суд и из которых он выводит свои исковые требования. Он должен изложить их в своем заявлении.

В современном процессе истец не обязан указывать суду на юридические нормы, подтверждающие его требование; он должен лишь изложить фактические обстоятельства деда, обосновывающие и подтверждающие его требование. Подвести эти обстоятельства под нормы закона обязан сам суд. Основание (как элемент иска) имеет большое значение. Истец обязан доказать основание своего иска. Ответчик должен быть своевременно осведомлен об основании иска, чтобы подготовить свои возражения, то есть указать на факты, опровергающие осно­вание иска. То есть основание иска - это тот стержень, вокруг которого идет доказательственная деятельность сторон. Выделение элементов иска имеет важное значение, например, при определении тождества исков. Закон не допускает вторич­ного принятия и рассмотрения заявления. При вторичном обращении в суд должно быть установлено тождество исков или его отсутствие. При этом принимаются во внимание субъективный состав и эле­менты исков (предмет и основание). При полном совпадении этих трех моментов налицо тождество исков. Если же меняет­ся, например, основание иска, то тождество исчезает и иско­вое заявление подлежит принятию. Пример: при повторном обращении в суд с иском о разводе изменяются обстоятельст­ва, на которые ссылается истец в обоснование своих требова­ний о разводе.

15. Право на искесть право на получение судебной защиты нарушенного или оспоренного права в установленном зако­ном порядке. Право на иск осуществляется в форме предъяв­ления последнего в суд. Поэтому иск можно считать формой проявления права на иск.

Право на предъявление искапредставляет собой право на обращение в суд за защитой субъективных гражданских прав и законных интересов вследствие их нарушения или оспари­вания. Право на предъявление иска, как право на правосудие по конкретному делу, обусловлено определенными обстоя­тельствами, указанными в законе и именуемыми в теории гражданского процессуального права предпосылками права на предъявление иска*.* Такими обстоятельствами являются следующие. 1.Гражданская процессуальная правоспособность. Право на обращение в суд может быть только у лица, наделенного правоспособностью. Неправоспособное лицо такой возмож­ности не имеет. 2.Подведомственность дел суду. Оно очерчивает общие границы существования права на обращение в суд. Эти два обстоятельства в комплексе характеризуют право на обращение в суд за судебной защитой. Правоспособность определяет субъект, который обладает правом на обращение в суд, подведомственность очерчивает пределы осуществле­ния данного права между различными органами судебной власти. Судья отказы­вает в принятии искового заявления в случае, если: оно не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданс­кого судопроизводства, поскольку заявление рассматривает­ся и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено такого права; в заявлении, поданном от своего имени, оспа­риваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя. 3.Юридическая заинтересованность, т.е. ожидание от процесса определенного правового результата. Субъектами права на предъявление иска могут быть лица, выступающие в защиту своего права, а также лица, обращающиеся за судебной защитой прав и законных инте­ресов других лиц, если такое право предоставлено им зако­ном. 4.Отсутствие вступившего в законную силу судебного ре­шения, вынесенного по тождественному делу или определе­ние суда о прекращении производства по делу в связи с при­нятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения. 5.Отсутствие ставшего обязательным для сторон реше­ния третейского суда, принятого по тождественному делу. За исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполни­тельного листа на принудительное исполнение такого реше­ния.

Перечисленные предпосылки носят общий характер, с их наличием или отсутствием закон связывает право на предъяв­ление иска. Правовым последствием отсутствия предпосылок права на предъявление иска является отказ в принятии иско­вого заявления.

16. Согласно ч. 2 ст.31 ГПК истец имеет право на протяжении всего периода рассмотрения дела изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска, а ответчик имеет право признать иск полностью или частично, предъявить встречный иск.

Изменение оснований иска может проявиться, как в замене (сначала) указанных обстоятельств для обоснования заявленных требований новыми обстоятельствами, так и во внесении дополнительных или исключении некоторых из указанных (истцом) фактов. Подобного рода преобразования в основании иска неминуемы, если изменяется сам предмет иска.

Пример, требуя вместо разрыва брака признание его недействительным, истец должен заменить основание иска, поскольку обстоятельства, которые позволяют суду решить данный спор разные.

Изменение оснований иска в процессе его рассмотрения невозможно в тех случаях, когда данное изменение влечёт за собой изменение предмета иска.

Изменение предмета иска – это замена первоначально указанного истцом предмета иска другим, основанием для которого служат первоначально приведенные истцом обстоятельства. Чаще такое изменение осуществляется путём перехода от диспозиции одной правовой нормы к другой или путём выбора нового способа защиты своих субъективных прав (замена санкции). В том и другом случаи речь идёт о смене материально-правового требования истца к ответчику.

Пример, требование покупателя к продавцу о замене товара (вещи) ненадлежащего качества может быть заменено требованием о возвращении уплаченной за нее денежной сумы. Предмет иска не следует плутать с материальным объектом субъективного права, на защиту которого этот иск направлен.

Увеличение или уменьшение размера исковых требований приводит объем материального объекта иска в соответствие с действительностью. Поэтому эти действия не являются за общим правилом изменением предмета иска. Так же не принадлежат к таким действиям и уточнения предмета иска истцом, то есть привидение формулирования предмета иска в соответствие с фактическими требованиями.

Отказ от иска - это распорядительное действие истца, которое направлено на приостановление дальнейшего рассмотрения заявленного требования, которое содержит отказ от спорного материального права или охраняемого законом интереса.

Отказ от иска может быть вызван разными мотивами (прощение долга, исполнением ответчиком обязанностей перед истцом, бесперспективностью иска и т.д.), однако согласно с действующим законодательством эта процессуальное действие истца является безусловным основанием для закрытия судом производства по делу.

Признание иска – это распорядительское действие ответчика, его согласие на удовлетворение заявленных исковых требований, направленное на окончание рассмотрения судом заявленного требования путём вынесения решения о его удовлетворении.

Мотивами признания иска может быть необоснованность возражений ответчика и убежденность в справедливости требования истца, полный или частичный (добровольный) отказ ответчика от принадлежащего ему субъективного права в пользу истца, нежелание продолжать спор.

Мировое соглашение – это распорядительское действие сторон относительного взаимного урегулирования материально-правового спора, который возник, на взаимно принятых условиях и прекращение открытого судом дела.

Мировое соглашение заключается сторонами с целью урегулирования спора на основании взаимных уступок и может касаться только прав и обязанностей сторон и предмета иска.

Мировое соглашение отличается, как от отказа от иска, так и от его признания, потому что является взаимным договором.

Мировое соглашение должно отвечать определенным требованиям:

-должно быть направлено на окончание судебного дела;

-будучи по содержанию гражданско - процессуальным соглашением, мировое соглашение должно отвечать всем требованиям, которые предъявляются к соглашениям;

-ясность содержания мирового соглашения, полная определенность и безусловность установленных соглашением прав и обязанностей сторон;

-оформляется решением суда о закрытии производства по делу.

Мировое соглашение может быть заключено участниками спорных материальных правоотношений - сторонами и третьими лицами, но не коим образом, прокурором, органом государственного управления, гражданской организацией или гражданином, что предъявили иск на защиту интересов других лиц. Не принадлежит такое право и третьим лицам, которые не заявляют самостоятельных требований относительно предмета спора.

Выделяют следующие правовые последствия, которое вызывает мировое соглашение:

1). Лица, заключившие мировое соглашение, могут подтвердить существующие между ними спорное правоотношение, не меняя его сути, а лишь предоставляя ему определённый, бесспорный характер.

2).Мировое соглашение может быть формой конкретизации спорного права. Участники спора в случаи, когда суть субъективного права не регламентировано законом, своим соглашением могут определить его суть. Такое соглашение не является соглашением в гражданско – правовом значении, потому что не направлено на установление, смену или приостановление прав и обязанностей. В тоже время влияние такого мирового соглашения на спорное право отличается от простого подтверждения существования до процессуальных правоотношений, потому что субъективное право не просто меняет свое состояние, но и находит конкретное содержание.

Пример, мировым соглашением могут быть определены доли в праве совместной собственности.

3). Мировое соглашение может устанавливать, изменять или прекращать права и обязанности для лиц, которые его заключили. В случаи если мировое соглашение заключено касательно спора по гражданским правоотношениям, то оно является гражданско - процессуальным договором.

Кроме мирового соглашения, что заключается в суде относительно определенного дела (судебного мирового соглашения), выделяется мировое соглашение, заключенное за пределами судебного процесса (внесудебное мировое соглашение). Данное соглашение

является разновидностью соглашения, юридическим фактом и при следующем определенного спора в суде подлежит доказыванию в судебном процессе на общих основаниях.

17. Возражения в свою очередь делятся на процессуально-правовые и материально-правовые. Процессуальные возра­жения — это заявления ответчика, направленные на прекра­щение процесса ввиду отсутствия законных оснований его возникновения и развития. Используя их, ответчик преследу­ет цель добиться прекращения или приостановления произ­водства по делу, отложения его разбирательства, оставления иска без рассмотрения. Материально-правовые возражения — это объяснения и доводы ответчика о необоснованности ис­ковых требований с юридической или фактической стороны. В этом случае ответчик рассчитывает добиться вынесения решения об отказе в иске.

Встречный иск — самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в ходе разбирательства дела для совмест­ного рассмотрения с первоначальным иском. Такой иск может быть заяв­лен до принятия судом решения по делу. Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления иска. Подсудность встречного иска обусловлена его связью с первоначальным, поэтому он предъявляется в суд по месту рассмотрения последнего.

Встречный иск принимается судьей для рассмотрения со­вместно с первоначальным иском истца к ответчику только в случаях, предусмотренных ст. 138 ГПК: •встречное требование направлено к зачету первоначаль­ного требования; •удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска; •между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к бо­лее быстрому и правильному рассмотрению споров.

Совместное рассмотрение и разрешение первоначального и встречного исков находит отражение в решении по делу, где указываются отдельно мотивировка и суть судебного по­становления по обеим искам.

18. стороны в гражданском процессе – это предполагаемые лица, обладающие противоположными интересами, спор о праве которых должен разрешить суд.

Права и обязанности сторон делятся на общие и специальные. *Общие* — это такие процессуальные права сторон, которыми на­делены все лица, участвующие в деле, включая стороны. *Специальные права* - это такие исключительные права, которые закон пре­доставляет лишь истцу и ответчику. Например, истец вправе изменить основание или предмет иска, отказаться от иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Ответ­чик вправе признать иск полностью или частично или отказаться от иска. Стороны могут заключить мировое соглашение, которое утверждается судом. *Общие процессуальные обязанности* сторон в основном сводятся к следующему. Стороны обязаны добросовестно пользоваться все­ми принадлежащими им процессуальными правами; соблюдать в судебном заседании установленный порядок, с уважением относиться к суду, соблю­дать ряд других правил, в том числе носящих ритуальный характер, например давать свои показания и объяснения стоя. *Специальные процессуальные обязанности* сторон различны и за­висят от характера конкретных процессуальных действий, стадии гражданского процесса. Так, в соответствии со ГПК истец должен указать ряд обязательных сведений в исковом заявлении. Согласно ст. 132 ГПК истец обязан приложить к исковому заявле­нию необходимые документы. Статья 56 ГПК указывает, что каж­дая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссы­лается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом

19. Третьи лица — это такие лица, участвующие в деле, которые всту­пают в начатый гражданский процесс, имеют определенную юри­дическую заинтересованность в исходе дела в силу влияния су­дебного решения на их права и обязанности.

Общие черты третьих лиц. Во-первых, *третьи лица отнесены к лицам, участвующим в деле, в силу их юридической заинтересованности в исходе дела,* хотя сте­пень заинтересованности различна у каждого вида третьих лиц. Так, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относитель­но предмета спора, имеют собственные притязания на предмет спо­ра. Третьи лица, не заявляющие требований относительно предме­та спора, не являются участниками спорного материального пра­воотношения, их заинтересованность в исходе дела обусловлена тем, что в дальнейшем возможно, например, предъявление регресс­ного иска. Отсюда и решение суда имеет для третьих лиц значение, но в разной степени. Суд разрешает требование третьего лица, зая­вившего самостоятельные требования относительно предмета спо­ра. Решение суда имеет преюдициальное значение для третьего лица, не заявившего самостоятельных требований относительно предмета спора. Во-вторых, *третьи лица всегда вступают в начатый граждан­ский процесс.* В силу принципа диспозитивности третьи лица, заяв­ляющие самостоятельные требования относительно предмета спо­ра, могут вступать в начатый гражданский процесс только по соб­ственной инициативе. Невозможно привлечение этих лиц в процесс помимо их воли. И наоборот, третьи лица, не заявляющие самосто­ятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в процесс и могут привлекаться в начатый процесс.

Значение участия третьих лиц в гражданском процессе обусловле­но рядом обстоятельств: 1) это путь к правильному и обоснованному разреше­нию дела, так как позволяет установить все обстоятельства по делу, собрать воедино и исследовать все имеющиеся доказательства. 2) это средство процессуальной экономии, поскольку при рассмотрении, например, регрессных исков нет необходимос­ти вновь устанавливать факты, отраженные в решении по первона­чальному иску.

Статья 34 ГПК среди лиц, участвующих в деле, называет треть­их лиц. Третьи лица участвуют в гражданском процессе наравне со сторонами. В соответствии с ГПК третьи лица подразделяются на два вида: Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относи­тельно предмета спора, —это такое участвующее в деле лицо, которое защищает в процессе свои притязания на предмет спо­ра путем подачи иска и вступления в начатое дело.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований отно­сительно предмета спора, *—* это такие участвующие в деле лица, которые привлекаются или вступают в процесс на стороне истца или ответчика и имеют юридическую заинтересованность в ис­ходе дела, но при отсутствии материально-правовых отношений с противоположной стороной.

20. Прокурор вправеобратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований. Прокурор в соответствии с процессуальным законодательством РФ вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело в любой стадии процесса, если этого тре­бует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства.

Основанием для участия прокурора в гражданском процессе яв­ляется процессуальное законодательство РФ и другие феде­ральные законы.

Законом специально оговорены случаи, когда участие, проку­рора в гражданском процессе является обязательным: 1)если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспо­собности и другим уважительным причинам не может сам об­ратиться в суд; 2) в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим; 3) в делах о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным; 4) в делах о признании несовершеннолетних полностью дееспо­собными; 5) в рассмотрении дел о принудительной госпитализации в пси­хиатрический стационар; 6) в делах о лишении родительских прав, восста­новлении в родительских правах, ограничении родительских прав; 7) в делах об установлении усыновления.

21.Лица, участвующие в деле. Эта группа участников процесса занимает особое место среди других субъектов гражданских процессуальных отношений. Лица, участвующие в деле, играют в гражданском процессе важную роль. Их деятельность активно влияет на ход и развитие гражданских процессуальных отношений, возникновение, изменение и прекращение процесса в целом. Согласно закону лицами, участвующими в деле, признаются: стороны; третьи лица; прокурор; лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс для дачи заключения по основаниям, предусмотренным законом, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и делам, возникающим из публичных правоотношений. Все лица, участвующие в деле, объединены в одну группу прежде всего по наличию у них юридической заинтересованности в деле. Степень такой заинтересованности у названных лиц различна. Стороны и третьи лица в исковом производстве, а также заявители и заинтересованные лица по делам, возникающим из административных правоотношений, и делам особого производства имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, так как участвуют в процессе для защиты своих субъективных прав и охраняемых законом интересов. Другая группа лиц, участвующих в деле (прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и др.), защищает в процессе не свои, а государственные либо общественные интересы или права, свободы и законные интересы других лиц, поэтому решение по делу не затрагивает их субъективных прав и интересов; заинтересованность их - только процессуально-правовая.

