**ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС**

Тема № : «Подведомственность и подсудность»

1. Понятие и виды подведомственности;
2. Подведомственность гражданских дел в судах общей юрисдикции;
3. Понятие и виды подсудности;
4. Родовая подсудность гражданских дел;
5. Территориальная (местная) подсудность;
6. Передача дела из одного суда в другой.

**1. Система юрисдикционных органов.**

Полномочия – разрешение возникающих, в т.ч. между гражданами, споров.

Систему возглавляют суды. Также входят федеральные органы власти, власти субъектов, общественные организации.

Часть 3, ст.46 дает право гражданам России обращаться в международные юрисдикционные органы (международный суд, или суд по правам человека).

Подведомственность – институт в гражданском процессуальном праве, нормы которого позволяют отнести споры к компетенции того, или иного государственного органа (суда, либо органа власти субъекта РФ, либо полуобщественной или общественной организации). Подведомственность, как совокупность признаков гражданского дела или спора, которая позволяет отнести разрешение этого спора либо к суду, либо к иному органу власти и управления.

Подсудность – система признаков или совокупность свойств гражданского дела или спора, которая позволяет отнести разрешение данного спора к одному из судов звеньев Российской Федерации.

Подведомственность более широкое понятие, чем подсудность.

Теория и практика гражданского процесса позволяет выделить несколько видов подведомственности.

Виды:

* императивная подведомственность. Спор рассматривает каким-либо юрисдикционным органом в определенной законом последовательности. Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссией по трудовым спорам и судами. Императивная подведомственность подразделяется на единичную подведомственность (исключительную) и множественную. Например, споры о лишении родительских прав разрешаются только федеральными судами общей юрисдикции; имущественные споры между гражданами могут и третейскими судами.

Виды множественной подведомственности: альтернативная, договорная, императивная и смешанная:

* альтернативная подведомственность. По альтернативной подведомости рассматриваются споры, связанные с нарушением избирательных прав граждан, т.е. человек сам решает обращаться ли ему в суд;
* императивная подведомственность. В императивной подведомственности каждый орган вправе рассмотреть решение предыдущего органа. Каждый последующий суд, наделен правом отменять решения предыдущего;
* договорная подведомственность. Определяется соглашением сторон;
* условная подведомственность. Спор подлежит рассмотрению только при наступлении определенного в законе условия. Орган, который разрешает спор, не вправе проверять правильность решения иного органа, выступающего в качестве условия подведомственности спора.

2. Для того, чтобы выделить виды подведомственности необходимо сформулировать общие правила (критерии). В качестве критерия берется характер правонарушения, состав участников этого спора. Анализ действующего законодательства позволяет сформулировать 5 общих правил подведомственности гражданских дел:

* дела, или споры, о соответствии конституции норм федеральных законов, а также споры между федеральными органами власти и органами власти субъектов российской федерации, споры между высшими органами субъектов федерации отнесены к подведомственности конституционного суда (ст. 125 конституции РФ). Из данного правила видно, что в основу его выделения положен характер спора, а также субъекты;
* дела, возникающие из семейных, трудовых, гражданских и т.д. споров (если хотя бы один участник – гражданин) отнесены к разрешению судами общей юрисдикции (за исключением случаев, указанных в законах). Некоторые дела, по общему правилу, должны были бы рассматриваться в судебном порядке, однако они могут рассматриваться и административными органами (например, инспекции по труду);
* все споры, вытекающие из предпринимательской деятельности, хозяйствующих субъектов, независимо от суммы иска (ст.18 арбитражного кодекса) отнесены к подведомственности Арбитражных судов);
* споры, которые вытекают из административных, финансовых, земельных отношений, отнесены к компетенции вышестоящих органов, если этот спор не отнесен законом к ведению иного органа (например, суда – спор о праве собственности на земельный участок);
* общественные организации, а также третейские суды имеют право решать только те споры, которые прямо законом отнесены к их компетенции.

При рассмотрении того, или иного спора необходимо исходить из следующего – из характера (существа) правоотношения, из состава сторон.

22 ст. Гражданского кодекса определяет общие принципы подведомости дел судам общей юрисдикции. Анализ норм ст. 22 ГПК позволяет определить следующие виды подведомственности гражданских дел:

* исковые дела с участием граждан, органов власти и управления, органов местного самоуправления, о защите нарушенных, или оспариваемых прав и свобод, споры, возникающие из трудовых, гражданских и семейных споров;
* дела приказного производства (ст.22 ГПК);
* дела, возникающие из публично-правовых отношений (ст.245 ГПК);
* дела особого производства (ст.262 ГПК);
* дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче дополнительных исполнительных листов на принудительное исполнение решения судов;
* дела о признании и провидении в исполнение решений иностранных судов;
* когда элементы можно споров можно отнести к различным видам подведомственности, но дело нельзя разделить, то дело относится к подведомственности судов общей юрисдикции.

Кроме ГПК вопросы подведомственности разрешаются в других федеральных законах (например, КоАП). Вопросы о наложении штрафа за административные правонарушения могут рассматриваться административными органами (например, за нарушение правил дорожного движения).

3. В отличие от подведомственности, правило подсудности определяет какой суд вправе разрешить спор.

Подсудность – совокупность признаков гражданского спора позволяет отнести спор к компетенции того, или иного суда. Современная система правосудия относит разрешение споров к судам различных звеньев судебных системы.

Суды первой инстанции рассматривают любой спор по существу с вынесением судебного решения. Суды кассационных и надзорной инстанции пересматривают законность решений судов общей юрисдикции.

В зависимости от содержания и от территории, на которой спор рассматривается, в теории различают два вида подсудности споров судам общей юрисдикции:

* родовая подсудность;
* территориальная.

4. Родовая подсудность – подсудность дел судам, относящихся к РАЗЛИЧНЫМ звеньям судебной системы. Подсудность по вертикали.

ФКЗ от 21 июля 1994 года «О конституционном суде РФ» определил, что Конституционный суд рассматривает споры о соответствии норм конституции РФ. Судьи должны руководствоваться конституцией и правовым сознанием.
Верховный СУД в соответствии с ст.127 ГПК так же выступает как суд первой инстанции, он может рассматривать споры по существу.

