

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
КАЗАНСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Учебное пособие

Казань 2017

ББК 67.404.1
Г 75

Одобрено редакционно-издательским советом
КЮИ МВД России

Рецензенты

доктор юридических наук **А.А. Демичев**
(Нижегородская академия МВД России);
кандидат юридических наук **Е.Б. Султанов**
(Казанский (Приволжский) федеральный университет)

Гражданское право и гражданский процесс: учебное
Г 75 пособие / сост. Р.Х. Галиуллина, Н.Ю. Комлев, Л.К. Фазлиева. – Казань: Казанский юридический институт МВД России, 2017. –260 с.

Учебное пособие содержит материалы для проведения лекционных и практических занятий по дисциплине «Гражданское право и гражданский процесс» по специальности 40.02.02 Правоохранительная деятельность.

Пособие снабжено тестовыми заданиями по рассматриваемым темам, задачами, а также ситуационными задачами по отдельным темам, фабулы которых имеют в своей основе рассмотренные судебные и судебно-арбитражные дела.

Предназначено для слушателей и преподавателей образовательных организаций системы МВД России.

ISBN 987-5-906977-25-0

ББК 67.404.1

© Казанский юридический институт МВД России, 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

ЧАСТЬ 1. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Тема 1. Предмет, метод, принципы и источники гражданского права.....	6
Тема 3. Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений.....	15
Тема 4. Понятие и признаки юридического лица.....	32
Тема 11. Право собственности (общие положения).....	46
Тема 19. Общие положения о договоре.....	68
Тема 21. Купля-продажа, мена.....	83
Тема 32. Обязательства вследствие причинения вреда....	98

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАНЯТИЯ

Тема 11. Право собственности (общие положения).....	119
Тема 17. Способы обеспечения исполнения обязательств	125
Тема 35. Наследственное право.....	
Список нормативных актов, материалов судебной практики и литературы.....	131

ЧАСТЬ 2. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Тема 1. Гражданское процессуальное право: понятие, предмет, метод, источники правового регулирования.....	134
Тема 5. Подведомственность и подсудность гражданских дел.....	152
Тема 6. Иск, элементы иска.....	173
Тема 7. Доказывание и доказательства.....	192
Тема 9. Судебное разбирательство.....	234

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАНЯТИЯ

Тема 6. Иск, его элементы.....	251
Список нормативных актов, материалов судебной практики и литературы.....	255

ПРЕДИСЛОВИЕ

Учебная дисциплина «Гражданское право и гражданский процесс» является неотъемлемым компонентом получения высшего образования, входит в блок общепрофессиональных дисциплин, представляет собой дисциплину базовой (обязательной) части профессионального цикла, предусматривается Государственным образовательным стандартом среднего профессионального образования по специальности 40.02.02 - «Правоохранительная деятельность».

Целями изучения курса являются выработка у слушателей системного представления об учебной дисциплине «Гражданское право и гражданский процесс», а также получение знаний об основных материальных и процессуальных институтах общей и особенной частей гражданского права и гражданского процессуального права.

Учебная дисциплина «Гражданское право и гражданский процесс» является одной из дисциплин, завершающих профессиональную подготовку слушателей, которые получают юридическое среднее профессиональное образование.

После изучения учебной дисциплины «Гражданское право и гражданский процесс» слушатель должен обладать совокупностью:

знаний:

- об основах гражданско-правовой деятельности и гражданско-процессуальной деятельности в Российской Федерации;
- об основных институтах гражданского права и гражданско-процессуального права;

умений:

- устанавливать юридические факты возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений и гражданско-процессуальных правоотношений;

- толковать нормы гражданского законодательства и гражданско-процессуального законодательства;

- оказывать гражданско-правовую и гражданско-процессуальную помощь гражданам, юридическим и иным лицам;

навыков:

- правильного ориентирования в действующем гражданском законодательстве и гражданско-процессуальном законодательстве;

- правильного применения норм гражданского законодательства и гражданско-процессуального законодательства, правильного использования материалов судебной практики;

- правильного составления и оформления гражданско-процессуальных документов.

Содержание представлено двумя разделами. Эффективное преподавание учебной дисциплины предполагает сочетание лекционной и практической форм проведения занятий, каждый из разделов включает лекции по основным темам учебной дисциплины, планы практических занятий, контрольные вопросы по курсу, по которым может быть проведен экзамен. К каждому из разделов прилагается список литературы.

В основе содержания учебного пособия «Гражданское право и гражданский процесс» материалы современных учебников и учебных пособий по гражданскому праву, монографий и научных статей по гражданскому праву, учебников и учебных пособий по гражданскому процессуальному праву, монографий и научных статей по гражданскому процессуальному праву, в том числе, имеющихся в электронных библиотечных системах, информационно-справочных системах «Консультант Плюс», «Гарант». Перечень рекомендуемой литературы представлен в конце учебного пособия.

Содержание учебника соответствует требованиям действующих Государственных образовательных стандартов среднего профессионального образования по специальности 40.02.02 - «Правоохранительная деятельность».

В настоящем учебнике на основе анализа действующего законодательства, материалов правоприменительной практики и научной литературы в доступной форме излагаются основные вопросы гражданского права и гражданского процесса.

ЧАСТЬ 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Тема 1. Предмет, метод, принципы и источники гражданского права

Гражданское право в системе правовых отраслей

Гражданское право может пониматься как:

- отрасль права,
- отрасль законодательства,
- правовая наука (отрасль правоведения),
- учебная дисциплина.

Все эти категории тесно связаны, но вовсе не совпадают друг с другом. Они имеют различные предметы и методы, а также несовпадающие структуры.

Гражданское право составляет основу частного права, является главной, ведущей отраслью в сфере частноправового регулирования. Этим определяется его место в системе права как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования отношений, входящих в предмет частного права, прежде всего, отношений имущественного оборота.

Отсюда следует, что общие нормы и принципы гражданского права, а также и его отдельные институты в определенных случаях могут применяться не только в сфере гражданско-правового регулирования, но и в сфере других отраслей частного права. Нормы гражданского права применяются здесь в субсидиарном (дополнительном) порядке, восполняя недостаток специальной отраслевой регламентации. В сфере семейного права такое положение получило прямое законодательное закрепление в ст. 4 Семейного кодекса РФ, согласно которой гражданское законодательство применяется для регулирования семейных отношений, прямо не урегулированных семейным законодательством, если это не противоречит их существу. Напротив, нормы семейного права не используются для восполнения пробелов гражданско-правового регулирования.

Нормы гражданского права иногда могут применяться для регулирования имущественных отношений, составляющих предмет публично-правовой сферы, если такое положение прямо предусмотрено законодательством (п. 3 ст. 2 ГК РФ). Так, в налоговом (финансовом) праве по прямому указанию ст. 27, 29, 73-75 Налогового кодекса РФ применяются гражданско-правовые институты представительства, залога, поручения, неустойки (пени). При этом регулируемые таким образом отношения сами не становятся частноправовыми, для их регламентации лишь используются юридические конструкции, разработанные и содержащиеся в частном (гражданском) праве.

С другой стороны, административно-правовые (публично-правовые) нормы могут использоваться для необходимого ограничения свободы имущественного (гражданского) оборота в публичных интересах (лицензирование отдельных видов предпринимательства, антимонопольные запреты, исключение недобросовестной конкуренции, определение цен и тарифов на продукцию или услуги естественных монополий и т.д.). Однако в этих случаях речь идет о регулировании организационно-имущественных отношений, не являющихся предметом гражданского права, а составляющих предпосылку (условия) гражданско-правовой регламентации имущественного оборота.

Предмет гражданского права

Общественные отношения, которые регулируются гражданским правом, составляют его предмет. В него входят:

во-первых, имущественные отношения, которые представляют собой отношения, возникающие между людьми по поводу имущества - материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара. В качестве товара названные блага могут отчуждаться от их обладателей, переходя от одних лиц к другим и образуя тем самым товарообмен - имущественный оборот;

во-вторых, личные неимущественные отношения, возникающие по поводу неимущественных (нематериальных) благ, тесно связанных с личностью их обладателей. Такие блага неотчуждаемы и не могут переходить от одних лиц к другим. Поэтому отношения по их использованию в значительной мере сводятся к охране этих благ от неправомерных посягательств на них со стороны других лиц (охрана неимущественных прав авторов и изобретателей, защита чести, достоинства и деловой репутации граждан и организаций; право граждан на имя, личную и телесную неприкосновенность, тайну личной жизни и т.п.);

в-третьих, впервые законодатель установил, что предметом гражданского права являются также отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения).

Из сферы действия гражданского права исключаются отношения по управлению государственным и муниципальным имуществом, возникающие между органами публичной власти.

Имущественные отношения, входящие в предмет гражданского права, в свою очередь, разделяются на отношения, связанные:

- с принадлежностью имущества определенным лицам;
- с управлением им;
- с переходом имущества от одних лиц к другим.

Особенности личных неимущественных прав, защищаемых гражданским правом:

- нематериальный характер, то есть отсутствие экономического содержания и, как следствие, невозможность их точной оценки;
- направленность на индивидуализацию личности;
- особый объект этих прав - нематериальные блага: жизнь; здоровье, личная неприкосновенность, имя, честь, достоинство, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. д.;
- неотчуждаемость и непередаваемость иным способом.

В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения). Здесь речь идет о двух видах отношений. В частности, речь идет об отношениях, связанных с "правом участия" в корпорации (имеются в виду права каждого члена корпорации как имущественного, так и неимущественного характера), а также в понятие корпоративных включены соответствующие обязательственные отношения между учредителями (участниками) и самой корпорацией как юридическим лицом.

Следует прийти к выводу о том, что ближе всего корпоративные отношения к имущественным отношениям, урегулированным нормами гражданского права. Тем не менее, полностью они с последними не совпадают, и поэтому законодатель их выделил в отдельную группу.

Метод гражданского права

Метод правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет.

С учетом особенностей частноправового регулирования эти признаки в гражданском праве выглядят следующим образом.

Экономическая независимость и самостоятельность участников регулируемых гражданским правом отношений закрепляется путем признания их юридического равенства, составляющего основную характеристику метода гражданского права. Само юридическое равенство означает отсутствие заранее установленной власти одних участников гражданско-правовых отношений к принуждению других, но вовсе не равенство в содержании их конкретных прав и обязанностей (например, в отношениях займа должник не обладает никакими правами, поскольку на нем лежит лишь обязанность вернуть долг).

Самостоятельность и независимость участников по общему правилу исключает возникновение между ними каких-либо правоотношений помимо их согласованной, общей воли (по воле только одного из них или по указанию органа публичной власти).

Предоставление сторонам права самим определять свои взаимоотношения и их содержание отражается в преобладании в гражданском праве диспозитивных предписаний, содержащих возможность для участников регулируемых отношений самостоятельно выбрать наиболее целесообразный для них вариант поведения. Более того, они вольны по своему усмотрению использовать или не использовать предоставляемые им гражданским правом средства защиты их интересов.

Наконец, независимость и равенство участников предполагают, что споры между ними могут разрешать только независимые от них органы, не связанные с кем-либо из них организационно-властными, имущественными, личными или иными отношениями. Отсюда - судебный порядок защиты гражданских прав и разбирательства возникающих конфликтов, осуществляемый согласно п. 1 ст. 11 ГК РФ государственными судами общей юрисдикции или государственными арбитражными судами, а также самостоятельно создаваемыми сторонами спора третейскими судами. Если даже закон предусматривает административный порядок разрешения какого-либо гражданско-правового спора, принятое в таком порядке решение в любом случае может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Ответственность в гражданском праве имеет компенсационный характер, соответствующий принципу эквивалентности (возмездности), действующему в сфере стоимостных, товарно-денежных отношений. Возмещение морального вреда по гражданскому праву тоже осуществляется в денежной (имущественной) форме (ч. 1 ст. 151, п. 1 ст. 1101 ГК РФ). Даже ответственность за нарушение личных неимущественных прав может состоять в возмещении имущественных убытков (п. 5 ст. 152 ГК РФ).

Функции гражданского права

Основными функциями гражданского права являются регулятивная и охранительная. Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание в нем регулятивных задач (в сравнении, например, с функциями, выполняемыми уголовным правом).

Роль гражданского права состоит, прежде всего, в регулировании нормальных экономических отношений в обществе. Иначе говоря, оно имеет дело не столько с правонарушениями, сколько с организацией обычных имущественных (и неимущественных) взаимосвязей. Именно поэтому оно содержит минимальное количество необходимых запретов и максимум возможных дозволений. С помощью гражданско-правового инструментария участники имущественных отношений самостоятельно организуют свою деятельность с целью достижения необходимых им результатов. Таким образом, регулятивная функция гражданского права заключается в предоставлении участникам регламентируемых отношений возможностей их самоорганизации, саморегулирования.

Охранительная функция гражданского права имеет первоочередной целью защиту имущественных и неимущественных интересов участников гражданского оборота. Она направлена на поддержание имущественного и неимущественного состояния (статуса) добросовестных субъектов в положении, существовавшем до нарушения их прав и интересов. Поэтому по общему правилу она реализуется путем восстановления нарушенных прав либо компенсации причиненных потерпевшим убытков. Ясно, что ее компенсаторно-восстановительная направленность обусловлена прежде всего эквивалентно-возмездной, стоимостной природой регулируемых товарно-денежных отношений.

Принципы гражданского права

К числу основных начал (принципов) гражданско-правового регулирования относятся (ст. 1 ГК РФ):

- принцип юридического равенства участников регулируемых им отношений,
- принцип неприкосновенности собственности,
- принцип свободы договора,
- принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела,
- принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, в том числе свободы имущественного оборота (перемещения товаров, услуг и финансовых средств),
- принцип обеспечения восстановления нарушенных прав,
- принцип судебной защиты.

В качестве еще одного принципа законодатель впервые указал принцип добросовестности участников гражданского оборота. Указанный принцип в ст. 1 ГК РФ ранее не декларировался, хотя иногда он упоминался в правовых нормах ранее действовавшего законодательства. В качестве примера можно привести п. 2 ст. 6 ГК РФ, согласно которому при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости. Сформулирован он в п. 3 ст. 1 ГК РФ, согласно которому при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. А в п. 4 указанной статьи установлено, что никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Представляется, что указанный принцип должен применяться на всех стадиях гражданского оборота, а именно: а) установления прав и обязанностей (ведение переговоров о заключении договоров и т.д.); б) приобретения прав и обязанностей (заключение договоров и совершение других сделок); в) осуществления прав и исполнения обязанностей; г) защиты прав.

Источники гражданского права

Гражданское законодательство состоит из (ст. 3 ГК РФ):

- ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов,
- указов Президента Российской Федерации,
- Постановлений Правительства Российской Федерации.

Определенные изменения были внесены в классификацию источников гражданского права. Как известно, источником права может быть также обычай (ст. 5 ГК РФ). Под обычаем понимаются правила поведения, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством. Таким образом, обычай определяется как сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

При этом обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Таким образом, не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Например, в России обычаи издаются в виде сборников обычаев морских портов, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и Торгово-промышленной палатой РФ. Главное, чтобы он не противоречил законодательству.

Кроме того, источниками гражданского права являются международные договоры. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации.

Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям, кроме случаев, когда из международного догово-

вора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта (ст. 7 ГК РФ).

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Вопросы для самоконтроля

1. В каких значениях употребляется термин «гражданское право»?
2. Что такое гражданское право как отрасль права?
3. Какие отношения регулирует гражданское право?
4. Охарактеризуйте метод гражданско-правового регулирования, каково его значение?
5. Какие принципы выделяются в гражданском праве, и каково их содержание?
6. Что такое система гражданского права, и в чем состоит ее значение?
7. Какие подотрасли выделяются в гражданском праве?
8. Что понимается под источниками гражданского права?
9. Дайте характеристику ГК России.
10. Что такое обычай?
11. Какое значение имеют общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры?
12. Каково значение постановлений судебных пленумов, постановлений Конституционного Суда РФ, судебной практики и судебного прецедента?
13. Каковы основные правила действия гражданского законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц?
14. Каковы условия применения гражданского законодательства по аналогии?

Тема 3. Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений

Гражданин как субъект гражданского права

В ГК РФ 1994 г. люди как субъекты гражданского права именуются как «граждане» и в скобках «физические лица».

Употребляя понятие «граждане», закон имеет в виду людей, состоящих в гражданстве РФ. Но закон учитывает, что кроме граждан в пределах РФ находятся и люди, не являющиеся ее гражданами. Именно поэтому ГК употребляет также и понятие «физические лица», в числе которых не только граждане, но и другие лица - не граждане.

Гражданин (физическое лицо) как участник гражданских правоотношений обладает рядом общественных и естественных признаков и свойств, которые определенным образом индивидуализируют его и влияют на его правовое положение.

К таким признакам и свойствам следует отнести: имя, гражданство, место жительства, возраст, семейное положение, пол.

Имя гражданина (физического лица). Часть 1 п. 1 статьи 19 ГК РФ устанавливает, что гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. При этом в ч. 2 данного пункта указано, что в случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя, от греч. «псевдо» - «ложный» и греч. «ним» - «имя»). Примером установления законом случая, когда гражданин может использовать псевдоним, является положение п. 1 ст. 1265 части четвертой ГК РФ, в котором определено содержание права автора на имя, - право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т.е. анонимно.

В соответствии с ч. 1 п. 1 статьи 19 ГК РФ имя гражданина включает фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Из этого следует,

что отчество не является обязательным элементом имени гражданина. Как установлено в п. 2 ст. 58 СК РФ, отчество присваивается ребенку по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае. Соответственно, изъятия из общего правила о том, что имя гражданина включает фамилию, собственно имя и отчество, предусматриваются актами региональных законодателей.

Часть 1 п. 2 статьи 19 ГК РФ предусматривает право гражданина переменить свое имя, отсылая в части порядка осуществления этого к закону. Таким актом является Федеральный закон «Об актах гражданского состояния»¹.

Гражданство. Второе обстоятельство, которое необходимо учитывать при характеристике правового статуса гражданина (физического лица) как субъекта гражданского права, - это гражданство. Гражданство означает официальную принадлежность человека к народу определенной страны, вследствие чего он находится в сфере юрисдикции данного государства и под его защитой. Гражданство - это устойчивая правовая связь человека с государством, для которой характерно наличие у них взаимных прав, обязанностей и ответственности.

Значение гражданства при определении гражданско-правового статуса физического лица видно на примере норм, регламентирующих статус лиц, находящихся на территории Российской Федерации, но не относящихся к числу ее граждан. Так, согласно ст. 1196 и 1197 ГК РФ гражданская правоспособность и дееспособность иностранного гражданина определяется его личным законом, то есть по праву страны, гражданином которой он является. В данном случае по прямому указанию закона решение вопроса о применимом праве находится в зависимости от гражданства данного лица.

¹ СЗ РФ. 2002. № 18. Ст. 1724.

Место жительства. Статья 20 ГК РФ устанавливает правила, в соответствии с которыми определяется место жительства гражданина, т.е. устанавливается факт, имеющий юридическое значение, поскольку от данного факта зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав субъектов гражданских правоотношений.

Согласно общему правилу, содержащемуся в п. 1 статьи 20 ГК РФ, местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Точно такое же правило ранее было закреплено в ч. 1 ст. 17 ГК РСФСР.

Пункт 2 статьи 20 ГК РФ содержит правило определения места жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой. Согласно данному пункту местом жительства указанных лиц признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

Возраст. Так, закон определяет возраст, с достижением которого наступает совершеннолетие, а также частичная дееспособность несовершеннолетних граждан (ст. 21, 26, 28 ГК РФ). Возраст имеет определяющее значение при решении таких вопросов, как объявление несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным (эмансипация), при вступлении граждан в члены кооперативных организаций, при определении круга наследников, а также лиц, имеющих право на возмещение вреда, причиненного здоровью, и во многих других случаях.

Основным документом, подтверждающим возраст, является свидетельство о рождении гражданина, выданное на основании записи в книге регистрации рождений государственного органа записи актов гражданского состояния. Дата рождения указывается также в паспорте гражданина.

Семейное положение. Правовой статус гражданина как участника гражданских правоотношений нередко зависит от его семейного положения. Так, законодательство важное значение придает состоянию лица в браке, его родственным связям.

Большое значение семейным связям придает и наследственное право. Так, согласно ст. 1142 ГК РФ наследниками по закону первой очереди являются дети, супруг и родители наследодателя. Следовательно, правовое положение наследника лицо может приобрести лишь при наличии указанных семейно-правовых отношений с умершим.

Пол. Иногда для гражданско-правового положения человека определенное значение имеет пол. Например, ст. 58 Жилищного кодекса РФ предусматривает, что при предоставлении жилых помещений по договору социального найма допускается вселение в одну комнату лиц разного пола только с их согласия, за исключением супругов. Законом для мужчин и женщин установлен разный возраст, с достижением которого они считаются нетрудоспособными, что имеет важное значение при определении права на возмещение вреда, при определении круга наследников и в других случаях. Так, при возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, к числу нетрудоспособных, имеющих право на возмещение, относятся женщины старше 55 лет и мужчины старше 60 лет (п. 2 ст. 1088 ГК РФ). Аналогично решается вопрос об отнесении к числу наследников нетрудоспособных лиц - женщин и мужчин.

Состояние здоровья. К числу признаков, индивидуализирующих гражданина (физическое лицо) как участника гражданско-правовых отношений, относится также состояние его здоровья. В первую очередь закон учитывает психическое здоровье. Согласно п. 1 ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. В этом случае гражданско-правовой статус такого гражданина существенно меняется: он не может лично совершать юридические действия и индивидуализируется как субъект гражданского права именно по этому признаку. Согласно п. 1 ст. 171 ГК РФ сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, ничтожна.

Правоспособность граждан

Пункт 2 статьи 17 ГК РФ устанавливает, что правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Ст. 18 ГК РФ определяет содержание правоспособности граждан:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Для правоспособности характерны неотчуждаемость и непередаваемость, т.е. гражданин может распоряжаться своими субъективными правами (имущественными и личными неимущественными), но не самой возможностью быть носителем этих прав. Например, гражданин вправе передать право собственности на вещь другому лицу, но закон не допускает возможности его отказа от правового положения быть личным собственником вообще.

Необходимо различать общую и специальную правоспособность:

- общая - способность к приобретению прав вообще, ею обладают все граждане;
- специальная - способность к обладанию правами определенного рода.

К специальной гражданской правоспособности относятся следующие случаи:

1) возможность обладания на праве собственности определенными видами имущества; например, оружие могут приобрести граждане, достигшие 18 лет;

2) завещательная правоспособность: правом завещать свое имущество обладают только полностью дееспособные лица (п. 2 ст. 1118 ГК РФ).

Дееспособность граждан

Гражданская дееспособность определяется как способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ).

Дееспособность отличается от правоспособности в двух отношениях:

- во-первых, дееспособность предполагает понимание значения своих действий, умение управлять ими и предвидеть их последствия, что не обязательно для правоспособности;

- во-вторых, дееспособность состоит в личном осуществлении правоспособности. Они соотносятся друг с другом как действительность и возможность. Недостаток дееспособности восполняется законным представительством, тогда как правоспособность его не допускает.

Таким образом, дееспособность включает:

- прежде всего, способность к совершению сделок (сделко-способность);

- способность нести ответственность за неправомерные действия (деликтоспособность).

Дееспособность, как и правоспособность, - свойство, которое признается за гражданином законом и является неотчуждаемым, а ограничение дееспособности допускается только в случаях, уста-

новленных законом, т.е. она не может быть ограничена по воле гражданина.

В отличие от правоспособности, которая в равной мере признается за всеми гражданами, дееспособность граждан не может быть одинаковой. Для того чтобы приобретать права и осуществлять их собственными действиями, принимать на себя и исполнять обязанности, надо разумно рассуждать, понимать смысл норм права, сознавать последствия своих действий, иметь жизненный опыт. Эти качества существенно различаются в зависимости от возраста граждан, их психического здоровья.

Учитывая указанные факторы, закон различает несколько разновидностей дееспособности:

- 1) полная дееспособность;
- 2) частичная (неполная):
 - дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет;
 - дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет.
- 3) ограниченная;
- 4) недееспособность.

Охарактеризуем эти разновидности дееспособности.

1) Полная дееспособность

Такая дееспособность возникает с возрастом, причем границу этого возраста определяет закон. Согласно п. 1 ст. 21 ГК РФ дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста.

Закон знает следующие исключения из указанного правила:

- Во-первых, лицо, вступившее в порядке исключения в брак до достижения 18 лет, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ). Эта норма направлена на обеспечение равноправия супругов и содействует охране родительских прав и других прав лиц, вступающих в брак до достижения 18 лет.

- Во-вторых, несовершеннолетний, достигший 16 лет, согласно ст. 27 ГК РФ может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью и зарегистрирован в качестве предпринимателя (эмансипация).

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным, именуемое эмансипацией, производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия - по решению суда.

Родители (усыновители и попечитель) не несут ответственности по обязательствам эмансипированного, в частности, по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

2) Частичная дееспособность.