лица участ-ие в деле и др.участ-ки процесса как субъекты гр.проц-х правоотн-ий. лица участв-ие в деле: стороны, 3 лица, прокурор и др. черты: их действия направлены на изменение, возникновение и прекращение гр.правоотношений, на них распрост-ся законная сила суд-го решения, они действуют от своего имени и в защиту своих или чужих интересов, они заинтересованы хотя и в разной степени в исходе дела. Группы: 1) стороны, заявители, заинтерес-е лица, 3 лица- явл-я участ-ми спорных материальных правовых отношений или имеют иной интерес, имеют материально-правовую и процесс-ю заинтерес-ть в исходе дела, в процессе защищают свои права и интересы. 2) прокурор, лица обращ-ся в суд за защитой прав и свобод др.лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям предусм-м ГПК рФ, заявители и иные заинтер-е лица по делам особого произ-ва и делам вытекающим из публичных правоотношений. Эти лица явл-я участ-ми матер-но-правовых отн-й, имеют процесс-ю заинтерес-ть в исходе дела, защищают права и инт-сы др.лиц.

22. *Процессуальное правопреемство* – это переход процессуальных прав и обязанностей во время процесса от одного лица (стороны по делу) к другому лицу, ранее не участвовавшему в деле.

Переход процессуальных прав и обязанностей возможен не толь­ко от стороны, но и от третьего лица к другим лицам — правопре­емникам. Процессуальное правопреемство в соответствии со ст. 44 ГПК возможно на любой стадии гражданского судопроизводства.

В качестве *оснований процессуального правопреемства выступа­ет переход материальных прав и обязанностей* от стороны или тре­тьего лица к другим лицам в течение процесса. Такими основания­ми могут быть следующие юридические факты. Во-первых, смерть гражданина, бывшего стороной либо треть­им лицом. Во-вторых, реорганизация юридического лица. Если юридическое лицо ликвидируется, то его деятельность в со­ответствии со ст. 61 ГК прекращается без перехода прав и обязан­ностей в порядке правопреемства к другим лицам. В-третьих, уступка требования. В-четвертых, перевод долга и в других случаях перемены лиц в обязательстве.

Процессуальное правопреемство оформляется вынесением су­дебного определения. На период до вступления в процесс право­преемника суд приостанавливает производство по делу (п. 1 ст. 215 ГПК). Для правопреемника все действия, совершенные в процес­се до его вступления, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил. Например, ответчик по иску о возмещении ущерба умер, но перед этим признал иск, что было надлежащим образом оформлено в суде. Его правопреемник не вправе оспорить подобное признание иска, по­скольку оно для него является обязательным. В связи с этим в ч. 2 ст. 44 ГПК подчеркнуто, что все действия, совершенные до вступ­ления правопреемника в процесс, обязательны для него в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое правопреем­ник заменил.

На определение суда о замене или об отказе в замене правопре­емника может быть подана частная жалоба.

Процессуальное правопреемство следует отличать от замены ненадлежащего ответчика надлежащим по следующим основани­ям. Во-первых, процессуальное правопреемство имеет место по ос­нованиям, возникшим в течение процесса, а замена ответчика ос­новывается на обстоятельствах, возникших до возбуждения граж­данского процесса. Во-вторых, при процессуальном правопреемстве все процессу­альные права и обязанности правопредшественника переходят к правопреемнику. При замене такой переход не происходит. В-третьих, после факта процессуального правопреемства граж­данский процесс по делу продолжается, а при замене ненадлежа­щего ответчика начинается сначала.

23. Процессуальное представительство представляет собой выпол­нение процессуальных действий одним лицом от имени и в инте­ресах другого лица, осуществляемое на основании предоставляемых ему полномочий от имени представляемого. Цели судебного представительства определяются необходимос­тью обеспечить наиболее полную защиту интересов граждан и орга­низаций. Для российского представительства характерны следующие черты: 1)участие представителя в гражданском процессе не обязательно; 2)представителем в судебном представительстве может быть не только адвокат, но и лицо, не обладающее юридическим образованием; 3)представитель вправе наравне с представляемым принимать участие в судебном разбирательстве.

В науке гражданского процессуального права выделяют несколько видов судебного представительства. По назначению представительство подразделяется на: *1) Законное представительство* – это представительство, прямо предусмотренное законом. Оно возникает, если граждане не обладают или лишены гражданской и процессуальной дееспо­собности. Основаниями для представительства в этом случае являются, например, родительские отношения, администра­тивный акт при назначении опеки или попечительства, судебное решение при усыновлении. Также законное представительство предусмотрено в отношении граждан, нуждающихся в опеке и попечительстве, в отношении ликвидируемых организаций в связи с их банкротством. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя, например адвокату. *2) Договорное представительство* основывается на трудовом до­говоре или договоре поручения, а также в ряде случаев на агентском договоре. То есть договорное представительство возникает только на основании соглашения сторон. В основном договорное представительство осуществляется ад­вокатами. Но может осуществ­ляться и юридическими фирмами, конторами и частнопракти­кующими гражданами на основе лицензии, выданной в уста­новленном порядке органами юстиции, дающей право на ока­зание платных юридических услуг. Трудовой договор (контракт) является основой представитель­ства для юрисконсультов и других работников при защите ими в суде интересов организации, где они работают. *3) Общественное представительство*- представительство в суде общественных объединений в защиту интересов его членов. Под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. Общест­венные объединения имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан, в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях, а если это специально оговорено в уставе и в суде. *4) Уставное представительство* - право вышестоящей организации без специального поручения выступать в защиту интересов нижестоящей организации. *5) Официальное представительство -* представительство по назначению в предусмотренных законом случаях. Случаи официального представительства: 1) по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает опекун, выбранный орга­ном опеки и попечительства и назначенный решением суда для охраны имущества безвестно отсутствующего; 2) по делу, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим, если наследство еще никем не принято, в качестве представителя наследника выступает опекун, назначенный органом исполнительной власти, или хранитель наследственного имущества, назначенный нотариусом.

24. Процессуальное соучастии - иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Одновременное участие в гражданском процессе на стороне истца или ответчика или на обеих сторонах нескольких лиц называется процессуальным соучастием. Соучастники, которые выступают на стороне истца, именуются *соистцами.* Соучастники, которые выступают на стороне ответчика, име­нуются *соответчиками.* Процессуальное соучастие допускается, если права и обязан­ности являются общим предметом спора нескольких истцов или ответчиков или имеют одно основание, а также когда предметом спора являются однородные права и обязанности.

*Классификация соучастия* производится по двум основаниям: процессуальному и материально-правовому. *По процессуально-правовым критериям* различается три вида со­участия в зависимости от того, на чьей стороне оно имеет место: • активное соучастие — когда на стороне истца одновременно участвует несколько лиц; • пассивное соучастие — когда на стороне ответчика одновременно уча­ствует несколько лиц; • смешанное соучастие — когда одновременно на стороне истца и ответ­чика участвует несколько лиц.

*По материально-правовому критерию* классификации соучастие подразделяется на два вида по степени его обязательности на: • обязательное (необходимое) соучастие; • необязательное (факультативное) соучастие.

Необходимое соучастие не зависит от усмотрения суда, истца или ответчика, а целиком определяется предписаниями закона и ха­рактером спорного материального правоотношения, как прави­ло их многосубъектным составом. Согласно ч. 3 ст. 40 ГПК 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.

Факультативное соучастие — это такое соучастие, которое допускается судом по своему усмотрению. Суд при этом руководствуется целью достижения процессуаль­ной экономии — экономией во времени, необходимом для судеб­ного разбирательства. Обычно факультативное соучастие опреде­ляется взаимосвязью рассматриваемых судом требований. Кроме того, оно может иметь место по спорам, связанным с исполнением солидарных обязательств, На основании ст. 323 ГК при солидар­ной обязанности должников кредитор вправе требовать исполне­ния как от всех должников совместно, так и от любого из них в от­дельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор по своему усмотрению вправе предъявить иск об исполнении со­лидарного обязательства к одному из должников или ко всем со­лидарным должникам, которые будут выступать в качестве факуль­тативных соответчиков.

25. В случаях, предусмотренных законом, государственные орга­ны, органы местного самоуправления, организации или граж­дане вправе обратиться в суд с иском в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интере­сов других лиц по их просьбе или в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов неопределенного круга лиц. Лица, предъявившие иск в защиту нарушенных или оспари­ваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и исполня­ют все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов.

Защита прав других лиц осуществляется в двух формах: 1) путем обращения в суд с иском в защиту нарушенных или оспа­риваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов дру­гих лиц. Такое право предоставлено всем без исключения субъектам; 2) соответствующие государственные органы и органы местного самоуправления до вынесения решения, судом первой инстан­ции вправе вступить в дело 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. Другим субъектам не дано право вступать в дело для дачи за­ключения по делу. При этом соответствующий государствен­ный орган или орган местного самоуправления вступает в дело для дачи заключения по делу: по своей инициативе; по инициативе лиц, участвующих в деле; по инициативе суда.

Наибольший круг вопросов, по которым возможно обращение в суд с заявлением в защиту прав и интересов других лиц, вхо­дит в компетенцию органов опеки и попечительства. Так, в соответствии с СК РФ они вправе возбуждать следую­щие дела: 1) о признании брака недействительным, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии на то специального разрешения; 2) о лишении родительских прав; 3) об ограничении родительских прав; 4) о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей; 5) о признании недействительным соглашения об уплате алимен­тов, нарушающего интересы получателей алиментов; 6) об отмене усыновления ребенка.

26. Представители совершают процессуальные действия от имени и по поручению уполномочивших их лиц, то со­ответственно объем полномочий поверенного определяется процес­суальным положением доверителя: истца, ответчика, третьего лица без самостоятельных требований и т. д. Таким образом, объем полномочий судебного представителя за­висит от двух фактических обстоятельств: от объема полномочий доверителя и от того, какими полномочиями доверитель наделил поверенного.

Полномочия представителя по своему содержанию делятся на общие и специальные. *Общие полномочия* — это такие процессуальные действия, ко­торые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо оттого, оговорены ли они в до­веренности. К их числу относятся полномочия по знакомству с материалами дела, снятию копий с материалов дела, заявлению отводов, пред­ставлению доказательств, участию в исследовании доказательств и иные, связанные с возможностью участия в судебном процессе.

*Специальные полномочия* — это такие полномочия, которые пред­ставитель вправе совершать только при указании на них в дове­ренности. Для того чтобы лицо было допущено в процесс в качестве представителя, необходим документ, подтверждающий суду на­личие у такового определенных полномочий, вытекающих из закона, устава, специального акта, положения либо договора.

27.Предмет доказывания- это совокупность юридических фактов, истинность которых должен выяснить суд, чтобы разрешить дело. Предмет доказывания как юридические факты, которые опре­деляются правовой нормой, устанавливается судом и лицами, участвующимив деле, и в течение процесса может в силу раз­личных причин подвергаться изменениям (например, из-за от­каза истца от части исковых требований, изменения ответчиком возражений против иска, предъявления встречного иска и пр.).

Факты, не подлежащие доказыванию**,** не должны включаться впредмет доказывания. К ним относятся факты общеизвестные и преюдициальные.

Общеизвестные факты*-* это те факты, о существовании кото­рых известно широкому кругу людей, например исторические факты. Поскольку общеизвестность - понятие относительное, суду предоставлено право в каждом конкретном случае признать тот или иной факт общеизвестным. По этому поводу суд должен принять аргументированное решение.

Преюдициальныминазываются факты, установленные всту­пившим в законную силу приговором или решением суда по другим судебным делам, в которых участвовали те же лица. Они повторному доказыванию не подлежат, обязательны для суда, рассматривающего дело, и поэтому в предмет доказыва­ния не включаются. Суд ограничивается лишь истребованием копии соответствующего приговора или решения. Преюдициальность фактов имеет определенные ограничения. Факты становятся преюдициальными после вступления приго­вора или решения в законную силу и утрачивают Преюдициальность в случае их отмены в установленном законом порядке.

Преюдициальными могут становиться не все факты, установ­ленные приговором или решением суда. Так, если суд рас­сматривает дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, то пре­юдициальным становится лишь установленный приговором факт совершения преступления и именно этим лицом. Если же в приговоре вопрос гражданского иска не был разрешен, то для суда, рассматривающего этот гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, в этой части приговор преюдициальной силы не имеет. И наоборот, решение по гражданскому **де**лу для суда, рассматривающего уголовное дело в отношении того же лица, при расследовании вопроса о виновности этого-лица преюдициального значения не имеет. Вступившие в законную силу решение или приговор приобретают преюдициальное значение лишь для участвующих в делелиц и их правопреемников, но не для лиц, чьи интересы затрагиваются этим решением или приговором, но в деле не участвовавших.

28. 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.

Доказательства классифицируются по различным осно­ваниям, поскольку их содержание и характер определяются спецификой использования таковых в процессе.

По источнику, с помощью которого суд получает сведения о фактах, доказательства могут быть: 1)личными — это объяснения лиц, участвующих в деле, по­казания свидетелей, заключения экспертов и всякого рода документы, поскольку они исходят от определенных лиц; 2)предметными — вещи, а также документы, когда их зна­чение характеризуется не содержанием, а специфическими качествами и обстоятельствами источником которых явля­ются предметы материального мира.

По способу образования доказательства делятся на: 1)первоначальные — доказательства, содержащиеся в ис­точнике, который непосредственно воспринимал искомые факты, а также подлинные документы, показания свидетеля-очевидца; 2)производные — доказательства, которые получены из ис­точника, который воспринимал информацию «из вторых рук», например копии документа, показания свидетеля, кото­рый не являясь очевидцем, сообщает о фактах, ставших ему известными со слов других лиц.

В зависимости от отношения к предмету доказывания до­казательства делятся на: 1)прямые — доказательства, непосредственно указывающие на искомое обстоятельство, по которому можно сделать опре­деленный вывод о наличии или отсутствии данного факта; 2)косвенные — доказательства, допускающие возможность сделать предположительные выводы о существовании факта, который подлежит доказыванию; достоверный вывод о су­ществовании определенного факта можно сделать лишь при наличии совокупности косвенных и прямых доказательств.

29. классификация 1)личные-в них входят объяснения сторон и 3 лиц, показания свидетелей, заключения экспертов 2)вещественные док-ва: а)письменные-информационную нагрузку несет текст доказат-ва б)непосредственно вещест-ые- важет сам предмет как обособленный элемент матер-го мира 3)прямые док-ва-фактические данные кот-е непосред-но указывают на обстоят-во, входящее в предмет доказывания. 4)косвенные-сведения в содержании кот-х имеется многозначная связь с доказываемым фактом. 5)первоначальные-получают из первоисточников (показанияочевидцев) 6)производные-показания со слов др.чел-ка, копии докум-в и тд. Первоначальные доказательства имеют преимущество перед производными. По цели предъявления можно разделить на: 7)предъявленные в обоснование иска и подтверждающие возражения против него. После проведения исследования и оценки могут появиться еще несколько оснований для классиф-ии на относимые, неотносимые, допустимые, недопустимые, достоверные, недостоверные. доказательства-это средства, используемые судом для установления фактических обстоя­тельств дела.

30. Судебное поручение - процессуальное действие в гражданском либо арбитражном процессе, суть которых заключается в том, что суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другой местности, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия.

Суд, рассматривающий дело, при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе, поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия. 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. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в течение месяца со дня его получения. На время выполнения судебного поручения производство по делу может быть приостановлено.

Выполнение судебного поручения производится в судебном заседании по правилам, установленным гражданско-процессуальным законодательством. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. В случае, если лица, участвующие в деле, свидетели или эксперты, давшие объяснения, показания, заключения суду, выполнявшему судебное поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения, показания, заключения в общем порядке.

31. Процесс доказывания сводится к трем общим правилам: относимости доказательств; допустимости доказательств; распределения обязанностей по доказыванию.