Компетенция Верховного суда:

* оспаривание о соответствии конституции ненормативных актов президента РФ и актов палат федерального собрания;
* оспаривание нормативных актов президента и нормативных актов органов власти, но только тех, которые затрагивают интересы граждан;
* дела об оспаривании полномочий судей всех звеньев судебной системы РФ;
* все споры о политических партиях и объединениях (в частности, о приостановлении деятельности, о ликвидации юридических партий, об обжаловании решений ЦИКа);
* дела по спорам, возникающим между федеральными органами власти, споры между субъектами РФ и президентом;
* федеральными законами могут быть отнесены иные споры.

Подсудность судов субъектов РФ:

* дела, связанные с государственной тайной;
* дела об оспаривании нормативных актов органов государственной власти субъектов РФ, но лишь те, которые затрагивают интересы граждан (дела о партиях, СМИ, религиозных организациях).

Исключительно к ведению мирового судьи относятся:

* дела о выдаче приказа (при отсутствии фактического спора);
* дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества, независимо от цены иска;
* иные дела, вытекающие из семейных правоотношений (исключение – оспаривание отцовства и т.д.);
* дела, возникающие из трудовых отношений (за исключением дел о восстановлении на работе);
* дела об определении порядка пользования имуществом.

Анализ подсудности дел мировым судьям позволяет судить о том, что к компетенции мировых судей законодатель отнес споры, не отличающиеся особой сложностью и не затрагивающих прав и свобод граждан.

Правила поведения мирового судьи:

* при объединении нескольких требований эти требования необходимо объединить;
* при подаче встречного иска изменяется подсудность спора, весь спор в целом подлежит рассмотрению вышестоящим судом (обратно вновь направлено быть не может).

Споры о подсудности между мировым судьей и районным судом быть не могут.

Военные суды.

ФКЗ от 23 июня 1999 года «О военных судах» определил подсудными абсолютно все дела о защите нарушенных или оспариваемых прав и свобод военнослужащих, а также призванных на военные сборы. Предметная подсудность не может быть никем изменена. Исходя из предмета подсудности, запрещено изымать дела из нижестоящих судов и рассматривать их в качестве суда первой инстанции.

5. Действующий ГПК позволяет нам различать следующие виды подсудности: общая, территориальная, исключительная, подсудность дел по связи дел, договорная.

Ст. 28 ГПК определяет общую территориальную подсудность. Иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Юридическому лицу – по месту нахождения организации или юридического лица. Место жительства – там где он постоянно или преимущественно проживает. При наличии у гражданина нескольких объектов судом во внимание привлекаются правила регистрации. Местонахождением юридического лица является место регистрации юридического лица.

Обратится в суд, не только по месту нахождения ответчика, но и в другой суд, оговоренный в законе. По этому правилу разрешаются вопросы тогда, когда место жительства неизвестно (обратится в суд по месту нахождения ответчика). Иски к организациям могут предъявляться по месту нахождения филиалов.

**Тема № : «Стороны в гражданском процессе»**

1) Понятие и процессуальное положение сторон;

2) Процессуальное соучастие;

3) Замена ненадлежащей стороны процесса;

4) Процессуальное правопреемство.

1. В гражданском процессе есть лица, участвовавшие в деле, по разрешению гражданского спора. Гражданско-процессуальный закон называет лишь две стороны – истиц и ответчик.

Для сторон характерен личный интерес в деле спора. Этот интерес носит два аспекта – гражданско-правовой и гражданско-процессуальный. Интерес гражданско-правовой – разрешение гражданско-правовых и материальных отношений. Гражданско-правовой – заинтересованность в вынесении решения в пользу одной из сторон.

Для стороны характерно – сторона действует в процессе от своего имени и в защиту своего собственного интереса. Анализ норм ГПК о сторонах речь идет только в исковом производстве. Кроме искового производства существует заявительное производство. Сторонами гражданского процесса является истец и ответчик. В качестве истца или ответчика выступают и физические, и юридические лица. Важно, чтобы сторона имела свой личный интерес в деле и стремилось получить решение в свою пользу.
В теории гражданского процесса различаются две формы участия лица в судопроизводстве. Истец – лицо, обращающее в суд, для защиты своего нарушенного или оспариваемого права. Истцом также будет считаться лицо, в интересах которого кто-то обратился в суд для защиты его нарушенного, или оспариваемого права. В пером случае это лицо начинает процесс, а во втором случае – это лицо допускается судом к судопроизводству.

От понятия истец необходимо отличать группу участников, которым разрешено обращаться в суд для защиты чужих прав. В теории гражданского процесса эти лиц называются процессуальными истцами (прокурор).

В ГПК отсутствует понятие истца, однако можно выделить посредством анализа можно сделать вывод кто является ответчиком. Ответчиком является лицо, на которое указывается как на нарушителя какого-либо субъективного права. Во-вторых, в качестве ответчика признается лицо, которое привлекается судом в качестве предположительного нарушителя какого-либо субъективного права.

Т.о. истец и ответчик являются участниками процесса с диаметрально-противоположными интересами.

Для каждой стороны характерен свой процессуальный статус (совокупность системы процессуальных прав и обязанностей). По смыслу ГПК обе стороны пользуются равными процессуальными правами.

Права истца. Права по распоряжению предметов спора – распорядительные права. Они влияют на прохождение споров в суде. К этой группе правомочий следует отнести: право отказаться от иска; право изменить предмет (право изменить основание иска); право увеличить/уменьшить объем исковых требований. Эти права присущи только истцу.

Права ответчика. Признание гражданского иска; не признать гражданский иск.

Некоторые полномочия могут быть реализованы одновременно двумя сторонами – право заключить мировое соглашение.

Право на подачу встречного иска истцу. С момента предъявления встречного искового требования ответчик становится и истцом и ответчиком (как и истец).

2. В гражданском процессе всего две стороны, однако, в гражданском процессе с каждой стороны могут выступать по нескольку лиц. Теория гражданского процесса выделяет три формы соучастия: активная форма соучастия, пассивная и смешанная.

Для активного соучастия характерно наличие нескольких истцов и одного ответчика. Пассивная – один истец и несколько ответчиков. Для смешанной характерно наличие как нескольких истцов, так и нескольких ответчиков. Вместе с этим анализ ГПК позволяет судить и суд в праве сам (по своей инициативе) объединить в одном споре несколько дел.