До наступления полной дееспособности гражданин проходит несколько периодов (до 6 лет, от 6 до 14 лет, от 14 до 18 лет), где объем дееспособности различен.

Частичная дееспособность делится на две группы:

- частичная дееспособность малолетних (с 6-14 лет)
- частичная дееспособность несовершеннолетних (лица от 14-18 лет).

1. За несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет сделки совершают от их имени только их родители, усыновители или опекуны.

В случае причинения вреда малолетним за этот вред отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Данной категории несовершеннолетних предоставлено право совершать:

- а) мелкие бытовые сделки.
- б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (если только они не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации);

в) сделки по распоряжению средствами, которые предоставили малолетним их законный представитель или с его согласия третьи лица для определенной цели свободного распоряжения.

ГК РФ устанавливает имущественную ответственность законных представителей малолетних как по сделкам, которые они совершают от их имени, так и по сделкам, которые малолетний совершает самостоятельно, если законные представители не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине (ст. 28 ГК РФ).

2. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет.

Объем их дееспособности достаточно широк.

Они могут приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности самостоятельно (в указанных законом случаях), либо с письменного согласия своих законных представителей.

С согласия родителей они могут совершать разнообразные сделки (продать или купить имущество, принять или сделать подарок, заключить договор займа и т.п.) и совершать иные юридические действия, в частности, заниматься предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 27 ГК РФ).

Согласие родителей, усыновителей или попечителя, как предусмотрено п. 1 ст. 26 ГК РФ, должно быть выражено в письменной форме. Несоблюдение этого требования является основанием для признания сделки, совершенной несовершеннолетним, недействительной (ст. 175 ГК РФ). Однако допускается последующее письменное одобрение сделки указанными выше лицами (родителями, усыновителями, попечителем).

Самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей, опекунов, они вправе совершать сделки, которые совершают несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет, кроме того:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

- осуществлять права автора произведений науки и литературы;
- совершать мелкие бытовые сделки.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими, а также и за причиненный вред ими другим субъектам гражданского права (ст. 26 ГК РФ).

В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине (пп. 1 и 2 ст. 1074 ГК РФ).

3) Ограничение дееспособности граждан

Ограничение дееспособности возможно в двух случаях:

1. Гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ч. 1 ст. 30 ГК РФ), может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ч.1 ст. 281 ГПК РФ). Над ним устанавливается попечительство. Попечитель получает и расходует заработок, пенсию и иные доходы гражданина, ограниченного судом в дееспособности, в интересах подопечного в порядке, предусмотренном статьей 37 ГК РФ.

2. Со 2 марта 2015г. над гражданином, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц (ч. 2 ст. 30 ГК РФ), устанавливается попечительство. Он может распоряжаться выплачиваемыми на него алиментами, социальной пенсией, возмещением вреда здоровью и в связи со смертью кормильца и иными предоставляемыми на его содержание выплатами с письменного согласия попечителя и в течение срока, определенного попечите-

лем. Распоряжение указанными выплатами может быть прекращено до истечения данного срока по решению попечителя.

Под ограничением дееспособности следует понимать лишение судом гражданина права производить без согласия попечителя следующие действия:

- продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, а также совершать и другие сделки по распоряжению имуществом, за исключением мелких бытовых;

- непосредственно самому получать заработную плату, пенсию и другие виды доходов (авторский гонорар, вознаграждение за открытия, изобретения, заработок по трудовому договору, суммы, причитающиеся за выполнение работ по договору подряда, всякого рода пособия и т.п.).

Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред (ст. 1077 ГК РФ).

Например, если гражданин проживает один и злоупотребляет спиртными напитками, он не может быть ограничен в дееспособности.

Ограничены в дееспособности могут быть и лица, обладающие частичной дееспособностью. Однако в последнем случае для этой процедуры закон устанавливает иной, особый правовой режим (п. 4 ст. 26 ГК РФ). ГК РФ говорит лишь о лицах в возрасте от 14 до 18 лет и о тех правах и обязанностях, которые они уже приобрели, т.е. о возможности ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами.

Принимает такое решение только суд при наличии достаточных оснований. Процедура рассмотрения дела об ограничении несовершеннолетнего в дееспособности регламентирована нормами гл. 31 ГПК РФ. Заявление по месту жительства несовершеннолетнего могут подать либо законные представители, либо орган опеки и попечительства. В нем должны быть изложены обстоятельства,

свидетельствующие о явно неразумном распоряжении несовершеннолетним своим заработком, стипендией или иными доходами. Заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением его заявления. Дело рассматривается с участием самого несовершеннолетнего, заявителя, прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

После вынесения судом решения об ограничении лица в возрасте от 14 до 18 лет в правах получать доходы последнего обязан его законный представитель. Распоряжаться такими доходами несовершеннолетний может только с согласия родителей (усыновителей или попечителей). Суд вправе в своем решении установить срок, на который права лица могут быть ограничены. В любом случае ограничение в правах действует до достижения несовершеннолетним возраста 18 лет.

4) Признание гражданина недееспособным.

Согласно ст. 29 ГК РФ гражданин решением суда, с учетом заключения судебно-психиатрической экспертизы, может быть признан недееспособным, если вследствие душевной болезни или слабоумия он не может понимать значение своих действий или руководить ими.

Он может быть признан недееспособным только судом, причем с заявлением в суд. Согласно части 2 ст. 281 ГПК РФ предусмотрено, что дело о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства может быть возбуждено в суде на основании заявления членов его семьи, близких родственников (родителей, детей, братьев, сестер) независимо от совместного с ним проживания, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Пункт 3 статьи 29 ГК РФ излагается полностью в новой редакции, предусматривающей следующее:

- при развитии способности гражданина, который был признан недееспособным, понимать значение своих действий или ру-

ководить ими лишь при помощи других лиц суд признает такого гражданина ограниченно дееспособным в соответствии с ГК;

- при восстановлении способности гражданина, который был признан недееспособным, понимать значение своих действий или руководить ими суд признает его дееспособным;
- на основании решения суда отменяется установленная над гражданином опека и в случае признания гражданина ограниченно дееспособным устанавливается попечительство.

Предпринимательская деятельность гражданина

Пункт 1 статьи 23 ГК РФ устанавливает, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Это право основано на ч. 1 ст. 34 Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Общие требования к предпринимательской деятельности:

- достижение 18 лет (при согласии родителей - с 16 лет);
- государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется налоговым органом по месту жительства гражданина на основании представленного им пакета документов. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

В настоящее время имущество, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определено в ст. 446 ГПК РФ, принадлежащее гражданину-должнику на праве

собственности: жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание; земельные участки, на которых расположены указанные объекты, за исключением такого имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание; предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши и др.

При невозможности удовлетворить требования своих кредиторов предприниматель может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом).

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

Требования, связанные с причинением вреда жизни или здоровью, а также не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, сохраняют силу и после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя.

Опека и попечительство

Необходимость опеки и попечительства обусловлена тем, что право, как система норм общеобязательного поведения, непосредственно обращается лишь к людям, наделенным сознанием и волей. Когда такая возможность исключается недееспособностью лица, право ставит между ним дееспособного субъекта. Опекуны и попечители являются законными представителями своих подопечных,

т.е. выступают в защиту прав и интересов в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

Опека устанавливается:

- над малолетними (несовершеннолетними в возрасте до 14 лет).

Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишении судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда дети по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов;

- над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства.

Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается:

- над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет;
- над гражданами, признанными ограниченно дееспособными.

Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно. Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Разница между опекуном и попечителем состоит в том, что опекун полностью замещает личность недееспособного в гражданском обороте и действует хотя и от имени подопечного, но вполне самостоятельно. Попечитель же, напротив, не замещает личности частично дееспособного, а лишь осуществляет контроль за совершаемыми последним юридическими действиями, соглашаясь на совершение сделок или отказывая в этом.

Особой разновидностью попечительства выступает патронаж.

Попечительство в форме патронажа устанавливается по просьбе дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять свои права и обязанности.

Над престарелыми гражданами с 80 лет также устанавливается патронаж.

Попечитель назначается органом опеки и попечительства только с согласия подопечного, распоряжается имуществом на основании договора поручения или доверительного управления. Мелкие бытовые сделки заключаются попечителем с согласия подопечного.

Прекращается патронаж по требованию гражданина-подопечного.

Орган опеки и попечительства, который относится к органам местного самоуправления:

- осуществляет надзор за деятельностью опекунов и попечителей;
- назначает в течение 1 месяца опекуна или попечителя со дня, когда стало известно о такой необходимости конкретному гражданину;
- исполняет обязанности опекуна (попечителя), если таковые не были назначены в течение 1 месяца;
- освобождает опекуна (попечителя) от исполнения их обязанностей;
- дает разрешение на совершение сделок по отчуждению с имуществом подопечных.

Акты гражданского состояния

Гражданским состоянием называется совокупность юридических фактов, которыми определяется положение гражданина как субъекта гражданского права. Под актами гражданского состояния понимаются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также

характеризующие правовое состояние граждан (ст. 3 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»).

Акты гражданского состояния – это юридические факты, на основании закона подлежащие государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Согласно ст. 47 ГК РФ государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния:

- рождение (свидетельство о рождении),
- заключение брака (свидетельство о браке),
- расторжение брака,
- усыновление (удочерение) в судебном порядке,
- установление отцовства, перемена имени,
- смерть гражданина.

Вопросы для самоконтроля

1. Сформулируйте определения «гражданин», «физическое лицо», «личность». В чем заключаются отличия в правовом положении отдельных категорий физических лиц?

2. Разъясните, что в науке гражданского права понимается под правоспособностью и дееспособностью?

3. Разъясните, что следует понимать под «недееспособностью» и «ограниченной дееспособностью»?

4. Разъясните порядок признания гражданина недееспособным.

5. Укажите последствия признания гражданина недееспособным и ограничено дееспособным.

Тема 4. Понятие и признаки юридического лица

Общая характеристика юридического лица

Участниками гражданских правоотношений являются не только физические лица (граждане) но и юридические лица – организации, специально создаваемые для участия в гражданском обороте.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс и (или) смету. Правовая доктрина традиционно выделяет четыре основополагающих признака юридического лица. Рассмотрим их подробнее.

1) Организационное единство.

Организационное единство характеризует всякую организацию как единое целое.

Внутренняя структура такой организации должна отвечать целям и задачам его деятельности. Внутренняя структура предполагает наличие органов управления.

Организационное единство юридического лица определяется учредительными документами.

В учредительных документах обязательно определяется наименование и место нахождения юридического лица, порядок управления его деятельностью, в большинстве случаев - предмет и цели этой деятельности.

Наличие такого рода документов является формальным выражением организационного единства как признака юридического лица.

2) Имущественная обособленность.

Имущественная обособленность организации предполагает наличие у нее некоторого имущества.

Признаком имущественной обособленности является наличие:

- уставного капитала, т.е. совокупности числящегося на балансе данной организации имущества;

- самостоятельного баланса - бухгалтерского отражения состояния средств организации, а для финансируемых собственником учреждений - самостоятельная смета расходов.

3) Самостоятельная имущественная ответственность.

Статья 56 ГК РФ предусматривает, что юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Анализ данной статьи говорит о том, что учредители или собственники имущества юридического лица не отвечают по его обязательствам и поэтому каждое юридическое лицо самостоятельно несет имущественную ответственность.

4) Выступление в гражданском обороте от собственного имени.

Данный признак означает, что юридическое лицо от своего имени может приобретать и осуществлять имущественные права и обязанности через свои органы, т.е. выступать в гражданских правоотношениях в качестве самостоятельного субъекта права, в том числе в качестве истца и ответчика в суде. Компетенция органов юридического лица определяются законом и учредительным документом (ст. 53 ГК РФ).

Правоспособность и дееспособность юридических лиц

Правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно, в момент его государственной регистрации (ст. 49 ГК РФ).

Прекращаются они тоже одновременно – в момент завершения ликвидации юридического лица путем внесения соответст-

вующий записи об этом в государственный реестр юридических лиц.

Правоспособность и дееспособность юридического лица может быть специальной и универсальной (общей).

Принцип специальной правоспособности выражается в том, что содержание и объем правоспособности юридического лица зависит от целей и задач, предусмотренных в учредительных документах.

Анализ гражданского законодательства говорит о том, что принцип специальной правоспособности действует в отношении лишь прямо указанных юридических лиц (ст. 49 ГК РФ).

Универсальная правоспособность дает возможность юридическим лицам участвовать в любых гражданских правоотношениях.

Вместе с тем необходимо заметить, что учредители (участники) юридического лица, на которое не распространяются правила о специальной правоспособности, могут самостоятельно ограничить свою правоспособность путем соответствующего указания в учредительных документах. Например, в уставе акционерного общества может быть предусмотрен прямой запрет на его участие в биржевых или иных рискованных сделках.

Гражданское законодательство допускает и иные случаи ограничения правоспособности юридических лиц, в том числе таких, на которых не распространяется принцип специальной правоспособности. Ограничение правоспособности может быть связано с тем, что для осуществления некоторых видов предпринимательской деятельности необходимо иметь выдаваемые компетентными органами соответствующие разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Правоспособность и дееспособность юридического лица реализуется через его органы.

Создание юридического лица

Законодательству известно несколько способов (порядков) создания юридических лиц.

1) Основным в условиях рыночной организации оборота становится явочно-нормативный способ создания.

Явочный (нормативно-явочный) порядок состоит в том, что государство не вправе отказать в регистрации юридического лица, если оно создано и организовано в соответствии с требованиями норм действующего права. Отсюда и его название. Этот способ исключает необходимость получения предварительного разрешения органов публичной власти на создание юридического лица. Учредители являются в регистрационный орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны.

2) Нормативно-явочному порядку противостоит разрешительный, при котором государство вправе проверять целесообразность создания данного юридического лица и может отказать в регистрации, если считает его создание нецелесообразным.

Этот способ связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия) от органов публичной власти на создание соответствующего юридического лица.

В таком порядке создаются коммерческие банки, поскольку их деятельность связана с оказанием финансовых услуг неограниченному кругу потребителей и аккумулярованием значительных денежных средств последних.

После того как решение о создании юридического лица принято в установленном порядке, разрабатываются устав и другие учредительные документы, назначаются или избираются органы и формируется имущественная база.

Последней, завершающей, стадией в процедуре создания юридического лица является его государственная регистрация, которая осуществляется налоговым органом. Он ведет единый

государственный реестр, содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц и соответствующие документы. Этот реестр доступен для всеобщего ознакомления. Возможность получения выписок из указанного реестра, а также копий документов регистрационного дела позволяет любому участнику оборота получить необходимую и достоверную информацию о своем потенциальном партнере.

Прекращение юридического лица

Деятельность юридического лица прекращается посредством его реорганизации или ликвидации.

При реорганизации юридического лица его дела и имущество переходят к другому лицу в порядке общего правопреемства.

Реорганизация юридического лица ведет к прекращению самостоятельного существования организации без полной ликвидации ее дел и имущества.

Реорганизация может осуществляться следующими способами:

1) слияние - это прекращение двух или нескольких юридических лиц и образование на их основе нового юридического лица;

2) присоединение – это прекращение двух или нескольких юридических лиц и переход их прав и обязанностей к иному существующему юридическому лицу;

3) разделение – это прекращение юридического лица, при котором все права и обязанности переходят к вновь созданным юридическим лицам (предприятия или организации и создания на их основе нескольких юридических лиц);

4) выделение – это создание одного или нескольких юридических лиц, к которым переходит часть прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица без его прекращения;

5) преобразование одного юридического лица в другое. Заключается в изменении организационно-правовой формы юриди-

ческого лица (например, на базе государственного предприятия создается акционерное общество).

С 2014г. статья 57 ГК РФ дополнена новыми видами реорганизации комплексного характера, в частности, смешанной реорганизацией, которая ранее была предусмотрена исключительно для акционерных обществ.

Помимо этого, появилась возможность реорганизации одновременно двух и более юридических лиц, в том числе имеющих различную организационно-правовую форму. Однако на такую реорганизацию установлены некоторые ограничения. Например, реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе относящихся к различным организационно-правовым формам, допускается, если согласно ГК РФ или закону разрешено преобразование юридического лица одной формы в юридическое лицо другой формы (абз. 3 п. 1 ст. 57 ГК РФ). Иные ограничения на реорганизацию юридических лиц могут быть определены в законе (абз. 4 п. 1 ст. 57 ГК РФ).

Юридическое лицо может быть реорганизовано следующими способами:

- по решению учредителей;
- по решению органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом;
- в случае выделения/разделения - по решению суда или уполномоченного государственного органа;
- в случае слияния/присоединения/преобразования - с согласия уполномоченного государственного органа.

Реорганизация юридического лица может быть осуществлена:

- добровольно по решению учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами,
- либо принудительно по решению уполномоченного государственного органа или по решению суда в форме его разделения или выделения в случаях, прямо определенных в законе.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (балансом) (в случае слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения).

Определены последствия признания недействительным решения о реорганизации юридического лица и несостоявшейся реорганизации корпорации (ст. 60.1 и 60.2 ГК РФ).

Решение о реорганизации юридического лица может быть признано недействительным по требованию участников реорганизуемого юридического лица, а также иных лиц, если данное право предоставлено им законом (п. 1 ст. 60.1 ГК РФ). Предъявить указанное требование в суд можно в течение трех месяцев после внесения в ЕГЮРЛ записи о начале процедуры реорганизации, если иной срок не предусмотрен законом.

Если суд признает решение о реорганизации юридического лица недействительным, то это не повлечет ликвидации вновь образованных юридических лиц. Также не признаются недействительными сделки, заключенные данными юридическими лицами (п. 2 ст. 60.1 ГК РФ).

Следует отметить, что реорганизация корпорации может быть признана несостоявшейся только судом по требованию участника корпорации, голосовавшего против решения о реорганизации или не принимавшего участия в голосовании по этому вопросу (п. 1 ст. 60.2 ГК РФ). Потребовать признать реорганизацию несостоявшейся можно в двух случаях:

- если решение о реорганизации корпорации ее участники не принимали;
- если для госрегистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, были представлены документы с заведомо недостоверными данными о реорганизации.

Ликвидация юридических лиц

Ликвидация юридического лица – это прекращение деятельности юридического лица без правопреемства, т.е. без перехода его прав и обязанностей к другому лицу (лицам).

Этим она принципиально отличается от реорганизации, в ходе которой весь комплекс прав и обязанностей прекращаемого юридического лица переходит к его правопреемнику. Ликвидация не предполагает правопреемства, и при ликвидации юридического лица прекращает свое существование в качестве субъекта права.

Поэтому закон устанавливает специальный порядок ликвидации юридического лица.

ГК РФ предусматривает два способа ликвидации юридических лиц:

- добровольный,
- принудительный.

1) Добровольно юридическое лицо может быть ликвидировано по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то его учредительными документами.

Примерный перечень оснований выглядит следующим образом:

- а) истечение срока, на который создано юридическое лицо;
- б) достижение цели, которая ставилась учредителями при его создании (например, после ввода в эксплуатацию объекта прекращает свое существование организация, которая была специально создана для его строительства).

2) Принудительная ликвидация возможна в соответствии с судебным решением.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда в случаях (п. 3 ст. 61 ГК РФ):

- признания госрегистрации юридического лица недействительной, в том числе в связи с допущенными при его создании

грубыми нарушениями закона, если эти нарушения носят неустраняемый характер;

- осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), при несоблюдении условия об обязательном членстве в СРО или при отсутствии необходимого в силу закона свидетельства о допуске к определенному виду работ, выданного СРО;

- осуществления деятельности, запрещенной законом;

- осуществления деятельности с нарушением Конституции РФ либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

- в иных случаях, предусмотренных законом.

За исключением случаев, предусмотренных законом, юридическое лицо может быть ликвидировано вследствие признания его несостоятельным (банкротом).

Правом на обращение в суд обладают государственные органы или органы местного самоуправления, а при невозможности достижения целей, для которых создано юридическое лицо, - учредители (участники). С момента принятия решения о ликвидации юридического лица срок исполнения его обязательств перед кредиторами считается наступившим.

ГК РФ четко устанавливает обязанности лиц, осуществляющих ликвидацию (учредителей или органа юридического лица). Они должны в течение трех рабочих дней после даты принятия решения в письменной форме сообщить об этом в регистрирующий орган для внесения соответствующих сведений в ЕГРЮЛ. Независимо от оснований, по которым принято решение о ликвидации (в том числе в случае фактического прекращения деятельности юридического лица), учредители (орган юридического лица) совершают действия по ликвидации юридического лица за счет его имущества, а при недостаточности такого имущества - солидарно за свой счет. Они устанавливают порядок и сроки ликвидации и назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора), к которой переходят полномочия по управлению де-

лами юридического лица. Ликвидационная комиссия обязана действовать добросовестно и разумно в интересах ликвидируемого юридического лица, а также его кредиторов.

Если ликвидационной комиссией установлена недостаточность имущества для удовлетворения всех требований кредиторов, дальнейшая ликвидация юридического лица может осуществляться только в порядке, установленном законодательством о несостоятельности (банкротстве). При невозможности ликвидации ввиду отсутствия средств на расходы, необходимые для его ликвидации, и невозможности возложить эти расходы на его учредителей (участников) юридическое лицо подлежит исключению из ЕГРЮЛ в порядке, установленном законом о государственной регистрации юридических лиц. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения учредителями (участниками) юридического лица обязанностей по его ликвидации может быть назначен арбитражный управляющий.

Ликвидация проходит ряд этапов (ст. 63 ГК РФ). Первоначально в органах печати публикуются данные о порядке и сроке заявления требований кредиторами (не менее двух месяцев с момента публикации). Одновременно комиссия письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица и принимает иные меры к выявлению кредиторов, а также получению дебиторской задолженности. Затем составляется промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Баланс утверждается лицом, принявшим решение о ликвидации.

Важнейшим этапом процесса ликвидации являются расчеты с кредиторами. Если имеющиеся у юридического лица денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу его имущества с публичных торгов в порядке, установленном для испол-

нения судебных решений. При недостаточности средств казенного предприятия или учреждения кредиторы могут обратиться в суд с иском к собственнику имущества. Выплата денежных сумм кредиторам производится (после погашения текущих расходов, необходимых для осуществления ликвидации) в порядке очередности, установленной в п. 1 ст. 64 ГК РФ:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, о компенсации сверх возмещения вреда, причиненного вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства, нарушения требований безопасности при строительстве объекта капитального строительства, требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения;

- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

- в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в четвертую очередь - с другими кредиторами.

Расчеты с кредиторами первой и второй очереди осуществляются со дня утверждения промежуточного баланса, третьей и четвертой - по истечении месяца со дня его утверждения. Требования кредиторов о возмещении убытков в виде упущенной выгоды, о взыскании неустойки (штрафа, пени), в том числе за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате обязательных платежей, удовлетворяются после удовлетворения требований кредиторов четвертой очереди.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого

юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который также утверждается. Оставшееся имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или корпоративные права в отношении юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительным документом.

Требования, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица и не удовлетворенные за счет имущества лиц, несущих субсидиарную ответственность по таким требованиям (если ликвидируемое юридическое лицо не может быть признано несостоятельным (банкротом), считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения сведений о его прекращении в ЕГРЮЛ.

Банкротство юридического лица

Если юридическое лицо не в состоянии удовлетворить требование всех кредиторов, то оно может быть объявлено банкротом, что также влечет его ликвидацию.

В соответствии с ГК объявлены банкротом могут быть все юридические лица, кроме:

- казенных предприятий;
- политических партий;
- учреждений;
- религиозных организаций.

Государственная корпорация или государственная компания может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда.

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником. Судебное признание банкротства возможно как по требованию кредиторов (или прокурора), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника. В предусмотренных законом случаях руководитель должника обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (ст. 8 Закона о банкротстве).

Таким образом, как объявление банкротом, так и последующая ликвидация юридического лица могут быть:

- как принудительными (по судебному решению),
- так и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с его кредиторами в соответствии с п. 2 ст. 65 ГК РФ и ст. 24, 181-183 Закона о банкротстве). Основную особенность такой ликвидации составляет обязательное соблюдение конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

При рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры (ст. 27 Закона о банкротстве):

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение.

При рассмотрении дела о банкротстве должника - гражданина применяются следующие процедуры:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение.

Вопросы для самоконтроля

1. Существуют ли организации без статуса юридического лица?
2. Является ли КЮИ МВД России юридическим лицом?
3. С какого момента возникает правоспособность юридического лица?
4. Какие есть способы создания юридического лица?
5. С какого момента юридическое лицо признается созданным?
6. Что такое разделительный баланс?
7. Каковы полномочия ликвидационной комиссии?

Тема 11. Право собственности (общие положения)

Понятие права собственности

Вещное право - это абсолютное субъективное гражданское право, обеспечивающее удовлетворение интересов управомоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, находящуюся у него, без содействия других лиц, защищаемое специальными гражданско-процессуальными исками.