Правило относимости обязывает суд принимать только те из представленных доказательств, которые имеют значение для де­ла. Правило относимости обязывает суд выяснять и исследовать все относящиеся к делу факты и обстоятельства и в то же вре­мя устранять из дела все, не имеющее отношения к рассматри­ваемому делу.

Правило допустимости устанавливает, что обстоятельства де­ла, которые по закону должны быть подтверждены определенны­ми средствами доказывания, не могут подтверждаться никаки­ми другими средствами доказывания, Допустимость в гражданском процессе неразрывно связана с установленными в гражданском праве формами сделок и по­следствиями несоблюдения установленной законом формы. Так, несоблюдение простой письменной формы внешнеэконо­мической сделки влечет недействительность сделки. Если же закон прямо не говорит о недействитель­ности, несоблюдение формы заключения сделки влечет невоз­можность использования сторонами отдельных средств дока­зывания.

Правило распределения обязанностей по доказыванию в соответ­ствии со ст. 56 ГПК РФ сводится к следующему: обязанность доказывания возлагается на лицо, которое выдвигает соответ­ствующее требование или возражение. В отличие от уголовного процесса, где действует презумпция невиновности, в силу ко­торой обязанность доказывания вины обвиняемого лежит на обвинителе, в гражданском процессе действует презумпция неответственности, в силу которой обязанность доказывания фактов, свидетельствующих о нарушении ответчиком права, лежит на истце.

Достоверность — это качество доказательства, характеризующее точность, правильность отражения обстоятельств, входящих в предмет доказывания. Убедиться в достоверности доказательств — значит выяснить, правду ли говорит свидетель, соответствуют ли действительности сведения, содержащиеся в документе, и т. д. Достоверность доказа­тельств может подтверждаться различными путями. Достоверно то доказательство, которое получено из доброкаче­ственного источника информации. Достоверность доказательства проверяется его сопоставлением с другими доказательствами. Достоверность доказательства проверяется при оценке всей со­вокупности доказательств, имеющихся по делу.

Достаточность доказательств — это качество совокупности име­ющихся доказательств, необходимых для разрешения дела. Невозможно дать какой бы то ни было однозначный ответ о до­статочности доказательств, приемлемый на все случаи. Можно лишь сказать, что доказательств достаточно тогда, когда суд в со­стоянии разрешить дело. При этом достаточность доказательств — это не количественный, а качественный показатель. Так, единичное косвенное доказательство всегда является не­достаточным, поскольку позволяет сделать лишь предположитель­ный, а недостоверный вывод о доказываемом факте.

32. **Оценка-**определение судом достоверно­сти, силы и достаточности доказательств. *Достоверность доказательств* означает, что сведения, которые они дают, соответствуют действительности. Для того чтобы определить дос­товерность доказательств, суд должен прежде всего проверить доброка­чественность источника, из которого получены сведения, а также сам процесс формирования доказательства. Оценивая доказательства, суд определяет их *достаточность:* можно ли на основании собранных доказательств сделать вывод о наличии или от­сутствии искомых фактов. Тем самым проверяется и полнота собранных по делу доказательств; если суд придет к выводу о том, что на основании имеющихся доказательств нельзя установить существование искомого факта, то возникает необходимость в исследовании дополнительных дока­зательств, которые суд предлагает представить сторонам или истребует по ходатайству сторон. Вывод о наличии или отсутствии искомых фактов суд делает, опреде­лив достоверность и достаточность доказательств, т. е. оценив их. Только правильная оценка доказательств дает возможность установить действи­тельные взаимоотношения сторон, обстоятельства дела. Поэтому одним из важнейших вопросов процесса является вопрос о принципах оценки дока­зательств и о том, как она фактически осуществляется. ГПК устанавливает принцип так называемой *свободной оцен­ки доказательств,* или *оценки доказательств по внутреннему убеждению,* которая исторически пришла на смену формальным доказательствам, ко­гда сила доказательств определялась заранее самим законом, указано, что никакие доказательства не имеют заранее установ­ленной силы. *Оценка доказательств по внутреннему убеждению* означает, что сам суд, разрешающий дело, должен определить достоверность и силу каждого до­казательства в отдельности и всех их в совокупности. В законе не содержится указаний относительно того, что одно доказа­тельство сильнее, другое слабее, одно достовернее, другое менее достовер­но. Это определяет сам суд. Официальные бумаги, свидетельские показа­ния должностных лиц, заключения экспертов не имеют заранее установ­ленных преимуществ, они исследуются и оцениваются наравне со всеми другими доказательствами и могут быть в процессе оспорены.

33. Деятельность суда по установлению истины подчинена законам познания, мышления. Однако судебное познание, кроме логической, имеет ещё и процессуальную сторону, по тому простому основанию, что судебное познание может осуществиться лишь в ходе судебного разбирательства дела. Следовательно, с внешней стороны установление истины судом с помощью доказательств, представляет совокупность процессуальных действий, во время которых суд собирает необходимые данные, выясняет их содержание, проверяет и, наконец, оценивает их.Доказательственная презумпция - это утверждение о вероятном или конвенционально - достоверном существовании факта, связанного причинно - следственной либо тетической связью с другим достоверно установленным фактом.

Доказательственные презумпции делятся на два вида:

· юридические доказательственные презумпции;

· фактические доказательственные презумпции.

Юридические доказательственные презумпции, в свою очередь, также делятся на два вида:

· опровержимые презумпции;

· неопровержимые презумпции.

Опровержимые юридические презумпции делятся на два вида:

· общие опровержимые презумпции;

· специальные опровержимые презумпции

Неопровержимые юридические презумпции делятся на два вида:

· общие неопровержимые презумпции;

· специальные неопровержимые презумпции.

34. ГПК не дает определения судебных расходов, указывая лишь, что судебные расходы состоят из государственной пошлины и из­держек, связанных с рассмотрением дела. Судебные расходы можно определить как денежную сумму, вы­плачиваемую указанными в законе лицами в связи с производ­ством по гражданскому делу в суде.

Судебные расходы частично возмещают затраты госу­дарства, связанные с отправлением правосудия по гражданс­ким делам; предупреждают от неосновательного обращения в суд, являющееся эффективной правовой мерой борьбы с сутяжни­чеством; побуждают должника к надлежащему исполнению сво­их обязанностей.

В соответствии с ГПК судебные расходы состоят из государственной пошлины (это установленный государством обязательный и действующий на всей территории РФ денежный платеж, взимаемый с физических и юридических лиц, в чьих ин­тересах уполномоченные органы или должностные лица совершают юридически значимые действия и выдают документы) и издержек (это фактические расходы, которые понесло государство, осуществляя правосудие по конкретно­му гражданскому делу), связанных с рас­смотрением дела.

Распределение судебных расходов между сторонами: 1. Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. В случае, если иск удовлетворен частично, указанные в настоящей статье судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано. 2. Правила, изложенные в части первой настоящей статьи, относятся также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной и кассационной инстанциях. 3. В случае, если суд вышестоящей инстанции, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов. Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица.

Распределение судебных расходов при отказе от иска и заключении мирового соглашения 1. При отказе истца от иска понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. Истец возмещает ответчику издержки, понесенные им в связи с ведением дела. В случае, если истец не поддерживает свои требования вследствие добровольного удовлетворения их ответчиком после предъявления иска, все понесенные истцом по делу судебные расходы, в том числе расходы на оплату услуг представителя, по просьбе истца взыскиваются с ответчика. 2. При заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителей.

35. Государственная пошлина.

Госпошлина - денежный сбор, кот взимается в судебных органах с заявлений и жалоб, кот подаются гражданами и юр лицами в суд и за выдачу им копий документов - судебных решений, постановлений и кот зачисляется в бюджет местного самоуправления.

Объектом взимания госпошлины в судах выступают гражд проц документы, перечень кот четко и полно определен в нормативном порядке. Госпошлина взимается:

с исковых заявлений;

с встречных исковых заявлений;

с заявлений третьих лиц, кот предъявляют самостоятельные исковые требования на предмет спора между сторонами;

с жалоб граждан на решения, действия или бездействие гос органов, юр или должностных лиц в сфере управленческой деятельности;

с жалоб на решения, принятые относительно религиозных организаций;

с кассационных жалоб на решения судов;

с жалоб на решения, кот вступили в зак силу;

с заявлений и жалоб в делах особого производства;

за повторную выдачу копии судебного решения, постановления.

36.Процессуальный срок— предусмотренный законом или назна­чаемый судом определенный промежуток или момент времени, с которыми процессуальный закон связывает возможность (не­обходимость) совершения конкретных процессуальных действий либо наступление иных правовых последствий. Все процессуальные сроки могут быть классифицированы по различным основаниям.

В зависимости от того, кем установлены процессуаль­ные сроки, они делятся на установленные законом и назначен­ные судом (судьей). Законом устанавливаются сроки рассмотрения дел в суде первой инстанции, сроки подачи апелляцион­ной и кассационной жалобы, сроки пода­чи заявлений о вынесении дополнительного решения, принесение замечаний на протокол судебного заседа­ния и др. Судьей могут назначаться сроки для исправления недо­статков поданного искового заявления или апелляционной либо кассационной жалобы и др.

В зависимости от того, кому адресованы процессуаль­ные сроки, они делятся на адресованные суду и лицам, уча­ствующим в деле. Процессуальными сроками, адресованными суду, являют­ся сроки принятия искового заявления, сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел, сроки рассмотрения замечаний на протокол судебного засе­дания и др. Участвующим в деле лицам адресуются сроки подачи апелляционной или кассационной жалобы либо представле­ний, принесения замечаний на протокол судебного заседания, сроки обжалования заоч­ного решения и др.

В зависимости от порядка исчисления процессуальные сроки делятся на определяемые точной календарной датой, периодом времени, указанием на событие.

Точной календарной датой определяются, например, сро­ки отложения разбирательства дела. Периодом времени определяются сроки исправления не­достатков искового заявления, апелляционной или кассационной жалобы. Процессуальными сроками, определяемыми указанием на событие, являются, в частности, сроки приостановления про­изводства по делу.

Течение процессуального срока, исчисляемого го­дами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которыми определено его начало.

Следует обратить внимание на то, что течение срока начинается вне зависимости от того, какой (рабочий или нерабочий) день сле­дует за датой (событием), определяющей его начало. Процессуальный срок, исчисляемый годами истекает в соответству­ющие месяц и число последнего года срока.

Назначенные судом процессуальные сроки для действий, совер­шаемых участниками процесса и иными лицами, обязанными вы­полнять предписания суда, могут быть продленысудом. Поводом к вынесению определения о продлении установленного судом срока является, как правило, ходатайство заинтересованно­го лица. Однако суд вправе продлить процессуальный срок и по собственной инициативе.

Лицам, пропустившим установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважитель­ными, пропущенный срок может быть восстановлен.

37. Судья, прокурор, секретарь, эксперт, специалист, переводчик не может рассматривать дело и подлежит отводу, если он: 1)при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика; 2)является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей; 3)лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности. В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой. Судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции. Эксперт или специалист, кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела, если он находился либо находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей. Участие прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика в предыдущем рассмотрении данного дела в качестве соответственно прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика не является основанием для их отвода. При наличии указанных оснований для отвода мировой судья, судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик обязаны заявить самоотвод. По тем же основаниям отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле, или рассмотрен по инициативе суда. Самоотвод или отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. Заявление самоотвода или отвода в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если основание для самоотвода или отвода стало известно лицу, заявляющему самоотвод или отвод, либо суду после начала рассмотрения дела по существу. В случае заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения. Вопрос об отводе разрешается определением суда, вынесенным в совещательной комнате. Вопрос об отводе, заявленном судье, рассматривающему дело единолично, разрешается тем же судьей. При рассмотрении дела судом коллегиально вопрос об отводе судьи разрешается этим же составом суда в отсутствие отводимого судьи. При равном количестве голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным. Вопрос об отводе, заявленном нескольким судьям или всему составу суда, разрешается этим же судом в полном составе простым большинством голосов. В случае отвода мирового судьи, рассматривающего дело, оно передается районным судом другому мировому судье, действующему на территории того же судебного района, или, если такая передача невозможна, оно передается вышестоящим судом мировому судье другого района. В случае отвода судьи либо отвода всего состава суда при рассмотрении дела в районном суде дело рассматривается в том же суде другим судьей или другим составом суда либо передается на рассмотрение в другой районный суд вышестоящим судом, если в районном суде, в котором рассматривается дело, замена судьи становится невозможной. В случае отвода судьи либо отвода всего состава суда при рассмотрении дела в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, Верховном Суде Российской Федерации дело рассматривается в том же суде другим судьей или другим составом суда. Дело должно быть передано в Верховный Суд Российской Федерации для определения суда, в котором оно будет рассматриваться, если в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области или суде автономного округа после удовлетворения заявлений об отводах либо по причинам невозможно образовать новый состав суда для рассмотрения данного дела.

38. 1. Руководящая роль председательствующего в судебном заседании является одной из отличительных черт судебного разбирательства как стадии гражданского процесса и одновременно наиболее ярким проявлением принципа судейского руководства процессом.

В самом общем виде руководство судебным заседанием заключается в управлении всем его ходом, с обеспечением всестороннего и объективного выяснения всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательного воздействия судебного процесса. Можно выделить три основных направления деятельности председательствующего, по которым реализуется его руководящая роль в судебном заседании: 1) устранение из судебного разбирательства всего, что не имеет отношения к рассматриваемому делу; 2) оказание содействия сторонам в осуществлении их процессуальных прав; 3) обеспечение порядка в зале судебного заседания.

Председательствующий действует в пределах предоставленных ему законом полномочий. При несогласии с действиями председательствующего кого-либо из лиц, участвующих в деле, и других участников процесса (представителей, экспертов, переводчиков, свидетелей) их возражения заносятся в протокол судебного заседания, в котором указывается и решение судьи по поставленному вопросу, если дело рассматривается единолично. При коллегиальном рассмотрении дела вопрос разрешается всем составом суда. В зависимости от характера вопроса суд может разрешить его, посовещавшись на месте либо в совещательной комнате (см. комментарий к ст. 224 ГПК).

2. При рассмотрении дела в коллегиальном составе суда может возникнуть ситуация, когда с каким-либо действием председательствующего не согласны другие судьи, входящие в состав суда, рассматривающего данное дело, либо один из судей. В комментируемой статье такая ситуация не предусмотрена. Представляется, что в таких случаях должен соблюдаться порядок, предусмотренный ст. 15 ГПК (см. комментарий к этой статье). Однако возникшее между судьями разногласие целесообразно разрешать во всех случаях в совещательной комнате. В тех случаях, когда разногласие возникло по вопросу, поставленному кем-либо из участников процесса, решение судей должно излагаться в отдельно вынесенном определении.

3. Судебное заседание проводится с соблюдением надлежащего порядка, обеспечиваемого председательствующим. Он наделен соответствующими правами и может принимать необходимые меры к обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании (см. комментарий к ст. ст. 158, 159 ГПК).

Участвующие в деле лица, а также граждане, присутствующие в зале судебного заседания, обязаны беспрекословно подчиняться связанным с рассмотрением дела распоряжениям председательствующего.

39. Иск содержит в себе право заинтересованного лица на возбуждение гражд дела в суде и судебной деятельности по защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса, гос и общ интересов. Сам иск в гражд процессе - это требование к суду заинтересованного лица об осуществлении правосудия в гражд делах по защите прав и интересов, нарушенных или оспариваемых другой стороной.

Иск состоит из предмета, основания и содержания. Предметом иска будет та его часть, кот характеризует мат-прав требование истца к ответчику, относительно кот он просит постановить судебное решение. Основание иска составляют обстоятельства, кот истец обосновывает свои требования (п. 4 ст. 137) и доказательства, кот утверждают иск (п. 5 ст. 137) . Содержанием иска будет обращенное к суду требование истца об осуществлении судом определенных действий с указанием способа судебной защиты.