Так же соучастие может возникать по желанию одной из сторон.

Закон определяет условия, при которых соучастие становится законным. Предпосылки (основания соучастия):

- единый предмет спора;

- требования должны возникать из одного и того же основания;

- однородность требования.

Соучастие разделяется на два вида – обязательное и факультативное. Обязательное обозначает, что дела подлежать объединению непременно (несколько истцов/ответчиков без которых нельзя правильно разрешить спор) – обязанность суда (судья обязан объединить в одно производство подобные споры). Возможны меры реагирования на неисполнения судом этих обязанностей – возможна отмена судебных решений. Законодатель не дал в законах перечня обязательных соучастий.

Факультативное соучастие имеет место тогда, когда рассматривается несколько споров, связанных между собой общим составом. Решаются на основе целесообразности суда. Достигается прагматичная цель – факультативное участие должно способствовать решению нескольких исков. Не исключено, что факультативное соучастие может усложнить дело (сделать невозможным).

Принято считать, что обязательное соучастие может быть на всех стадиях процесса, вплоть до вынесения решения. Факультативное – при подаче иска и при подготовке дела в судебном разбирательстве (в законе прямо не указано на это).

Соучастники становятся обладателями прав стороны. После объединения все стороны получают равные права отстаивать свои субъективные права, не подстраиваясь под первую сторону.

Институт соучастия своим предназначением в гражданском процессе имеет успешное рассмотрение гражданского спора в совокупности с элементами профессиональной экономии (время рассмотрения спора).

1. Замена ненадлежащей стороны процесса.

Сторона процесса может быть стороной.

Теории известно две ненадлежащих стороны процесса – истец и ответчик.

При подготовке дела к слушанью, при разбирательстве дела в суде первой инстанции, по ходатайству/согласия истца суд производит замену ненадлежащего ответчика. Вступившее в судебный процесс новое лицо становится новый стороной и приобретает полный процессуальный статус. Сторона в праве требовать, чтобы новый процесс начался сначала.

При несогласии на замену ответчика суд вправе отказать от иска и истец больше не имеет право подать в суд по тому же спору, на то же лицо.

Действующий ГПК не предусматривает замены ненадлежащего истца.

4. Процессуальное правопреемство.

Замена стороны судебного процесса.

Под правопредшественником понимается как истец, так и ответчик. Речь идет о замене одним лицом другого.

Основанием замены стороны является правопреемство спорных материальных правоотношений. Такая ситуация возможна при смерти гражданина, который раньше принимал участие в споре.

Ликвидация юридического лица. Если из процесса выходит сторона, то эта сторона может быть заменена правопреемником. Правопреемство юридического лица не допускается при ликвидации юридического лица.

Участие прокурора, государственных органов и органов местного самоуправления в гражданском процессе.

1). Основание и цель участия прокурора в гражданском процессе;

2). Формы участия прокурора в гражданском процессе.

3). Участие прокурора на различных стадиях гражданского процесса.

4). Цель и основание участия в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления и общественных организаций, защищающих права граждан и других лиц.

5). Форма участия в гражданском

Прокуратура гражданском процессе. Система национального права (Конституция РФ, Закон «О прокуратуре РФ», ГПК, и другие) составляют правовую основу участия прокурора в гражданском судопроизводстве. Целью участия прокурора является выявление нарушений законности и принятие действенных мер по устранению причин, условий, явившихся причиной нарушения.

Обращаясь к нормам статьи 45 ГПК прокурор имеет право обращаться в суд о защите интересов других лиц, или неопределенного круга лиц, если требуется настоятельная защита нарушенных прав и свобод. Законодатель не совсем последавателен в своих позиция: здесь же говорится, что прокурор имеет право обратится в суд только по просьбе гражданина. В случаях малолетства, недееспособности гражданина прокурор вправе обратится в суд без его ведома. Прокурор, исходя из общей функции надзирательного органа, вправе самостоятельно обращаться в суд по защите интересов гражданина или круга неопределенных лиц. По отношению определенного лица это должно делаться в соответствии с желанием лица.

Участие прокурора в гражданском процессе носит ярковыраженный публичный характер, т.е. сначала защищаются интересы государства. Прокурор не может быть лицом, заинтересованном в исходе дела.

Прокурор принимает участие в деле как самостоятельно (по своей инициативе), так и по инициативе суда. В первом случае никто не может ему в этот воспрепятствовать (его явка в судебном заседании автоматически делает его участником производства). Во втором случае суд обязан в соответствующей форме уведомляет прокурора о проведении заседания с участием этого прокурора (не обязательно участие прокурора).

В теории гражданского процесса участие прокурора в гражданском процессе подразделяется на 2 группы: обязательное (материально-правовые основания, ст. 70 Семейного кодекса, и процессуальные, ст. 273 ГПК) и факультативное (прокурор исходя из целей и задач прокурорского надзора решает самостоятельно о присутствии в гражданском процессе; дела, затрагивающие права и законные интересы несовершеннолетних детей, защиты наиболее важных трудовых прав).

Дела, на которых обязан присутствовать прокурор: по установлению на работу, выселение граждан без предоставления жилого помещение, о нахождении имущества под арестом, дела, которые возбуждаются по искам прокурора.

Обжалование неправовых актов органов местного самоуправления.

В каких формах прокурор не принимал участия в деле, он в первую очередь обязан руководствоваться принципами законности, а не целесообразности.

Цели:

- предотвращение вынесением судом незаконного решение;

- устранение неправовых решений путем их отмены.

2. Действующие гражданско-процессуальное законодательство знает 2 формы участия прокурора: путем подачи иска или заявления; вступление в уже начавшийся гражданский процесс на стороне того или иного лица, с целью восстановления законных прав и интересов(ст. 45 ГПК).

Прокурор вправе обратиться в суд с заявлением: дела в защиты прав, свобод и законных интересов граждан; дела в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц; дела, в защиту интересов РФ, субъектов РФ и муниципальных образований.

Прокурор обращается в суд в интересах защиты прав и свобод интересов конкретного человека только с его заявления (исключение – если человек в связи со своими психо-физическими гражданами не имеет возможности оценить ситуацию).

В отношении РФ, субъектов РФ и муниципальных образований – защита их интересов является его приоритетной обязанностью.