Статья 216 ГК РФ содержит неисчерпывающий перечень вещных прав, которые можно разделить по критерию полноты обладания правомочиями собственника на два вида:

- 1) право собственности;
- 2) иные вещные права.

Право собственности предоставляет лицу максимальные (абсолютные) возможности обладания и использования имущества. Оно выступает в качестве такой формы присвоения материальных благ, которая характеризует отношение лица к вещи «как к своей». Содержание иных вещных прав существенно уже, поэтому они получили название ограниченных или производных.

С экономической точки зрения категория собственности представляет собой отношения между лицами по поводу материальных благ, заключающиеся в присвоенности или принадлежности этих благ одним лицам и, соответственно, отчужденности этих же от всех других. Экономическое понятие собственности охватывает все, что является товаром, предметом рыночных отношений, т.е. любое имущество, которое имеет экономическую ценность.

Юридическое понятие собственности должно ориентироваться на суть регулируемых общественных отношений и отражать по возможности те особенности, которые существуют в экономическом обороте, иными словами, экономическое содержание права собственности должно служить базисом для юридического.

В юриспруденции право собственности выступает, во-первых, как субъективное право, принадлежащее участвующим в имущественных правоотношениях субъектам, а также как объективное право, представляющее собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности. В объективном смысле право собственности является комплексным институтом, так как нормы о праве собственности содержатся практически во всех отраслях национального права, от гражданского до уголовного, кроме этого, также и в международном праве¹.

Структура права собственности

Характеризуя право собственности как субъективное право, можно сказать, что в самом общем виде оно предстает как мера дозволенного поведения управомоченного лица. При более подробном изучении субъективного права обнаруживается, что оно имеет определенную структуру. Так, согласно теории субъективных прав, данное право подразумевает наличие:

1. Субъекта, которому принадлежит право. Субъектами права собственности могут выступать физические лица, юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. ГК РФ формулирует единое для всех субъектов понятие права собственности и наделяет их равными правомочиями. Реализуя, таким образом, принцип равенства субъектов, закон предоставляет им и равную степень защиты (п. 4 ст. 212 ГК РФ). Соответственно, в зависимости от субъекта различают право частной собственности (любые негосударственные лица – физические и юридические лица) и право публичной собственности (государство, лица публичного права).

2. Объекта права. В цивилистической науке традиционно признается, что объектом вещного права (правоотношения) явля-

¹ Трофименко А.В. К вопросу о соотношении общетеоретической модели субъективного права и цивилистической модели права собственности // Государство и право. 2003. № 2. С. 114-118.

ется индивидуально-определенная вещь. Индивидуально-определенная вещь, в отличие от родовой, юридически незаменима, поэтому обязательство, предметом которого является такая вещь, в случае ее гибели прекращается. Гражданский кодекс РФ по-разному определяет последствия неисполнения обязанности передать индивидуально-определенную вещь (ст. 398 ГК РФ) и родовые вещи (ст. 463 ГК РФ).

3. Полномочий субъекта, которые он может осуществлять по отношению к объекту. Содержание любого субъективного права – это правомочия (полномочия) субъекта.

Для отечественной правовой доктрины правомочия собственника описываются с помощью так называемой триады правомочий (полномочий) собственника по владению, пользованию и распоряжению собственностью (ст. 209 ГК).

Под правомочием владения понимается фактическое обладание вещью или имуществом, содержание его в своем хозяйстве. Это вовсе не требует, чтобы собственник находился с ней в непосредственном соприкосновении.

Владение вещью может быть как законным, так и незаконным. Законным называется владение, которое опирается на какое-либо правовое основание, т.е. на юридический титул владения (титульное владение). Тот, у кого находится вещь, предполагается имеющим право на владение ею, пока не доказано обратное.

Незаконные владельцы, в свою очередь, подразделяются на добросовестных и недобросовестных. Владелец добросовестен, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения. Владелец недобросовестен, если он знал об этом или должен был знать.

Законным признается владение, имеющее под собой правовое основание (титул владения). Право владения титульного владельца всегда производно от права собственности, поэтому требуется правовое основание для переноса правомочия владения с собственника на не собственника. Титульными владельцами, в ча-

стности, являются арендатор, залогодержатель, хранитель, доверительный управляющий, так как их владение основано на соответствующих договорах.

Незаконным признается владение, не опирающееся на какое-либо правовое основание.

Несмотря на отсутствие легального определения понятия «добросовестность» в ГК, ясно, что данная категория характеризует субъективную сторону поведения участников гражданского оборота, на что указывает использование в нормах, учитывающих добросовестное поведение лица, словосочетания «не знал и не должен был знать». Добросовестность не тождественна противоправности, в которой выражается отношение действия или бездействия субъекта к действующим нормативно-правовым предписаниям и запретам и которая носит объективный характер.

Правомочие пользования представляет собой возможность эксплуатации имущества путем извлечения из него полезных свойств. Нередко одна и та же вещь может использоваться как в целях личного потребления, так и в производственных целях. Это правомочие всегда опирается на правомочие владения.

Под правомочием распоряжения понимают возможность без согласия третьих лиц распоряжаться вещью вплоть до уничтожения. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником права владения, пользования.

Наконец, даже признание за собственником «триады правомочий» не всегда говорит о предоставленных ему возможностях. Так, в соответствии с российским законодательством частный собственник не вправе использовать предоставленный ему земельный участок не по целевому назначению или отчуждать его лицам, которые не смогут обеспечить продолжение такого ис-

пользования. При несоблюдении экологических требований и нерациональном землепользовании он рискует вообще лишиться своего участка земли.

Важная особенность правомочий собственника заключается в том, что они позволяют ему устранять, исключать всех других лиц от какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли.

В то же время в отношениях собственности тесно переплетаются две стороны: благо обладания имуществом и получение доходов от его использования и бремя несения связанных с этим расходов, издержек. Поэтому ст. 210 ГК говорит о необходимости для собственника нести бремя содержания своего имущества. Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего имущества при отсутствии чьей-либо вины в этом (ст. 211 ГК).

Основания возникновения права собственности

Основаниями возникновения (приобретения) права собственности являются различные порождающие юридические факты, т.е. обстоятельства реальной жизни, в соответствии с законом влекущие возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц. Основания приобретения права собственности называются также титулами собственности. Титульное владение - это владение вещью, основанное на каком-либо праве (правовом основании, или титуле), вытекающем из соответствующего юридического факта - например, право собственности, основанное на договоре купли-продажи вещи или на переходе ее в порядке наследования. В отличие от этого беститульное (фактическое) владение не опирается на какое-либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые традиционно подразделяются на две группы:

- первоначальные, т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не имелось);

- производные, при которых право собственности на вещь переходит к собственнику от его предшественника (чаще всего - по договору с ним).

Первоначальные способы возникновения права собственности

К числу данных способов, прежде всего, относится изготовление (создание) новой вещи. Речь при этом идет о создании такой вещи «для себя» (п. 1 ст. 218 ГК), ибо если она создается по договору для другого лица, оно и становится собственником в силу договорных условий. Важное значение при этом приобретает момент, с которого вещь можно считать созданной (существующей), так как он и становится порождающим фактом. Невозможно, например, стать собственником даже заранее определенной квартиры или определенного количества квадратных метров жилья в строящемся доме до завершения его постройки, сдачи в эксплуатацию и реальной передачи соответствующего объекта заказчику.

Для движимых вещей этот момент определяется фактом окончания соответствующей деятельности¹, а для недвижимых - моментом государственной регистрации прав на них (ст. 219 и 131 ГК РФ).

В соответствии со ст. 136 ГК РФ плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования вещи, независимо от того, кто использует такую вещь, принадлежат собственнику вещи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из существа отношений.

¹ Туктаров Ю.Е. Абстрактная модель передачи права собственности на движимые вещи // Вестник Высшего Арбитражного суда РФ. 2006. № 8. С. 19-37.

Ранее было, что собственником плодов, продукции и доходов, полученных от использования имущества, является то лицо, которое его использовало.

Право собственности на новую движимую вещь возникает также в результате переработки соответствующих материалов (*specificatio*), из которых она создается (ст. 220 ГК РФ). По общему правилу право собственности на такую вещь приобретается собственником материалов. Когда такой собственник одновременно не является лицом, осуществившим переработку материалов, он должен компенсировать стоимость переработки производшему ее лицу (если только иное не предусмотрено их договором). Если же переработку материалов с целью изготовления новой вещи осуществит их недобросовестный владелец, воспользовавшийся ими без согласия собственника, последний получает право требовать передачи ему этой вещи и возмещения причиненных такими действиями убытков.

В случаях, когда стоимость переработки значительно превышает стоимость материалов, собственником вещи становится лицо, осуществившее их переработку, если оно действовало добросовестно (т.е. договорилось с собственником материалов либо добросовестно полагало, что оно и является одновременно их собственником) и выполняло эту работу для себя, а не по заказу другого лица. Но при этом необходимо возместить стоимость материалов их собственнику. Собственник материалов может не стать собственником вещи, созданной из этих материалов, и в случаях, предусмотренных договором (например, договором подряда по изготовлению вещи из материалов подрядчика, а не заказчика).

Сбор ягод и грибов, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей или животных становятся первоначальным способом приобретения права собственности для любого собравшего или добывшего их лица при условии, что они осуществлены в соответствии с законом, разрешением собственника или

местным обычаем (ст. 221 ГК РФ). Например, добыча (вылов) редких и находящихся под угрозой исчезновения видов водных биоресурсов допускается в исключительных случаях на основании разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов¹, поэтому лицо, выловившее такие водные биоресурсы без разрешения, не приобретает на них права собственности.

Самовольная постройка (ст. 222 ГК РФ).

Самовольной постройкой является здание, сооружение или другое строение, при наличии любого из следующих нарушений (п. 1 ст. 222 ГК РФ):

- возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке,
- на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта,
- либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений
- или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности и осуществляет ее снос за свой счет.

В течение семи дней со дня принятия решения о сносе самовольной постройки орган местного самоуправления, принявший такое решение, направляет лицу, осуществившему самовольную постройку, копию данного решения, содержащего срок для сноса самовольной постройки, который устанавливается с учетом характера самовольной постройки, но не может составлять более чем 12 месяцев.

В случае если лицо, осуществившее самовольную постройку, не было выявлено, снос самовольной постройки может быть организован органом, принявшим соответствующее решение, не

¹ О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов: Федеральный закон от 20 декабря 2004 г. № 166-ФЗ.

ранее чем по истечении двух месяцев после дня размещения на официальном сайте уполномоченного органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сообщения о планируемом сносе такой постройки.

Существует исключение из этого правила.

Если у этого лица в предусмотренных законом случаях в ином установленном законом порядке, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании находится земельный участок, на котором создана постройка. В этом случае право собственности на самовольную постройку признается судом. Однако необходимо одновременное соблюдение следующих условий:

- если у лица, осуществившего постройку есть право, допускающее строительство на земельном участке данного объекта;
- если на день обращения в суд постройка соответствует параметрам, установленным документацией по планировке территории, правилами землепользования и застройки или обязательными требованиями к параметрам постройки, содержащимися в иных документах;
- если сохранение постройки не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц и не создает угрозу жизни и здоровью граждан.

В этом случае лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом.

Приобретение права собственности на бесхозные вещи.

В соответствии со ст. 225 ГК РФ бесхозной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен либо, если иное не предусмотрено законами, от права собственности на которую собственник отказался. Порядок воз-

никновения права собственности на движимые и недвижимые бесхозные вещи различен¹.

Если это не исключается правилами ГК РФ о приобретении права собственности на вещи, от которых собственник отказался (статья 226 ГК РФ), о находке (статьи 227 ГК РФ и 228 ГК РФ), о безнадзорных животных (статьи 230 ГК РФ и 231 ГК РФ) и кладе (статья 233 ГК РФ), право собственности на бесхозные движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности.

Бесхозные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся.

По истечении года со дня постановки бесхозной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

Бесхозная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в муниципальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставшим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

Приобретательная давность распространяется на случаи фактического, беститульного владения чужим имуществом. Наличие у владельца какого-либо юридического титула (основания) владения, например долгосрочного договора аренды, исключает действие приобретательной давности. Сколько бы времени арендатор или, допустим, хранитель ни владел чужим имуществом, он, разумеется, не становится его собственником. Но если соответствующее имущество не имеет собственника или утратило его, претендовать на роль его собственника может фактический

¹ Аксюк И.В. Приобретения права собственности на бесхозную недвижимость //Российская юстиция. 2006. № 6. С. 18-19.

владелец (а не государство, как ранее), разумеется, при определенных, предусмотренных законом условиях.

Для приобретения права собственности на вещь по давности фактического владения в соответствии с правилами ст. 234 ГК РФ, прежде всего, необходимо владеть ею добросовестно. Следовательно, фактический владелец не должен быть, например, похитителем или иным лицом, умышленно завладевшим чужим имуществом помимо воли его собственника. Далее, такое владение должно быть открытым, очевидным для всех иных лиц, причем владелец относится к соответствующей вещи как к своей собственной (имея в виду не только ее эксплуатацию, но и необходимые меры по ее поддержанию в надлежащем состоянии, ибо собственник, как уже отмечалось, несет и бремя собственности). Наконец, такое владение должно быть непрерывным в течение установленных законом сроков (к времени фактического владения в силу указания п. 3 ст. 234 ГК РФ можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел правопрédéшественник лица, ссылающегося на приобретательную давность, например его наследодатель или юридическое лицо, из состава которого выделилось затем юридическое лицо - владелец). Срок приобретательной давности для движимости установлен в пять лет, а для недвижимости - в 15 лет. Право собственности на недвижимость и в силу истечения срока приобретательной давности возникает только с момента его государственной регистрации на данный объект.

Вместе с тем в течение сроков приобретательной давности фактический добросовестный владелец вещи, как уже указывалось, пользуется защитой своего владения против всех иных лиц, не имеющих титулов на данную вещь (п. 2 ст. 234 ГК РФ), т.е. закон защищает его наравне с титульными владельцами имущества. Тем самым и фактическое владение приобретает определенное юридическое значение, не становясь, однако, самостоятельным вещным правом.

К числу бесхозных вещей закон отнес брошенные собственником вещи (ст. 226 ГК). Если такие движимые вещи не имеют значительной стоимости (ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда) либо представляют собой брошенный лом металлов, бракованную продукцию, отходы производства и другие отходы, они могут быть обращены в собственность лица, на территории которого находятся (собственника или иного титульного владельца земельного участка, водоема и т.д.), путем совершения им фактических действий, свидетельствующих об обращении этих вещей в свою собственность. Иные брошенные собственником вещи могут поступить в собственность нового владельца лишь путем признания их бесхозными в судебном порядке.

Нашедший потерянную вещь (находку) не становится сразу же ее собственником (ст. 227 ГК РФ). Прежде всего, он обязан уведомить о находке лицо, потерявшее вещь, либо иного известного ему законного владельца вещи, либо сдать ее в орган полиции, орган местного самоуправления, либо владельцу помещения или транспортного средства, в котором обнаружена потерянная вещь. Нашедший вещь вправе хранить ее и у себя, отвечая в этом случае за ее возможную утрату или повреждение при наличии грубой неосторожности или умысла и в пределах стоимости такой вещи. По истечении шести месяцев с момента заявления о находке органу полиции или местного самоуправления и отсутствии сведений о законном владельце вещи нашедший вещь приобретает на нее право собственности. При его отказе от этого на найденную вещь возникает право муниципальной собственности (ст. 228 ГК РФ). Нашедший вещь имеет право на возмещение расходов по хранению этой вещи либо от ее законного владельца, либо от органа местного самоуправления, в собственность которого поступила найденная им вещь, а также право на вознаграждение за находку от лица, уполномоченного на получение вещи

(ст. 229 ГК РФ). Во всех этих случаях речь идет о движимом имуществе.

Аналогичный по сути правовой режим приобретают и безнадзорные животные, которые по истечении шести месяцев с момента заявления об их задержании и обнаружении их законного владельца поступают в собственность нашедшего их лица, а при его отказе - в муниципальную собственность (п. 1 ст. 231 ГК РФ). При возврате безнадзорных животных прежнему владельцу обнаружившее их лицо имеет право на возмещение необходимых расходов, понесенных на их содержание, а при возврате домашних животных - также и на вознаграждение по правилам о вознаграждении за находку.

Приобретение права собственности на клад (ст. 233 ГК РФ). Согласно ст. 233 ГК РФ клад - это имущество, которое отвечает ряду признаков: во-первых, это деньги или ценные предметы; во-вторых, эти ценности зарыты в земле или сокрыты иным способом (замурованы в стены, перекрытия зданий и т.д.); в-третьих, собственник этих вещей не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право (например, если лицо скрывает ценности, добытые незаконным путем, которые обнаруживаются следователем во время обыска, то в этом случае нормы о кладе не применяются).

Если обнаруженный клад содержит вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они подлежат передаче в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад с согласия собственника, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере 50% стоимости клада. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях (т.е. по 25% каждому), если соглашением между ними не установлено иное. Эти правила не распространяются на лиц, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входит про-

ведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада (например, археологов).

Производные способы возникновения права собственности

Производные способы приобретения права собственности - это всегда основания возникновения права собственности с одновременным прекращением этого права у другого лица (переход права собственности), влекущие правопреемство. Наиболее характерные производные способы:

- 1) приобретение права собственности на основании договора или иной сделки об отчуждении вещи;
- 2) приобретение права собственности в порядке наследования;
- 3) приобретение права собственности в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица.

Прекращение права собственности

Исходя из принципа неприкосновенности собственности, закрепленного в Конституции РФ и ст. 1 ГК РФ, право собственности по общему правилу прекращается по воле самого собственника. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законом. Регламентации таких случаев, в основном, и посвящена глава 15 ГК РФ.

Перечень оснований прекращения права собственности содержит ст. 235 ГК РФ. С учетом волевого критерия (или характера утраты имущества) они могут быть классифицированы на основания, прекращающие право собственности:

- 1) по воле собственника (п. 1 ст. 235, ст. 236 ГК РФ), т.е. в добровольном порядке;
- 2) помимо воли собственника (п. 2 ст. 235, ст. 237 - 243 ГК РФ), т.е. в принудительном порядке.

По воле собственника право собственности прекращается:

- при отчуждении собственником своего имущества другим лицам (на основании договора об отчуждении имущества);

- при отказе собственника от права собственности (дереликции), когда гражданин или юридическое лицо объявляет об отказе от права собственности либо совершает другие действия, определенно свидетельствующие о его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество. При этом отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества до приобретения права собственности на него другим лицом (ст. 236 ГК РФ);

- в случае гибели или уничтожения имущества;

- в случае приватизации (ст. 217 ГК РФ) - передачи государственного или муниципального имущества в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества (Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» и др.). Основанием прекращения правоотношений собственности при приватизации служит юридический состав (т.е. совокупность юридических фактов, таких, как решение государственного органа или органа местного самоуправления о приватизации объекта, план приватизации и договор о приватизации объекта);

- в иных случаях, предусмотренных законом.

Основания прекращения права собственности в принудительном порядке составляют исключительный правовой режим, поскольку закон устанавливает презумпцию добровольности принятия собственником соответствующего решения. Исчерпывающий перечень таких оснований содержит п. 2 ст. 235 ГК РФ. В то же время принудительное прекращение права собственности может быть возмездным и безвозмездным.

К возмездному принудительному прекращению праву собственности относятся:

1) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК РФ). Условием применения данной статьи является правомерность приобретения этого имущества в собственность лица, например получение по наследству охотничьего огнестрельного оружия, право на которое данное лицо не имеет. Право на приобретение оружия гражданами Российской Федерации определено в ст. 13 Закона об оружии. В Закон внесены изменения и дополнения Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 258-ФЗ, касающиеся наградного оружия. Закон определил понятие наградного оружия, порядок получения разрешения на его хранение и ношение. Продажа, дарение и наследование боевого короткоствольного ручного стрелкового наградного оружия не допускаются (ст. 20.1 Закона об оружии)¹.

Такое имущество, как правило, должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на него (например, при наследовании огнестрельного оружия). В противном случае оно может быть продано в принудительном порядке с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передано в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются затраты на отчуждение имущества. В таком же порядке подлежит отчуждению вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано (шифровальная техника, радиоактивные вещества, яды, наркотические средства и т.д.).

2) отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 239 ГК РФ). Если изъятие земельного участка (для государственных или муниципальных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли) невозможно

¹ Об оружии: Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 258-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 51. Ст. 5681.

без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящиеся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов (ст. 284-286 ГК РФ);

2.1) С 2014г. отчуждение объекта незавершенного строительства в связи с прекращением действия договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности (статья 239.1 ГК РФ) по решению суда путем продажи с публичных торгов.

Порядок проведения публичных торгов по продаже объектов незавершенного строительства устанавливается Правительством Российской Федерации.

Требование в суд о продаже предъявляет исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления.

П. 3 ст. 239.1 ГК РФ устанавливает невозможность удовлетворения требования, если собственник этого объекта докажет, что нарушение срока строительства объекта связано с действиями (бездействием) органов публичной власти или лиц, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым должен быть подключен (технологически присоединен) объект.

Начальная цена продажи объекта незавершенного строительства определяется на основании оценки его рыночной стоимости.

Если публичные торги по продаже объекта незавершенного строительства признаны несостоявшимися, такой объект может быть приобретен в государственную или муниципальную собственность по начальной цене этого объекта в течение двух месяцев со дня признания торгов несостоявшимися.

Средства, вырученные от продажи объекта незавершенного строительства с публичных торгов либо приобретения такого объек-

та в государственную или муниципальную собственность, выплачиваются бывшему собственнику объекта за вычетом расходов на подготовку и проведение публичных торгов;

2) отчуждение недвижимого имущества в связи с принудительным отчуждением земельного участка для государственных или муниципальных нужд (изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд (статья 239.2 ГК РФ);

3) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей для сохранения объекта, указанных в статье 40 Федерального закона от 25 июня 2002 года № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации»¹ (ст. 240 ГК РФ). Выкуп производится в отношении особо ценных и охраняемых государством объектов при условии, что бесхозяйственное содержание грозит утратой ими своего значения. Такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. При этом собственнику возмещается стоимость ценностей в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора - судом. При продаже с публичных торгов собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов;

4) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК РФ). Ненадлежащим считается обращение с животными в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Выкуп производится лицом, предъявившим соответствующее требование в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора - судом;

5) реквизиция (ст. 242 ГК РФ), т.е. изъятие имущества в интересах общества по решению государственных органов с выплатой собственнику стоимости имущества. Реквизиция производится в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий,

¹ Собрание законодательства РФ. 2002. № 26. Ст. 2519.

эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизированного имущества, может быть оспорена им в суде. Бывший собственник вправе при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества;

6) национализация, т.е. обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц. Национализация производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (ст. 306 ГК РФ);

7) отчуждение доли в общем имуществе (п. 4 ст. 252 ГК РФ). Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, то выделяющемуся собственнику (с его согласия) может быть выплачена стоимость его доли. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию и при отсутствии согласия выделяющегося собственника. Право на долю в общем имуществе в таких случаях прекращается в момент получения компенсации;

8) снос недвижимости после прекращения права пользования участком (п. 2 ст. 272 ГК РФ). Собственник земельного участка вправе требовать в судебном порядке, чтобы собственник недвижимости после прекращения права пользования участком освободил его от недвижимости и привел участок в первоначальное состояние;

9) выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 279, 282 ГК РФ). Решение о выкупе принимает государственный орган или орган местного самоуправления. Если собственник не согласен с изъятием участка либо с ним не

достигнуто соглашение о выкупной цене или других условиях выкупа, соответствующее решение принимает суд;

10) изъятие земельного участка, используемого с нарушением законодательства (ст. 285 ГК РФ). Земельный участок может быть изъят у собственника в случае грубого нарушения правил рационального использования земли, установленных земельным законодательством (ст. 6 ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»)¹, в частности если участок используется не в соответствии с его целевым назначением или его использование приводит к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель либо к значительному ухудшению экологической обстановки;

11) отчуждение бесхозяйственно содержимого жилого помещения (ст. 293 ГК РФ). Бесхозяйственным считается использование жилого помещения не по назначению, систематическое нарушение прав и интересов соседей, а также бесхозяйственное обращение с жильем, его разрушение. В этом случае орган местного самоуправления предупреждает собственника о необходимости устранить нарушения, а когда они повлекли разрушение помещения, назначает соразмерный срок для ремонта. Если нарушения не прекратились, суд по иску органа местного самоуправления может принять решение о продаже жилого помещения с публичных торгов с выплатой собственнику вырученных средств (за вычетом расходов на исполнение судебного решения).

К безвозмездному принудительному прекращению права собственности следует относить:

1) обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК РФ). Если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законом или договором, то обращение взыскания на указанное имущество по обязательствам собственника производится по решению суда. Право собственности в этом случае прекращается с момента возникновения

¹ Об обороте земель сельскохозяйственного назначения: Федеральный закон РФ от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. Ст. 3018.