По способу проц защиты, кот отображается в содержании иска, они классифицируются на иски о присуждении (исполнительные) , признания (учредительные) , преобразовательные (о конструктивном решении) .

Иски о присуждении направлены на восстановление нарушенного права и устранение последствий правонарушения (взимание алиментов, возмещение причиненного вреда) .

Иски о признании направлены на устранение спора между сторонами путем внесения ясности в существующие между ними правоотношения. Суд своим решением подтверждает наличие или отсутствие права и обязанности (признание права авторства) .

Иски преобразовательные направлены на изменение или прекращение правоотношений.

40. Исковое заявление подается в суд в письменной форме. исковом заявлении должны быть указаны: 1)наименование суда, в который подается заявление; 2)наименование истца его место жительства или, если истцом является органи­зация, се 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,

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 такимдолжна 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.

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

41. Задачами подготовки дел к судебному разбирательству являются:1)уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела; 2)определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон; 3)разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и дру­гих участников процесса;4)представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле; 5)примирение сторон.

Подготовка дела начинается с момента приема заявления и разъ­яснения сторонам их процессуальных прав и обязанностей,кото­рая должна быть завершена в срок не свыше семи дней. В ис­ключительных случаях, судья мотивированным определением может продлить этот срок до двадцати дней. С целью определения предмета доказывания судья опрашивает истцапо существу заявленных требований; выясняет у него возможные со стороны ответчика возражения; предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства; разъясняет истцу его процессуальные права и обязанности. Судья, когда сочтет это необходимым, аналогичным образом вызывает и опрашивает ответчика*.* Это становится обязатель­ным, когда из искового заявления ясно, что у ответчика име­ются заслуживающие внимания возражения против иска. Су­дья должен разъяснить ответчику его право на предъявление истцу встречных требований. При участии в деле соистцов, соответчиков или третьих лиц судья должен опросить и их. Судья также должен, а необходи­мых случаях, решить вопрос о замене ненадлежащей стороны.

Поскольку важное значение для рассмотрения дела имеет пред­ставление сторонами необходимых доказательств,судья предла­гает лицам, участвующим в деле, представить имеющиеся у них доказательства ко дню разбирательства дела; решает во­прос о вызове свидетелей в судебное заседание; по просьбе сторон истребует от граждан и организаций письменные и ве­щественные доказательства или выдает лицам, участвующим в деле, запросы на получение доказательств для представления в суд и т. д.

О подготовке дела к судебному разбирательству судья выносит определение, в котором указывает, какие действия следует про­извести. Судья направляет либо вручает ответчику копии искового за­явления и приложенных к нему документов, обосновывающих требования истца, и предлагает представить в установленный срок доказательства в обоснование своих возражений.

42.Оставление заявления без рассмотрения — это форма оконча­ния гражданского дела, вызываемого фактом несоблюдения за­явителем установленных законом условий возбуждения и нор­мального развития процесса.

ГПК предусматривает семь оснований к оставлению заявления без рассмотрения*:* 1)истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной ка­тегории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора; 2)заявление подано недееспособным лицом.Предполагается недееспособ­ность заявителя на момент возбуждения гражданского дела. Утрата это­го качества на более поздних стадиях правомерно начавшегося процес­са служит основанием к приостановлению производства, а не к оставлению заявления без рассмотрения; 3)заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его под­писание или предъявление иска.Это правило вытекает из принципа диспозитивности. Если лицо не обладает правом обращения в суд с заявле­нием в защиту «чужих» интересов от собственного имени, то может со­вершать такое важное процессуальное действие только от имени самого заинтересованного субъекта и не иначе как при надлежаще оформлен­ных полномочиях. Право самостоятельного обращения в суд с заявле­нием в защиту «чужих» интересов устанавливается законом; 4)в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям.Процессуальное право исключает возможность параллельного судопроизводства по тождественным делам. Рассматриваться дело должно тем судом, в котором оно было возбуждено раньше. Любая попытка повторного предъявления заяв­ления по спору между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям неправомерна и пресекается оставлением его без рас­смотрения; 5)имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разре­шения спора в суде; 6)стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не яви­лись в суд по вторичному вызову*.* Повод к оставлению заявления без рассмотрения создает неявка в суд сторон по вторичному вызову, значит, нужно, чтобы как в данном, так и в предыдущем заседании отсутствова­ли обе стороны; 7)истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу*,*

ГПК предусматривает еще одно (специальное) основание к оставлению заявления без рассмотрения: когда при рассмотрении таких дел возникает подведомственный суду спор о праве. В этом случае заинтересованным лицам разъясняется право предъявить иск на общих основаниях.

Прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения осуществляется определением суда. В определении об оставлении заявления без рассмотрения суд обязан указать спо­собы устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела.

43. 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.

Содержание судебных повесток и иных судебных извещений 1. В судебных повестках и иных судебных извещениях должны содержаться: 1) наименование и адрес суда; 2) указание времени и места судебного заседания; 3) наименование адресата - лица, извещаемого или вызываемого в суд; 4) указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат; 5) наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата. 2. В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки. 3. Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копию искового заявления, а с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, - копию объяснений в письменной форме ответчика, если объяснения поступили в суд.

Судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется установленным в организациях почтовой связи способом или на документе, подлежащем возврату в суд.

44. **Составные части судебного заседания**

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

1) подготовительная часть – происходят следующие действия:

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

б) проверка явки участников процесса;

в) разъяснение переводчику его прав и обязанностей;

г) удаление свидетелей из зала судебного заседания;

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

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

ж) разрешение судом ходатайств лиц, участвующих в деле;

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

2) рассмотрение дела по существу – следующая последовательность действий:

а) председательствующий произносит доклад;

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

в) суд устанавливает последовательность исследования доказательств;

г) непосредственное исследование доказательств;

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

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

4) вынесение решения :

а) удаление суда для принятия решения

б) объявление решения суда.

45. Статья 19. Основания производства судебной экспертизы в государственном судебно-экспертном учреждении

Основаниями производства судебной экспертизы в государственном судебно-экспертном учреждении являются определение суда, постановления судьи, лица, производящего дознание, следователя. Судебная экспертиза считается назначенной со дня вынесения соответствующего определения или постановления.

Орган или лицо, назначившие судебную экспертизу, представляют объекты исследований и материалы дела, необходимые для проведения исследований и дачи заключения эксперта.

Орган или лицо, назначившие судебную экспертизу, получают образцы для сравнительного исследования и приобщают их к делу в порядке, установленном процессуальным законодательством Российской Федерации. В необходимых случаях получение образцов осуществляется с участием эксперта, которому поручено производство судебной экспертизы, или специалиста.

В случае, если получение образцов является частью исследований и осуществляется экспертом с использованием представленных на судебную экспертизу объектов, после завершения судебной экспертизы образцы направляются в орган или лицу, которые ее назначили, либо определенное время хранятся в государственном судебно-экспертном учреждении.

Особенности производства судебной экспертизы в государственном судебно-экспертном учреждении в отношении живых лиц определяются главой IV настоящего Федерального закона.

46. Статья 184. Осмотр на месте

[Гражданский процессуальный кодекс РФ] [Глава 15] [Статья 184]

1. Письменные и вещественные доказательства, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

2. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует проведению осмотра. В необходимых случаях также вызываются свидетели, эксперты, специалисты.

3. Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных и вещественных доказательств, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме.

47. Судья признав дело подготовленным выносит определение о назначении его к разбир-ву в суд. заседании, извещает стороны, др лиц, участ-щих в деле, о времени и месте рассм-ия дела, вызывает др участ-ов процесса. После того как дело назначено к слушанию, необходимо своевременно известить всех участвующих в деле лиц о дне разбир-ва дела. В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки. Судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется установленным в организациях почтовой связи способом или на документе, подлежащем возврату в суд. Судья может с согласия лица, участвующего в деле, выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Лицо, которому судья поручил доставить судебную повестку или иное судебное извещение, обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении. В случае, если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения адресату. При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение.В случае, если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации. При отказе адресата принять судебную повестку или иное судебное извещение лицо, доставляющее или вручающее их, делает соответствующую отметку на судебной повестке или ином судебном извещении, которые возвращаются в суд. Адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия. 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.

При неизвестности места пребывания ответчика суд приступает к рассмотрению дела после поступления в суд сведений об этом с последнего известного места жительства ответчика. При неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика.

48. Судебное доказывание — это разновидность познания, протека­ющая в специфической процессуальной форме и охватывающая мыслительную, процессуальную деятельность субъектов, обо­сновывающих те или иные положения и выводящих на основе это­го новые знания в суде.

Судебное доказывание слагается из стадий или элементов. Так, можно выделить: 1)определение круга фактов, подлежащих доказыванию; 2)выявление и собирание доказательств по делу; 3)исследование доказательств; 4)оценку доказательств. Совокупность всех названных стадий и определяет процесс су­дебного доказывания.

Определение круга фактов, подлежащих доказыванию*,* означает определение предмета доказывания по каждому гражданскому делу рассматриваемому в суде (подробнее см. § 2 данной главы).

Выявление доказательств *—* это деятельность лиц, участвующих в деле, суда по установлению того, какие доказательства могут под­твердить или опровергнуть факты, входящие в предмет доказывания. Важнейшими способами выявления доказательств являются: 1)ознакомление судьи с исковым заявлением (жалобой, заявлением), поступившим в суд; 2)ознакомление с приобщенными письменными материалами; 3)проведение бесед с истцом, а в необходимых случаях и с другими уча­ствующими в деле лицами (ответчиком, третьими лицами) и их представителями; 4)обращение к нормам права, регулирующим спорные материальные пра­воотношения, поскольку в них могут содержаться указания на доказа­тельства; 5)ознакомление с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ и обзо­рами судебной практики по отдельным категориям дел, нередко содер­жащими важные указания на те доказательства, которые можно исполь­зовать для установления тех или иных обстоятельств.

Собирание доказательств *—* это деятельность суда, участвующих в деле лиц и их представителей, направленная на обеспечение на­личия необходимых доказательств к моменту разбирательства дела в судебном заседании. Основные способы собирания доказательств: 1)представление их сторонами, другими участвующими в деле лицами и их представителями; 2)истребование их судом от лиц и организаций, у которых они нахо­дятся; 3)выдача лицам, ходатайствующим об истребовании письменных или ве­щественных доказательств, запросов на право их получения и представ­ления в суд; 4)вызов в суд в качестве свидетеля; 5)назначение экспертизы; 6)направление судебных поручений по собиранию доказательств в другие суды; 7)обеспечение доказательств.

Исследование доказательств*.* Гражданский процессуальный ко­декс подробно регламентирует процедуру исследования доказа­тельств.

Оценка доказательствсопутствует всему процессу доказывания и завершает его при окончательной оценке судом исследованных доказательств для вынесения решения по делу.

49. Свидетельские показания. *Свидетелем является лицо, которому могут быть известны ка­кие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела*. Возраст граждан, которые могут быть вызваны *в* суд в качестве свидетелей, не ограничен; решение вопроса о вызове всуд не­совершеннолетнего свидетеля отнесено на усмотрение суда. В качестве свидетелей не могут быть вызваны в суд и допро­шены: 1) представители по гражданскому делу или защитники по уго­ловному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с испол­нением обязанностей представителя или защитника; 2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели - о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с об­суждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора; 3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Отказаться от дачи свидетельских показаний вправе: 1)гражданин против самого себя; 2) супруг против супруга; дети, в том числе усыновленные, про­тив родителей, усыновителей; родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных; 3) братья, сестры друг против друга; дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки; 4) депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий; 5) уполномоченный по правам человека в РФ -в отношении сведений, ставших ему известными в связи с вы­полнением своих обязанностей.

Лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания. За отказ или уклонение от дачи показаний свидетель несет от­ветственность по ст. 308 УК РФ, а за дачу заведомо ложного показания - по ст. 307 УК РФ.

Свидетель имеет следующие процессуальные права: 1)давать показания на родном языке; 2)при даче показаний пользоваться письменными заметками, если показания связаны с цифровыми или другими данными, которые трудно запомнить; 3) свидетели (рабочие и служащие) имеют право на сохранение среднего заработка за время участия в судебном разбирательстве; не являющиеся рабочими и служащими - на вознаграждение за отвлечение их от обычных занятий; 4) свидетель, вызванный судом из отдаленной местности, имеет право на возмещение понесенных в связи с явкой в суд расхо­дов по проезду и найму помещения.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья решает вопрос о вызове в судебное заседание свидетелей. Если свидетель вследствие болезни, старости или иных причин не в состоянии лично явиться в судебное заседание, судья решает вопрос о допросе такого свидетеля в месте его пребывания. В стадии судебного разбирательства свидетели до начала их допроса удаляются из зала. Каждый свиде­тель допрашивается отдельно, после чего остается в зале до окончания рассмотрения дела, если только суд не разрешит ему удалиться раньше. Показания свидетелей, собранные в порядке обеспечения до­казательств, судебного поручения или полученные по месту нахождения свидетеля, должны быть оглашены в судебном за­седании.

50. Полномочия суда кассационной инстанции Суд кассационной инстанции при рассмотрении кассационной жалобы, представления вправе: - оставить решение суда I инстанции без изменения, а кассационную жалобу, представление без удовлетворения; - отменить решение суда I инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд I инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом I инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции; - изменить или отменить решение суда I инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств; - отменить решение суда I инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения. Отмена решения с направлением дела на новое рассмотрение в суд I инстанции производится по основаниям: - неправильное определение юр значимых обстоятельств; несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела, недоказанность установленных судом I инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела, нарушение или неправильное применение норм материального права (применение закона, не подлежащего применению, или неприменение закона, подлежащего применению, неправильное истолкование закона) или норм процессуального права (рассмотрение дела судом в незаконном составе, нарушение правила тайны совещания судей при вынесении решений и т. д.). Порядок отмены решения с прекращением производства по делу или оставления заявления без рассмотрения не отличается от действий суда I инстанции, с той лишь разницей, что кассационный суд отменяет решение суда I инстанции и обязан обсудить вопрос о повороте исполнения решения.

51. Статья 190. Судебные прения

1. Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. В судебных прениях первым выступает истец, его представитель, затем - ответчик, его представитель.

2. Третье лицо, заявившее самостоятельное требование относительно предмета спора в начатом процессе, и его представитель в судебных прениях выступают после сторон, их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований относительно предмета спора, и его представитель в судебных прениях выступают после истца или ответчика, на стороне одного из которых третье лицо участвует в деле.

3. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми.

4. После произнесения речей всеми лицами, участвующими в деле, их представителями они могут выступить с репликами в связи со сказанным. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику, его представителю.

52. Протокол судебного заседания — это процессуальный пись­менный документ, удостоверяющий совершение (несовершение) участниками процесса всех процессуальных действий, имевших место в ходе судебного разбирательства. Он составляется о каждом судебном заседании суда первой инстанции, а также о каждом от­дельном процессуальном действии, совершенном вне заседания.

Этот документ составляется в письменной форме и должен содержать все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия. В протоколе судебного заседания указываются: 1)год, месяц, число и место судебного заседания; 2)время начала и окончания судебного заседания; 3)наименование суда, рассматривающего дело, состав суда секретарь судебного заседания; 4)наименование дела; 5)сведения о явке лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков; 6)сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, представителям, а также переводчикам, свидетелям, экспертам и специалистам их процессуальных прав и обязанностей; 7)распоряжения председательствующего и определения, в сенные судом в зале заседания; 8)заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей: 9)показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов; 10)сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания звукозаписей, просмотра видеозаписей; 11)содержание заключений прокурора и представителей государ­ственных органов, органов местного самоуправления;

содержание судебных прений; 12)сведения об оглашении и разъяснении содержания решения и определений, разъяснении порядка и срока их обжалования; 13)сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, прав на ознакомление с протоколом и подачи на него замечаний; 14)дата изготовления протокола.