Обращение прокурора в суд по поводу конкретного гражданина (адрес, имя и т.д.) происходит для защиты прав и свобод этого гражданина.

Прокурор обращается в суд относительно неопределенного круга лиц, когда невозможно определить конкретные пострадавшие лица (значительное число граждан обязан указать поименно).

Обращаясь в суд с исковым заявлением прокурор обладает правами истца. Возлагается обязанность соблюдения всех требований, возложенных на истца. В силу специфики деятельности прокурора (действует в чужих интересах), ему запрещено заключать мировое соглашение. Противоположной стороне запрещается выдвигать встречный иск. В ситуации, когда прокурор отказался от предъявленного иска в защиту интересов другого лица, это не лишает возможности расследования дела по существу, т.к. суд обязан выполнить требование истца.

Вопрос о статусе прокурора является дискуссионным.

- процессуальное положение прокурора равнозначно процессуальному положению стороне;

- прокурор ни при каких условиях не может быть стороной процессе, т.к. всегда является представителем государства;

- прокурор может быть признан истцом по отдельным категориям дел (о недействительности антисоциальных сделок)

- прокурор, заявляющий иск является истцом только в процессуальном смысле этого слова (но не в материальном).

Важное значение имеет момент вступления прокурора в гражданский процесс. Прокурор может вступить в дело с момента подачи иска (если в интересах какого-либо лица – то момент судебных прений).

В суде первой инстанции прокурор может вступить в дело с момента подачи иска до его рассмотрения.

Если прокурор вступает в уже начавшийся процесс с заключением, в котором высказывается о законности/незаконности позиции какой-либо стороны.

Если прокурор вошел в процесс при подаче заявления, то он имеет целью решение судом дела в его пользу, либо в пользу лица, чьи интересы он представляет.

3. Прокурор действует в интересах государства, граждан и т.д.

Кроме участия в суде первой инстанции прокурор имеет право участвовать в суде второй инстанции.

Прокурор вправе принимать участие во второй инстанции, если он до этого принимал участие в суде первой инстанции.

В суде второй инстанции прокурор действует как в суде первой инстанции.

В кассационной инстанции прокурор путем подачи конституционного постановления выступает только с заявлением. Заявление – это его мнение по поводу обжалуемого им акта. Поскольку кассационная инстанция не рассматривает дело, то и прокурор не является стороной процесса.

Прокурор вправе принимать участие и в надзорном производстве.

Формальным основанием участия прокурора в кассационном производстве является подача кассационного представления.

Надзорное представление необходимо для участия в надзорном производстве. Президиумом областного суда является надзорным органом областного суда. В надзорную инстанцию вправе обратится высший прокурор и прокурор равный по должности (прокурор области). Если принимает участие прокурор, ранее участвовавший в деле, то вышестоящий прокурор может быть вправе отвести прокурора.

Участие в кассационном и надзорном производстве это является работой для работников специальной коллегии прокуроров.

Участие прокурора в надзорном производстве не ограничено временем (в кассационном – в 10 дней обязан подать представление).

Ст. 377 ГПК генеральный прокурор может обратиться с представлением в любой надзорный орган.

Одной из стадий гражданского процесса является пересмотр судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам (прокурор – активный участник).

4. ст. 46 ГПК определяет, что граждане, государственные органы и органы местного самоуправления вправе обратится в суд от своего имени, но в защиту чужих интересов.

Лица, которые обратились в суд о защите чужих интересов не могут заключать мировых соглашений, не могут совершать действий и допускать высказывания, которые ущемляют интересы истца, интересы которого они представляют.

В случае отказа таких лиц от иска, суд должен прекратить производство по делу (опеки и попечительства в интересах несовершеннолетних).

Специальные органы – органы, которые в силу выполняемых ими задач, обязаны защищать и охранять права и законные интересы определенного круга лиц.

Иные органы могут начинать процесс могут начинать процесс как самостоятельно, так и по решению суда (дают заключение).

В рамках нового ГПК дела о принудительной госпитализации психически-неуравновешенных лиц принимаются только при участии прокурора.

**Тема № : «Представительство в суде»**

1. Понятие судебного представительства;
2. Виды судебных представителей;
3. Полномочия судебных представителей.

1. Судебный представитель – это лицо, которое выступает в чьих либо интересах в суде.

 Судебный представитель действует в чужих интересах, следовательно, у него не может быть своего интереса (однако это дискуссионный вопрос).

 По действующей Конституции каждый гражданин вправе вести свое дело как самостоятельно, так и с помощью представителя, так же может одновременно и сам и с представителем.

 Полномочия определены внутренними нормативными актами (Уставами, Положениями). Должностные лица органов, которые выступают представителями в суде – должны предоставить документы о возможности участия в процессе. Директор – может предъявить приказ, подписанный им же, о назначении его на должность. Представитель должен предъявить доверенность.

 Отношения между представителем и представляемым могут быть урегулированы различными правоотношениями; между представителем и судом – гражданско-процессуальными. Граждане и организации вправе вести дела через представителей в любом виде производства (особое). Представитель может участвовать на всех, либо на любой стадии по своему выбору.

 Судебное представительство – правоотношение. В силу этого правоотношения одно лицо совершает процессуальные действие от имени и в пользу представляемого лица в пределах данных полномочий. У представительство возникают права и обязанности.

 Цели: для гражданского представительства – создать, изменить, либо прекратить гражданское обязательство; для гражданско-процессуального – защита интересов в суде. В гражданском действует только одно лицо, в гражданско-процессуальном – оба лица. Кроме истца и ответчика, представители могут быть у третьих лиц, у которых есть свои интересы.

 Представителем может быть только дееспособное лицо. Кроме этого, эти лица должны обладать документами, подтверждающими их полномочиями. Не могут быть судебными представителями судьи, следователи, прокуроры. Представителями могут быть (ст. 50 ГПК) только адвокаты, в том случае, если у ответчика отсутствует представитель и местонахождение ответчика неизвестно.

 Представительство, как правило, основано на волеизъявлении заинтересованных лиц.

Виды:

- договорное представительство;

- обязательное представительство.

 Договорное представительство основано только на свободе волеизъявление. В основе этих отношений лежит договор. В качестве договорных представителей выступают адвокаты, юр. консулы. Представителем может быть лицо по устному заявлению сторон.