права собственности на изъятое имущество у лица, к которому переходит имущество;

2) конфискация (ст. 243 ГК РФ), т.е. безвозмездное изъятие имущества у собственника в виде санкции за совершение преступления (ст. 15.1 УК РФ¹) или иные правонарушения. Закон также допускает исключительные случаи, когда конфискация производится в административном порядке (ст. 3.7 КоАП РФ²). Такое решение может быть оспорено в суде;

3) изъятие контрафактных товаров (п. 4, 5 ст. 1252 ГК РФ). Контрафактными товарами считаются материальные носители результата интеллектуальной деятельности (или средства индивидуализации), изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение которых приводят к нарушению исключительного права на такой результат (или на такое средство). По решению суда такие товары (а также оборудование, устройства или материалы, используемые для производства таких товаров) подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации.

4) обращение по решению суда в доход Российской Федерации имущества, в отношении которого не представлены в соответствии с законодательством Российской Федерации о противодействии коррупции доказательства его приобретения на законные доходы³;

5) обращение по решению суда в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых в соответствии с законодательством Рос-

¹ Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

² Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1.

³ О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам: Федеральный закон от 03.12.2012 № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2012. № 50 (часть 4). Ст. 6953.

сийской Федерации о противодействии терроризму¹ лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения.

Вопросы для самоконтроля

1. Как классифицируются формы собственности?
2. Каково содержание право собственности?
3. Что такое приватизация?
4. Что такое реквизиция?
5. Какие есть способы принудительного прекращения права собственности?
6. Чем первоначальные способы приобретения права собственности отличаются от производных?
7. С какого момента возникает право собственности по договору?
8. Какие обременения возлагаются на собственника?
9. Каковы условия для приобретательной давности?

¹ О противодействии терроризму: Федеральный закон от 06.03.2006 № 35-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 11. Ст. 1146.

Тема 19. Общие положения о договоре

Понятие и сущность договора

В гражданском праве понятие договора используется в нескольких значениях.

Во-первых, договор рассматривается как основание возникновения правоотношения (юридический факт). С этой точки зрения он является сделкой - юридическим фактом, главным основанием возникновения обязательственных правоотношений (п. 2 ст. 307 ГК РФ).

Во-вторых, понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим из этого основания (обязательство). Понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим в результате заключения договора (сделки), поскольку именно в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. На данные правоотношения распространяются поэтому общие положения об обязательствах (п. 3 ст. 420 ГК РФ).

Наконец, в-третьих, договор часто рассматривается как документ (форма соглашения), т.е. документ, фиксирующий права и обязанности сторон. Такое понимание договора является достаточно условным, ибо соглашение сторон может быть оформлено отнюдь не только в форме единого документа, подписанного всеми его участниками.

Действующий закон признает договором соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК РФ).

Таким образом, характерными чертами договора являются:

- наличие согласованных действий участников, выражающих их взаимное волеизъявление;
- направленность данных действий (волеизъявления) на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон.

Являясь многосторонней сделкой, договор выступает одним из самых распространенных оснований возникновения обязательственных правоотношений. В связи с этим к нему применимы нормы (п.2,3 ст. 420 ГК РФ), регулирующие

- сделки (гл. 9 ГК РФ),
- общие положения об обязательствах (ст. 307 - 419 ГК РФ).

Правила об отдельных видах договоров закреплены, прежде всего, в гл. 30-58 части второй ГК РФ.

В главе 27 ГК РФ определен ряд типовых договорных конструкций, в т.ч. публичный договор (ст. 426 ГК РФ), договор присоединения (ст. 428 ГК РФ), предварительный договор (ст. 429 ГК РФ), рамочный договор (ст. 429.1 ГК РФ), опцион на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ), опционный договор (ст. 429.3 ГК РФ), договор с исполнением по требованию (абонентский договор, ст. 429.4 ГК РФ), договор в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ).

Договорные отношения субъектов гражданского права основаны на их взаимном юридическом равенстве, исключающем властное подчинение одной стороны другой. Следовательно, заключение договора и формирование его условий должно носить добровольный характер, базирующийся исключительно на соглашении сторон и определяемый их частными интересами. На этой основе формируется одно из основополагающих начал частного правового регулирования - принцип свободы договора (ст. 421 ГК РФ).

Его действие проявляется в нескольких аспектах:

- в автономии сторон при принятии решения о необходимости заключить соглашение (свобода в заключении договора);
- свобода договора состоит в свободе определения характера заключаемого договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Они также наделены правом заклю-

чить смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора;

- самостоятельности при решении ими вопроса о выборе контрагентов;

- свобода договора проявляется в свободе определения его условий. По общему правилу условия договора определяются по усмотрению сторон. Вместе с тем содержание и порядок заключения договора должны соответствовать закону - обязательным для сторон правилам, установленным императивными нормами гражданского законодательства, действующими в момент его заключения. В случае, когда условие договора предусмотрено диспозитивной нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное, стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями, применимыми к отношениям сторон. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, иным законом или добровольно принятым обязательством.

Норма п. 2 ст. 422 ГК РФ закрепляет принцип стабильности (неизменности) договора. Она гласит: "Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу..." Исключения составляют случаи, когда в законе содержится возможность распространения его действия на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Виды договоров

Для того чтобы правильно ориентироваться в многообразии договоров, проводится их классификация по различным основаниям.

1) консенсуальные и реальные.

Консенсуальные - это договоры, для заключения которого достаточно соглашения по всем существенным условиям.

В реальном договоре необходимо передать имущество, вещь, т.е. предмет договора.

2) Возмездные и безвозмездные (ст. 423 ГК РФ):

- возмездный - договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (договор купли-продажи);

- безвозмездный - договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (договор дарения).

Соответственно, существуют виды договоров, которые могут быть и возмездными, и безвозмездными. Примером такого договора является договор хранения, понятие которого определено в п. 1 ст. 886 части второй ГК РФ: по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. В пункте 3 ст. 891 ГК РФ упоминается хранение, осуществляемое безвозмездно, а статья 896 ГК РФ регламентирует уплату вознаграждения за хранение.

3) Традиционно все договоры в зависимости от их цели принято делить на договоры:

- договоры по отчуждению имущества;
- по передаче его в пользование;
- по производству работ;
- по оказанию услуг.

На этой основе выделено 26 отдельных видов договоров, 6 из которых разделены на подвиды. Такая классификация положена законодателем в основу структуры части второй ГК РФ, посвященной отдельным видам обязательств.

4) Срочные и без указания срока действия договоры.

5) Они могут носить каузальный или абстрактный характер, выступать как условная или фидуциарная сделка и т.д.

6) В зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами выделяют договоры:

- односторонние, порождающие у одной стороны только права, а у другой - только обязанности (например, заем, дарение);
- взаимные (двусторонние), порождающие у каждой из сторон права и обязанности (например, купля-продажа). Во взаимных договорах каждая сторона выступает одновременно в роли и должника, и кредитора.

7) По юридической направленности договоры подразделяют на (ст. 429 ГК РФ):

- основные, непосредственно порождающие права и обязанности сторон;
- предварительные, содержащие соглашение о заключении договора в будущем.

Закон устанавливает ряд требований, регламентирующих договор в качестве предварительного:

- во-первых, он должен содержать условия, на которых будет заключен основной договор, прежде всего те, которые позволят установить предмет, а также иные существенные условия основного договора.

- во-вторых, предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение этого правила влечет ничтожность договора;

- в-третьих, в нем указывается срок, в течение которого стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок не

определен, основной договор заключается в течение года с момента заключения предварительного договора. Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен либо одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор. В случае, когда одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, ее контрагент вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить такой договор (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

8) В зависимости от того, кто имеет право требовать исполнения договора, различают договоры (ст. 430 ГК РФ):

- в пользу участников;
- в пользу третьих лиц.

Договором в пользу третьего лица признается соглашение, по которому должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (например, договор страхования). По общему правилу, если третье лицо выразило должнику намерение воспользоваться своим правом по договору, то стороны с этого момента не могут расторгнуть или изменить заключенный ими договор без согласия третьего лица. Вместе с тем должник вправе выдвигать против требований третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора. В случае, когда третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, этим правом может воспользоваться кредитор (если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору).

9) По способу выработки (согласования) условий различают (ст. 428 ГК РФ):

- взаимосогласованные договоры;
- договоры присоединения, условия которых определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной только путем присоеди-

ния к предложенному договору в целом. Такие соглашения заключаются, в частности, в сфере бытового обслуживания населения, страхования, оказания банковских услуг.

Закон устанавливает ряд требований, которым должен отвечать договор присоединения.

Во-первых, его условия разрабатываются одной из сторон правоотношения.

Во-вторых, организации, разработавшие условия договора, как правило, используют для оформления договорных отношений типовые бланки.

В-третьих, присоединившаяся сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора в случаях, когда он:

- не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида;
- исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств;
- содержит другие, явно обременительные для присоединившейся стороны условия.

Последнее правило не применимо к участнику, присоединившемуся к договору в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, если он знал или должен был знать, на каких условиях заключает договор.

10) Действующий в гражданском обороте принцип свободы заключения договора может быть ограничен законом. В связи с этим различают (ст. 426 ГК РФ):

- свободные договоры, заключение которых зависит лишь от усмотрения сторон;
- обязательные договоры, заключение которых обязательно для одной или обеих сторон - публичный договор - договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказа-

нию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится. Такая организация не может отказать в заключении договора, а в процессе его заключения не вправе оказывать предпочтение кому-либо из контрагентов. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей. Исключение составляют случаи, когда законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Изменение условий, предусмотренных публичным договором, ведет к его ничтожности.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ или уполномоченные им федеральные органы исполнительной власти могут издавать типовые договоры - правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров. Условия таких договоров при регулировании отношений сторон носят обязательный характер, их изменение не допускается (п. 4, 5 ст. 426 ГК РФ).

Иную правовую природу имеют примерные условия договора, которые разрабатываются для договоров соответствующего вида и публикуются в печати (как правило, в виде примерного договора). Такие условия не носят для сторон обязательного характера, а являются рекомендательными (п. 1 ст. 427 ГК РФ).

В пункте 1 статьи 429.1 ГК РФ определено понятие рамочного договора - таковым признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора (договор поставки). Об этом говорилось в пункте 9 Обзора судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными, направленного информационным письмом Президиума ВАС России от 25 февраля 2014 г. № 165, в котором давалась рекомендация о том, что условия организационно-

го (рамочного) соглашения являются частью заключенного договора, если иное не указано сторонами и такой договор в целом соответствует их намерению, выраженному в организационном соглашении.

В статье 429.2 ГК РФ содержатся положения, определяющие понятие опциона на заключение договора: в силу опциона на заключение договора одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом; опцион на заключение договора предоставляется за плату или другое встречное предоставление, если иное не предусмотрено соглашением, в т.ч. заключенным между коммерческими организациями; другая сторона вправе заключить договор путем акцепта такой оферты в порядке, в сроки и на условиях, которые предусмотрены опционом. Например, компания может заключить опцион на покупку актива, цена которого определяется биржей (нефть, золото и др.) по заранее фиксированной цене, тем самым минимизировав риск колебания цен на данный товар. Одновременно у ее контрагента, ожидающего покупки, с одной стороны, имеется надежда на то, что он сможет продать соответствующий актив, но, с другой стороны, имеется риск того, что опцион так и не будет реализован. Таким образом, опционная премия служит компенсацией риска для этой стороны. Это свидетельствует об алеаторном (рисковом) характере опциона.

В части 2 данного пункта допускается возможность установления опционом на заключение договора того, что акцепт возможен только при наступлении определенного таким опционом условия, в т.ч. зависящего от воли одной из сторон.

Следующий новый вид договора - это опционный договор, по которому одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий (в т.ч. уплатить денежные средства, передать или принять имущество), и при этом, если управомоченная сторона не заявит

требование в указанный срок, опционный договор прекращается; опционным договором может быть предусмотрено, что требование по опционному договору считается заявленным при наступлении определенных таким договором обстоятельств (например, опцион на заключение договора аренды или купли-продажи).

Эта статья регламентирует возмездность опционного договора. В пункте 3 статьи устанавливается, что при прекращении опционного договора платеж за право заявить требование по опционному договору возврату не подлежит.

В ст. 429.4 ГК РФ предусмотрена такая новая типовая договорная конструкция, как договор с исполнением по требованию (при этом для обозначения данного договора также введено понятие «абонентский договор»).

Договор с исполнением по требованию (абонентский договор) - это договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в т.ч. периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в затребованных количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом. Например, договор на абонентское правовое обслуживание лицом, которое осуществляет представительство в суде в качестве существенного условия абонентского договора в п. 2 статьи закреплена обязанность абонента вносить платежи или предоставлять иное исполнение по такому договору независимо от того, было ли затребовано им соответствующее исполнение от исполнителя. При этом указано, что данное правило действует постольку, поскольку иное не предусмотрено законом.

Содержание договора

Содержание договора как соглашения (сделки) составляет совокупность согласованных его сторонами условий, в которых закрепляются права и обязанности контрагентов, составляющие содержание договорного обязательства. В письменных договорах условия

излагаются в виде отдельных пунктов. К основному тексту письменного договора могут, кроме того, добавляться различные согласованные сторонами приложения и дополнения, также входящие в его содержание в качестве составных частей договора. Наличие приложений, конкретизирующих содержание договора, должно оговариваться в его основном тексте. Такие приложения становятся необходимыми частями, например, для большинства договоров поставки, строительного подряда, на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, банковского счета и др. Дополнения обычно в том или ином отношении меняют содержание отдельных условий договора.

Выделяют:

- существенные условия,
- обычные условия,
- случайные условия.

Существенными признаются условия:

- о предмете договора;
- названные в законе или в иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (например, цена в договоре розничной купли-продажи или купли-продажи жилого дома (ст. 494, 558 ГК РФ);
- все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, условия о способе доставки товара, виде тары или упаковки).

Если стороны не достигли соглашения по всем существенным условиям, то договор считается незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

Обычные условия устанавливаются диспозитивными нормами гражданского законодательства и вступают в действие, если стороны своим соглашением не устранили их применение или не установили иных условий.

Обычными являются условия о цене (ст. 424 ГК РФ), сроке исполнения обязательства (ст. 314 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 314 ГК РФ обязательство, не предусматривающее срока исполнения, при невозможности его точного определения должно исполняться в разумный срок. Так, например, если срок хранения не определен договором хранения и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до ее истребования (п. 2 ст. 889 ГК РФ). П. 3 ст. 424 ГК содержит нововведение части первой ГК РФ, регламентирующее оплату исполнения договора в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора: в этих случаях исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Следовательно, данные условия по общему правилу могут и не согласовываться сторонами, но войдут в содержание их договорного обязательства как условия, предусмотренные диспозитивной нормой закона. Однако для некоторых договоров такие условия являются существенными (и, следовательно, подлежащими согласованию) по указанию самого закона. Например, срок действия договора объявлен существенным для договоров личного и имущественного страхования (ст. 942 ГК РФ), а цена - для договоров купли-продажи товара в кредит (п. 1 ст. 489 ГК РФ).

Случайные условия изменяют и дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

В теоретической и учебной литературе условия, включенные в договор по желанию сторон, называют случайными, противопоставляя их условиям обычным, которые вообще не согласуются сторонами, но входят в содержание их договорного обязательства. К последним традиционно относят условия, предусматриваемые диспозитивными нормами для большинства договоров (о сроке и месте исполнения, цене и т.п.). Нетрудно видеть, что случайные условия договора, будучи прямо предложенными одной из сторон, всегда поэтому являются существенными (абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ), а

обычные либо становятся таковыми (если стороны прямо выбирают соответствующий вариант поведения, предусмотренный диспозитивной нормой), либо не входят в содержание соглашения сторон. В связи с этим законодательство не использует понятия обычных и случайных условий.

Ст. 427 ГК РФ предусматривает возможность указания в договоре того, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати. Со ссылками на эту статью в п. 7 постановления Пленума ВАС России от 14 марта 2014 г. № 16 разъяснено следующее: для определения условий договоров стороны могут воспользоваться примерными условиями (стандартной документацией), разработанными в т.ч. саморегулируемыми и иными некоммерческими организациями участников рынка для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати; при этом стороны могут своим соглашением предусмотреть применение таких примерных условий (стандартной документации) к их отношениям по договору как в полном объеме, так и частично, в т.ч. по своему усмотрению изменить положения стандартной документации или договориться о неприменении отдельных ее положений; если при заключении договора стороны пришли к соглашению, что его отдельные условия определяются путем отсылки к примерным условиям, судам следует учитывать, что при внесении в эти примерные условия изменений последние распространяют свое действие на возникающие из договора отношения лишь в случае, когда это прямо предусмотрено сторонами либо в самом договоре, либо в последующем соглашении.

В случаях, когда в договоре не содержится отсылка к примерным условиям, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев, но при условии, если они отвечают требованиям, установленным статьей 5 части первой ГК РФ и пунктом 5 ст. 421 ГК РФ. Указанным пунктом 5 ст. 421 ГК РФ установлено, что в случае, когда условие договора не определено сторонами

или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон. С учетом данного положения в разъяснениях, данных в п. 7 постановления Пленума ВАС России от 14 марта 2014 г. № 16, уточнено, что это правило применяется в случаях, когда в договоре не содержится отсылка к примерным условиям, а условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой.

В пункте 3 статьи 427 ГК РФ говорится о возможных формах примерных условий - это может быть примерный договор или иной документ, содержащий эти условия. постановлением Правительства РФ от 2 июля 2014 г. № 606 «О порядке разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также о случаях и условиях их применения» утверждены Правила разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов.

Прекращение договора

Сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения. обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку (ст. 431.2 ГК РФ).

Признание договора незаключенным или недействительным само по себе не препятствует наступлению последствий, предусмотренных абзацем первым названного пункта.

Предусмотренная статьей ответственность наступает, если сторона, предоставившая недостоверные заверения, исходила из того, что другая сторона будет полагаться на них, или имела разумные основания исходить из такого предположения.

Сторона, полагавшаяся на недостоверные заверения контрагента, имеющие для нее существенное значение, наряду с требованием о возмещении убытков или взыскании неустойки также вправе

отказаться от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Сторона, заключившая договор под влиянием обмана или существенного заблуждения, вызванного недостоверными заверениями, данными другой стороной, вправе вместо отказа от договора требовать признания договора недействительным (статьи 178 и 179 ГК РФ).

Вопросы для самоконтроля

1. Что такое гражданско-правовой договор? В чем состоит его отличие от договоров в других отраслях права (семейном праве, трудовом праве, международном праве)?
2. Что понимается под свободой договора?
3. Каково соотношение договора и закона?
4. Каким образом осуществляется толкование гражданско-правовых договоров?
5. Что входит в систему гражданско-правовых договоров?
6. Чем отличается классификация договоров от классификации сделок?
7. С какой целью заключается предварительные договоры?
8. В чем состоят особенности публичного договора?
9. Как осуществляется защита интересов «присоединяющейся» стороны в договорах присоединения?
10. В чем заключается содержание договора? Какие условия договора относятся к существенным?

Тема 21. Купля-продажа, мена

Понятие, общая характеристика и виды договора купли-продажи

Договор купли - продажи относится к числу традиционных институтов гражданского права, имеющих многовековую историю развития. Трудно переоценить роль и место договора купли-продажи в экономическом обороте. Со времен римского права основная хозяйственная цель договора купли-продажи заключается в том, чтобы в хозяйство покупателя поступили те или иные нужные для него вещи. Наиболее эффективное правовое средство для достижения этой цели состоит в том, чтобы сделать покупателя собственником необходимых вещей.

По договору купли - продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК РФ).

Кодекс предусматривает следующие виды договоров купли-продажи:

- розничная купля-продажа,
- поставка,
- поставка товаров для государственных нужд,
- контрактация,
- энергоснабжение,
- продажа недвижимости,
- продажа предприятия.

Ко всем указанным видам договоров субсидиарно применяются общие положения о купле-продаже.

Стороны договора купли – продажи:

- продавец,
- покупатель.

Продавцом может выступать всякий субъект гражданских прав. По общему правилу, продавец должен быть собственником продаваемого имущества. Отступления от этого правила предусмотрены законом. К таковым, в частности, относятся:

а) продавцом выступает не собственник, а лицо, наделенное иным (ограниченным) вещным правом (хозяйственного ведения, оперативного управления);

б) продажа осуществляется комиссионером (по договору комиссии), агентом (по агентскому договору), доверительным управляющим (по договору доверительного управления) и т.д.

Гражданским кодексом допускается заключение договора по продаже товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем. В такой ситуации продавец на момент заключения договора также не является собственником товара, но должен им стать к моменту исполнения своих обязанностей по передаче товара покупателю (так называемый товар на заказ). К числу товаров, которые могут быть приобретены в будущем либо созданы продавцом, можно отнести предметы одежды, которые обязуется изготовить (сшить) продавец, транспортные средства, которые продавец обязуется приобрести у другого продавца и перепродать, предметы гигиены, изготавливаемые продавцом (например, натуральное мыло, другие средства для умывания и т.д.).

При этом в договоре купли-продажи могут быть установлены и особые условия таких договоров, например, если товар приобретается или создается в будущем, то в договоре купли-продажи могут указываться сроки такого приобретения или создания. Также если предметом договора являются товары с небольшим сроком годности, но их нет в наличии у продавца, то в договоре могут быть установлены особые условия, например, максимальный срок их изготовления или приобретения.

Покупателем товара по договору купли - продажи может быть всякое физическое или юридическое лицо, признаваемое субъектом гражданских прав и обязанностей. Приобретая товар

по договору купли - продажи, покупатель, согласно общему правилу, становится его собственником. Однако в некоторых случаях, предусмотренных законом или договором, покупатель не приобретает права собственности на переданный продавцом товар.

К числу таких покупателей относятся, во-первых, государственные и муниципальные унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения либо оперативного управления (казенные предприятия) на закрепленное за ними имущество, а также учреждения (субъекты права оперативного управления). Совершая договоры купли - продажи какого-либо имущества в качестве покупателя, они приобретают на это имущество соответствующее ограниченное вещное право, собственником же товара становится лицо, являющееся собственником имущества, закрепленного за юридическими лицами.

Во-вторых, не становятся собственниками приобретенных по договору купли - продажи товаров также граждане или юридические лица, наделенные полномочиями на совершение указанных действий от своего имени в силу договора комиссии, агентского договора или договора доверительного управления.

Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 314 ГК РФ, т.е. в разумный срок. Полагаем, что под разумным сроком следует понимать срок, в течение которого продавец объективно сможет подготовить и передать документы и принадлежности товара.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из зако-

на, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Условия договора купли-продажи

Содержание договора представляет собой совокупность всех его условий. В свою очередь, условиями договора устанавливаются или конкретизируются права и обязанности сторон. Обычно во всяком договоре купли - продажи выделяются группы условий, определяющих обязанности соответственно продавца и покупателя. Например, к условиям, предусматривающим обязанности продавца, обычно относят следующие: о товаре (о количестве, качестве, ассортименте, комплектности, таре и упаковке и т.п.); о порядке и сроке его передачи покупателю. Условия договора, регламентирующие порядок принятия товара и его оплаты, определяют обязанности покупателя.

Предмет договора купли - продажи

Предметом договора купли - продажи являются действия продавца по передаче товара в собственность покупателя и, соответственно, действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной цены.

Предмет договора является существенным условием договора купли - продажи. Применительно к предмету договора купли - продажи ГК устанавливает специальное правило: условие договора купли - продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455).

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые товары, то есть потребляемые вещи (продукты питания, предметы гигиены, хозяйственные товары и т.п.), непотребляемые вещи (мебель, оборудование, предметы одежды и т.д.), движимые и недвижимые вещи, главная вещь и принадлежность и т.п. Но при этом все эти товары не должны быть ограничены в обороте или изъяты из него.

Условие договора купли-продажи о товаре - это совокупность сведений (информации), позволяющих идентифицировать товар (его наименование, комплектность, количество, особые характеристики в зависимости от вида товара). Например, если предмет договора это парфюмерная продукция, то условиями об этом предмете будут являться аромат, производитель, количество в миллилитрах, если это предмет бытовой техники, то условиями могут быть наличие у него определенных функций, производитель и т.п.

Момент исполнения обязанности продавца передать товар (ст. 458 ГК РФ):

- вручение товара покупателю или указанному им лицу. Такое вручение представляет собой непосредственную передачу товара в месте нахождения покупателя в так называемой форме "из рук в руки". Данный способ вручения товара используется, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара. Как правило, данный способ передачи товара имеет место, если товар имеет габариты, не позволяющие покупателю принять товар в момент заключения договора купли-продажи, либо если товар находится в определенном месте, откуда его необходимо доставить, либо если приобретение товара имело место дистанционным способом;

- предоставление товара в распоряжение покупателя - это подготовка товара к сроку, указанному в договоре, к передаче и надлежащее уведомление об этом покупателя. В свою очередь, отсутствие товара к подготовке к передаче - это невозможность идентифицировать товар в целях его передачи.