Протокол составляется секретарем в судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседа­ния. Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее трех дней после окончания судебного заседания, а протокол об от­ельном процессуальном действии — не позднее следующего дня после его совершения. Протокол подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания. Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться протоколом и в течение пяти дней с момента его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и неполноту. Замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

53. апелляционное произ-во. Под апел-ией понимается повторное расс-ие дела по существу судом вышестоящей инстанции. Апелляцию хар-ют следующие признаки: апелл-ная жалоба подается на решение суда, не вступившее в законную силу; дело по апел-ой жалобе рассм-тся вышестоящим судом; суд апел-ой инстанции рас-ет дело в том же объеме, что и суд 1 инстанции; суд апелл-й инстанции не вправе возвратить дело в суд 1 инстанции для нового рас-я и вынесения решения, а в случае отмены решения суда 1 инстанции обязан вынести новое решение в окончательной форме; подача апел-ой жалобы приостан-ет исполнение решения суда 1 инстанции, за исключением случаев немедленного исполнения решения; полномочия суда апел-й инстанции ограничены пределами апел-й жалобы. Объектом ап-ого обж-ия явл-я решения, определ-я мир-го судьи не вступившие в законную силу, к ним отн-ся и заочное решение. Субъекты-стороны, лица участ-е в деле, прокурор. Ап-ая жалоба, предст-е м.б поданы в теч. 10 дней со дня принятия мир.судьей решения в окончательной форме, подаются в письменной форме. К апел-й жалобе прилагаются документы, в том числе подтверж-ие уплату гос.пошлины. при подаче жалобы, предст-я не соот-их требованиям ГПК мировой судья выносит опред-е на основании кот-о оставляет жалобу предст-ие без движения. Лицо подавшее жалобу вправе отказаться от нее в письменной форме а прокурор отозвать представление до принятия решения или определения районным судом= > опред-ие о прекращ-ии ап-го произ-ва. Суд вправе устан-ть новые факты и исслед-ть новые доказ-ва. Суд ап-ой исн-ии вправе: оставить решение мир судьи без изменений (опред-ие), изменить решение мир.судьи или отменить его и принять новое (решение), отменить решение мир.судьи полностью или в части и прекратить суд.произ-во либо оставить заявление без рассм-ия(опред-ие). Опред-е суда ап-ой инст-ии вступает в зак.силу со дня его вынесения.

54. кассационное произ-во-стадия гр.процесса, заключающаяся в деят-ти ее участников при определяющей роли суда 2-й инстанции по проверке обоснованности и законности не вступившего в законную силу решения суда 1 инст-и. субъекты- стороны, лица участ-ие в деле, прокурор. Объект касс-го обж-ия- решения всех судов в РФ принятые по 1 инст-ии за иск. решений мир.судей, не вступившие в законную силу. Касс-я жалоба, пред-ие м.б подяны в течение 10 дней со дня принятия решения судом в окончательной форме. Кассац-я жалоба, предст-е должны содержать: наимен-е суда в кот-й адрес-ся жалоба, наимен-е лица, подающего жалобу, его место жит-ва (местонахождения), указание на решение суда кот-е обжал-ся, требования лица подающего жалобу, перечень прилагаемых доказательств. При несоблюдении требований к содержанию жалобы, предст-я и порядку ее подачи они остаются без движения, об этом судья выносит определение с указанием причин и срока для устранения недост-ов.

55. Право апелляционного обжалования возникает со дня вынесе-ния решения мировым судьей в окончательной форме (ст. 321 ГПК РФ) и, по сути, представляет собой возможность сторонам и иным лицам, участвующим в деле, обратиться за возбуждением апелляционного производства по проверке законности и обосно-ванности решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу.

Субъектами права апелляционного обжалования по общему правилу являются стороны и иные лица, участвующие в деле, которым закон предоставил возможность подачи апелляцион-ной жалобы. К ним могут быть отнесены третьи лица, право-преемники сторон и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, лица, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц, лица, которые не были привлечены к участию в процессе, если их права и обязанности затронуты решением мирового судьи (в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ), а также пред-ставители граждан и организаций при наличии надлежаще оформленного документа, подтверждающего их полномочия на совершение подобного процессуального действия. Кроме того, прокурор, участвующий в деле, в соответствии с ч. 2 ст. 320 ГПК РФ может принести апелляционное представление на ре-шение мирового судьи. Это право предоставляется прокурору, признанному лицом, участвующим в деле, с точки зрения ст. 34, 35, 45 ТК РФ, независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции1.

Объектом апелляционного обжалования является любое не вступившее в законную силу решение мирового судьи, включая дополнительные (ст. 201 ГПК РФ) и заочные (242 ГПК РФ) ре-шения. В апелляционную инстанцию может быть обжаловано решение полностью или в части; и в том, и в другом случае оно будет пересматриваться в полном объеме, т.е. необжалованная часть в законную силу не вступает. Определения мировых судей признаются объектами апелляционного обжалования либо когда это прямо предусмотрено ГПК РФ, либо когда они исключают возможность дальнейшего движения дела.

56.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Признак | Апелляционное производство | Кассационное производство |
| Обжалуемое решение | не вступило в силу | не вступило в силу |
| Срок обжалования | 10 дней с момента принятия обжалуемого решения в окончательной форме | |
| Объект обжалования | Решение мирового судьи | решения всех судов РФ, принятые по первой инстанции, за исключением решений мировых судей |
| Порядок подачи жалобы | через суд (судью), принявший решение | |
| Рассмотрение дела | По существу | Проверка законности и обоснованности выводов суда 1ой инстанции |

57. Действующий ГПК сохранил те требования, которые предъявляются к судебному решению как к акту осуществле­ния правосудия. Так как решение является важнейшим про­цессуальным документом, оно должно содержать четкие, юридически грамотные формулировки, не допускать неясно­стей, усложняющих его восприятие. Решение суда излагается в письменной форме председа­тельствующим или одним из судей.

Решение суда подписывается судьей при единоличном рассмотрении дела или всеми судьями при коллегиальном рассмотрении дела, в том числе судьей, оставшимся при осо­бом мнении.

Во вводной частирешения суда должны быть указаны дата (т.е. день, когда было подписано решение суда) и место принятия решения суда (место проведения судебного заседа­ния), наименование суда (точное и полное), принявшего ре­шение, состав суда (фамилия, имя и отчество каждого из судей), секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, Участвующие в деле (с указанием их процессуального поло­жения), их представители, предмет спора или заявленное тре­бование.

Описательная частьрешения суда должна содержать ука­зание на требование истца, возражения ответчика и объясне­ния других лиц, участвующих в деле. В данной части судья кратко излагает заявленные иско­вые требования, обстоятельства, подтверждающие эти требования и возражения ответчика. В этой же части судебного решения должны быть отражены обстоятельства, связанные с совершением сторонами распорядительных действий.

В мотивировочной частирешения 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. Мотивы судебного решения составляют суждения суда, т.е. те соображения, по которым он пришел к определенному выводу. Вывод суда о каждом факте, который, по его мнению, ycтановлен, должен быть подтвержден соответствующими доказательствами.

Резолютивная часть решения суда должна содержать его выводы об удовлетворении иска либо об отказе вудовлетворении последнего полностью или в части, указание нараспределение судебных расходов, срок и порядок обжаловании решения суда.

58.Судебный приказ *—* это постановление судьи первой инстан­ции, вынесенное по заявлению о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, указанным в ГПК. С одной стороны, судебный приказ близок по своей сути судебному решению, ибо и в том и в другом случае ликвидируется существующий спор. Пос­ле вынесения судебного решения и судебного приказа возможно их принудительное исполнение. Однако, с другой стороны, меж­ду названными актами существуют серьезные различия. Вынесе­нию судебного приказа не предшествует рассмотрение дела по существу, судья выносит приказ на основе изучения письменных документов. По этой причине приказное производство получило название «бесспорного».

59. Заочное производство — это рассмотрение дела судом без учас­тия ответчика, не явившегося в суд, хотя он был надлежаще изве­щен о времени и месте судебного разбирательства. Заочное решение — это разновидность решения суда, которое выносится в результате упрощенного судебного разбирательства с согласия истца и в отсутствие ответчика, надлежаще извещен­ного о времени и месте судебного разбирательства, но не явив­шегося в суд*.*

ГПК устанавливает условия, при наличии которых суд может рассматривать дело в заочном производстве, а следовательно, вправе вынести заочное решение.

Первое условие — извещение ответчика о времени и месте судеб­ного заседания*.* Надлежащий характер извещения — это соблюде­ние порядка извещения о времени и месте судебного заседания, ко­торый предусмотрен гл. 10 ГПК. В соответствии со ст. 114 ГПК в содержание повестки должно включаться: 1)наименование и адрес суда; 2)указание времени и места судебного заседания; 3)наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд; 4)указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат; 5)наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

Второе условие — неявка ответчика в суд.Это условие часто объединяется с перечисленным выше. Ответчик может не явиться в суд по разным причинам. Заочное решение не выносится, если ответчик: 1)не явился по причинам, признанным судом уважительными, и суд извещен о причинах неявки; 2)просил рассмотреть дело без его участия; 3)не явился без уважительных причин по вторичному вызову.

Третье условие — несообщение ответчиком суду об уважитель­ных причинах неявки и отсутствие его просьбы о рассмотрении дела без участия ответчика. Это условие органично взаимосвязано со вторым условием.

Четвертое условие — согласие истца на рассмотрение дела в за­очном производстве.Выяснение согласия истца на рассмотрение дела в заочном производстве является проявлением принципа диспозитивности в гражданском процессе. При выявлении согласия истца на рассмотрение дела в заочном производстве суду следует разъяснить ему последствия: невозможность изменить предмет и основание исковых требований, увеличить размер требований, воз­можность для ответчика не только кассационного обжалования за­очного решения, но и подачи заявления о его отмене. Если истец не согласен с рассмотрением дела в заочном производстве, то суд откладывает рассмотрение дела, направляя ответчику извещение о времени и месте нового рассмотрения дела.

Только при наличии указанных условий суд вправе рассматри­вать дело в заочном производстве. О рассмотрении дела в заочном производстве выносится определение.

Особенность судебного разбирательства в порядке заочного производства состоит в том, что суд ограничен информацией, представленной истцом.При этом истец не вправе изменять основание или предмет иска или увеличивать размер исковых требований. Если ответчик представил письменные доказательства и объ­яснения, они оглашаются и исследуются в обычном порядке. Все сомнения по поводу подобной информации будут толко­ваться **в** пользу истца ввиду отсутствия разъяснений ответчика.

60. Постановление суда первой инстанции — это индивидуально-кон­кретный процессуальный акт, принятый судом общей юрисдик­ции на основе действующего законодательства в результате осу­ществления правосудия по гражданским делам в письменной форме, носящий государственно-властный и обязательный ха­рактер.

Виды постановлений суда:

Решение суда первой инстанции *—* это постановление суда пер­вой инстанции, которым дело разрешается по существу. По общему правилу рассмотрение дела по существу завер­шается вынесением судебного решения. В связи с этим судебное решение завершает судопроизводство в суде первой инстанции и ликвидирует спор, существующий между сторонами.

Определение суда первой инстанции *—* это постановление суда первой инстанции или судьи, которым дело не разрешается по су­ществу. Определением разрешаются процессу­альные вопросы, возникающие на различных стадиях граждан­ского судопроизводства: определение о подготовке дела, опреде­ление о судебном поручении, определение о приостановлении производства по делу, определение об отложении разбирательства дела и проч. Как правило, определением не завершается судебное разбирательство, за исключением вынесения определения о пре­кращении производства по делу и определения об оставлении за­явления без рассмотрения. Оба случая вынесения определения имеют место при окончании судебного разбирательства, но без принятия судебного решения, так как в этих случаях процесс за­канчивается без разрешения дела по существу, следовательно, нет и оснований для вынесения судебного решения.

61. Определение суда первой инстанции — это вид постановления суда первой инстанции или судьи, которым дело не разрешается по существу. Определения обладают теми же чертами, что и все постановления суда первой инстанции. Принято выделять виды определений суда первой инстанции.

Подготовительные определения *—* это определения, которые рас­пространяются на все стадии гражданского судопроизводства, при­званные обеспечить движение дела и его разрешение. К данному виду определений относится определение о подготовке дела, определение о замене ненадлежащей стороны, определение о возбуждении кассационного производства и т. д.

Пресекательные определения *—* это определения, которые препятствуют возникновению процесса или прекращают производство по делу при отсутствии законных оснований для его возбуждения или для судебного разбирательства (определение об отказе в принятии искового заявления, определение об оставлении заявления без дви­жения, определение о прекращении производства по делу и проч.).

Заключительные определения *—* определения, которыми завер­шается рассмотрение дела без вынесения решения (определение об утверждении мирового соглашения и т. д.)

Восполнительные определения *—* определения, устраняющие про­цессуальные упущения (определение о внесении исправлений в судебное решение, определение о разъяснении судебного реше­ния и т. д.).

По субъекту, который выносит определение, они подразделяются на единоличные(например, определение о подготовке дела) и колле­гиальные определения(если дело рассматривается коллегиально, то определения в судебном разбирательстве также принимаются кол­легиально).

По форме определения могут быть в виде отдельного документа или устные*.* Устные определения выносятся без удаления в сове­щательную комнату, но подлежат занесению в протокол судебного заседания. Устные определения касаются несложных вопросов. Определения в виде отдельного документа оформляются письмен­но в форме соответствующего процессуального акта.

Особым видом определений суда первой инстанции является частное определение— это средство реагирования суда на выявлен­ные в ходе судебного разбирательства нарушения законности от­дельными должностными лицами или гражданами и существенные недостатки в работе предприятий, учреждений, организаций, их объединений, общественных организаций. Суд направляет частное определение в соответствующее предприятие, трудовой коллектив и проч., которые обязаны сообщить суду о принятых мерах в ме­сячный срок со дня получения копии частного определения. В случае несообщения о принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных разме­ров оплаты труда. Наложение штрафа не освобождает соответству­ющих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, приня­тых по частному определению суда.

62. Решение суда должно быть законным и обоснованным*.* Решение является законным в том случае, когда оно выне­сено при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, ко­торые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, или исходит из общих начал законодательства. Понятие законности включает в себя и требования обос­нованности. Обоснованным решение суда можно признать тогда, ког­да в нем изложены сведения о фактах, подтвержденные про­веренными судом доказательствами, а также когда оно со­держит исчерпывающие выводы суда.

Суд обязан разрешать дела на основании действующего законодательства. Он не вправе основывать свое решение на неопубликованных норматив­ных актах, затрагивающих права, обязанности и свободы че­ловека.

Решение суда не может быть признано законным в случае, если; суд не применил за­кон, подлежащий применению; суд применил закон, не под­лежащий применению; суд неправильно истолковал закон.

Под обоснованностью решения суда также следует пони­мать соответствие его выводов об обстоятельствах дела дей­ствительным правоотношениям сторон. При этом суд должен обосновывать свои выводы только на доказательствах, непос­редственно исследованных в ходе судебного разбирательства. Если суд, оценив доказательства, установит, что какое-либо доказательство не подтверждает обстоятельств, на ко­торые стороны сослались как на основание своих требо­ваний и возражений, он должен в решении убедительно мо­тивировать свой вывод об этом.

Кроме требований законности и обоснованности реше­ние суда должно отвечать требованиям полноты, определен­ности и безусловности*.* Требование полноты означает, что решение должно но­сить исчерпывающий характер. Суд должен вынести реше­ние по каждому заявленному требованию и в отношении всех лиц, участвующих в деле. Требование безусловности означает то, что исполнимость решения суда не должна ставиться в зависимость от наступ­ления или ненаступления каких-либо условий. Требование определенности означает, что судебным ре­шением не может быть установлено альтернативное право стороны или способ исполнения решения.