 Отдельным видом выделяется общественное представительство. Представителем может быть работник организации. Договорное общественное представительство основано на членстве в общественной организации. В Договоре должно быть прописано.

 Обязательное представительство в свою очередь также подразделяется на законное представительство и уставное представительство. При законном представительстве в обязанности руководителя организации входит представительство своих работников. В другом случае возложено на него Уставом. Обязательство представительстве возникает в случае указания законом, либо законом иного характера. Обязательное представительство основано на решении суда, административном акте, либо ином другом акте.

 Законное представительство, основанное на родстве. Лица, недееспособные имеют право на законных представителей (родители, усыновители, опекуны, попечители. Для участия в судебном представительстве данное лица обязаны предоставить документы, удостоверяющие законность представительства. Опекун, попечитель – Постановление администрации. Опекуном, в случае нахождения , является директор закрытого учреждения. Но эти лица вправе перепоручить полномочия другому подчиненному лицу. Кроме названных видов представительства можно встретить и другие (например, консулы а других странах), капитан судна выступает представителем грузоотправителя, грузополучателем и т.д.

 Некоторые личные полномочия не передаются представителям (например, давать объяснения).

3. право органа юр лица, либо представителя осуществлять определенные процессуальные действия при условии, если эти действия порождаю права и обязанности у обеих сторон.

 Наиболее распространенной формой подтверждения представительства является доверенность (в форме, установленной законом).

ГПК не уточняет в соответствии с каким законом должна быть выдана доверенность. Высказываются мысли субсидиарной. Доверенности, оформленные в соответствии с главой 9 ГК не должны противоречить требованиям ГПК. В своей основе нормы, регулирующие выдачу доверенности, не должны противоречить нормам ГПК.

 Наиболее распространенной формой является нотариально заверенная доверенность. Также распространенна доверенность, удостоверенная руководителем и т.д.

 Для доверенности важен срок действия доверенности. Максимальный срок действия доверенности – 3 года, если срок не указан, то считается, что один год.

 Одним из самых главных требованием к доверенности является содержание доверенности. Все полномочия представителя можно разделить на две части: общие и специальные полномочия. Общие – носят общий характер, для их раскрытия нужны специальные полномочия (право делать заявления об отводах). Самой ценной частью доверенности является перечень специальных полномочий (право подписать исковое заявления представителю о т имени представляемого лицо, право на подачу заявления, право отказаться от иска, право изменить исковые требования и т.д.).

 Адвокат-представитель должен представить 2 документа: орден (адвокатского сообщества) и доверенности.

 Все доверенности могут быть подразделены на два вида: разовая (выступить в рамках одного судебного спора с разрешением одного предмета спора) и общая (оформляется, как правило, представителю какой-либо организации на представительство этой организации во всех судах, во всех органов власти и управления).

4. О судебных расходах законодатель говорит в гл. 8 ГК.

Судебные расходы – денежные растраты, связанные с рассмотрением гражданского дела или рассмотрением судебного решения.

Структура: государственная пошлина и издержки, связанные с рассмотрением самого дела по существу.

Сам размер государственной пошлины определяется в рублях, копейках (национальной валюте). В иностранной валюте не оплачивается. Размер определяется налоговый и гражданско-процессуальным кодексами. Плательщиками являются лица, имеющие прямую заинтересованность в исходе дела (истец и ответчик, третьи лица, выдвигаемые самостоятельные требования).

Пошлина взимается за разрешение спора и совершение определенных процессуальных действий.

По делам особого производства плательщиками являются заявители.

Лицу, которому суд отказал в иске, госпошлина не возвращается. Также выплачивается компенсация выигравшей стороне.

Система законодательства о судебных расходов исходит из возложения этого бремени: на лицо, добровольно отказавшееся исполнить свои обязанности, на лицо, необоснованно обратившемуся в суд.

5. Государственная пошлина – установленный федеральным законом сбор, взимаемый федеральными органами для совершения юридически значимых действий.

Гл. 25/3 решает весь комплекс проблем с определением размеров государственной пошлины.

Объектами оплаты госпошлины являются действия, направленные на возбуждение деятельности суда первой инстанции. Государственной пошлиной облагается каждое поданное исковое заявление (первое, дополнительное, если оно ведет к увеличению исковых требований, встречное, заявление третьего лица, выдвигающего самостоятельные требования, заявление о вынесении судебного приказа).

Госпошлина оплачивается постадийно – при обращении в следующую судебную инстанцию законодатель также устанавливает необходимость уплаты госпошлины (50% от первой уплаченной пошлины).

Необходимость оплаты государственной пошлины существует при повторной выдаче судебного решения во все судебные инстанции. Также за выдачей копий всех иных документов, выдаваемых судом (например, исполнительный лист).

Облагается пошлиной заявление об обеспечении исковых требований; заявление, обращенное в суд, для отмены решения третейским судом.

Плательщиком государственной пошлины при разрешении споров в суде общей юрисдикции являются граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства и юридические лица.

Размер государственной пошлины зависит от вида дела и от характера совершаемого процессуального действия. Размер госпошлины разнится в делах искового и не искового производства; в делах об имущественных и неимущественных требований. Если дело носит комплексный характер, то пошлина определяется суммарно.

В учебной литературе все виды госпошлины разделяют на 3 вида:

- простая – пошлина, определенная в твердых ставках;

- пропорциональная – в процентном соотношении к размеру заявленного требования (имущественные требования).

Правила определения размера госпошлины (ст.191 ГПК). С размером госпошлины связано понятие «цена иска». Цену иска определяет истец, исходя из следующих правил:

- по спорам о праве собственности на строение цена иска определяется исходя из рыночной стоимости объекта;

- исходя из страховой стоимости;

- инвентаризационная стоимость.

При обращении юр лиц определяется по тем же правилам (вместо инвентаризационной может использоваться балансовая).

Закон дозволяет по согласованию с судьей в качестве уплаты госпошлины заплатить оговоренную сумму.

Доплата государственной пошлины обязательно должна быть внесена в течении 10 дней с момента вынесения такого решения судьей.

Закон не исключает возможность увеличения размеров исковых требований при пропорциональном увеличении государственной пошлины.

Изменить размер требований может суд по своей инициативе. При уменьшении размера суд может рассмотреть вопрос о возмещении переплаченных средств.