Если в договоре не установлено условие о доставке товара или о его передаче в месте нахождения покупателю, обязанность продавца по передаче товара считается исполненной, если он предоставит данный товар любому лицу для доставки покупателю. Здесь определяющим фактом является сама цель вручения такого товара иному лицу - доставка покупателю.

Количество товара (ст. 465 ГК РФ)

Количество товара - совокупность определенных единиц товара, выражаемая в указании на конкретное числовое (либо словесное) обозначение этих единиц в целом. В договоре оно может быть выражено в единицах измерения или в денежном выражении. Способ такого выражения зависит от формы договора. Так, из материалов судебной практики следует (постановление ФАС Северо-Западного округа от 07.09.2010 по делу № А56-81471/2009), что условие о количестве товара считается согласованным, если в договоре указано, что наименование и количество товара отражаются в накладных. Суд установил, что стороны согласовали, что наименование, ассортимент, количество и цены передаваемых продавцом покупателю товаров устанавливаются в товарной накладной, являющейся неотъемлемой частью договора.

Условие о количестве товара является существенным условием договора купли-продажи, поскольку количество товара влияет на цену договора купли-продажи, а также на факт исполнения обязанности продавцом по передаче товара покупателю.

Если продавец передал меньшее количество товара, покупатель вправе либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в договоре, покупатель обязан известить об этом продавца (п. 1 статьи 483 ГК РФ). В случае, когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующей частью товара, покупатель вправе принять весь товар. Дополнительно принятый товар оплачивается по цене, определенной для товара, принятого в соответствии с договором, если иная цена не определена соглашением сторон (ст. 466 ГК РФ).

Ассортимент товаров (ст. 467 ГК РФ)

Ассортимент товаров представляет собой указание (условие) о конкретной модели, виде товара, его цвете и иных характеристиках, позволяющих его индивидуализировать. Например, при заключении договора купли-продажи на предметы одежды ассортиментом такого товара является указание на наименование одежды (брюки (мужские и (или) женские), платья (вечерние или повседневные), женские блузки (с длинными или короткими рукавами, с воротниками-стойками или без них и т.д.), на цвет одежды, размер (например, 42-44) и т.д.

Передача продавцом предусмотренных договором товаров с нарушением условия об ассортименте дает покупателю право отказаться от их принятия и оплаты, а если они уже оплачены, потребовать возврата уплаченной суммы и возмещения убытков.

Если продавец передаст покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель получает право по своему выбору:

- принять товары в ассортименте, предусмотренном договором, и отказаться от остальных товаров;
- отказаться от всех полученных товаров;
- потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором;
- принять все переданные товары.

Качество товара (ст. 469 ГК РФ)

В большинстве случаев качество рассматривается как совокупность свойств, обеспечивающих пригодность объекта для использования. Согласно ГОСТ Р 51303-2013 качество товара - это совокупность потребительских свойств товара, соответствующих установленным требованиям, в т.ч. условиям договора купли-продажи или иных аналогичных. В частности, речь идет о функциональных, эргономических, эстетических, экономических

свойствах, свойствах безопасности, надежности товара и др. При этом потребительским свойством товара следует считать свойство товара, проявляющееся при его использовании потребителем в процессе удовлетворения потребностей. Потребительские свойства товара могут быть указаны в маркировке товара.

Товар признается качественным в случаях:

- 1) соответствия качества договору,
- 2) пригодности для целей его непосредственного использования, если в договоре отсутствуют условия о качестве товара,
- 3) пригодности для использования в конкретных целях, оговоренных при заключении договора,
- 4) соответствия образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) описанию,
- 5) соответствия обязательным требованиям, если они предусмотрены законом или в установленном им порядке.

Важное значение имеют нормы о гарантии качества товара (ст. 470 ГК РФ). Необходимо различать законную и договорную гарантии качества товара.

Законная гарантия имеется во всех случаях, если таковая не предусмотрена договором. Сущность законной гарантии состоит в том, что товар должен соответствовать требованиям, предъявляемым к его качеству, в момент передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товара этим требованиям не предусмотрен договором, и в пределах разумного срока должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются.

В случае, когда предоставление продавцом гарантии качества товара предусмотрено договором (договорная гарантия), продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать требованиям, предъявляемым к его качеству, в течение определенного периода времени, установленного договором (гарантийного срока).

Срок годности товара (ст. 472 ГК РФ) - это срок, в течение которого товар считается пригодным для использования.

Момент начала течения срока годности (ст. 473 ГК РФ) товара связан, как правило, с моментом его изготовления, так как с этого момента товар может использоваться по назначению.

Последствия передачи товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ).

В случае, если покупателю будет передан товар ненадлежащего качества, то есть, товар, который имеет недостатки, из-за которых он не соответствует требованиям, предъявляемым к его качеству, то покупателю в целях защиты его прав и законных интересов предоставляются следующие права:

- потребовать соразмерного уменьшения покупной цены - это уменьшение цены на тот размер денежных средств (ту сумму), которая была бы уплачена покупателем, если бы товар полностью соответствовал требованиям, предъявляемым к его качеству;

- потребовать безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок, то есть, приведение качества товара в соответствие с предъявляемыми к нему требованиями;

- потребовать возмещения своих расходов на устранение недостатков товара - осуществление самостоятельно затрат на приведение качества товара в соответствие с предъявляемыми к нему требованиями и предъявление требования о возмещении того размера денежных средств (той суммы), которые покупатель вынужден был потратить на устранение недостатков качества товара.

В случае, если покупателю передается товар с существенными недостатками качества, то есть, такими недостатками, которые устранить либо невозможно, либо их устранение представляет определенные затруднения, то покупателю предоставляются следующие права:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы, то

есть, иными словами, применить правило о реституции - вернуть все, что было получено по договору купли-продажи;

- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору. В данном случае замена товара должна быть произведена без взимания с покупателя дополнительной платы.

Следует обратить внимание на то, что все вышеуказанные требования покупатель вправе предъявить непосредственно продавцу (претензионный порядок урегулирования споров). В случае отказа продавца удовлетворить эти требования, покупатель вправе обратиться в суд.

Комплектность товара (ст. 478 ГК РФ)

Комплектность товара - это передача основного товара и его принадлежностей, а при отсутствии такового в договоре комплектность товара определяется обычаями либо иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 478 ГК РФ). В ГК четко дифференцированы понятия «комплектность товара» и «комплект товаров» (ст. 479 ГК РФ). Если предметом договора являются главная вещь и принадлежность, которые представляют собой комплект товара, то продавец в этом случае обязан покупателю передать весь комплект товара. В этом случае обязательство может считаться исполненным с момента передачи покупателю всех товаров, включенных в комплект.

Нарушение продавцом условий договора как о комплектности товара, так и о передаче товаров в комплекте влечет за собой соответствующие последствия: покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены или доукомплектования товара в разумный срок. Если же продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель может потребовать замены некомплектного товара на комплектный либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ст. 480 ГК РФ).

Вместе с тем следует учитывать, что замена товара, его доукомплектование фактически возможны, если покупатель, со своей стороны, своевременно известит продавца о несоблюдении последним условия договора о комплектности товара (о комплекте товаров).

Тара и упаковка (ст. 481 ГК РФ)

По общему правилу продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке. Тара и (или) упаковка товара обеспечивает наибольшую сохранность товара и снижает риск его случайной гибели.

Неисполнение продавцом обязанности по затариванию и упаковке товара - передача покупателю товара без тары и/или упаковки либо в ненадлежащей таре и/или упаковке (т.е. не соответствующей предъявляемым требованиям) - влечет для него определенные негативные последствия (ст. 482 ГК РФ). В этом случае покупатель вправе потребовать от продавца затарить и/или упаковать товар либо заменить ненадлежащую тару и/или упаковку, если иное не вытекает из договора, существа обязательства или характера товара. Например: договором предусмотрено, что продавец обеспечивает доставку мебели в место жительства (место расположения) покупателя и соответствующую ее сборку (существо обязательства); товаром являются продукты питания или напитки, предназначенные для потребления покупателем (характер товара).

Кроме того, учитывая, что тара и упаковка нередко определяют потребительские свойства товара, в ГК (п. 2 ст. 482 ГК РФ) предусмотрено, что покупатель вместо требований о затаривании и/или упаковке товара или о замене ненадлежащей тары и/или упаковки может по своему выбору предъявить к продавцу требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ): о соразмерном уменьшении покупной цены товара; о безвозмездном устранении недостатков тары и/или упаковки в разумный срок; о возмещении своих расходов, понесен-

ных в связи с устранением недостатков тары и/или упаковки. В случае же выявления существенных нарушений требований к таре и/или упаковке товара покупатель вправе по своему выбору потребовать замены товара товаром, затаренным и/или упакованным в соответствии с предъявляемыми требованиями, либо отказаться от исполнения договора купли - продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Реализация покупателем одного из правомочий, которыми он наделен на случай неисполнения продавцом обязанности по затариванию и/или упаковке товара, не лишает его права на предъявление продавцу самостоятельного требования о возмещении причиненных убытков.

Цена товара (ст. 485 ГК РФ)

Цена товара, как правило, определяется в договоре купли-продажи, поэтому покупатель обязан уплатить продавцу ту цену, размер которой прямо указан в договоре купли-продажи.

Оплата товара (ст. 486 ГК РФ)

На покупателя возлагается обязанность осуществить оплату товара до или после передачи ему товара с особенностями, установленными договором купли-продажи.

Оплата товара возможна разными способами в зависимости от условий договора

- непосредственное вручение денежных средств продавцу,
- перечисление денежных средств на его банковский счет платежными поручениями,
- перечисление денежных средств на банковскую карту,
- вручение денежных средств представителям продавца и т.п.

Договор купли - продажи может быть заключен с условием о предварительной оплате товара (ст. 487 ГК РФ).

Договором купли - продажи может быть предусмотрено условие о продаже товара в кредит (ст. 488 ГК РФ), т.е. о том, что оплата товара производится через определенное время после его передачи покупателю.

Договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрено условие об оплате товара в рассрочку. Специфика такого договора состоит в том, что его существенными условиями становятся условия о цене товара, порядке, сроках и размерах платежей (п. 1 ст. 489 ГК РФ).

Мена

Договор мены - это соглашение, в силу которого каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (ст. 567 ГК РФ).

Договор мены регулируется гл. 31 ГК РФ.

Основные признаки договора мены:

- наличие не менее чем двух сторон данного договора, т.е. он может быть двух- или многосторонним;
- возмездность - обязательства каждой из сторон передать какое-либо имущество (вещь) другой стороне;
- взаимность - каждая из сторон наделена не только правом требования, но и обязанностью передать возмещение другой стороне.

Договору мены присущ ряд основных черт и признаков договора розничной купли-продажи. Однако основным отличием данного договора является двойственный характер: каждая из сторон договора мены является и покупателем, и плательщиком.

Договор мены не предусматривает денежного оборота (ст. 568 ГК РФ). Его специфику составляет мена товаров. Стороны самостоятельны в выборе товаров. В большинстве случаев стоимость таких товаров предполагается равной, что не исключает и иных форм расчетов сторон. В частности, ГК РФ предоставляет сторонам возможность производить мену с доплатой, компенсирующей разницу в стоимости товаров, предоставляемых каждой из сторон. Указанное правило подлежит применению в тех случаях, когда стороны определяют, что стоимость одного обмениваемого товара ниже стоимости товара, предложенного второй

стороной. Обязанность произвести доплату возлагается на собственника вещи с более низкой стоимостью.

Расходы, связанные с заключением договора мены, по общему правилу, несет собственник предложенной вещи. Такие расходы распределяются между сторонами пропорционально возникающим потребностям по содержанию и передаче вещи. Указанное правило не исключает возможности заключения сторонами соглашения в части изменения общего порядка распределения бремени расходов между сторонами. Однако на практике, как правило, применяется общий порядок распределения бремени расходов между сторонами.

Переход права собственности может осуществляться (ст. 570 ГК РФ):

- в момент передачи вещи каждой из сторон - это общее правило, которое действует при условии надлежащего исполнения указанного обязательства всеми участниками договора;
- в момент, определенный сторонами в договоре (например, в момент подписания договора; в момент передачи вещи последней из сторон; по истечении определенного сторонами периода времени с момента заключения договора);
- в момент, определенный нормативным актом, - законом, в момент государственной регистрации перехода права на недвижимое имущество, транспортные средства и т.п.

Основной мерой ответственности за нарушение условий договора мены одной из сторон (передачи вещи, которая в последующем изъята третьим лицом) выступает реституция, т.е. возврат недобросовестной стороны в первоначальное положение (ст. 571 ГК РФ). Предметом договора мены могут выступать лишь те вещи, которые принадлежат стороне на праве собственности и не имеют ограничений со стороны третьих лиц, например, залога и т.п.

В случае недобросовестности одной из сторон договора мены право собственности на переданную ей другой стороной вещь

может быть оспорено в судебном порядке. Соглашение сторон об исключении указанных мер ответственности ничтожно. Указанное правило подлежит применению лишь в тех случаях, когда вторая сторона сделки является добросовестной, т.е. не знала и не могла знать о правах третьих лиц на передаваемую ей по договору мены вещь.

Вопросы для самоконтроля

1. Дайте определение договора купли-продажи.
2. В какой момент договор купли-продажи считается исполненным?
3. Как определяется цена в договоре купли-продажи?
4. Перечислите способы определения качества товара.
5. Что означает публичность договора розничной купли-продажи?
6. С какого момента договор розничной купли-продажи считается заключенным?
7. Охарактеризуйте особенности договора поставки.
8. Каковы особенности субъектного состава в договоре контрактации?
9. Какие существенные условия в договоре продажи недвижимости?
10. В какой момент переходит право собственности на товар в договоре мены?

Тема 32. Обязательства вследствие причинения вреда

Понятие обязательства, возникающего вследствие причинения вреда

Определения деликтного обязательства закон не дает. В соответствии со ст. 1064 ГК РФ в полном объеме подлежит возмещению вред, причиненный:

- личности;
- имуществу гражданина;
- имуществу юридического лица.

Указанный вред подлежит возмещению:

- причинителем вреда;
- иным субъектом, который не является причинителем вреда.

Причинитель вреда или иное лицо, на которого возложена обязанность возмещения, обязано произвести потерпевшему следующие выплаты:

- возмещение причиненного вреда;
- компенсацию сверх возмещения вреда.

Возмещение вреда может быть произведено:

- при совершении виновных действий (бездействия) причинителя вреда, вследствие которых возник вред;

• при отсутствии вины причинителя вреда - только в случаях, предусмотренных действующим законодательством (ст. 1076 ГК РФ). Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине);

• при совершении правомерных действий в случаях, установленных законом (ст. 1064 ГК РФ). Например, п. 37 ст. 13 ФЗ РФ от 07.02.2011г. № 3-ФЗ «О полиции»: «использовать в случаях, не терпящих отлагательства, транспортные средства, принад-

лежащие государственным и муниципальным органам, общественным объединениям и организациям (за исключением транспортных средств, принадлежащих дипломатическим представительствам и консульским учреждениям иностранных государств, представительств международных организаций), а в исключительных случаях - транспортные средства, принадлежащие гражданам, для пресечения преступлений».

Основанием отказа в возмещении причиненного вреда является факт его причинения:

- по просьбе потерпевшего;
- с согласия потерпевшего;
- если действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

В этом обязательстве потерпевший является кредитором, а причинитель вреда - должником.

Законом определены общие условия ответственности за причиненный вред, которые входят в содержание понятия «генеральный деликт». К числу этих условий относятся:

- противоправность поведения причинителя вреда,
- причинная связь между его противоправным поведением и вредом,
- вред,
- вина.

Основанием деликтной ответственности является юридический факт, с которым связано нарушение субъективного права потерпевшего, - наличие вреда.

Статьей 1082 ГК РФ определено, что, удовлетворяя требование о возмещении вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или возместить причиненные убытки (п. 2 ст. 15).

Следовательно, выбор способа возмещения (в натуре или полное возмещение причиненных убытков) принадлежит органу, рассматривающему спор (суду, арбитражу, третейскому суду).

Исходя из ст. 1083 ГК РФ, вред, возникший в результате умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Умысел не подразделяется на прямой и косвенный. Это правило является общим. Оно действует во всех случаях причинения вреда, но в зависимости от формы вины правонарушитель все же может быть подвергнут ответственности.

Формами вины является умысел и неосторожность, которая может быть простой и грубой.

Пункт 2 ст. 1064 ГК РФ устанавливает презумпцию вины причинителя вреда. В силу этого лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине.

В соответствии со ст. 1066 ГК РФ, поскольку необходимая оборона представляет собой правомерную защиту, возмещение вреда в подобном случае не производится при условии соблюдения пределов обороны¹. Необходимая оборона представляет собой вынужденные меры по обеспечению защиты личности и прав других лиц, интересов общества и государства от общественно опасного посягательства, путем причинения вреда посягающему лицу.

Однако состояние крайней необходимости (ст. 1067 ГК РФ) не является основанием для освобождения причинителя вреда от возмещения вреда. Возмещение причиненного вреда может быть возложено на:

- причинителя вреда;
- третье лицо, в интересах которого действовал причинитель.

Суд вправе освободить любое из указанных лиц от возмещения вреда в полном объеме или в части.

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 26.01.2010 № 1.

Обязательства по возмещению вреда, обладающие особенностями субъектного состава

Возмещению в полном объеме подлежит вред, причиненный в результате незаконных действий (бездействия) уполномоченных лиц государства и местного самоуправления (ст. 1069 ГК РФ):

- государственных органов;
- органов местного самоуправления;
- должностных лиц указанных органов.

Вред подлежит возмещению наряду с компенсацией за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

Финансирование обязательств по возмещению вреда вследствие незаконных действий (бездействия) государственных органов и органов местного самоуправления, а также их должностных лиц осуществляется за счет средств бюджета соответствующего уровня¹.

Возмещение вреда предусмотрено ГК РФ и в случае нарушения закона в деятельности правоохранительных и правозащитных органов (ст. 1070 ГК РФ):

- суда;
- прокуратуры;
- органов дознания;
- органов предварительного следствия.

Перечисленные случаи представляют собой нарушения конституционного права каждого гражданина на свободу и личную неприкосновенность, которые обычно влекут для граждан как нравственные страдания, так и неблагоприятные имущественные

¹ О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля: Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ; О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок: Федеральный закон от 30.04.2010 № 68-ФЗ.

последствия. Поэтому закон предусматривает для них особые правовые, в том числе гражданско-правовые, последствия.

Прежде всего, такие ситуации могут возникнуть только в результате незаконных действий правоохранительных органов - органов дознания, предварительного следствия и прокуратуры или суда, которые привели к указанным выше последствиям в отношении граждан (физических лиц). Если вред причинен гражданину названными органами государства в иных случаях, не подпадавших под указанный выше перечень, например в результате его незаконного задержания в качестве подозреваемого или в результате незаконного применения к нему принудительных мер медицинского характера, он возмещается по общим правилам возмещения вреда, причиненного гражданину актами или действиями публичной власти (п. 2 ст. 1070 ГК). Это же относится и к случаям причинения вреда правоохранительными или судебными органами юридическим лицам.

Поскольку вред причинен деятельностью органов государственной власти, действующих от имени Российской Федерации и на основании федеральных законов, то его возмещение производится за счет средств государственной казны - бюджета соответствующего уровня (ст. 1071 ГК РФ). Возмещение вреда производится независимо от наличия (отсутствия) вины должностного лица конкретного органа¹.

ГК особо подчеркивает необходимость возмещения такого вреда в полном объеме (п. 1 ст. 1070), включая и необходимость возмещения морального вреда (ст. 1100). Они предусматривают:

- компенсацию потерпевшему утраченного заработка или иных доходов, а также пенсий и пособий;
- возврат конфискованного, изъятого или арестованного имущества;

¹ О федеральном бюджете на 2014 год и на плановый период 2015 и 2016 годов: Федеральный закон от 02.12.2013 № 349-ФЗ.

- компенсацию выплаченных потерпевшим штрафов и судебных издержек, в том числе сумм за оказание юридической помощи;

- возмещение иного ущерба, понесенного потерпевшим (в виде, например, утраченного им жилья и другого имущества, не полученных доходов и т.д.).

Особое место в системе рассматриваемых органов занимает судья - возмещение вреда, причиненного вследствие его деятельности, допускается, если его вина установлена вступившим в законную силу приговором суда. Безвиновное причинение вреда судьей не влечет за собой возмещения вреда.

Обязательства по возмещению вреда,

имеющие особенности объекта правовой охраны

Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником

На юридическое лицо любой организационно-правовой формы возлагается ответственность за причинение вреда его работниками при исполнении ими трудовых (служебных, должностных) обязанностей (ст. 1068 ГК РФ):

- гражданами, выполняющими работу на основании трудового договора (контракта);
- гражданами, выполняющими работу по гражданско-правовому договору.

Привлечение юридического лица к ответственности допускается только при условии, что его работники действовали или должны были действовать по заданию этого юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств (ст. 1084 ГК РФ) подлежит возмещению в следующем порядке:

- в полном объеме;
- частично (с учетом имущественного положения причинителя вреда);
- в повышенном объеме (при наличии специальных предписаний закона).

Ст. 1084 ГК РФ объединяет в себя два вида обязательств, отличающихся по порядку возмещения вреда:

- договорные - вред подлежит возмещению причинителем - стороной договора, выгодоприобретателем;
- служебные - возмещение вреда может быть возложено на государственную или муниципальную казну либо на причинителя вреда. (приказ МВД РФ от 18 июня 2012 г. № 590 «Об утверждении инструкции о порядке осуществления выплат в целях возмещения вреда, причиненного в связи с выполнением служебных обязанностей, сотрудникам органов внутренних дел РФ или их близким родственникам»).

В случае причинения увечья или иного повреждения здоровья потерпевший вправе требовать возмещения ему (ст. 1085 ГК РФ):

- утраченного заработка (дохода);
- дополнительно понесенных в связи с повреждением здоровья расходов.

При этом назначенные пенсии и пособия в связи с причинением вреда здоровью человека не принимаются в расчет при определении сумм возмещения вреда.

Определение размера подлежащего возмещению ущерба производится в каждом конкретном случае с учетом требований закона и условий договора, которые могут в значительной степени увеличивать размер причитающихся потерпевшему сумм.

В случае причинения вреда здоровью размер возмещения (1086 ГК РФ) определяется соответственно степени утраты трудоспособности в процентах к среднему месячному заработку до момента:

- увечья;
- повреждения здоровья;
- утраты трудоспособности (общей или профессиональной).

Утраченный заработок включает в себя:

- выплаты по трудовому договору;
- выплаты при работе по совместительству;
- выплаты по гражданско-правовым договорам;
- пособие в связи с временной нетрудоспособностью;
- пособие по беременности и родам;
- авторские и иные гонорары;
- налоги и иные обязательные платежи, отчисляемые с заработной платы работника;
- доходы от предпринимательской деятельности.

Суммы возмещения вреда выплачиваются (1092 ГК РФ):

- ежемесячными платежами;
- разовыми платежами - не более, чем за три года.

Определение порядка выплаты возмещения вреда производится решением суда.

Суммы дополнительных расходов определяются применительно к наличию (отсутствию) таких расходов с момента причинения вреда на будущий период жизнедеятельности потерпевшего.

Пересмотр размера возмещения вреда зависит от следующих обстоятельств (ст. 1090 ГК РФ):

- степени трудоспособности потерпевшего после причинения ему вреда;
- финансового и имущественного положения потерпевшего или причинителя вреда.

Пересмотр размера возмещения вреда может быть произведен в сторону уменьшения или увеличения.

Размер возмещения вреда подлежит индексации пропорционально росту установленного прожиточного минимума¹:

- на территории соответствующего субъекта РФ;
- при отсутствии регионального минимума подлежит применению федеральный прожиточный минимум (1091 ГК РФ).

Причинение вреда несовершеннолетнему лицу влечет за собой обязанность причинителя вреда обеспечить возмещение следующих расходов (ст. 1067 ГК РФ):

- расходов, вызванных повреждением здоровья, - во всех случаях причинения вреда;
- расходов в счет возмещения вреда, связанного с утратой или уменьшением трудоспособности, - для лиц старше четырнадцати лет, исходя из размера установленного прожиточного минимума;
- утраченного заработка - в случае, если потерпевший имел данный вид дохода на момент причинения вреда или приобрел его в последующем - с учетом разницы в должностных окладах, обусловленной утратой трудоспособности.

Возмещение вреда в случае потери кормильца (ст. 1088 ГК РФ) производится его иждивенцам, которые лишены возможности осуществлять трудовую деятельность:

- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
- ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению

¹ О прожиточном минимуме в Российской Федерации: Федеральный закон от 24.10.1997 № 134-ФЗ.

медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

- лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Выплата в возмещение вреда производится при наличии одного из следующих обстоятельств:

- нетрудоспособности в силу возраста или состояния здоровья;
- осуществления ухода за нетрудоспособными иждивенцами умершего.