63. В соответствии с п. 1 ст. 200 ГПК после объявления решения суд, принявший решение по делу, не вправе отменить или изменить его. Если в решении были допущены ошибки, то они могут быть исправлены вышестоящим судом.

Исключением из приведенного выше общего правила является исправление судом, вынесшим решение, описок и явных арифметических ошибок (п. 2 ст. 200 ГПК).

Определение о внесении исправлений в судебное решение выносится в совещательной комнате тем составом суда, который рассматривал дело. Определение в виде отдельного процессуального документа подшивается в дело и рассматривается как составная часть судебного решения.

В случае неясности решения суда для лиц, участвующих в деле, а также судебного пристава-исполнителя суд вправе разъяснить свое решение, не меняя его содержания (ст. 202 ГПК). Разъяснение решения допускается только в том случае, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено.

Суд не может под видом разъяснения решения изменить его или затронуть вопросы, которые не были предметом судебного разбирательства.

Такой недостаток решения суда, как его неполнота, решается при помощи вынесения дополнительного решения (ст. 201 ГПК). Последнее выносится в случаях если: по какому-то заявленному требованию не было принято решение суда; суд, разрешив вопрос о праве, не конкретизировал свои выводы; суд не решил вопрос о судебных расходах.

Срок на принятие дополнительного решения определен до вступления в законную силу решения суда.

На все определения суда об устранении недостатков решения суда может быть подана частная жалоба.

Таким образом, общее между всеми формами исправления недостатков судебного решения заключается в следующем:

1) это способы исправления недостатков уже вынесенного судебного решения;

2) исправление недостатков не может касаться существа судебного решения, фактических обстоятельств, ранее не исследованных в судебном заседании;

3) соответствующие ходатайства разрешаются судом с участием лиц, участвующих в деле;

4) судебные определения могут быть обжалованы отдельно от судебного решения.

Отличия заключаются:

1) в сроках. Дополнительное решение может быть вынесено до вступления в законную силу решения суда, а разъяснение решения и исправление описок и явных арифметических ошибок - до его фактического исполнения, но в пределах сроков, установленных для принудительного исполнения судебного решения;

2) в основаниях для совершения соответствующих процессуальных действий.

64. Немедленному исполнению подлежат требования испол­нительных документов: 1)о взыскании алиментов, заработной платы или иной платы за труд в пределах платежей, исчисленных за один ме­сяц, а также о взыскании всей суммы долга по этим выпла­там, если исполнительным документом предусмотрено ее не­медленное взыскание; 2)о восстановлении на работе или в прежней должности незаконно уволенного или переведенного работника; 3)по другим делам, если немедленное исполнение требо­ваний предусмотрено исполнительным документом или фе­деральным законом

65. Исполнительное производство прекращается в случаях: 1)принятия судом отказа взыскателя от взыскания; 2)утверждения судом мирового соглашения между взыс­кателем и должником; 3)смерти взыскателя-гражданина или должника-гражда­нина, объявления его умершим, признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом или актом другого органа требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику или управляющему имуществом безвест­но отсутствующего; 4)недостаточности имущества ликвидируемой организа­ции для удовлетворения требований взыскателя; 5)истечения установленного законом срока для данного вида взыскания; 6)отмены судебного акта или акта другого органа, на ос­новании которого выдан исполнительный документ, либо документа, который в силу закона является исполнительным документом; 7)отказа взыскателя от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю.

66. В порядке, предусмотренном главой 25 ГПК, оспариваются решения (за исключением нормативных актов) и действия: органов государственной власти; органов местного самоуправления; должностных лиц;

К органам государственной власти в соответствии с Конституцией РФ относятся органы законодательной, исполнительной и судебной власти. Государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума) и Правительство РФ.

Государственную власть в субъектах Федерации осуществляют образуемые ими органы государственной власти (ст. ст. 10, 11 Конституции РФ).

Понятие должностного лица в ГПК РФ не приводится. Оно содержится в примечании к ст. 285 УК РФ и ст. 2.4 КоАП РФ. В примечании к ст. 285 УК РФ указано, что должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Срок обращения в суд с заявлением ограничен тремя месяцами со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его прав и свобод. Организация в ст. 256 ГПК (о сроке обращения с заявлением в суд) не упоминается. В связи, с чем возникает вопрос о возможности распространения данной нормы права на организацию.

Пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием к отказу в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или в судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявленных требований. Для данной категории дел предусмотрен сокращенный десятидневный срок рассмотрения. Неявка лиц, действия которых оспариваются, не является препятствием к рассмотрению дела.

Решение суда в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу направляется для устранения допущенных нарушений закона лицу или органу, действия, которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган. Суд и гражданин должны быть извещены в течение месяца об исполнении решения суда.

67. В Федеральном законе «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и в ГПК устанавливаются сроки подачи заявлений (жалоб) о нарушениях избирательных прав граждан и сроки рассмотрения этих заявлений (жалоб)20.

В какие сроки могут быть поданы заявления в суд?

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 либо избирательных прав заявителя. Это общий срок, установленный для подачи подобных заявлений. По заявлениям, касающимся решений избирательных комиссий о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) установлены сокращенные сроки. Такие заявления, в отличие от общего порядка, могут быть поданы лишь в течение 10 дней со дня принятия избирательной комиссией соответствующего решения, но не позднее чем за 8 дней до дня голосования. Если нарушения избирательных прав, имевшие место в период избирательной кампании, обжалуются после опубликования результатов выборов, соответствующие заявления могут быть поданы в суд в течение одного года со дня опубликования результатов выборов (пп. 2, 3, 5 ст. 78 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», п. 1 ст. 260 ГПК).

При подаче заявлений (жалоб) в вышестоящую избирательную комиссию из указанных сроков применяется только десятидневный срок, касающийся обжалования решений избирательных комиссий о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов) (п. 2 ст. 78 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав...»).

В какие сроки рассматриваются заявления, поданные в суд?

Общий срок рассмотрения заявлений (жалоб), поступивших в ходе избирательной кампании, составляет пять дней как для судов, так и для избирательных комиссий. В то же время пунктом 4 статьи 78 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», пунктами 1-3 статьи 260 ГПК предусмотрены и специальные сроки. Так, в случае поступления жалобы менее чем за 5 дней до дня голосования решение по данной жалобе принимается не позднее дня, предшествующего дню голосования. При поступлении жалобы в день голосования или в день, следующий за днем голосования, решение принимается немедленно. Если факты, содержащиеся в жалобах, требуют дополнительной проверки, решения по ним принимаются не позднее чем в 10-дневный срок.

Решение суда по заявлениям об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) должно быть принято не позднее чем за 5 дней до дня голосования (п. 5 ст. 78 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»).

68. Производство в третейском суде осуществляется при наличии заключённого между сторонами третейского соглашения о передаче спора на разрешение конкретного третейского суда, которое заключается сторонами в письменной форме.

Разрешение споров в третейском суде осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон. Каждой стороне предоставлены равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и законных интересов.

Положение о третейском суде предоставляет гражданам возможность передать любой возникший между ними спор на рассмотрение данного суда. Исключение составляют споры, вытекающие из трудовых и семейных отношений. Он организуется по соглашению всех участников спора и компетентен рассматривать спор только при условии, если между сторонами был заключен договор о его передаче на разрешение этого суда. Такое соглашение называют третейской записью. Рассмотрение дед происходит бесплатно. Договор составляется в письменной форме и подписывается всеми лицами, участвующими в споре. Несоблюдение формы влечет за собой признание его недействительным. Вместе с тем, не исключена возможность его заключения и упрощенным путем - без подписания единого документа. Наконец, соглашение может быть оформлено в виде отдельного документа либо в виде оговорки в основном договоре.

69.Особым производством называется не связанное с разрешени­ем спора о праве судебное установление юридических фактов или состояний, а также контроль за правомерностью органов но­тариата и загса. Устраняя правовую неопределенность или неточность, решение суда по делу особого производства способствует предотвращению правовых конфликтов.

Особое производство несовместимо со спором о праве.Возник­новение спора, подведомственного суду, влечет оставление подан­ного заявления без рассмотрения, а заинтересованным лицам разъясняется право на обращение с иском в обычном порядке. Отсутствие спора о праве предопределяет отсутствие сторон с противоположными интересами.Лицо, возбудившее дело в порядке особого производства, называется заявителем.Заявите­ли относятся к лицам участвовавшим в деле. Заявле­ние в отличие от иска не направлено против каких-либо конкрет­ных лиц, ибо защиты нарушенного или оспариваемого права не требуется. Если решение по делу может отразиться на правах иных организаций или граждан, то они участвуют в процессе в качестве заинтересованных лиц.

Отсутствие правового спора и сторон в особом производстве де­лает невозможным предъявление встречного иска, замену сторон, заключение мирового соглашения, обращение в третейский суд и т. д. В то же время не исключается совместное обращение к суду нескольких лиц, связанных общими интересами (соучастие).

Впорядке особого производства рассматриваются дела: 1)об установлении фактов, имеющих юридическое значение; 2)об усыновлении (удочерении) ребенка; 3)о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении граждан и на умершим; 4)об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами; 5)об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эман­сипация); 6)о признании движимой вещи бесхозяйной и признание права муници­пальной собственности на бесхозяйную 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 внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния; 10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении; 11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Однако перечень дел особого производства, содержащийся в ч. 1 ст. 262 ГПК, не является исчерпывающим. Часть 2 указанной ста­тьи прямо устанавливает, что федеральными законами к рассмот­рению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. В частности, в самом ГПКк делам особого производства отнесены также дела об отмене ограничения гражданина в дееспо­собности и дела о признании гражданина дееспо­собным.

70. **Дела, подлежащие рассмотрению в порядке особого производства**

Согласно ст. 245 ГПК в порядке особого производства подлежат рассмотрению дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение; о признании граждан безвестно отсутствующими и объявлении умершими; о признании граждан ограниченно дееспособными или недееспособными; об установлении усыновления (удочерения) ребенка; о признании имущества бесхозяйным; об установлении неправильностей записи в книгах актов гражданского состояния; по жалобам на неправильность нотариальных действий или на отказ в их совершении; о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство).

Но этот перечень не носит исчерпывающего характера, и суд может рассматривать иные дела, например, о признании выздоровевшего гражданина дееспособным и об отмене ограничения дееспособности (ст. 263 ГПК), эмансипации (ст. 27 ГК РФ) и др.

71. Суды в РФ рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится на территории РФ или гражданин-ответчик имеет место жительства в РФ. Суды в РФ вправе рассматривать дела с участием иност­ранных лиц в случае, если: 1)орган управления, филиал или представительство инос­транного лица находится на территории РФ; 2)ответчик имеет имущество на территории РФ; 3)по делу о взыскании алиментов и об установлении от­цовства истец имеет место жительства в РФ; 4)по делу о возмещении вреда, причиненного поврежде­нием здоровья или смертью кормильца, вред причинен на территории РФ или истец имеет место жительства в РФ; 5)по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие, послужившее основанием для предъявления требо­вания о возмещении вреда, имело место на территории РФ; 6)иск вытекает из договора, по которому полное или час­тичное исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ; 7)иск вытекает из неосновательного обогащения, имев­шего место на территории РФ; 8)по делу о расторжении брака истец имеет место жи­тельства в РФ или хотя бы один из супругов является рос­сийским гражданином; 9)по делу о защите чести, достоинства и деловой репута­ции истец имеет место жительства в РФ.

К исключительной подсудности судов в РФ относятся: 1)дела о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории РФ; 2)дела по спорам, возникающим из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории РФ; 3)деда о расторжении брака российских граждан с иност­ранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в РФ; 4)дела, возникающие из публичных правоотношений. Суды в РФ рассматривают дела особого производства в случае, если: 1)заявитель по делу об установлении факта, имеющего Юридическое значение, имеет место жительства в РФ или Факт, который необходимо установить, имел место на терри­тории РФ; 2)гражданин, в отношении которого подается заявление °б усыновлении (удочерении), об ограничении дееспособности гражданина или о признании его недееспособным, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным о принудительной госпитализации в психиатрический стацио­нар, о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, о при­нудительном психиатрическом освидетельствовании, является российским гражданином или имеет место жительства в РФ; 3)лицо, в отношении которого подается заявление о при­знании безвестно отсутствующим или об объявлении умер­шим, является российским гражданином либо имело послед­нее известное место жительства в РФ и при этом от разреше­ния данного вопроса зависит установление прав и обязанно­стей граждан, имеющих место жительства в РФ, организа­ций, имеющих место нахождения в РФ; 4)подано заявление о признании вещи, находящейся на территории РФ, бесхозяйной или о признании права муни­ципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, находящуюся на территории РФ; 5)подано заявление о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги, выданных гражданином или гражданину, имеющим место жительства в РФ, либо организацией или организации, находящимся на территории РФ, и о восста­новлении прав по ним.

По делу с участием иностранного лица стороны вправе договориться об изменении подсудности дела до принятия его судом к своему производству. Подсудность дел с участи­ем иностранных лиц, установленная как исключительная подсудность, а также по делам, подсудным Верховному Суду РФ, верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа, не может быть изменена по соглашению сторон.

Дело, принятое судом в РФ к производству с соблюдени­ем правил подсудности, разрешается им по существу, если даже в связи с изменением гражданства, места жительства или места нахождения сторон либо иными обстоятельствами оно стало подсудно суду другой страны.

Суд в РФ отказывает в принятии искового заявления к производству или прекращает производство по делу, если имеется решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, принятое иност­ранным судом, с которым имеется международный договор РФ, предусматривающий взаимное признание и исполнение решений суда. Суд в РФ возвращает исковое заявление или оставляет заявление без рассмотрения, если в иностранном суде, решение которого подлежит признанию или исполне­нию на территории РФ, ранее было возбуждено дело по спо­ру между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Суды в РФ в соответствии с международным договором РФ или федеральным законом могут производить осмотры на месте, экспертные исследования, осуществлять вручение извещений и других документов, получение объяснений сто­рон и показаний свидетелей, а также обращаться с такими же поручениями в иностранные суды.

Документы, выданные, составленные или удостоверен­ные в соответствии с иностранным правом компетентными органами иностранных государств вне пределов РФ в отно­шении российских граждан или организаций либо иностран­ных лиц, принимаются судами в РФ при наличии легализа­ции, переведенные на русский язык и надлежащим образом заверенные.

72. Наложение взыскания на денежные средства

При обращении взыскания на безналичные денежные средства пристав направляет в кредитные организации исполнительные документы. Кредитная организация, списав со счета должника положенную сумму, возвращает в ССП документ с отметками о суммах и датах переводов. Если денег на счете нет или недостаточно, документ возвращается в ССП с соответствующими отметками.

Пристав не имеет права налагать арест на весь счет должника и на сумму большую, чем указано в исполнительных документах. Такие действия незаконны, и должник может их с успехом обжаловать, сославшись на указания высших судебных инстанций6.

Теперь разберем порядок обращения взыскания на наличные денежные средства. Запросив от должника кассовую книгу и первичные документы учета, судебный пристав может установить, что деньги для погашения долга у организации есть и что эти деньги — наличные. В этом случае судебный пристав может осмотреть помещение кассы и сейф. Найденные деньги приставом изымаются по квитанционной книжке. Одновременно составляется и акт изъятия. В нем указывается номер квитанции.