Порядок уплаты госпошлины:

- оплачивается до подачи заявления;

- к заявлениям обязательно прилагается документ, подтверждающий уплату госпошлины;

- исключение, после подачи заявления – в сроки, указанные в законе.

Пошлина уплачивается в наличной и безналичной форме.

Вся госпошлина уплачивается только в федеральный бюджет.

Издержки, связанные с рассмотрением дела.

Структуру и содержание издержек составляют следующие затраты (закрытый перечень):

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам;

- расходы на оплату услуг переводчика, если расходы понесены иностранным гражданином;

- расход на проживание свидетелей и третьих лиц, если эти расходы понесены в связи с явкой этих лиц в суд;

- оплата представителей;

- выезд для осмотра места происшествия;

- компенсация за фактическую потерю времени (1руб.40коп. час);

- расходы, понесенные и подтвержденные сторонами;

- другие признанные судом, необходимые расходы.

В состав судебных издержек не входят расходы, связанные с розыском ответчика и связанные с исполнением решения.

Определяются размер сумм определяются Инструкцией «О порядке и размеров возмещения расходов и выплаты вознаграждений лицам, в связи с вызовом в органы дознания, предварительного расследования, и вызовом в суд» 1990 года.

За лицами, вызванными в суд, сохраняется средний заработок по месту работы во время его отсутствия.

Участником судебного разбирательства является специалист-эксперт. Привлекается в т.ч. и для дачи показаний.

Лицам, проживающим не в месте отправления, суд гарантирует возмещение командировочных (100 руб. в сутки).

Военнослужащие не имеют право на компенсацию. Сумма переводится на счет воинского образования, в котором служит данное лицо.

Выплата всех обозначенных сумм производится следующим образом. Первоначально все суммы переводятся на депозит суда. При наличии удовлетворенного судом заявления о судебном решении о выплате компенсационной суммы, при наличии денежных средств, эта сумма выплачивается.

Суммы выплачиваются только после выполнения процессуальных обязанностей.

Данные суммы налогом не облагаются.

6. Законодатель в рамках действующего ГПК предусматривает саму возможность освобождения от уплаты. Для этого законодатель сформулировал перечень категорий граждан, которые освобождены от уплаты затрат. И перечень дел.

Без всяких условий освобождаются от уплаты госпошлин:

- истцы об уплате заработной платы;

- дела, возникающие из любых трудовых отношений;

- истца по делам о взыскании алиментов;

- о возмещении вреда здоровью/увечья при исполнении трудовых обязанностей;

- связанных со смертью кормильца;

- о компенсации морального вреда, причиненного преступлением;

- и т.д.

Суд, исходя из имущественного положения участника вправе уменьшить размер госпошлины, либо отсрочить уплату (ст.333/41 Налогового Кодекса).

Порядок для разрешения данного вопроса о рассрочке/отсрочке, лицо обязано подать заявление, которое будет адресовано судье, который будет рассматривать спор. Может быть подано на любой стадии гражданского процесса. Должны быть приложены документы, обосновывающие заявление – о размере заработной платы, либо фиксированных источников дохода заявителя, справка о составе семьи, о наличии на иждивении лиц; для юр лиц – справка об отсутствии денежных средств из банка.

Уплата отсрочивается на срок до 6 месяцев.

1. В ст. 98 ГПК закреплен механизм распределения расходов на отправление правосудия. Стороне, которая выиграла дело, суд обязан возместить все расходы, понесенные и подтвержденные документально.

Если истец выигрывает дело не в полном объеме, то суд компенсирует ему расходы пропорционально выигранной суммы.

Если суд принимает решение об отказе удовлетворения исковых требований, истец лишается право требовать возмещения расходов.

Судебные штрафы – денежное взыскание от выполнения процессуальных обязанностей и выполнения поручений суда. Решение о штрафа принимает суд, рассматривающий спор по существу и только после предварительного предупреждения.

Решение о наложении штрафа оформляется постановлением суда. Может быть подана индивидуальная жалоба в кассационном, надзорном и апеляционном порядке.

**Тема № : «Доказательства и доказывание»**

- понятие и цель судебного доказывания;

- предмет и средства судебного доказывания. Основания освобождения от доказывания;

- понятии, классификация и виды судебных доказательств;

- свойства доказательств. Относительность, допустимость, достаточность доказательств:

- обеспечение доказательств.

Судебной доказывание – процессуальная деятельность суда, сторон и других участвующих в деле лиц по собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью установления обстоятельств для правильного разрешения споров.

Деятельность, производится судом согласно действующим процессуальным нормам.

Сторонами в деле являются лишь истец и ответчик.

Деятельность включает в себя несколько элементов: собирание, проверку, исследование и оценку. В равной мере участие в этом процессе принимают все участники процесса.

Целью этой деятельности является установление фактических обстоятельств.

Судебное доказывание не является исключительной прерогативой суда первой инстанции

В гражданском процессе действует принцип состязательности – стороны обязаны сами собирать доказательства, однако суд может также участвовать в собирании доказательств.

Действует также презумпция ответственности. Ответчик априори не виновен, вина может быть наложена только судебным решением. Если стороны не выполняют наложенные на них бремя обязанности доказывания – если истец не обосновал свои доказательственные требования, наступает отказ в удовлетворении либо прекращение дела.

Прокурор участвует в деле на стороне истца или ответчика автоматически приобретает все полномочия данной стороны. Также субъектами доказывания являются третьи лица.

Процессуальная деятельность по доказыванию в судебном процессе организовывает и направляет только суд. Эта деятельность суда начинается с разъяснения сторонам их судебных прав и обязанностей, которое фиксируется в протоколе судебного разбирательства. Также суд в ход обязан разъяснять сторонам ответственность за их действия. Суд не может заменить собою сторону в вопросе сбора, представления и оценки информации.

Суд обязан по ходу судебного разбирательства устранять из дела все ненужные факты.

Обязанность суда лично исследовать доказательства. В исключительных случаях для стороны является затруднительным представить доказательство, но сторона знает о доказательстве и о местонахождении доказательства, тогда может прибегнуть к помощи суда. Тогда выдается судебное поручение. Судебные поручения могут касаться любого вида доказательств. В рамках судебного поручения может быть проведен допрос свидетелей, судебный осмотр и т.д. (суд не ограничивает перечень доказательств).