Исключение указанных обстоятельств свидетельствует о прекращении выплат возмещения вреда в случае потери кормильца. Кроме случаев достижения установленного пенсионного возраста, выплаты иным лицам носят временный характер:

- несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет;
- обучающимся старше восемнадцати лет - до получения образования по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
- инвалидам - на срок инвалидности;
- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

Размер подлежащего возмещению вреда в случае потери кормильца (ст.1089 ГК РФ) определяется применительно к каждой из категорий потерпевших:

- иждивенцам умершего - пропорционально доле заработка умершего, на который они вправе были претендовать при его жизни;

- пенсионерам - без учета начисленных им пенсий и пособий.

Суммы возмещения вреда носят постоянный характер и исчисляются на момент установления права на возмещение вреда.

В случае смерти потерпевшего вследствие причинения вреда его родственникам или иным лицам, осуществляющим погребение, выплачивается (ст. 1094 ГК РФ):

- пособие на погребение - за счет средств, направленных на социальную защиту населения (на 01.02.2017г. - 5562,25 рубля);

- расходы на погребение - за счет причинителя вреда.

Прекращение деятельности юридического лица не является основанием для прекращения выплат по возмещению причиненного вреда (ст.1093 ГК РФ). Порядок производства таких выплат определяется применительно к реализуемому порядку прекращения деятельности:

- в случае реорганизации юридического лица комплекс прав и обязанностей переходит к правопреемнику, который производит далее возмещение вреда потерпевшему;

- ликвидация юридического лица не предусматривает правопреемства, в связи с чем будущие платежи по возмещению вреда подлежат капитализации, т.е. должны быть зарезервированы в сумме, равной сумме платежей за весь период выплат;

- в иных случаях выплаты осуществляются в соответствии с порядком, установленным нормативными правовыми актами.

Деликтные обязательства, характеризующиеся особенностями средств причинения вреда

К этим обязательствам относятся:

- ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 1079 ГК РФ);
- ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг (ст. 1095 ГК РФ).

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

В ст. 1079 ГК законодатель дает лишь примерный перечень источников повышенной опасности.

Под владельцем источника повышенной опасности следует понимать юридическое лицо или гражданина, которые используют его в силу принадлежащего им права собственности, права хозяйственного ведения, оперативного управления либо на других законных основаниях (например, по договору аренды, проката, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности).

Не признается владельцем источника повышенной опасности лицо, управляющее им в силу исполнения своих трудовых (служебных, должностных) обязанностей на основании трудового договора (служебного контракта).

Повышенная опасность деятельности физических и юридических лиц указывает на их обязанность возместить причиненный вред независимо от наличия (отсутствия) их вины. Основанием для освобождения от указанной обязанности являются:

- действие обстоятельств непреодолимой силы;
- умысел потерпевшего;
- выбытие источника повышенной опасности из обладания собственника (владельца) в результате противоправных

действий других лиц. Обязанность переходит к лицу, противоправно завладевшему таким источником, либо указывает на совместную ответственность законного и незаконного владельца при наличии вины первого.

Умысел потерпевшего освобождает владельца источника повышенной опасности от ответственности перед потерпевшим полностью и безусловно (п. 1 ст. 1083 ГК).

Юридическое лицо или гражданин, возместившие вред, причиненный их работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей на основании трудового договора (служебного контракта) или гражданско-правового договора, вправе предъявить требования в порядке регресса к такому работнику - фактическому причинителю вреда в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом (п. 1 ст. 1081 ГК РФ).

В случае взаимодействия нескольких источников повышенной опасности, причиненный в результате такого взаимодействия вред многократно увеличивается. Обязанность его возмещения возлагается солидарно на владельцев всех источников повышенной опасности, участвовавших во взаимодействии (п. 3 статьи 1081 ГК РФ). Возмещение вреда в такой ситуации производится по общим правилам, установленным ГК РФ (ст. 1064 ГК РФ).

Юридическое лицо или гражданин вправе, а в некоторых случаях обязаны, застраховать свою ответственность на случай причинения вреда (ст. 1072 ГК РФ). При наличии страховки возмещение причиненного ущерба производится за счет сумм страхового возмещения. Обязанность причинителя вреда по возмещению вреда ограничивается лишь суммами, составляющими разницу между суммой ущерба и страховым возмещением¹.

¹ Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

Возмещению в полном объеме подлежит вред, причиненный вследствие (ст. 1095 ГК РФ):

- недостатков товаров, работ, услуг;
- недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или услуге.

Субъектом возмещения вреда выступает (ст. 1096 ГК РФ):

- продавец товара, работ или услуг;
- изготовитель товара;
- исполнитель работы или услуги.

Определение конкретного субъекта, который признается причинителем вреда, производится по выбору потерпевшего.

При определении порядка и размера возмещения вреда не учитывается наличие:

- вины причинителя вреда;
- договорных отношений между потерпевшим и причинителем вреда.

Условием возмещения вреда, возникшего вследствие недостатков товаров, работ, услуг является соблюдение установленных законом сроков (годности, эксплуатации и т.п.) либо при их отсутствии соблюдение общего срока - десять лет со дня производства товара (работы, услуги) (ст. 1097 ГК РФ).

Не зависит от действия того или иного срока возмещение вреда в случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности.

Указанный перечень носит закрытый характер.

Федерации: Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ; Об обязательном страховании гражданской ответственности перевозчика за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров и о порядке возмещения такого вреда, причиненного при перевозках пассажиров метрополитеном: Федеральный закон от 14.06.2012 № 67-ФЗ; Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств: Федеральный закон от 25.04.2002 № 40-ФЗ.

Основанием освобождение продавца, изготовителя или исполнителя от ответственности за причиненный вред является (ст. 1098 ГК РФ):

- действие обстоятельств непреодолимой силы;
- нарушение потребителем установленных правил эксплуатации товара, результата работы или услуги.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие обязательства относятся к деликтным?
2. Перечислите признаки обязательств, возникающих вследствие причинения вреда.
3. Какова структура обязательств, возникающих вследствие причинения вреда?
4. Какие основания (условия) возникновения обязательств из причинения вреда?
5. Дайте определение понятиям: вред, противоправное поведение, вина.
6. Перечислите виды обязательств, возникающих вследствие причинения вреда.

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАНЯТИЯ

Тема 11. Право собственности (общие положения)

(2 часа)

Учебные вопросы

1. Общая характеристика права собственности.
2. Формы собственности.
3. Основания приобретения права собственности.
4. Первоначальные способы приобретения права собственности.
5. Производные способы приобретения права собственности.
6. Основания и способы прекращения права собственности.

Организационно-методические рекомендации

В начале занятия преподавателю необходимо, приняв рапорт о готовности группы, проверить наличие обучающихся.

Далее преподавателю необходимо объявить регламент работы, проверить готовность обучающихся к занятию.

При подготовке к теме обучающимся на самоподготовке следует ознакомиться с материалом темы, изучить соответствующие разделы учебной литературы, проанализировать положения законодательства, регулирующего изучаемые правоотношения. В случае необходимости следует дополнить конспекты и подготовить ответы на вопросы, подлежащие обсуждению в рамках занятия, и контрольные вопросы.

Задание 1. Составьте схему «Способы приобретения права собственности». Отрадите в ней существующие основания возникновения права собственности с их краткой характеристикой и укажите источники их регламентации.

Задание 2. Составьте схему «Способы прекращения права собственности». Отрадите в ней существующие основания прекращения права собственности с их краткой характеристикой и укажите источники их регламентации.

Задача 1. Художник Рошин, находясь в Доме творчества, написал картину, на которой изображен зимний пейзаж. При этом для написания картины он использовал холст и краски художника Никитина, который по делам службы на несколько дней отлучился из Дома творчества. Узнав, что на картину пошли его холст и краски, Никитин потребовал передать картину ему. При этом он пояснил, что давно мечтал иметь в своей коллекции картину Рошина - известного пейзажиста и не хочет упускать счастливый случай. По мнению Никитина, картина особенно удалась Рошину, поскольку на нее пошли краски, привезенные Никитиным из Италии и изготовленные по рецептам старых мастеров. Труд Рошина по написанию картины Никитин готов оплатить.

Рошин с этим не согласился и, в свою очередь, выразил готовность оплатить Никитину стоимость красок и холста. Использование не принадлежащих ему холста и красок Рошин объяснил тем, что приехал в Дом творчества с пустыми руками. Увидев, однако, поразивший его зимний пейзаж, он испытал прилив творческих сил и не удержался от искушения написать картину. Поскольку Рошин и Никитин договориться между собой не смогли, спор был передан на решение согласительной комиссии Санкт-Петербургского отделения Союза художников.

Художники обратились за консультацией к юристу.
Какое разъяснение им надлежит дать?

Задача 2. Соловьев заключил с бригадой рабочих договор на капитальный ремонт своей дачи. При разборке изразцовой печи один из рабочих обнаружил шкатулку с золотыми монетами и драгоценностями. Узнав об этом, собственник дачи потребовал передачи ему шкатулки с обнаруженными ценностями. Рабочий отказался от передачи ценностей, заявив, что они принадлежат ему, поскольку он их нашел. На свою долю в ценностях стали претендовать и другие члены бригады, выполнявшие ремонтные работы.

Органы полиции обнаруженные ценности изъяли и передали финансовому органу, который зачислил их в доход казны. Между собственником дачи, рабочими и финансовым органом возник спор: кто имеет право на ценности и как их разделить?

Как и в каком порядке может быть разрешен этот спор?

Задача 3. Федоров проживал в унаследованном им доме вместе с бывшими членами своей семьи. В связи с переездом на другое постоянное место жительства он продал дом Александрову, причем в договоре вопрос о правах проживающих в доме лиц никак не затрагивался. После совершения договора Федоров из дома выехал. Остальные же лица освободить дом отказались, мотивируя отказ тем, что другой жилой площади не имеют.

Новый собственник предъявил к указанным лицам иск об освобождении дома. В обоснование исковых требований истец ссылается на то, что если из дома выехал прежний собственник, то члены его семьи, к тому же бывшие, тем более обязаны освободить дом.

Ответчики, возражая против иска, указывают на то, что в свое время поселились в доме как члены семьи собственника, и смена собственника не влечет для них обязанности освободить дом.

Решите дело. Изменится ли решение дела, если до заключения договора лица, проживающие в доме, дали письменное обязательство освободить дом, но впоследствии от его выполнения отказались?

Задача 4. Чернышев купил у Колесова легковой автомобиль «Жигули», удостоверив эту сделку у нотариуса. Через несколько дней после этого Колесов самовольно забрал автомобиль и отказался возвратить его до тех пор, пока Чернышев дополнительно не уплатит ему, Колесову, 30 000 руб. Чернышев обратился в суд с иском к Колесову, требуя возврата машины. Суд в иске отказал, ссылаясь на то, что Чернышев не успел зарегистрировать машину

в ГИБДД на свое имя, а потому право собственности на нее у Чернышева не возникло. Сделка же между Чернышевым и Колесовым должна считаться несостоявшейся.

Решите дело.

Выберите наиболее правильное утверждение

1. Правоотношение собственности является:

- а) абсолютным
- б) относительным
- в) абсолютным или относительным в зависимости от способа его реализации
- г) является правоотношением особого рода.

2. Возможность пользоваться плодами вещи и доходами от ее использования:

- а) охватывается правомочием пользования
- б) охватывается правомочием владения
- в) является самостоятельным правомочием собственника
- г) не имеет отношения к триаде правомочий собственника.

3. По сравнению с собственником у субъекта ограниченного вещного права в ином объеме присутствует правомочие:

- а) владения
- б) пользования
- в) распоряжения
- г) все названные правомочия.

4. К первоначальному способу возникновения права собственности относятся:

- а) право собственности на вещь, полученную по договору дарения
- б) право собственности на новую вещь, изготовленную по заказу муниципального органа
- в) право собственности на новую вещь, изготовленную лицом для себя
- г) право собственности на новую вещь, изготовленную по заказу юридического лица.

5. Бесхозная недвижимая вещь может быть приобретена в силу приобретательной давности, если:

- а) ее собственник отказался от нее
- б) это не исключается правилами ГК РФ о находке
- в) если по истечении года со дня ее постановки на учет собственник вещи не будет установлен
- г) если вещь не признана судом поступившей в муниципальную собственность.

6. По решению суда осуществляется:

- а) национализация
- б) конфискация
- в) реквизиция
- г) все названные мероприятия.

7. Отказ собственника от права собственности на принадлежащее ему имущество:

- а) влечет прекращение прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества
- б) не влечет прекращение прав и обязанностей собственника в отношении имущества
- в) влечет прекращение прав и обязанностей собственника после приобретения права собственности на него другим лицом
- г) влечет прекращение прав и обязанностей собственника после приобретения права собственности на него другим лицом или гибели (уничтожения) вещи.

8. Лицо, обнаружившее брошенную вещь:

- а) обязано уведомить об этом лицо, бросившее вещь, а если это лицо ему неизвестно - заявить об обнаружении в милицию или орган местного самоуправления
- б) приобретает на нее право собственности в момент обнаружения
- в) приобретает на нее право собственности, если в течение 6 месяцев с момента заявления об обнаружении вещи собственник вещи не будет установлен
- г) приобретает на нее право собственности, если ее стоимость

явно ниже суммы, соответствующей 5-кратному размеру оплаты труда.

9. Имущество, которое в силу закона не может принадлежать собственнику, должно быть отчуждено им в течение:

- а) 6 месяцев
- б) 1 года
- в) по общему правилу 6 месяцев
- г) по общему правилу 1 года.

10. Право собственности на имущество, на которое обращается взыскание по обязательствам собственника, прекращается у собственника с момента:

- а) постановления судебного решения
- б) наступления срока, указанного в договоре
- в) возникновения права собственности у лица, к которому переходит это имущество
- г) в иные сроки.

11. Размер вознаграждения за находку от ее стоимости составляет:

- а) 10%
- б) 15%
- в) 30%
- г) 20%.

12. Перечень форм собственности в ГК РФ:

- а) является исчерпывающим
- б) является открытым
- в) не определен
- г) не определен, поскольку Конституцией РФ провозглашены равенство и плюрализм форм собственности.

Темы рефератов

1. Право собственности в объективном и субъективном смысле.

2. Прекращение права собственности в принудительном порядке.

Тема 17. Способы обеспечения исполнения обязательств (2 часа)

Учебные вопросы

1. Общая характеристика способов обеспечения исполнения обязательств.
2. Неустойка и задаток.
3. Залог.
4. Удержание имущества должника.
5. Поручительство и независимая гарантия.

Организационно-методические рекомендации

В начале занятия преподавателю необходимо, приняв рапорт о готовности группы, проверить наличие обучаемых.

Далее преподавателю необходимо объявить регламент работы, проверить готовность обучаемых к занятию.

При подготовке к теме обучающимся на самоподготовке следует ознакомиться с материалом темы, изучить соответствующие разделы учебной литературы, проанализировать положения законодательства, регулирующего изучаемые правоотношения. В случае необходимости следует дополнить конспекты и подготовить ответы на вопросы, подлежащие обсуждению в рамках занятия, и контрольные вопросы.

Задание 1. Составьте сравнительную таблицу таких способов обеспечения исполнения обязательств как залог и удержание имущества должника; поручительство и банковская гарантия.

Задание 2. Составьте сравнительно-правовую таблицу в указанном ниже виде:

Задаток	Аванс
Сходство	
Различия	

Задача 1. Между Сургутским филиалом Кредобанка и ООО «РЭНО» заключен кредитный договор на предоставление кредита в сумме 500 тыс. руб. на три месяца под поручительство АО «Сибпроектстрой».

Договором поручительства предусмотрено условие, что в случае неисполнения заемщиком своего обязательства по кредитному договору банк вправе требовать от поручителя исполнения в полном объеме согласно кредитному договору.

Банк уведомил поручителя о том, что по истечении срока возврата кредита долг заемщиком не возвращен. Однако поручитель от исполнения обязательства за должника отказался, ссылаясь на то, что кредит выдан не на тех условиях, при которых обязался отвечать поручитель, а поэтому он не несет ответственности за его невозврат.

Обосновано ли возражение поручителя?

Задача 2. Не имея возможности оплатить полную стоимость купленной квартиры, Воробьев договорился с продавцом - Прокофьевым - об отсрочке платежа на шесть месяцев. Прокофьев, давая согласие об отсрочке, потребовал от Воробьева, чтобы за него поручилась его родственница Тихонова, которую Прокофьев знал как честного и исполнительного человека.

Тихонова согласилась на поручительство за Воробьева, но, подписывая договор, оговорила, что ручается за возврат половины долга. Поручительство за оставшуюся часть долга она посоветовала взять у другой родственницы Воробьева Тугиевой, которая на это согласилась.

В обусловленный срок Воробьев долга не погасил и сообщил Прокофьеву, что из-за сложившихся в семье трудностей он сможет рассчитаться за квартиру не ранее чем через полгода. Но и после истечения этого срока он денег Прокофьеву не заплатил.

Прокофьев предъявил иск к Тихоновой и, ссылаясь на то, что она поручилась за исполнение обязательства Воробьевым,

требовал взыскать с нее всю сумму долга. Тихонова возражала против иска, указывая, что она поручилась за исполнение части обязательства, а кроме того, долг необходимо было погасить в течение 6 месяцев. В тот период времени у нее была возможность заплатить за Воробьева, сейчас она не работает, в связи с чем такой возможности не имеет.

Решите спор.

Выберите наиболее правильное утверждение

1. Что не относится к способам обеспечения исполнения обязательств?

- а) неустойка
- б) залог
- в) поручительство
- г) предоплата.

2. Как именуется определённая законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства?

- а) неустойка
- б) залог
- в) удержание имущества должника
- г) поручительство
- д) банковская гарантия
- е) задаток.

3. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе

- а) уменьшить неустойку
- б) увеличить неустойку
- в) оставить без изменения.

4. Какой вид неустойки предусматривает взыскание только неустойки, но не убытков?

- а) зачётная

- б) исключительная
- в) штрафная
- г) альтернативная.

5. Какой вид неустойки предусматривает взыскание убытков в полном размере сверх неустойки?

- а) зачётная
- б) исключительная
- в) штрафная
- г) альтернативная.

6. Какой вид неустойки предусматривает взыскание либо неустойки, либо убытков по выбору кредитора?

- а) зачётная
- б) исключительная
- в) штрафная
- г) альтернативная.

7. Может ли неустойка быть снижена в судебном порядке?

- а) может в любом случае по ходатайству должника
- б) не может в любом случае
- в) может в случае несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства.

8. Как именуется способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества?

- а) неустойка
- б) залог
- в) удержание имущества должника
- г) поручительство
- д) банковская гарантия
- е) задаток.

9. В чьём распоряжении находятся товары «в обороте» в случае залога?

- а) залогодержателя
- б) залогодателя
- в) третьего лица.

10. Предметом залога не могут быть:

- а) вещи, изъятые из оборота
- б) ценные бумаги
- в) имущественные права.

11. Как именуется способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор, владеющий вещью, подлежащей передаче должнику, вправе её удерживать до тех пор, пока обязательство не будет исполнено?

- а) неустойка
- б) залог;
- в) удержание имущества должника
- г) поручительство
- д) банковская гарантия
- е) задаток.

12. Кредитор в банковской гарантии:

- а) банк
- б) бенефициар
- в) принципал.

13. Должник в банковской гарантии:

- а) банк
- б) бенефициар
- в) принципал.

14. Может ли соглашение о задатке быть совершено в устной форме?

- а) может
- б) не может
- в) может в размере до 1000 руб.

15. Что происходит, если сторона, принявшая задаток, отказывается исполнять договор?

- а) она его возвращает
- б) задаток остается у неё
- в) она возвращает двойную сумму задатка.

16. Какие обязательства прекращаются со смертью гражданина?

- а) все
- б) только имущественные
- в) только неразрывно связанные с личностью.

17. Может ли кредитор освободить должника от лежащих на нем обязанностей?

- а) не может в любом случае
- б) может в любом случае
- в) может, если это не нарушает права других лиц.

Темы рефератов

1. Залог вещей в ломбарде.
2. Ипотека и ипотечный кредит.

Тема 35. Наследственное право

Учебные вопросы

(2 часа)

1. Основания наследования. Время и место открытия наследства
2. Субъекты наследственного права. Недостойные наследники.
3. Наследование по завещанию.
4. Наследование по закону.
5. Принятие наследства. Отказ от наследства.

Организационно-методические рекомендации

В начале занятия преподавателю необходимо, приняв рапорт о готовности группы, проверить наличие обучаемых.

Далее преподавателю необходимо объявить регламент работы, проверить готовность обучаемых к занятию.

При подготовке к теме обучающимся на самоподготовке следует ознакомиться с материалом темы, изучить соответствующие разделы учебной литературы, проанализировать положения законодательства, регулирующего изучаемые правоотношения. В случае необходимости следует дополнить конспекты и подготовить ответы на вопросы, подлежащие обсуждению в рамках занятия, и контрольные вопросы.

Задания на самоподготовку

Задание 1. Проведите сравнительный анализ норм, связанных с наследованием по завещанию и закону действующего ГК РФ и ГК РСФСР 1964г. и оформите в виде таблицы.

Задача 1. После смерти С. Ф. Гвоздева возник ряд вопросов в связи с наследованием принадлежавшего ему имущества. Были установлены следующие обстоятельства. С. Ф. Гвоздев жил на даче, пригодной для проживания в зимнее время, вместе с

Л.З. Громовой, с которой он длительное время состоял в фактических брачных отношениях.

В московской квартире, нанимателем которой был С. Ф. Гвоздев, проживала дочь С.Ф. Гвоздева и Л.З. Громовой Лиза и престарелая нетрудоспособная мать С.Ф. Гвоздева. Нотариус установил, что С. Ф. Гвоздев состоял в зарегистрированном браке с Гвоздевой Е.К., хотя уже в течение 22 лет не жил с ней одной семьей. От первого брака у него есть дочь Нина.

Сын Василий скоропостижно умер за три недели до смерти С.Ф. Гвоздева. При этом у него осталось двое несовершеннолетних детей - внуков Гвоздева С.Ф. Уже после смерти С.Ф.Гвоздева скончался его сын Петр. На иждивении Петра ряд лет находилась дальняя родственница, инвалид III группы. Незадолго до смерти Петр вступил в брак с П.Ф. Орловой.

С.Ф. Гвоздеву принадлежала дача, полученная им по наследству после смерти отца, стоимостью 50800 руб. В числе другого имущества, принадлежавшего С.Ф. Гвоздеву, была богатая библиотека, коллекция старинного фарфора, картины. Некоторые вещи были приобретены им совместно с Л.З. Громовой (пианино - 5200 руб., гарнитур мебели - 7200 руб., телевизор - 4300 руб., холодильник - 3000 руб.).

Всего после С.Ф. Гвоздева осталось имущество на 180600 руб. В московской квартире и на даче имелись также предметы повседневного пользования, кухонные принадлежности и кое-что из мелкой мебели - всего на сумму 4200 руб. В сберегательной кассе на имя С. Ф. Гвоздева имелся вклад на сумму 10800 руб., из которых 600 руб. были положены много лет назад в период совместной жизни с Е.К. Гвоздевой, а остальные - после того, как они совместную жизнь прекратили.

Кто из указанных лиц может иметь право на наследство и на какую часть?

Задача 2. После смерти Куценко в нотариальную контору за оформлением наследственных прав обратились: его жена, дети, Ольга и Александр, родители, брат – пенсионер, инвалид III группы, проживавший совместно с наследодателем. Кроме того, в нотариальную контору обратился Николай Кораблев, сын наследодателя от первого (расторгнутого) брака. Николай был с согласия Куценко усыновлен И. А. Кораблевым, с которым его мать (первая жена Куценко) вступила в брак.

Кто из этих лиц имеет право наследования имущества умершего?

Задача 3. Иванов, постоянно проживающий в Вологде, систематически выезжал на длительное время в командировки в Самару и Уфу. В каждом из этих городов он снимал внаем по комнате. В этих комнатах находилась и часть его имущества, необходимого для работы и отдыха во время командировок: книги, одежда, кое-что из мебели, посуда, чертежные и измерительные принадлежности, а в Уфе также резиновая надувная лодка, киноаппарат, лыжи и прочее. В скором времени Иванов умер. Требование о наследовании имущества умершего предъявили его сестры. Одна из них проживала в Сызрани, другая, нетрудоспособная, в Самаре. Каждая из сестер обратилась в нотариальную контору по месту своего жительства с заявлением о выдаче свидетельства о праве наследования имущества умершего брата.

Где открылось наследство? Кому должно быть выдано свидетельство о праве на наследство?

Задача 4. Логинова обратилась в суд с иском признания за ее дочерьми - Татьяной, 12 лет, и Светланой, 9 лет, права собственности на часть жилого дома в порядке наследования после смерти Федорова. Логинова, ссылаясь на то, что в течение 13 лет по день смерти Федорова она проживала с ним одной семьей, хотя их брак не был зарегистрирован. От совместной жизни с ним

у нее родились две дочери, которые со дня рождения находились на иждивении Федорова, что могут подтвердить все знавшие их семью.