Если списанных банком и изъятых у должника наличных денежных средств недостаточно, то судебный пристав-исполнитель может оставить на предприятии требование о перечислении поступающих в кассу денежных средств на депозитный счет подразделения ССП для погашения долга. Пример Судебный пристав-исполнитель установил, что у ОАО-должника нет средств на расчетных счетах в банках, но в кассу ОАО регулярно поступают и затем расходуются наличные денежные средства. Пристав решил, что этих средств через некоторое время наберется достаточно для исполнения судебного решения, и наложил арест на расходные операции из кассы должника, запретив последнему без письменного разрешения пристава-исполнителя расходовать 50 % от каждой суммы наличных денежных средств, поступивших в кассу. Кроме того, должника обязали сдавать в подразделение ССП 50 % от общей суммы наличных денежных средств, поступивших в кассу за неделю. Отчитываться перед приставом должнику следовало еженедельно при помощи кассовой книги.

Если ни на банковских счетах, ни в сейфах должника нет денег или их не хватает для расплаты с кредитором, то взыскание обращается на иное имущество организации или предпринимателя. При этом для пристава не имеет значения, где и в чьем распоряжении (пользовании) это имущество фактически находится.

73. Участниками исполнительного производства являются стороны, орган судебного исполнения, суд, прокурор, представители сторон, а также некоторые другие лица, либо принимающие участие при исполнении отдельных видов правоприменительных актов (органы опеки и попечительства), либо содействующие процессу принудительного исполнения (переводчик, понятые, специалисты, хранители арестованного имущества).

В соответствии со ст. 29 Закона сторонами в исполнительном производстве являются взыскатель и должник. Взыскатель - гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. Должник - гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершать определенные действия (передать денежные средства, имущество и др.) или воздержаться от их совершения.

74. Понятой привлекается для удостоверения факта, содержания и результатов исполнительных действий, при совершении которых он присутствовал. Он обязан подтвердить эти обстоятельства своей подписью в акте соответствующего действия.

Понятой вправе знать, для каких исполнительных действий он приглашается, на основании какого исполнительного документа они выполняются, а также делать замечания по поводу совершенных действий. Замечания понятого подлежат занесению в акт исполнительного действия, которые он обязан удостоверить своей подписью. По желанию понятого указанные замечания могут им заноситься собственноручно. Перед началом действий судебный пристав-исполнитель разъясняет им их права и обязанности. Они также имеют право на компенсацию расходов, понесенных ими в связи с исполнением обязанностей понятых. Указанные расходы относятся к расходам по совершению исполнительных действий.

75. Обращение взыскания на имущество должника состоит из его ареста (описи), изъятия и принудительной реализации (ст. 46 Закона).

Взыскание обращается на имущество, принадлежащее лично должнику, а также на его долю в общей собственности, в совместной собственности супругов, в имуществе крестьянского (фермерского) хозяйства, в пределах, необходимых для удовлетворения требований по исполнительному документу и возмещения расходов по исполнению.

Гражданин несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением того, на которое по закону не может быть обращено взыскание (Приложение № 1 к ГПК).

В первую очередь взыскание обращается на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находящиеся в банках и иных кредитных организациях. Наличные денежные средства, обнаруженные у должника, изымаются и вносятся на депозитный счет подразделения службы приставов.

При наличии сведений об имеющихся у должника денежных средствах и иных ценностях, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на них налагается арест.

Если данных о наличии или об отсутствии у должника-организации счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях не имеется, судебный пристав-исполнитель запрашивает указанные сведения у налоговых органов, которые обязаны в трехдневный срок представить судебному приставу-исполнителю необходимую информацию. Такая же информация может быть представлена взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком давности.

На другие ценности налагается арест, они изымаются у должника, передаются на хранение и затем реализуются в общем порядке (за исключением ценностей, изъятых из гражданского оборота). При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на иное принадлежащее ему имущество. При этом должник вправе указать те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь. Окончательно очередность обращения взыскания на его денежные средства и иное имущество устанавливается судебным приставом-исполнителем.

Взыскание на имущество должника, в том числе на денежные средства и иные ценности, обращается в том размере и объеме, которые необходимы для исполнения с учетом взыскания исполнительного сбора и расходов по совершению исполнительных действий.

Сам судебный пристав определить эту долю не может. Поэтому он вправе, наложив арест на общее имущество, обратиться в суд с заявлением об определении такой доли в порядке изменения способа исполнения решения. До разрешения данного вопроса судом исполнение может быть отложено (ст. 18, 19 Закона),

76. Обращение взыскания на заработную плату

Прежде всего взыскание на заработную плату обращается лишь в случаях, прямо предусмотренных в Законе. Так, согласно ст. 64 Закона взыскание на заработную плату и иные виды доходов (например, стипендии, пенсии, вознаграждения за использование автором своего авторского права и т.п.) должника обращается в случаях исполнения решения о взыскании периодических платежей; взыскания суммы, не превышающей двух минимальных размеров оплаты труда; отсутствия у должника имущества или недостаточности имущества для полного погашения взыскиваемых сумм.

Размер удержаний из заработной платы и иных видов доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов. С осужденного к исправительным работам взыскание по исполнительным документам должно производиться из всего заработка без учета удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда, С осужденных, отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также с лиц, находящихся в наркологических отделениях, психиатрических диспансеров и стационарных лечебных учреждениях, взыскание производится из всего заработка без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях.

Однако должнику при любых обстоятельствах гарантируется определенный минимум заработной платы, на который взыскание не обращается. При исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 50 процентов заработной платы и приравненных к ней платежей и выдач до полного погашения взыскиваемых сумм, а при удержании по нескольким исполнительным документам за ним должно быть сохранено 50 процентов заработка.

Вышеуказанные ограничения размера удержаний не применяются при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, и возмещении за ущерб, причиненный преступлением. В этих случаях размер удержаний из заработной платы и приравненных к ней платежей и выдач не может превышать 70 процентов.

На отдельные виды доходов взыскание обращается только по обязательствам, прямо указанным в законе. Так, на пособия по социальному страхованию (при временной нетрудоспособности, по беременности и родам, уходу за ребенком в период частично оплачиваемого отпуска и другим), а также на пособия по безработице взыскание налагается только по решению суда, судебному приказу о взыскании алиментов либо по нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов или по решению суда о возмещении вреда, причиненного здоровью, и возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

Наконец, есть доходы, на которые ни при каких обстоятельствах нельзя обращать взыскание. К ним относятся денежные суммы, выплачиваемые:

в возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина, а также лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца либо лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

в связи с рождением ребенка; многодетным матерям; одиноким отцу или матери; на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; пенсионерам и инвалидам I группы по уходу за ними; потерпевшим на дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование и расходы по уходу за ними в случае причинения вреда здоровью; по алиментным обязательствам;

за работу с вредными условиями труда или в экстремальных ситуациях, а также гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС, и в иных случаях, установленных законодательством Российской Федерации;

организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака, а также на выходное пособие, выплачиваемое при увольнении работ

77. Реализация арестованного имущества

Реализация арестованного имущества, независимо от оснований ареста и видов имущества за исключением имущества, изъятого по закону из оборота, производится судебным исполнителем, торговыми организациями, финансовыми органами, банками и иными кредитными организациями, путем его продажи в двухмесячный срок со дня наложения ареста, если иное не предусмотрено федеральным законом.

При наложении ареста на недвижимое имущество судебный пристав обязан проверить по данным государственной регистрации лиц, имеющих какие-либо права на недвижимое имущество. К числу таких прав относятся право собственности и другие вещные права (оперативного управления, хозяйственного ведения), а также обременения - прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда. Стоимость строения определяется специалистом либо группой специалистов (комиссионно). В зависимости от оценки, размера взыскания и принадлежности строения оно вносится в опись полностью либо его отдельная часть. В описи также указываются сведения о месте нахождения строения, размерах и границах земельного участка, наименование акта, подтверждающего право собсвенности должника. Арест, налагаемый на недвижимость, подлежит обязательной государственной регистрации в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 21 июля 1997 "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

Правила проведения торгов установлены ст. 447-449 ГК РФ. В качестве организатора торгов может выступать специализированная организация, действующая на основании договора с Федеральным долговым центром при Правительстве РФ.

Реализация конфискованных или арестованных акций акционерных обществ осуществляется исключительно Российским фондом федерального имущества и его территориальными отделениями.

78. Распределение сумм между взыскателями

В отношении одного и того же должника одновременно может быть предъявлено к исполнению несколько исполнительных документов. Из денежной суммы (в том числе полученной путем реализации имущества), взысканной судебным приставом-исполнителем с должника, оплачивается исполнительский сбор, погашаются штрафы, наложенные на него в процессе исполнения, возмещаются расходы по совершению исполнительских действий. Оставшаяся денежная сумма используется для удовлетворения требований взыскателя. Денежная сумма, оставшаяся после удовлетворения всех требований взыскателя, возвращается должнику.

При недостаточности взысканной с должника денежной суммы для удовлетворения всех требований по исполнительным документам указанная сумма распределяется между взыскателями в порядке очередности, установленной Законом. Различается 5 очередей взыскания. Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди. При недостаточности взысканной денежной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому изыскателю сумме.

В соответствии со ст. 78 Закона в первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов, возмещению вреда, причиненного здоровью. а также возмещению вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

Во вторую очередь удовлетворяются требования работников, вытекающие из трудовых правоотношений; членов производственных кооперативов, связанные с их трудом в этих организациях; а также требования по оплате оказанной адвокатами юридической помощи; выплате вознаграждения, причитающегося автору за использование его произведения, за использование открытия, изобретения, полезной модели, промышленного образца, на которые выданы соответствующие свидетельства.

В третью очередь - требования по отчислениям в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и Государственный фонд занятости населения РФ.

В четвертую очередь - требования по платежам в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды, отчисления в которые не предусмотрены третьей очередью.

В пятую очередь - все остальные требования в порядке поступления исполнительных документов.

В соответствии со ст. 55 Закона в случаях, когда в подразделении в отношении одного и того же должника возбуждено несколько исполнительных производств, они объединяются в сводное производство, и на имущество должника в пределах общей суммы взыскания, исполнительского сбора и предполагаемых расходов по совершению исполнительных действий налагается арест, позволяющий исполнить исполнительный документ вне зависимости от арестов имущества должника, произведенных в обеспечение другого иска (исков).

Исполнение решения, обязывающего должника совершить определенные действия.

79. Исполнительное производство возбуждается предъявлением исполнительных документов к взысканию **Исполнительные документы** – указанные в законе документы, подлежащие принудительному исполнению судебным приставом-исполнителем в порядке, предусмотренном законом, в случае неисполнения его должником в добровольном порядке



Исполнительными документами являются:

исполнительный лист (он выдается судами и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов, решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, решений иностранных судов и арбитражей, решений межгосударственных органов по защите прав и свобод человека); судебные приказы; нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов; удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемые на основании ее решений; оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя; постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях; постановления судебного пристава-исполнителя; постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

**В исполнительном документе обязательно должны быть указаны:**

1) наименование суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ;

2) дело или материалы, по которым выдан исполнительный документ, и их номера;

3) дата принятия судебного акта или акта другого органа, подлежащего исполнению;

4) наименования взыскателя-организации и должника-организации, их адреса; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата и место рождения должника-гражданина и место его работы;

5) резолютивная часть судебного акта или акта другого органа;

6) дата вступления в силу судебного акта или акта другого органа;

7) дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению.

Исполнительные документы должны быть предъявлены к исполнению в установленные законом сроки. **Исполнительные листы, выдаваемые:**

1) на основании судебных актов судов общей юрисдикции, – предъявляются к исполнению в течение 3 лет;

2) на основании судебных актов арбитражных судов, решений международного коммерческого арбитража, иных третейских судов, – в течение 6 месяцев;

3) на основании удостоверения комиссий по трудовым спорам, постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, – в течение 3 месяцев



**Нарушение этих сроков** влечет возвращение исполнительного документа без исполнения. **Восстановление пропущенных сроков** возможно, если они были пропущены по уважительным причинам



80-83.В качестве судов надзорной инстанции действуют: президиумы верховных судов республик, краевых, областных судов, су­дов городов федерального значения, суда автономной области, судов ав­тономных округов; судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ; Президиум Верховного Суда РФ.

Поскольку суд надзорной инстанции выполняет функции кон­троля, то дела рассматриваются постоянными судьями, коллеги­альный состав которых определяется в зависимости оттого, какой орган действует. Судебная коллегия Верховного Суда РФ в порядке надзора рассматривает дела в составе трех постоянных судей (ими могут быть Председатель Верховного Суда, его заместитель или члены суда). Заседания президиумов судов правомочны при нали­чии большинства членов президиума, с тем, однако, чтобы их было не менее трех. Прокурор участвует в судебно-надзорном рассмот­рении дел, если он является лицом, участвующим в деле. Дела рас­сматриваются судом надзорной инстанции в судебном заседании не более чем месяц, а в Верховном Суде РФ не более чем два меся­ца со дня вынесения судьей определения. Судья, участвующий в рассмотрении дела по первой или второй инстанции, не вправе после этого повторно принять участие в ра­боте суда надзорной инстанции.

В подготовительной части заседания председательствующий выясняет, кто из лиц, извещенных о времени и месте рассмотрения дела, явился в заседание, объявляет состав суда, после чего реша­ется вопрос об отводах. Затем приглашенным в заседание лицам разъясняются их права и обязанности. Далее суд обсуждает посту­пившие ходатайства и заявления присутствующих в судебном засе­дании.

Вторая часть заседания — рассмотрение материалов дела — начинается докладом судьи. Дело, рассматриваемое в порядке надзора в президиуме соответствующего суда, докладывается председа­телем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела дру­гим судьей этого суда. В Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ дело докладывается одним из судей коллегии. Докладчик излагает об­стоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления прокурора и определения суда о возбуждении надзорного производства. Су­дьи могут задать вопросы докладчику.

Лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подав­шие жалобу или представление прокурора, если они явились в су­дебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее надзорную жалобу или представление прокурора.

По результатам рассмотрения дела суд надзорной инстанции выносит определение. При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном коли­честве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление про­курора считаются отклоненными. О вынесенном судом надзорной инстанции определении сообщается лицам, участвующим в деле.

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.

84.Решения, определения и постановления, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам. Основаниями для их пересмотра являются: 1)существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю; 2)заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное за­ключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальси­фикация доказательств, повлекшие за собой принятие неза­конного или необоснованного решения, определения суда и установленные вступившим в законную силу приговором суда; 3)преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей; преступления судей, совершенные при рас­смотрении и разрешении данного дела и установленные всту­пившим в законную силу приговором суда; 4)отмена решения, приговора или определения суда либо поста­новления государственного органа или органа местного само­управления, послуживших основанием для принятия решения или определения суда.

Право возбудить производство по пересмотру дела по вновь от­крывшимся обстоятельствам принадлежит сторонам, прокурору, другим лицам, участвующим в деле.

Право на подачу заявления о пересмотре дела сохраняется в течение трехмесячного срока со дня открытия обстоятельства, служащего основанием для пересмотра дела. В случае пропуска указанного срока по уважительным причинам суд может вос­становить его по просьбе заявителя. Заявление о пересмотре дела подается в суд, вынесший реше­ние, определение или постановление.

После принятия заявления о пересмотре дела судья извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания, но их неявка не препятствует судопроизводству.

Суд устанавливает, имеется ли в действительности вновь от­крывшееся обстоятельство и настолько ли оно существенно, что вызывает необходимость пересмотра дела. В зависимости от этого суд либо удовлетворяет заявление и отменяет ранее вынесенные решение, определение, постановление, либо отка­зывает в пересмотре дела.

Определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре решения, определения, постановления по вновь открывшимся обстоятельствам обжалованию не подлежит. Определение об отказе в пересмотре дела может быть обжало­вано в вышестоящий суд.

В случае отмены решения, определения, постановления пол­ностью возобновляется производство по делу.Если прежнее решение, определение, постановление было ис­полнено, а в результате нового рассмотрения дела суд придет к совершенно иным выводам, он должен обсудить вопрос о по­вороте исполнения решения

85. Третейский суд- это суд, избранный по соглашению сторон для разрешения конкретного, уже возникшего спора гражданско-правового характера с обязательством подчиниться решению этого суда.