Закон запрещает суду выносить судебные поручения, если суд сам имеет реальную возможность выполнить процессуальное действие.

Действующий ГПК не запрещает обращение в международный суд.

Закон запрещает истребовать доказательства по каким-либо письмам, запросов суда, только по определениям.

В судебном положении указываются общие сведения (адрес, фамилия судьи, стороны), формируется цель судебного поручения. Поручение обязаны выполнить в течении месяца. Суд устанавливает срок рассмотрения дела.

Каждая сторона доказать обстоятельства, на которые она ссылается.

Составляется предмет доказывание – совокупность обстоятельств подлежащих установлению в рамках конкретного спора.

Правовой основой предмета доказывания – нормы материального права, которые регулируют определенную совокупность спорных правоотношений.

В предмет доказывание также входят другие важные обстоятельства, подлежащие установлению в ходе рассмотрения дела.

Ст. 364 ГК устанавливает, что вред причиненный лицом возмещается пострадавшему в полном объеме.

В предмет доказания кроме отмеченных обстоятельств помимо названных в некоторые категории входят особые процессуальные процедуры. Например попытка разрешить спор в досудебном порядке путем прямого обращения заинтересованных друг к другу.

П.1 ч.1 ст. 135 ГПК определяет, что в случае несоблюдения сторонами досудебного порядка рассмотрения спора, суд имеет право вернуть исковое требование. Доказывание представляет собой совокупность юридических фактов.

В предмет доказывания входят факты, которые не требуют доказывания.

Ст. 65 ГПК – освобождение участников гражданского производства от времени доказывание.

Законодатель определил, что стороны могут освобождаться от доказывание, если факты обладают общей известностью или

Общеизвестные факты – факты, либо сведения о фактах которые широко известны, известны сторонам и суду. В силу данного обстоятельства доказывание этих фактов становится излишним, ненужным. Суд вправе признать данные факты признать общеизвестными. Суд любой судебной инстанции может признавать факты общеизвестными. Вправе сделать по своей инициативе, или по ходатайству любой из сторон дела. Как правило, вывод об общеизвестности фактов суд делает на периоде подготовки дела к слушанью. Степень известности фактов может быть различными (международные, региональные, локальные).

Разрешенные факты устанавливаются вступившим в законную силу судебным постановлением (в широком смысле слова). Обязательным условием признания фактов разрешенным является неизменный состав сторон в споре, который ранее разрешен в суде. Разрешенные факты могут быть установлены не только судом общей юрисдикции, но и арбитражных судах. Согласно ч. 4 ст. 161 ГПК, Постановлению «О судебном решении», разрешенный факт устанавливается решением суда.

Судебные доказательства – любые, полученные законным путем, о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств доказательства вины.

- из объяснений сторон;

- из показаний свидетелей;

- из письменных доказательств;

- из устных доказательств;

- из аудио/видео записей;

- из заключений экспертов.

Классификация доказательств по видам:

Источники получения доказательств:

- личные (например, объяснения сторон, показания свидетелей);

- вещественные.

Процесс образования:

- первоначальные (например, показания очевидцев);

- производные.

Характером связи между доказательством и устанавливаемыми обстоятельствами

- прямые доказательства;

- косвенные.

Объяснение сторон – рассуждения, предположения сторон. Законодатель признает только те, которые имеют отношение к делу.

Особенностью данного вида доказательств являются обстоятельства, связанные лица, заинтересованные в деле. Объяснения являются доказательством.

Все заносится в протокол суда с максимальной точностью.

Особым видом объяснения сторон является признание. Суд должен проверить достоверность этих показаний. Также проверить законность дачи признание (не было ли давления и т.д.).

На показания третьих лиц не распространяется ответственность за дачу ложных показаний.

Предполагается, что свидетель является лицом, незаинтересованным в исходе дела.

Свидетелем может быть не только посторонним лицом. Эти показания принимаются в расчет в совокупности с другими доказательствами. Законодатель не налагает ограничений на возраст свидетеля.

Опрошен не может быть священнослужитель, депутаты.

Письменные доказательства: справка, деловая переписка, корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой типографической записи;

Дополнительная экспертиза поручается тому же самому эксперту. Без заключения эксперта суд не может основываться на представленных доказательствах, так же не может их проверить.

Экспертизу проводят экспертная комиссия не меньше 3 человек. Специалисты, как правило, в одной области. Каждый эксперт проводят самостоятельные исследования. Члены комиссии так же могут проводить совместное исследование. Если все пришли к одинаковому результаты, они обязаны подписать решение. Если один из экспертов пришел к другому выводу, он вправе составить самостоятельное заключение, и не подписываться под общим.

Комплексная экспертиза всегда комиссионная потому, что целью проведения комплексной экспертизы является экспертиза в разных областях. Каждый эксперт проводит экспертизу только в своей области знаний. Т.о. экспертам запрещено оценивать работу других экспертов. Они участвуют в принятии комплексного заключения.

Иск в гражданском процессе

- понятие и сущность иска

- перемена лиц;

- процессуальные средства защиты ответчика против иска.

- распоряжение исковыми средствами защиты прав и интересов;

- обеспечение иска в гражданском процессе.

1.Потинятие иск в теории гражданского процесса весьма многогранно. Анализ действующего ГПК (ст. 91, 101, 134, 139 и т.д.) позволяет прийти к выводу, что под иском в гражданском процессе предъявленное для принудительное осуществление материально-правовое требование.

В некоторых случаях иск – материальное требование, которое может быть предъявлено для принудительного осуществления.

Иск – обращение с требованием о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права.

В теории гражданского процесса можно встретить охранительное правоотношение. И на понятие охранительное правоотношения существуют несколько точек зрения. Большинство ученых сходится охранительные правоотношения – правовая форма, в которой существует материально-правовое требование одной стороны (истца) и другой стороне (ответчику).

Существуют процессуально-правовые требования, в котором истец обращается в суд для защиты своих нарушенных прав. Существует ряд материально-правовых требований, урегулирование которых возлагается как обязанность истца.

Иск рассчитан на обращение одной стороне к другой, связан с сохранением правоотношений.

Под иском в теории гражданско-процессуального понимается обращение в суд о разрешении спора между юридически равными лицами.