Против иска возражала сестра Федорова Соколова, она указывала, что дети не могли находиться только на иждивении Федорова, поскольку он в последнее время часто болел, подолгу находился на излечении в больнице и иногда проживал у нее - Соколовой. В благодарность за ее внимание к нему он и оставил завещание, по которому все свое имущество передавал ей. Как выяснилось, у Федорова есть еще две родные сестры, имеющие свои семьи, причем одна из них нетрудоспособна, находится на иждивении мужа.

Какое правовое значение имеет нахождение на иждивении Федорова детей Логиновой? Перейдет ли наследственное имущество к Соколовой в полном объеме?

Задача 5. В нотариальную контору обратилась Шуркова с заявлением об отказе от наследства, полагавшегося ей после смерти отца по завещанию, в пользу своей дочери и внучки наследодателя Галины Ананьевой.

Одновременно в нотариальную контору поступило заявление от Галины Ананьевой о выдаче ей свидетельства о праве наследования имущества умершей бабушки, на которое завещание оставлено не было. Шуркова на получение наследства после смерти матери не претендовала и в нотариальные органы не обращалась. Нотариус оставил заявление Шурковой об отказе от наследства в пользу дочери без последствий, а в просьбе Ананьевой о выдаче свидетельства о праве наследования имущества бабушки отказал. Считая действия нотариуса неправильными, Шуркова и Ананьева обратились в суд.

Имела ли право Шуркова отказаться от наследства в пользу дочери? Как следует оценить действия нотариуса, отка-

завшего Ананьевой в выдаче свидетельства о праве наследования имущества бабушки?

Выберите наиболее правильное утверждение

1. В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на момент открытия наследства:

- а) вещи, включая деньги и ценные бумаги, имущественные права и обязанности;
- б) только вещи, включая деньги и ценные бумаги;
- в) вещи, имущественные и неимущественные права и обязанности;
- г) вещи, включая деньги и ценные бумаги, а также личные неимущественные права и обязанности.

2. Временем открытия наследства считается день:

- а) исчезновения гражданина;
- б) вынесения судом решения об объявлении гражданина умершим;
- в) смерти гражданина;
- г) получения наследником решения суда об объявлении гражданина умершим.

3. Не имеют права наследовать по закону родители после детей:

- а) признанные судом недееспособными;
- б) признанные судом безвестно отсутствующими;
- в) признанные судом ограничено дееспособными;
- г) в отношении которых они были лишены родительских прав.

4. Завещание может быть совершено гражданином:

- а) ограниченно дееспособным;
- б) дееспособным в полном объеме;
- в) недееспособным;
- г) достигшим возраста 14 лет.

5. Завещание должно быть совершено:

- а) через представителя;
- б) с помощью одного из наследников;
- в) лично;
- г) с помощью всех наследников.

6. Завещание является сделкой:

- а) односторонней;
- б) двусторонней;
- в) многосторонней;
- г) как двусторонней, так и многосторонней в зависимости от волеизъявления завещателя.

7. Завещатель может совершить завещание в пользу:

- а) одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону;
- б) только одного лица, не входящего в круг наследников по закону;
- в) только нескольких лиц, входящих в круг наследников по закону;
- г) только одного или нескольких лиц, входящих в круг наследников по закону.

8. Признается, что наследник принял наследство, если он фактически вступил во владение наследственным имуществом со дня открытия наследства в течение:

- а) одного месяца;
- б) трех месяцев;
- в) четырех месяцев;
- г) шести месяцев.

9. Признается, что наследник принял наследство, если он подал в нотариальный орган по месту открытия наследства заявление о принятии наследства со дня открытия наследства в течение:

- а) одного месяца;
- б) двух месяцев;
- в) четырех месяцев;
- г) шести месяцев.

Список нормативных актов, материалов судебной практики и литературы

а) нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. – 1993. – № 237.
2. Всеобщая декларация прав человека 1948 г. // Права человека. Основные международные документы. – М.: Международные отношения, 1989.
3. Гражданский кодекс РФ. Часть первая: Федеральный закон РФ от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ – 1994. – № 32. – Ст.3301.
4. О защите прав потребителей: Закон РФ от 7 февраля 1992 года // СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст.140.
5. Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 21 ноября 2011 г. №323-ФЗ //РГ. – 2011. – №263.
6. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Федеральный закон РФ от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ // СЗ РФ. – 2001. – № 33. – Ст. 3431.
7. Об опеке и попечительстве: Федеральный закон РФ от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ // Российская газета. – 2008. – №267.
8. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля: Федеральный закон РФ от 26.12.2008 № 294-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2008. – № 52 (ч. 1). – Ст. 6249.
9. О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок: Федеральный закон РФ от 30.04.2010 № 68-ФЗ // СЗ РФ – 2010. – № 18. – Ст. 2144.
10. О полиции: Федеральный закон РФ от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 7.
11. О статусе судей в Российской Федерации: Закон РФ от 26.06.1992 № 3132–1 // Российская газета. – 1992. – № 170.

б) основная литература

1. Гражданское право: учебник / В.В. Байбак и др.; под ред. Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2014. – 784 с*.
2. Гражданское право: учебник: в 2 т. / С.С. Алексеев, О.Г. Алексеева, К.П. Беляев и др.; под ред. Б.М. Гонгалю. – М.: Статут, 2016. – Т. 1. – 511 с*.
3. Гражданское право: учебник: в 2 т. / О.Г. Алексеева, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо и др.; под ред. Б.М. Гонгалю. – М.: Статут, 2016. – Т. 2. – 528 с*.
4. Гражданское право в вопросах и ответах: учебное пособие /С.С. Алексеев и др. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014*.
5. Зенин В.П. Гражданское право: учебник /В.П. Зенин. – М.: Статут, 2014*.

* Данная литература имеется в библиотеке КЮИ МВД России.

в) дополнительная литература

1. Архиреев Н.В. К вопросу об отчуждаемости деловой репутации юридического лица / Н.В. Архиреев // Бизнес, менеджмент и право. – 2017. – № 1–2. – С. 37 – 41.
2. Волос А.А. Система принципов-методов гражданского права: постановка проблемы / А.А. Волос // Ленинградский юридический журнал. – 2016. – № 3. – С. 90 – 98.
3. Гражданское право. Часть 1 [Электронный ресурс]: учебник / А.В. Барков и др.- М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 543 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52459>.– ЭБС «IPRbooks»**.
4. Гражданское право. Часть 1. Том 2 [Электронный ресурс]: учебник/ А.П. Анисимов и др.– Электрон. текстовые данные. – Москва, Волгоград: Зерцало–М.,.: Волгоградский гуманитарный институт, 2015. – 367 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/49182>.– ЭБС «IPRbooks»¹.
5. Гражданское право. Часть 2 [Электронный ресурс]: учебник / А.В. Барков и др. –М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015.– 751 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52460>. – ЭБС «IPRbooks» **.
6. Зинковский М.А. Банкротство физического лица: первые шаги и трудности / М.А. Зинковский // Банковское право. – 2017. – № 2.– С. 34 – 39.
7. Князева Е. Возникновение прав при реорганизации /Е. Князева // ЭЖ–Юрист. – 2017. – № 26. – С. 14.
8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая: учебно-практический комментарий /Е.Н. Абрамова и др. – М.: Проспект, 2016.
9. Рассолова Т.М. Гражданское право [Электронный ресурс]: учебник / Т.М. Рассолова. – М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 847 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52032>. – ЭБС «IPRbooks»**.
10. Курникова С.С. Практикум по гражданскому праву: практикум / С.С. Курникова, Л.К. Фазлиева. – Казань: КЮИ МВД России, 2015. – 92 с*.
11. Курникова С.С. Практикум по гражданскому праву: практикум / С.С. Курникова, Л.К. Фазлиева. –Казань: КЮИ МВД России, 2015. – 92 с. – Режим доступа:\\Grandserver\\ЭЛЕКТРОННАЯ БИБЛИОТЕКА\\Эл. библ. для учебы\\Электронная библиотека КЮИ\\Гражданское право\\2015 Гр. право практ**
12. Степин А.Б. Актуальные вопросы защиты частного права /А.Б. Степин // Современное право. – 2017. – № 6. – С. 35 – 38.
13. Фазлиева Л.К. Вещное право: учебное пособие /Л.К. Фазлиева, С.С. Курникова. – Казань: КЮИ МВД России, 2017. – 102 с.
14. Фазлиева Л.К. Вещное право [Электронный ресурс]: учебное пособие /Л.К. Фазлиева, С.С. Курникова. – Казань: Казанский юридический ин-

¹ Данная литература имеется в электронной библиотеке КЮИ МВД России.

ститут МВД России, 2017. – 102 с. – Режим доступа: \\Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\Гражданское право\000000 2017 Вещное право**.

15. Шапсугова М.Д. Особенности правосубъектности индивидуального предпринимателя /М.Д. Шапсугова //Журнал предпринимательского и корпоративного права. – 2017. – № 1. – С. 44 – 52.

г) материалы судебной практики

1. О рассмотрении дел о банкротстве индивидуальных предпринимателей: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2011 г. №51 // Вестник ВАС РФ. – 2011.– № 9.

2. О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2012 – № 9.

3. О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 г. // Бюллетень ВС РФ. – 2010. – № 7.

4. О некоторых вопросах, связанных с исчислением отдельных сроков по делам о банкротстве: информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 июля 2005 г. № 93 // Система Гарант, 2012.

5. О свободе договора и ее пределах: постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16// Вестник ВАС РФ. – 2014. – № 5.

6. О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июля 2011 г. №54 // Вестник ВАС РФ. –2011. –№ 9.

7. О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 // Вестник ВАС РФ. – 2010. – № 6.

8. Обзор отдельных постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам, связанным с изменением договоров // Хозяйство и право. – 2000. – №7.

9. Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенным: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 №165 // Вестник ВАС РФ. – 2014. – № 4.

10. Обзор практики разрешения споров, связанных с договором мены: информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 сентября 2002 г. № 69 // Вестник ВАС РФ. –2003. –№ 1.

11. О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 № 1 // Российская газета. – 2010. – № 24.

ЧАСТЬ 2

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Тема 1. Гражданское процессуальное право: понятие, предмет, метод, источники правового регулирования

1. Судебная защита гражданских прав

В случае нарушения законных прав и интересов граждан или организаций, а также угрозы нарушения права в будущем и при отсутствии добровольного восстановления нарушенного права возникает объективная потребность применения определенных мер защиты. Следует обратить внимание, что в праве существуют правовые категории, которые созданы и направлены на защиту прав и интересов граждан и (или) организаций. Это *способ защиты права и форма защиты права*.

Способ защиты права - категория материального права. Способы защиты права перечислены в статье 12 ГК РФ, в частности:

- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащита.

Форма защиты права - категория процессуального права.

Под формой защиты права понимается определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права, определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной федеральным законодательством:

- правоохранительные органы (общие, арбитражные суды, мировые суды, третейские суды, прокуратура, нотариат);
- досудебные юрисдикционные органы (комиссии по трудовым (служебным) спорам);
- государственные органы власти (Федеральная инспекция труда РФ, органы записей актов гражданского состояния);
- муниципальные органы власти (городские, поселковые, сельские органы местного самоуправления).

Защита гражданских прав в административном порядке (путем обращения в государственные и муниципальные органы власти) возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 ГК РФ).

Среди различных форм защиты права ведущую роль играет судебная форма, детально регламентированная нормами гражданского процессуального права. Защита нарушенных прав человека судом общей юрисдикции наиболее эффективна и цивилизована.

К судам общей юрисдикции относятся Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды (ст. 4 ФКЗ «О судебной системе РФ»).

Деятельность судов осуществляется в процессуальной форме, ориентированной на защиту прав и законных интересов граждан, в определенных законом пределах. Эта деятельность называется правосудием по гражданским делам.

Право на судебную защиту - конституционное право человека и гражданина, организаций. Каждому (то есть гражданину и не гражданину) гарантируется судебная защита его

прав и свобод (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ). Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Судебная власть при защите гражданских прав судами общей юрисдикции осуществляется посредством отправления правосудия, в том числе в ходе гражданского процесса.

Гражданским процессом (гражданским судопроизводством) называется порядок производства по гражданским делам, определяемый нормами гражданского процессуального права.

Гражданские дела возникают из широкого спектра правоотношений: конституционных, гражданских, земельных, трудовых, жилищных, семейных, административных, уголовных и т.д.

Для того чтобы в суде возникло гражданское дело, заинтересованное лицо обращается в суд с заявлением, в котором излагает свои требования и обосновывает их. Судья проверяет, относится ли к ведению суда рассмотрение и разрешение возникшего правового отношения. Если на указанные в заявлении требования распространяется судебная форма защиты, судья выносит определение о принятии заявления к своему производству, и с этого момента возникают гражданское дело и судопроизводство.

Суд, заинтересованные лица, другие участники (свидетели, эксперты, переводчики, представители) в процессе рассмотрения и разрешения дела совершают действия (участвуют в заседании суда, дают объяснения, показания, заявляют ходатайства и т.д.). Все действия суда, участвующих в деле лиц, других участников процесса, связанные с рассмотрением дела, вынесением решения, его обжалованием, исполнением, могут совершаться только в рамках норм действующего процессуального закона и поэтому являются процессуальными действиями, совокупность которых по существу и образует гражданский процесс (гражданское судопроизводство).

Гражданский процесс охватывает процессуальные действия суда, сторон, других участников процесса.

Главным, но не единственным участником гражданского процесса является суд (первой инстанции, апелляционной инстанции, кассационной инстанции, суд, рассматривающий дела в порядке надзора). Суд как главный его участник должен не только соблюдать процессуальные нормы права, но и добиваться исполнения их всеми участниками процесса (лицами, заинтересованными в исходе гражданского дела, и лицами не имеющими такого интереса).

К лицам, заинтересованных в исходе дела, относятся: стороны (истцы (соистцы) - граждане и организации, которые просят суд защитить их права и законные интересы; ответчики (соответчики) - граждане и организации, привлекаемые к ответу по заявленному иску; лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц (законные представители истцов и ответчиков, прокурор); третьи лица (заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора).

Лица, оказывающие помощь в осуществлении правосудия, не имеют интерес в исходе рассматриваемого дела, но могут быть привлечены к ответственности за ненадлежащее исполнение своих процессуальных обязанностей (судебные представители, свидетели, эксперты, переводчики).

Участники процесса вступают с судом как властным органом в общественные отношения, которые регулируются нормами гражданского процессуального права и являются гражданскими процессуальными отношениями. Суду, участникам процесса для достижения целей правосудия законом предоставляются определенные процессуальные права с возложением на них соответствующих процессуальных обязанностей. Процессуальные права и обязанности реализуются в ходе процесса.

Например, право на обращение в суд осуществляется путем подачи искового заявления, право на защиту против иска - путем подачи возражений на него или предъявления встречного исково-

го заявления. Праву истца и ответчика участвовать в судебном заседании соответствует обязанность суда надлежащим образом известить стороны о времени и месте заседания.

Задачами гражданского судопроизводства являются: во-первых, правильное, во-вторых, своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК РФ).

Таким образом, гражданский процесс, с одной стороны, выступает как единство процессуальных действий, процессуальных прав и обязанностей суда, других участников процесса, с другой стороны, гражданский процесс представляет собой установленную законом форму защиты права в судах общей юрисдикции.

Гражданский процесс есть упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели, - восстановление права или защиты охраняемого законом интереса.

Характерные черты гражданской процессуальной формы защиты права состоят в том, что:

- порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел заранее определен нормами гражданского процессуального права;
- заинтересованные в исходе дела лица пользуются правом участвовать в разбирательстве дела и отстаивать свои права и интересы на принципах равноправия и состязательности;
- судебное решение по делу должно быть основано на фактах, установленных в судебном заседании при помощи доказательств, и соответствовать закону;
- решение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд.

Гражданская процессуальная форма защиты права обеспечивает заинтересованным в исходе дела сторонам определенные

правовые гарантии законности разрешения спора, равенство процессуальных прав и процессуальных обязанностей. Она обязывает суд рассматривать и разрешать споры о праве и при этом строго соблюдать нормы материального и процессуального права, выносить в судебном заседании законные и обоснованные решения с соблюдением установленных законом или иными нормативными актами процессуальных гарантий для лиц, участвующих в деле.

2. Предмет и метод гражданского процессуального права

В соответствии с Конституцией РФ правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом (ст. 118). Судебная власть при защите гражданских прав реализуется посредством гражданского судопроизводства, под которым понимается порядок производства по гражданским делам, определяемый нормами процессуального права.

Гражданский процесс (гражданское судопроизводство) – это урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда первой инстанции по рассмотрению, разрешению гражданских дел, их обжалованию, а также рассмотрению жалоб и протестов вышестоящими судами в апелляционном, кассационном и надзорном порядке.

Для того чтобы в суде возникло гражданское дело, заинтересованное лицо обращается в суд с заявлением, в котором излагает свои требования и обосновывает их. Судья проверяет, относится ли к ведению суда рассмотрение и разрешение возникшего правового отношения. Если на указанные в заявлении требования распространяется судебная форма защиты, судья выносит определение о принятии заявления к своему производству, и с этого момента возникают гражданское дело и судопроизводство по нему.

Суд, заинтересованные лица, другие участники (свидетели, эксперты, переводчики, представители) в процессе рассмотрения и разрешения дела совершают действия (участвуют в заседании суда, дают объяснения, показания, заявляют ходатайства и т.д.). Все действия суда, участвующих в деле лиц, других участников процесса, связанные с рассмотрением дела, вынесением решения, его обжалованием, исполнением, могут совершаться только в рамках норм действующего процессуального закона и поэтому являются процессуальными действиями, совокупность которых по существу и образует гражданский процесс (гражданское судопроизводство).

Гражданский процесс охватывает процессуальные действия суда, сторон, других участников процесса, их процессуальные права и обязанности. Суду, всем другим участникам для достижения целей правосудия законом предоставляются определенные процессуальные права с возложением на них соответствующих процессуальных обязанностей. Процессуальные права и обязанности реализуются в ходе процесса. Например, право на обращение в суд осуществляется путем подачи искового заявления, право на защиту против иска - путем подачи возражений на него или предъявления встречного искового заявления. Праву истца и ответчика участвовать в судебном заседании соответствует обязанность суда надлежащим образом известить стороны о времени и месте заседания. Участники процесса вступают с судом как властным органом в общественные отношения, которые регулируются нормами гражданского процессуального права и являются гражданскими процессуальными отношениями.

Гражданское процессуальное право есть отрасль права, включающая совокупность расположенных в определенной системе процессуальных норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между судом и участниками процесса при отправлении правосудия по гражданским делам.

Нормы гражданского процессуального права определяют весь ход судебного процесса, устанавливают для каждого субъекта гражданских процессуальных отношений меру должного и возможного поведения.

Объектом правового регулирования норм гражданского процессуального права выступают общественные отношения в области судопроизводства по гражданским делам.

Следует отличать предмет гражданского процесса и предмет гражданского процессуального права. *Предметом гражданского процесса как деятельности по осуществлению правосудия, протекающей в определенной процессуальной форме, являются конкретные гражданские дела.* Предметом гражданского процессуального права как правовой отрасли служит сам гражданский процесс, т.е. деятельность суда и других участников, а также в определенной степени и деятельность органов исполнения судебных постановлений.

Метод правового регулирования, характерный для гражданского процессуального права, определен двумя обстоятельствами:

- с одной стороны, возникновение гражданского процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую зависит от воли заинтересованных лиц;
- с другой — обязательным и решающим субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд, принимающий от имени государства властное решение, подлежащее в необходимых случаях принудительному исполнению.

В соответствии с названными особенностями, *гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения диспозитивно-разрешительным методом.* Это означает, что инициатива возникновения гражданских дел принадлежит заинтересованным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе гражданских дел не возбуждает. Обжалование судебных актов, и как правило, их исполнение зависят также от волеизъявления заинтересован-

ных субъектов процессуального права. Большинство норм гражданского процессуального права носят разрешительный, а не запретительный характер. Участники процесса могут занимать только присущее им одно процессуальное положение и совершать только такие процессуальные действия, которые разрешены и предусмотрены нормами.

Степень совершенства и развития норм гражданского процессуального права при условии их точного соблюдения в процессе применения предопределяет выполнение судами задач правосудия в современный период развития общества.

3. Виды гражданского судопроизводства и стадии гражданского процесса

Вид гражданского судопроизводства есть определяемый характером и спецификой подлежащего защите материального права или охраняемого законом интереса процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения, разрешения определенных групп гражданских дел.

Наличие в гражданском процессе нескольких видов судопроизводства объясняется тем, что на рассмотрение суда поступают дела, имеющие существенные материально-правовые отличия. Поскольку гражданское процессуальное право регулирует порядок судебной защиты различных прав и интересов, постольку материально-правовая природа дел в ряде случаев значительно влияет на порядок их рассмотрения и разрешения.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает дела искового производства и дела неисковых производств.

Основным и наиболее распространенным видом судопроизводства является *исковое производство* (главы 12-21 ГПК РФ), в порядке которого рассматриваются дела по спорам, возникающим из гражданских, жилищных, семейных, трудовых и иных правоотношений. Правила искового производства являются об-

щими для гражданского судопроизводства по всем делам. Процесс по неисковым видам судопроизводства осуществляется также по этим правилам, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, установленными специальными нормами для неисковых дел.

Суд также рассматривает дела, в которых нет спора о праве. Суд защищает охраняемые законом интересы граждан и организаций, устанавливая судебным решением определенные юридические факты, правовое состояние лица, а также наличие или отсутствие бесспорных прав, для подтверждения которых требуется судебное решение. Эти дела в силу своей специфики выделены в *особое производство* (главы 27-38 ГПК РФ).

К неисковым производствам относится *приказное производство* (глава 11 ГПК РФ), т.е. производство по бесспорным требованиям (ст. 122 ГПК РФ). В порядке приказного производства рассматриваются, например, требования, основанные на нотариально удостоверенной сделке.

Стадии гражданского процесса. Деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел развивается в определенной последовательности, по стадиям.

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

Первая стадия - возбуждение дела. Оно осуществляется путем подачи искового заявления, жалобы или заявления. Дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству.

После возбуждения дела следует *вторая стадия - подготовка дела к судебному разбирательству*. Цель этой стадии заключается в том, чтобы обеспечить своевременное и правильное разрешение дела в одном судебном заседании.

Третья стадия - судебное разбирательство дела. В этой стадии дело в судебном заседании разрешается по существу и, как правило, заканчивается вынесением решения.

Четвертая стадия - обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу (апелляция).

До вступления судебного акта в законную силу лица, участвующие в деле, имеют право на его обжалование в вышестоящую судебную инстанцию.

Решения и определения мировых судей обжалуются в апелляционном порядке в районный суд, решения и определения иных судов обжалуются в апелляционном порядке в коллегию вышестоящего суда.

Однако иногда лица, участвующие в деле, считают постановление суда по тем или иным причинам неправильным после вступления его в законную силу, а поэтому просят его проверить и пересмотреть. В этих случаях возникает *пятая стадия гражданского процесса по пересмотру решений, определений и постановлений суда в кассационном или надзорном порядке.*

В законе предусмотрена *шестая стадия гражданского процесса - пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу.* Эта стадия встречается на практике относительно редко, 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.

Традиционно в науке гражданского процессуального права исполнение судебных актов рассматривается как стадия процесса, независимо от того, что исполнительное производство регламентируется в основном самостоятельным ФЗ «Об исполнительном производстве» от 02.10.2007 № 229. Его значение заключается в том, что без исполнения судебного решения не достигается цель процесса - *защита* нарушенного права.

4. Источники гражданского процессуального права

В юридической литературе отмечается многозначность термина «источник права». Этот термин имеет двоякое значение: источник в смысле правотворческого решения и источник как фактическое местопребывание норм права.

В гражданском процессуальном праве принято различать *три основных источника права - нормативный правовой акт, международный договор и судебный прецедент.*

Нормативный правовой акт - это официальный документ, закрепляющий правотворческое решение компетентного органа и содержащий юридические нормы. Нормативные акты - документы в наибольшей степени отражают свойства права, достоинства и потенциальные возможности правового регулирования. В числе нормативных правовых актов приоритетное значение имеют законы как акты высшей юридической силы.

Среди источников гражданского процессуального права первостепенное положение занимает Конституция РФ от 12 декабря 1993 года. Положения Конституции составляют основу процессуального порядка рассмотрения судами гражданских дел. В частности, Конституция РФ устанавливает разделение властей и подчеркивает самостоятельность судебной власти как одной из ветвей государственной власти (ст. 10, 11); гарантирует каждому судебную защиту прав и свобод человека и гражданина (ч. 1 ст. 46); устанавливает принципы гражданского судопроизводства (ч.1 ст. 19, ч.1 ст. 118, ст. 120, 123).