Сущность третейского разбирательствазаключается в том, что обе стороны добровольно доверяют разрешение спора и выне­сение решения третьим лицам (отсюда и название - третей­ский суд). Спор, возникающий из граждан­ских правоотношений, может быть передан сторонами на рас­смотрение третейского суда, если иное не установлено феде­ральным законом.

Третейский суд может быть образован для разрешения лишь одного конкретного спора между гражданами либо между ор­ганизациями. Но наряду с этим существуют и постоянно дей­ствующие третейские суды. В настоящее время при Торгово-промышленной палате РФ **(**ТПП)имеются три постоянно действующих третейских суда: Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС), Морская арбитражная комиссия (МАК) и Третейский суд для разрешения экономических споров.

При третейской разбирательстве споров граждансоглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда оформляется в виде письменного договора - третейского соглашения. Третейский суд образуется по выбору сторон в составе не­скольких судей. Число судей должно быть нечетным. Если стороны не договорились об ином или правилами постоянно действующего третейского суда не определено число третей­ских судей, то для разрешения конкретного спора избираются (назначаются) три третейских судьи.

Расходы, связанные с разрешением спора в третейском суде, включают в себя: 1)гонорары третейских судей; 2)расходы, понесенные третейскими судьями, в том числе расхо­ды на оплату проезда к месту рассмотрения спора; 3)суммы, подлежащие выплате экспертам и переводчикам; 4)расходы, понесенные третейскими судьями в связи с осмотром и исследованием письменных и вещественных доказательств на месте их нахождения; 5)расходы, понесенные свидетелями; 6)расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда; 7)расходы на организационное, материальное и иное обеспече­ние третейского разбирательства; 8)иные расходы, определяемые третейским судом.

Если правилами постоянно действующего третейского суда не определено, что стороны несут вышеперечисленные расходы, то эти расходы включаются в состав расходов постоянно дей­ствующего третейского суда (третейский сбор).

Решение третейского суда выносится большинством голосов, излагается письменно и подписывается всеми судьями. Отказ кого-либо из судей от подписи и особое мнение судьи отмеча­ются на самом решении. Решение третейского суда объявляется сторонам в заседании суда, о чем стороны расписываются на самом решении. После окончания третейского разбирательства все делопроиз­водство третейского суда должно передаваться на хранение в суд того района, где происходило третейское разбирательство. Если должник не исполняет добровольно решения третейского суда, взыскатель (истец) может обратиться в этот суд с прось­бой о выдаче исполнительного листа. При выдаче исполни­тельного листа судья проверяет законность решения.

При третейском разбирательстве экономических споров между организациямипорядок организации, деятельности и разреше­ния споров постоянно действующими третейскими судами оп­ределяется правилами, установленными создавшими их орга­нами.

Стороны могут заключить соглашение о передаче на рассмот­рение третейского суда конкретного спора, определенных кате­горий или всех споров, которые возникли или могут возникнуть между ними, независимо от характера правоотношений. Соглашение заключается в любой письменной форме.

86. статья 215. Суд обязан приостановить производство по делу в случае:

смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями;

признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;

участия ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;

невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве;

обращения суда в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции Российской Федерации.

Статья 216. Суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случае:

нахождения стороны в лечебном учреждении;

розыска ответчика;

назначения судом экспертизы;

назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

направления судом судебного поручения в соответствии со статьей 62 настоящего Кодекса.

87. Доказывание в арбитражном процессе можно подразделить на два вида:

1) доказывание относительно всего дела;

2) доказывание относительно отдельных юридических фактов.

Например, принятие мер обеспечения иска предполагает, что их непринятие может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта. Следовательно, в суде лицо, ходатайствующее об обеспечении иска, должно подтвердить, что непринятие мер может затруднить или сделать невозможным последующее исполнение акта суда. Или другой пример: в ходатайстве об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины должны быть приведены мотивы и приложены доказательства, подтверждающие данную просьбу.

Объектом доказывания для совершения отдельного процессуального действия являются обстоятельства, подлежащие установлению в соответствии с требованиями, как правило, арбитражного процессуального законодательства. Объект доказывания по делу в целом представляет собой предмет доказывания.

Важным аспектом арбитражного процессуального доказывания является его осуществление в процессуальной форме, свойственной для всего арбитражного судопроизводства и для доказывания как его части. И.В. Решетникова выделяет следующие черты процессуальной формы доказывания:

1) законодательная урегулированность. Вопросы доказывания в арбитражном процессе регламентируются законом, прежде всего АПК РФ. Однако существенной особенностью законодательного регулирования доказывания является сочетание процессуальных и материально-правовых источников. Например, предмет доказывания по конкретным делам, правовые презумпции, допустимость доказательств и многое другое регулируются нормами материального права. Общие же положения о процедуре доказывания закреплены в АПК РФ;

2) детальность правовой регламентации. Как последовательность действий по доказыванию, так и их содержание подробно регламентируются нормами права;

3) универсальность процессуальной формы доказывания. Доказывание рассчитано на весь арбитражный процесс. Например, в любой стадии арбитражного судопроизводства объект доказывания, как было отмечено ранее, включает обоснование отдельных юридических фактов, необходимых для совершения определенных процессуальных действий;

4) императивность процессуальной формы доказывания - важный элемент, определяющий специфику процедуры доказывания. Императивность характерна для отношений суда и других субъектов доказывания. Применительно к процессуальной форме императивность означает обязательность нормативных предписаний для всех субъектов доказывания без исключения. Нарушение нормативных предписаний в области доказывания неизбежно вызывает неблагоприятные последствия для всех субъектов;

5) подчиненность доказывания принципам арбитражного процесса. Доказывание - гибкий правовой институт, содержание которого зависит от принципов судопроизводства. В классическом следственном гражданском процессе царил принцип письменного процесса, не было представительства, состязательности. В итоге одним полновластным субъектом доказывания был суд. Состязательный процесс отличается устностью, наличием представительства, отсюда расширение круга субъектов доказывания, где каждый играет определенную законом роль См: Доказывание и доказательства в арбитражном процессе.

88. 1. Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем. Исковое заявление также может быть подано в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет.

2. В исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

2) наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца;

3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;

4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам - требования к каждому из них;

5) обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;

10) перечень прилагаемых документов.

В заявлении должны быть указаны и иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц.

3. Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

89. Принципы арбитражного процессуального права – это закрепленные в нормах арбитражного процессуального права руководящие начала и основополагающие идеи, касающиеся отправления правосудия в сфере хозяйственной юрисдикции, и отражающие особенности данной отрасли права.

Принципы арбитражного процессуального права взаимосвязаны между собой. Одни принципы развивают и дополняют положения других. В иных случаях одни принципы являются гарантиями других, способствуют претворению их в практику.

Основные классификации принципов арбитражного процесса:

- по функциональному признаку. Это судоустройственные (организационные) и судопроизводственные (функциональные);

- по сфере действия – общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы отдельных институтов арбитражного процессуального права:

1. Сочетание единоличного и коллегиального рассмотрения арбитражных дел (ст. 17 Арбитражного Процессуального кодекса)

2. Судопроизводство ведется на русском языке (ст.12 Арбитражного Процессуального кодекса)

3. Непосредственность судебного разбирательства (ст.10 Арбитражного Процессуального кодекса)

4. Неизменность судей при судебном разбирательстве.

5. Принцип обязательности судебных актов арбитражного суда (ст.7 Закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации», ст. 16 и 330 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

- по правовому источнику - закрепленные в законе и конституционные:

1. Осуществления правосудия только судом (ст. 118 Конституции). В соответствии со ст. 127 Конституции Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

2. Гласность судебного разбирательства (ст.123 Конституции РФ и ст. 11 Арбитражного Процессуального кодекса)

3. Независимость судей и подчинение их только Конституции и федеральным законам (ст.120 Конституции РФ)

4. Несменяемость судей.

Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены не иначе как в порядке и по основаниям, установленным федеральным законом (ст. 121 Конституции РФ). Федеральный Конституционный Закон « О судебной системе» в ст. 15 закрепляет, что судья не может быть назначен на другую должность или в другой суд без его согласия. Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены только по решению соответствующей квалификационной коллег

90. Арбитражные суды в РФ являются федеральными судами и входят в судебную систему РФ. Арбитражные суды в РФ осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел.

Основными задачами арбитражных судов в РФ при рассмотрении подведомственных им споров являются:

Защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Деятельность арбитражных судов в РФ строится на основе принципов законности, независимости судей, равенства организаций и граждан перед законом и судом, состязательности и равноправия сторон, гласности разбирательства дел.

В субъектах Российской Федерации действуют арбитражные суды республик, краев, областей, городов Федерального значения, автономной области и автономных округов.

На территориях нескольких субъектов Российской Федерации судебную власть может осуществлять один арбитражный суд. Судебную власть на территории одного субъекта Российской Федерации могут осуществлять несколько арбитражных судов.

Арбитражные суды в Российской Федерации создаются федеральным законом.

91. Субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на четыре группы:

1 арбитражные суды как органы, разрешающие споры;

2 лица, участвующие в деле, защищающие свои либо чужие права и законные интересы и

имеющие юридическую заинтересованность в исходе арбитражного процесса;

3 представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в

деле и представляют их интересы в арбитражном суде;

4 лица, содействующие деятельности арбитражного суда в силу обязанностей по

представлению доказательственной информации и в иных случаях (свидетели, эксперты, переводчики и

т.д.).

92. Под пересмотром решений арбитражного суда в апелляционной, кассационной, надзорной инстанциях, а также по вновь открывшимся обстоятельствам, понимается установленный порядок проверки их законности и обоснованности, исправления допущенных ошибок.

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 (часть 2 статьи 257 АПК РФ).

В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции (часть 3 статьи 257 АПК РФ).

Согласно части 1 статьи 259 АПК РФ апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен настоящим Кодексом.

Заявление о пересмотре судебного акта в порядке надзора направляется непосредственно в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в письменной форме, подписанное лицом, ходатайствующим о пересмотре судебного акта, или его представителем.

Заявление и прилагаемые к нему документы направляются в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации с копиями в количестве экземпляров, равным количеству лиц, участвующих в деле.

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

Пересмотр дела в апелляционном порядке происходит по правилам производства в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 318.8 ГПК). Это значит, что обязательным является ведение протокола и участие секретаря судебного заседания (ст. 226, ч. 1 ст. 228 ГПК); действуют сроки рассмотрения гражданских дел в первой инстанции (ст. 99 ГПК); лица, участвующие в деле, имеют право на судебные прения (ст. ст. 185 - 186 ГПК). Представляется, что в отличие от арбитражного процесса, допускающего в ходе рассмотрения дела в апелляционном порядке замену ненадлежащей стороны и вступление в дело (или привлечение) третьих лиц, при апелляционном производстве в районном суде такие действия невозможны. Гарантированное Конституцией РФ право каждого на судебную защиту означает, в частности, также и право на защиту от судебной ошибки. В связи с этим ст. 30 ГПК наделяет всех лиц, участвующих в деле, правом обжаловать решения и определения суда. В арбитражном суде новые участники процесса, вступившие в дело на стадии апелляционного производства, имеют возможность подать кассационную жалобу (ст. 161 АПК). В гражданском процессе такой возможности нет, поскольку постановление суда апелляционной инстанции является окончательным и обжалованию не подлежит (ч. 2 ст. 318.10 ГПК). Поэтому состав лиц, участвующих в деле, в первой и апелляционной инстанциях должен полностью совпадать (за исключением случаев правопреемства).

93. **К подведомственности арбитражного суда** относятся дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений Экономические споры – все споры, подведомственные арбитражному суду, включая как споры, возникающие из гражданских правоотношений, которые традиционно именовались имущественными, так и споры в сфере управления, возникающие из административных правоотношений



Подведомственные дела в первой инстанции арбитражного суда рассматриваются судьей единолично либо коллегиально. Коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе 3 судей или судьи и 2 арбитражных заседателей



Судопроизводство в арбитражных судах ведется в гражданском и административном порядке.

94. При разрешении спора по существу арбитражный суд первой инстанции принимает **решение.**

Решение арбитражного суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции. Решения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия. Решения арбитражного суда по делам об административных правонарушениях, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом или иным федеральным законом, и по другим делам вступают в законную силу в сроки и в порядке, которые установлены настоящим Кодексом или иным федеральным законом.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции. Решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, за исключением решения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

По вопросам, требующим разрешения в ходе судебного разбирательства, арбитражным судом выносится **определение.**

АПК предусмотрены следующие случаи вынесения арбитражным судом определения:

- о разбирательстве дела в закрытом судебном заседании;

- по результатам рассмотрения вопроса о самоотводе или об отводе;

- о передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда;

- о замене ненадлежащего ответчика надлежащим или привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика;

- о вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора;

- о вступлении в дело третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, либо о привлечении третьего лица к участию в деле или об отказе в этом;

- о привлечении переводчика к участию в арбитражном процессе;

- об истребовании доказательств;

- о наложении судебного штрафа;

- о поручении произвести определенные процессуальные действия;

- о приобщении вещественных доказательств к делу;

- о проведении осмотра и исследования на месте;

- по вопросам распоряжения вещественными доказательствами;

- о назначении экспертизы или об отклонении ходатайства о назначении экспертизы;

- по результатам рассмотрения заявления об обеспечении иска;

- о встречном обеспечении иска и т.д.

95-97. Термин «нотариат» многозначен и обозначает одновременно: во-первых, систему органов и должностных лиц (нотариусов и иных лиц, имеющих право выполнения нотариальных функций), наделенных в со­ответствии с законом правом совершения нотариальных действий; во-вторых, отрасль законодательства, нормами которой ре1улируется но­тариальная деятельность; в-третьих, учебный курс, предметом которого является изучение вопро­сов нотариального производства и деятельности его участников в нота­риальной сфере.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, совершают сле­дующие нотариальные действия: 1)удостоверяют сделки; 2)выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуще­стве супругов; 3)налагают и снимают запрещения отчуждения имущества; 4)свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; 5)свидетельствуют подлинность подписи на документах; 6)свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой; 7)удостоверяют факт нахождения гражданина в живых; 8)удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте; 9)удостоверяют тождественность гражданина с липом, изображенным на фотографии; 10)удостоверяют время предъявления документов и т. д.

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных кон­торах*,* совершают те же нотариальные действия, что и нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственно­го имущества. При отсутствии в нотариальном округе государствен­ной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и но­тариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Основы законодательства РФ о нотариате преду­сматривают также возможность совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти.

В частности, в случае отсутствия в населенном пункте нотариу­са должностные лица органов исполнительной власти, уполномо­ченные совершать нотариальные действия, совершают следующие нотариальные действия: 1)удостоверяют завещания; удостоверяют доверенности; 2)принимают меры к охране наследственного имущества; 3)свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; 4)свидетельствуют подлинность подписи на документах.

Подведомственность дел нотариусам и другим лицам, имеющим право совершения нотариальных действий, носит исключительный либо альтернативный характер.

Исключительная подведомственность заключается в наделении полномочием по совершению нотариальных действий только но­тариуса, а альтернативная — в праве совершать определенные юридические действия как нотариусом (путем совершения нота­риального действия в рамках нотариального производства), так и другими органами и лицами (путем совершения юридически зна­чимых действий в рамках определенной юридической процедуры).

Нотариальное производство представляет собой определенную совокупность юридических действий нотариуса и лиц, обратив­шихся за совершением нотариального действия, направленных на совершение определенного нотариального действия.

Признаки нота­риального производства: 1)одним из его субъектов является нотариус; 2)предметом и результатом нотариального производства является совер­шение нотариального действия.