Выделяется основание, предмет и содержание.

Под основанием иска понимается то, что порождает иск (факт, который порождает требование к ответчику).

Факты, порождающие права требования:

- наличие субъективного права у истца. Данный факт называется фактом активного основания;

- факты пассивного основания – другие факты, которые доказывают обоснованность требований истца к ответчику, Факт нарушения ответчиком своих обязательств перед лицом;

- отказ от необходимости исполнить неисполненные обязательства перед лицом – факторы повода.

Эта классификация имеет определенное практическое значение . Она позволяет сторонам и судьям правильно оценить совокупность представляемых суду требований.

Все факты подразделяются на два вида:

- активные основания присущи всем искам;

- пассивные основания присущи не всем исковым требованиям. Как правило присущи искам о присуждении.

Факты повода иска не доказывается в рамках рассмотрения дела. Факторы резюмируются. У ответчика всегда имеется право опровергать эти факты и возражать против них. При отказе в иске в силу отсутствия пассивного основания иска иск может быть предъявлен вторично. Отказ по основаниям отсутствия активного основания иска всегда лишает сторону на повторное обращение в суд.

Вторым элементом иска является предмет иска.

Предмет иска – то, на что направлено исковое требование. В исках о присуждении предметом является правоотношения о подтверждении о наличии или отсутствии которого и стоит вопрос. Иск о при образовании – право истца в одностороннем волеизъявлении прекратить или изменить право требования.

Содержание иска – вид судебной защиты нарушенного права. В ст. 12 ГК перечислены все способы защиты нарушенных прав.

Вид способа защиты нарушенных прав отличает то, что:

- истец вправе требовать о суде о понуждении ответчика к совершению определенных действий, или возражать против их совершения;

- признание существования/признание отсутствия существования какого-либо правоотношения;

- требование в суд об изменении или прекращении правоотношения.

Основанием классификации является процессуальная цель. В зависимости от процессуальной цели все иски можно разделить на два вида:

- иски о присуждении – понуждение ответчика к понуждению совершения какого-либо действия, требования, направленные на понуждение ответчика, воздержаться от действий. Иски о воспрещении;

- иски о признании направлен на подтверждение наличия определенных прав и обязанностей, втекает из судебного решения (позитивные или положительные иски). Иски направленные на подтверждение отсутствия определенных прав и обязанностей (негативный иск или отрицательный).

Некоторые акты определяются еще одну группу исков – преобразовательные. Целью является внесение изменения в сложившиеся правоотношения. Помимо процессуальных оснований классификации исков работников существуют материальные основания.

- вещный – защита права собственности;

- личные – защита личных неимущественных прав;

- современный уровень развития процессуального законодательства позволяет выделить групповые (косвенные) иски – иски неопределенного круга лиц, имеющие однородные требования. Требования этих лиц могут быть определены в ходе судебного разбирательства. Группа лиц конкретизируется в процессе рассмотрения гражданского дела. В групповом иске суд обязан разрешить спор персонально (принят решение в отношении каждого лица). Как правило, с косвенными лицами обращаются участники корпорации (лица, занимающие руководящие посты). Иски должны быть направлены на защиту интересов корпорации и не должны преследовать личные цели лица.

Судебная практика, исходя из признаков материально-правового требования, сегодня позволяет подразделить все иски на следующие: (именно эта классификация и принята в практике). Признаки, которые характеризуют нарушение: трудовые споры, жилищные споры, спору из причинения вреда здоровью, имуществу.

Существует случай досудебного разбирательства.

Средства защиты ответчика.

Правоотношения между истцом и ответчиком

Истцом и судом

Судом и ответчиком.

Правило процессуального равенства сторон – сторонам предоставляются равные процессуальные возможности. Все способы защиты ответчика против предъявленного иска можно классифицировать на две группы:

- возражения против иска;

- встречный иск.

Возражения против иска:

- материально-правовые – возражения по сути предъявленных обвинений.

- процессуальные. Не касаются существа спора, они указывают на недопустимость обращения с иском (спор не подведомствен суду). Процессуальные возражения не влекут прекращения производства по делу, могут только изменить течение дела.

Встречный иск. Ответчик обязан соблюдать ряд правил: должен быть направлен на зачет однородных требований; встречный иск должен быть направлен; полностью или частично удовлетворять первичные требования; суд принимает встречный иск только в том случае, если с первым существует связь.

Суд обязан рассмотреть встречный иск по существу, не зависимо от того, подлежит ли первый иск рассмотрению.

4.истец свободен в волеизъявлении своего права (вправе обращаться за защитой прав);

- истец не может в рамках производства изменить основания требования;

Переход к другому праву (другой норме) может путем дополнения прежнего основания новыми обстоятельствами.

В отличии изменения основания иска под изменением предмета понимается переход от диспозиции одной правовой нормы к диспозиции другой. Диспозиция норм означает право на изменение основания предмета спора принадлежит истцу. Если суд выносит решение за пределам предмета спора,, то такое решение априори является неверным.

Предмет спора нельзя путать с материальным объектом права.

Предмет спора и материальный объект спора субъективного права

Изменение предмета и основания иска порождают процессуальные объекты. Ответчик вправе требовать отложения рассмотрения дела, для сбора доказательств по вновь объявленному предмету или основанию.

Предмет или основания иска могут быть изменены только в суде первой инстанции.

Теория гражданского процесса выделяют понятия право на признания иска и мировые соглашения. Отказ от иска – свободное волеизъявление истц. Отказ от материально-правовых требований. Отказ принимается только в том случае, если отсутствует сговор сторон.

Полный

Частичный.

Полный отказ влечет прекращение производства по делу.

Частично обязывает суд вынести решение по оставшейся части иска.

Процессуальная сделка сторон в процессе, фиксируется мировым соглашением. Суд мировое оглашение заключает от том, что стоны идут на взаимные уступки друг другу, отказываясь от части требований. Подписывается сторонами и приобщается к материалам дела. Влечет прекращение производства по делу с принятием условий мирового соглашения.

Ответчик может принять иск в течении разбирательства. Подписывается ответчиком.

Признание иска не обязательно для суда. Если признание иска будет нарушать права и законные интересы лиц, то суд обязан отказать в удовлетворении признания иска.

Право на признание иска принадлежит только стороне ответчика