Разрешая дело, суд непосредственно применяет Конституцию РФ, в том числе сформулированные в ней процессуальные нормы, в частности, в следующих случаях:

- когда закрепленные нормой Конституции положения, исходя из ее смысла, не требуют дополнительной регламентации и не содержат указания на возможность ее применения при условии принятия федерального закона, регулируют его права, свободы, обязанности человека и гражданина и другие положения;

- когда Конституционным Судом РФ выявлен пробел в правовом регулировании либо когда пробел образовался в связи с признанием не соответствующим Конституции РФ нормативного правового акта или его отдельных положений с учетом порядка, сроков и особенностей исполнения решения Конституционного Суда РФ, если они в нем указаны.

Согласно ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство находится в ведении Российской Федерации. Это означает, что отношения в сфере гражданского судопроизводства регламентируются только федеральными законами. Иными нормативными актами указанные отношения регулироваться не могут. Данное положение нашло отражение в ч. 1 ст. 1 ГПК РФ, содержащей указание на то, что порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, федеральными конституционными и федеральными законами.

Порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», ГПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами, порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи – ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» (ч. 1 ст. 1 ГПК РФ).

Основным, повседневно применяемым на практике источником гражданского процессуального права является Гражданско-процессуальный кодекс РФ (далее – ГПК РФ), который вступил в действие с 1 февраля 2002 года. До него действовали ГПК РСФСР 1923 и 1964 года. Действующий ГПК РФ состоит из семи разделов. ГПК РФ определяет последовательность и порядок совершения процессуальных действий, формулирует процессуальные права и обязанности суда и всех участников процесса. По сравнению с ГПК 1964 года в нем более подробно разработан ряд институтов, в частности, доказа-

тельствственного права; приказного и заочного производства; апелляционного, кассационного и надзорного производства.

Нормы гражданско-процессуального характера в ряде случаев содержатся и в кодексах, содержащих не только нормы материального права (например, Гражданский кодекс РФ (далее – ГК РФ) устанавливает претензионный порядок разрешения ряда имущественных споров); но и материально-процессуального права (в частности, Семейный кодекс РФ (далее – СК РФ) определяет порядок расторжения брака, установления отцовства; Трудовой кодекс РФ (далее – ТК РФ) – досудебный и судебный порядок разрешения индивидуальных и коллективных трудовых споров; Налоговый кодекс (далее – НК РФ) – размер государственной пошлины за рассмотрение гражданских дел юрисдикционными органами (глава 25 НК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора (ч. 2 ст. 1 ГПК РФ). Следовательно, наряду с законами эти правовые акты также должны рассматриваться в качестве источников права.

В частности, речь идет о следующих ситуациях:

- если международным договором РФ установлены иные правила, чем законом РФ, который регулирует отношения, ставшие предметом судебного рассмотрения, в том числе иные правила судопроизводства;

- если международным договором РФ регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшие предметом судебного рассмотрения¹.

Судебный прецедент - вступившее в законную силу решение суда по конкретному спору. Судебный прецедент является разновидностью судебной практики. Формы судебной практики разнообразны. Она представлена: постановлениями Европейского суда по правам человека, Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, обзорами судебной практики, подготовленными Верховным Судом РФ, а также нижестоящими судами, постановлениями по конкретным делам (Верховного Суда РФ и районных судов).

Вопрос о судебной практике как источнике права давно является предметом дискуссии в процессуальной науке². С одной стороны, с формально юридических позиций судебная практика не может рассматриваться как источник гражданского процессуального права. С другой стороны, постановления и определения Верховного Суда Российской Федерации направлены на формирование единообразной судебной практики на всей территории Российской Федерации, поэтому суды всех уровней обязаны руководствоваться ими в своей деятельности.

По мнению В.В. Блажеева и Е.Е. Уксусова, проблема судебной практики как источника права вряд ли имеет однозначное решение. После ратификации Россией Европейской конвенции по правам человека значение источников права нельзя не признать за постановлениями Европейского суда по правам человека. Анализ опубликованной судебной практики показывает, что во многих судебных постановлениях содержатся ссылки на постановлениями Европейского суда. Более того, его практика оказывает

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 10.10.2003. № 5.

² Судебная практика рассматривается как источник права следующими учебными изданиями: арбитражный процесс / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2003. С.36; Гражданский процесс: учебник / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2009. С.21-23.

благотворное влияние на практику Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, а также на законотворческий процесс.

Весьма важное значение имеют и постановления Конституционного Суда РФ, компетентного признавать не соответствующими Конституции РФ и не имеющими юридической силы положения законов и ряда законодательных актов.

Постановления Пленума Верховного Суда РФ, а также подготовленные им обзоры судебной практики обязательны для судов и неукоснительно учитываются ими в правоприменительной деятельности. Такие разъяснения имеют значение актов официального нормативного толкования. Однако нормативными актами в собственном значении этого слова они не являются, а в структуре источников гражданского процессуального права занимают вспомогательное, хотя и достаточно важное положение¹.

Действие гражданско-процессуальных норм во времени. Законодательство о судопроизводстве в судах общей юрисдикции, являясь федеральным, вступает в силу одновременно на всей территории России.

Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами, действующими во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения судебных постановлений (судебных приказов, решений, определений суда), постановлений других органов (ч. 3 ст. 1 ГПК РФ).

Действие гражданско-процессуальных норм в пространстве, как правило, определяется пределами территории РФ. При рассмотрении гражданского дела либо совершении отдельных процессуальных действий и исполнения судебных постановлений действует единое гражданское процессуальное законодательство.

Действие гражданско-процессуальных норм по кругу лиц. Гражданские процессуальные нормы имеют обязательную силу

¹ Гражданский процесс: учебник для бакалавров / под ред. В.В. Блажеева, Е.Е. Уксусовой; 2-е изд. доп., перераб. М.: ИНФРА-М, 2015. С. 40, 41, 42.

для всех граждан, юридических лиц и публично-правовых образований Российской Федерации. На отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных организаций, международных организаций, иностранных государств гражданское процессуальное законодательство распространяется в соответствии с правилами, установленными гл. 43, 44, 45, 45.1 ГПК РФ.

Аналогия права и аналогия закона. Вопрос о возможности применения по аналогии норм процессуального права в юридической литературе является спорным. Так, есть мнение, что применение аналогии может повлечь судебные ошибки¹. Действующий ГПК РФ исходит из того, что самая подробная кодификация не в состоянии предусмотреть всех особенностей развития гражданско-процессуальных отношений. Часть 4 ст. 1 ГПК РФ предусматривает, что в случае отсутствия нормы гражданского судопроизводства суд применяет норму, регулиющую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы - исходя из принципов осуществления правосудия в РФ (аналогия права).

Вопросы для самоконтроля

1. Чем различаются «способ защиты права» и «форма защиты права»?
2. Перечислите способы защиты права.
3. Сформулируйте определение «форма защиты права». Перечислите формы защиты права.
4. Какие органы осуществляют защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав?
5. Понятие гражданского процессуального права как отрасли. Предмет гражданского процессуального права.
6. Понятие гражданского процесса (гражданского судопро-

¹ Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. С.Ф. Афанасьева. М.: Юрайт, 2013. С. 40.

изводства). Предмет гражданского судопроизводства.

7. Суд; лица заинтересованные в исходе дела; лица, оказывающие помощь в осуществлении правосудия.

8. Разъясните действие диспозитивно-разрешительного метода гражданского процессуального права.

9. Понятие и виды гражданского судопроизводства.

10. Понятие «стадия гражданского процесса». Стадии гражданского процесса.

11. Основные источники гражданского процессуального права.

12. Нормативные правовые акты как источник гражданского процессуального права. Гражданский процессуальный кодекс и иные кодифицированные источники.

13. Международные договоры как источник гражданского процессуального права.

14. Судебные прецеденты как источник гражданского процессуального права. Роль постановлений Европейского суда по правам человека, постановлений Конституционного Суда РФ и постановлений Пленума Верховного Суда РФ.

15. Действие гражданско-процессуальных норм в пространстве.

16. Действие гражданско-процессуальных норм во времени.

17. Действие гражданско-процессуальных норм по кругу лиц.

18. Аналогия права и аналогия закона.

Тема 5. Подведомственность и подсудность гражданских дел

1. Понятие, виды подведомственности и правила ее определения

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд (ст. 11 ГК РФ).

Подведомственность - одно из юридических условий, определяющих возникновение права на защиту нарушенных или оспоренных законных прав и интересов. В РФ существует не одна, а несколько форм защиты права, в связи с чем установлено четкое законодательное распределение между ними объема разрешаемых споров и иных правовых вопросов, т.е. круга ведения (предметной компетенции).

Правовое понятие «подведомственность» происходит от глагола «ведать» и означает в гражданском процессуальном праве предметную компетенцию судов, внесудебных органов, государственных органов, правоохранительных органов, имеющих право рассматривать и разрешать отдельные правовые вопросы.

Правом разрешать юридические дела, т.е. споры о праве и другие правовые вопросы (об установлении того или иного юридического факта, правового состояния лица или имущества и др.), по законодательству России пользуются различные органы.

Во-первых, органы, осуществляющие судебную власть: Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции и арбитражные суды, конституционные (уставные) суды субъектов РФ, мировые суды.

Во-вторых, в отдельных случаях, предусмотренных законом, - органы исполнительной власти. Например, в соответствии с п. 1 ст. 85 Конституции России Президент РФ может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий ме-

жду органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ. Целый ряд органов исполнительной власти (либо при органах исполнительной власти) наделен юрисдикционными полномочиями правоустановительного характера, например органы загса, налоговые органы и др.

В-третьих, органы, создаваемые, назначаемые или избираемые самими сторонами спора, к числу которых можно отнести, например, третейские суды, комиссии по трудовым спорам, примирительные комиссии, трудовые арбитражи, посредники. Юридические дела могут разрешаться и иными органами и лицами, наделенными юрисдикционными полномочиями, например нотариусами.

Кроме того, граждане России на основании ч. 3 ст. 46 Конституции РФ и в соответствии с международными договорами Российской Федерации вправе обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. В частности, граждане России вправе обращаться за защитой в Европейский суд по правам человека.

Каждый из названных органов, в том числе и суд общей юрисдикции, вправе разрешать только те дела, которые отнесены законом к его ведению, т.е. подведомственны ему.

Таким образом, *подведомственность – это определяемая законом относимость требующих властного разрешения дел к ведению органов, полномочных их рассматривать и разрешать.*

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), когда разрешение спора предполагает обращение в конкретный орган по разрешению спора (например, разрешение земельного спора – в общий суд); и множественную, когда разре-*

шение спора возможно путем обращения в несколько органов (расторжение брака – в загс, мировой суд, общий суд).

Напротив, значительная часть имущественных споров между гражданами, между организациями имеют множественную подведомственность, так как могут разрешаться не только государственными (общей юрисдикции, арбитражными), но и мировыми судами, третейскими судами. *Множественная подведомственность в зависимости от способа выбора из нескольких юрисдикционных органов, которым дело подведомственно по закону, может быть подразделена на: договорную, императивную, альтернативную и смешанную.*

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 (ч. 3 ст. 3 ГПК, ст. 5 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»). Другим примером может быть избрание соглашением сторон нотариальной формы защиты прав. В частности, по соглашению сторон любая сделка может быть удостоверена нотариально, даже если по закону для сделок данного вида нотариальная форма не требовалась (п. 2 ст. 163 ГК).

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 (гл. 60 ТК). 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 в суде.

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. Такое понимание правил альтернативной подведомственности вытекает из ст. 46 Конституции РФ, согласно которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, п. 2 ст. 11 ГК и иных законодательных актов. Поэтому и при наличии альтернативы между разрешением спора в судебном и административном порядке заинтересованное лицо вправе обжаловать решение, вынесенное органом исполнительной власти, местного самоуправления, должностным лицом, в суд.

Смешанной может быть названа подведомственность, сочетающая в себе признаки, присущие другим видам подведомственности (императивной и альтернативной). Например, в соответствии с ч. 1 ст. 254 ГПК гражданин, организация вправе обратиться с заявлением об оспаривании решения органа государственной власти непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти. По индивидуальным трудовым спорам работник вправе обратиться в суд, минуя комиссию по трудовым спорам (ст. 391 ТК), хотя и не ли-

шен права первоначально обратиться в комиссию по трудовым спорам, а затем в суд.

Использование названных выше правил подведомственности позволяет государству активно и вместе с тем гибко воздействовать на правоприменительный процесс, используя особенности и преимущества различных форм разрешения юридических дел, разумно регулировать нагрузку юрисдикционных органов, учитывая и интересы спорящих сторон.

Подведомственность дел тем или иным органам устанавливается законами и иными правовыми актами, в которых закрепляются общие правила и отдельные исключения из них. С помощью этих правил разрешается в каждом случае вопрос о том, какой орган правомочен разрешить дело, т.е. разграничивается подведомственность дел судам общей юрисдикции, с одной стороны, и иным органам судебной, исполнительной власти, третейским судам, международным коммерческим арбитражам и другим имеющим соответствующие юрисдикционные полномочия.

В качестве критериев отнесения отдельных категорий юридических дел к ведению определенных органов можно выделить:

во-первых, характер спорного правоотношения (имея в виду его содержание - связано ли оно с предпринимательской и иной экономической деятельностью или нет);

во-вторых, субъектный состав (состав участников спора);

в-третьих, спорность либо бесспорность права;

в-четвертых, наличие договора между сторонами спора;

в-пятых, характер правового акта (носит ли он нормативный или ненормативный характер);

в-шестых, орган, которым принят нормативный акт (имея в виду всю иерархию и структуру органов государственной власти и органов местного самоуправления).

Могут использоваться в законодательстве и иные критерии разграничения подведомственности.

Итак, первый критерий подведомственности - характер спорного правоотношения - определяет подведомственность споров органам судебной власти. Критерий характера правоотношения используется для разграничения подведомственности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами

Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. При этом экономический характер спора проявляется не только в осуществлении предпринимательской деятельности, но и в доступе к этой деятельности, а также в предъявлении иных имущественных требований.

Экономическими являются споры как из гражданских, так и из публичных правоотношений. Характер правоотношения является оценочной категорией, и его выяснение связано с оценкой целой группы фактических обстоятельств. Внешним признаком отраслевой принадлежности правоотношения является местоположение регулирующих их правовых норм. Однако нередко источники той или иной отрасли права содержат правовые нормы, регулирующие отношения различной отраслевой принадлежности. Например, Федеральные законы "Об акционерных обществах", "О рынке ценных бумаг" носят межотраслевой характер и содержат нормы как гражданского, так и административного, финансового, процессуального и иного права. Некоторые источники права вообще не имеют четко выраженной отраслевой принадлежности или являются комплексными. В таких случаях на помощь для определения подведомственности также приходит критерий характера (предмета) дела - его связь с предпринимательской и иной экономической деятельностью.

Второй критерий - критерий субъектного состава участников спора позволяет дополнительно более точно разграничить

подведомственность между двумя органами судебной власти: судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

При этом следует иметь в виду, что ст. 27 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее – АПК) связывает подведомственность дел арбитражному суду по субъектному составу с правовым положением сторон спора. Арбитражные суды по общему правилу разрешают дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан - индивидуальных предпринимателей. Только в случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами, арбитражные суды рассматривают дела с участием Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

В отличие от арбитражных судов суды общей юрисдикции согласно ч. 1 ст. 22 ГПК рассматривают дела с участием всех граждан и организаций, наделенных правом на судебную защиту (ст. 36 ГПК), а также иностранных лиц. Поэтому по общему правилу, если спор с участием данных субъектов не носит экономического характера и не отнесен к исключительной компетенции арбитражных судов (ст. 33 АПК), то он будет подведомствен суду общей юрисдикции. Следует иметь в виду и правило ч. 4 ст. 27 АПК, согласно которому вступление в арбитражный процесс граждан, не имеющих статуса индивидуальных предпринимателей, в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, не изменяет подведомственности дела, которое должно быть рассмотрено арбитражным судом по существу.

Третий критерий - спорность либо бесспорность права - разграничивает подведомственность юридических дел между судами и органами исполнительной власти, осуществляющими регистрацию юридических фактов (например, органами загса), но-

тариусами. Так, дела бесспорного характера подведомственны суду общей юрисдикции только в случаях, указанных в законе, например, дела особого производства, указанные в ст. 262 ГПК, дела об установлении усыновления ребенка (ст. 125 СК). Подведомственность дел о расторжении брака между судами общей юрисдикции и органами записи актов гражданского состояния также определяется в основном наличием или отсутствием спора между супругами (ст. 18 - 23 СК).

Таким же образом разграничивается подведомственность между органами по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и судами. При наличии бесспорности права такая регистрация производится учреждением юстиции, а при возникновении спора - на основании решения суда (п. 3 ст. 165 ГК).

Аналогично разграничивается компетенция между нотариусами, с одной стороны, и судами общей юрисдикции, арбитражными судами, с другой стороны. Так, нотариус удостоверяет целый ряд юридических фактов бесспорного характера, при отсутствии спора вправе выдать свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, удостоверить соглашение о разделе совместно нажитого имущества. Продление срока для принятия наследства осуществляется судом, но при согласии остальных наследников, принявших наследство, осуществляется в рамках нотариального производства (ст. 1155 ГК, ст. 71 Основ законодательства РФ о нотариате).

В ряде случаев обязательную силу имеют нотариально удостоверенные сделки, которые в случае невыполнения их условий создают право для одной из сторон требовать принудительного исполнения ее условий, например, нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов (ст. 100 СК).

Четвертый критерий - наличие договора между сторонами спора - разграничивает подведомственность между государственными органами судебной власти и третейскими судами, а также при определении сторонами нотариальной формы для со-

вершения соответствующего юридического действия, когда для него законом не установлена обязательная нотариальная форма.

Следует иметь в виду, что в законодательстве могут применяться в отдельных случаях и иные дополнительные критерии разграничения подведомственности. Так, подведомственность дел об оспаривании актов государственных органов и органов местного самоуправления разграничивается между различными судами по органу, принявшему оспариваемый акт; характеру акта (нормативный или ненормативный по содержанию); субъекту обращения; по характеру нормативного правового акта, которому не соответствует оспариваемый нормативный правовой акт

Например, при разграничении подведомственности дел по оспариванию правовых актов нормативного характера в качестве одного из критериев выступает уровень правового акта нормативного характера. Так, Конституционному Суду РФ подведомственны дела о соответствии Конституции РФ нормативных актов, перечисленных в ст. 125 Конституции РФ; конституционным (уставным) судам субъектов РФ - перечисленные в ст. 27 Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации"; арбитражным судам - только по заявлениям организаций и граждан, имеющих статус индивидуальных предпринимателей, в отношении нормативных актов, затрагивающих их права в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, и только при наличии специального указания в федеральном законе (ст. 29 АПК).

Полностью избежать возникновения споров о подведомственности вряд ли возможно в силу динамизма развития частно-правовых отношений, сложности самой юрисдикционной системы, что определяет неизбежность таких конфликтов. Поэтому следует создать правовой механизм устранения коллизий подведомственности между различными органами гражданской юрисдикции, исключения случаев пересечения компетенции различных органов либо, наоборот, исключения таких ситуаций, когда

конкретное юридическое дело не подведомственно ни одному из судебных органов в связи с их отказом принять его к своему рассмотрению.

В связи с возможностью возникновения споров о подведомственности необходима разработка коллизионных норм, направленных на устранение и разрешение споров о подведомственности между различными органами гражданской юрисдикции. Важность данной проблемы существенно возросла в последнее время, хотя уже давно Ю.К. Осипов справедливо отмечал, что порядок разрешения споров о подведомственности, возникающих между юрисдикционными органами, по существу, остается неурегулированным.

Разрешение спорных вопросов подведомственности возможно различными способами.

Во-первых, оптимальным вариантом разрешения коллизий подведомственности является внесение изменений в соответствующие федеральные законы, ее регламентирующие. Именно эти цели преследовались принятием новых ГПК и АПК. Кроме того, Конституцию РФ и федеральные законы в части подведомственности вправе толковать Конституционный Суд РФ, к которому с запросами вправе обращаться суды общей юрисдикции.

Во-вторых, при разграничении подведомственности судов общей юрисдикции и арбитражных судов следует исходить из понимания правовой природы арбитражного суда как органа судебной власти, разрешающего экономические споры, возникающие в процессе осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В-третьих, имеется круг дел, которые исключительно подведомственны судам общей юрисдикции, например, об установлении отцовства, о лишении родительских прав, по которым не возникает в силу такого способа закрепления подведомственности каких-либо споров. Такой же круг дел, исключительно подведомственных арбитражным судам, перечислен в ст. 33 АПК.

В-четвертых, посредством принятия совместных постановлений высших органов заинтересованных юрисдикционных органов.

В-пятых, с помощью специальных коллизионных норм. Можно выделить несколько таких нормативных положений. Так, согласно ч. 4 ст. 22 ГПК при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции.

В случае если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду. Исходя из этого, а также из положений ст. 225 ГПК, устанавливающей содержание определения суда, в определении судьи по вопросу принятия такого дела к производству суда должны быть приведены мотивы, по которым он пришел к выводу о возможности или невозможности разделения предъявленных требований.

Другим примером коллизионной нормы является ст. 165 ГК, определяющая, что сделки бесспорного характера в случаях, указанных в законе, подлежат нотариальному удостоверению и (или) государственной регистрации. При возникновении же спора сделка признается действительной либо регистрация сделки производится на основании решения суда.

В-шестых, путем установления правовых последствий неподведомственности дела судам. Так, полная неподведомственность дела суду, установленная при возбуждении дела, является основанием для отказа в принятии искового заявления, а в стадии судебного разбирательства - основанием для прекращения производства по делу. Неподведомственность дела суду, связанная с наличием соглашения сторон о передаче спора на разрешение

третейского суда, является основанием для оставления заявления без рассмотрения.

2. Понятие и виды подсудности

Обращение за судебной защитой прав и интересов возможно лишь в соответствующий по подсудности суд, т.е. в суд, компетентный в силу закона рассмотреть и разрешить то или иное гражданское дело. Нормы о подсудности определяют компетенцию конкретных судов внутри судебной системы по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Условием возникновения гражданского процесса по конкретному спору является решение судьей вопросов: 1) относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда (подведомственность) и 2) какой конкретно суд обязан рассматривать данное дело (подсудность).

Подсудность - это институт (совокупность правовых норм), регулирующий относимость подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для их рассмотрения по первой инстанции.

В соответствии с ФЗ "О судебной системе Российской Федерации" систему судов общей юрисдикции образуют федеральные суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации (ст. 4).

Система федеральных судов общей юрисдикции в настоящее время состоит из трех уровней:

- а) районные суды;
- б) верховные суды республик, краевые, областные суды, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, суд автономной области (Еврейской), суды автономных округов;
- в) Верховный Суд Российской Федерации.

Военные суды приравниваются либо к районным судам, либо к верховным судам республик, краевым, областным судам (ст. 26 ГПК РФ) .

Подсудность гражданских дел судам определенного уровня судебной системы называется родовой подсудностью.

Все гражданские дела с точки зрения их родовой подсудности делятся на четыре типа: одни дела подсудны по первой инстанции мировым судьям, другие - районным судам, третьи - верховным судам республики, областным, краевым судам, городским судам городов Москвы и Санкт-Петербурга, суду автономной области, судам автономных округов, четвертые - Верховному Суду Российской Федерации.

Родовая подсудность определяется характером (родом) дела, предметом спора, иногда субъектным составом материального правоотношения (например, при усыновлении детей иностранцами).

По родовой подсудности происходит отграничение компетенции мировых судей от районных судов по рассмотрению дел по первой инстанции, районных судов от компетенции судов субъектов Федерации и последних - от компетенции Верховного Суда РФ.

Родовая подсудность в современных условиях является действующим видом подсудности.

В качестве признака определения подсудности, кроме рода дела, выступает также территория, на которой функционирует конкретный суд. Правила территориальной (местной) подсудности позволяют распределять гражданские дела для рассмотрения по первой инстанции между однородными судами. Верховный Суд РФ один, поэтому правила территориальной подсудности к нему не применяются. В теории гражданского процессуального права территориальную подсудность разделяют на подвиды: общая территориальная подсудность, подсудность по выбору истца (альтернативная), исключительная подсудность, договорная подсудность и подсудность по связи дел.

Общее правило родовой подсудности состоит в том, что большинство гражданских дел рассматривается и разрешается мировыми судьями, районными судами, за исключением дел, отнесенных различными законодательными актами к подсудности областных и приравненных к ним судов и Верховного Суда РФ.

Согласно ст. 2 ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации» от 05.02.2014 № 3-ФКЗ Верховный Суд РФ в гражданском процессе рассматривает отнесенные к его подсудности дела в качестве суда первой инстанции и по новым или вновь открывшимся обстоятельствам¹.

Согласно ст. 26 ГПК РФ верховные суды республик, краевые, областные, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, автономной области, автономных округов в настоящее время рассматривают и разрешают по первой инстанции гражданские дела:

- связанные с государственной тайной;
- предусмотренные главой 45 «Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)» ГПК РФ.

- Московский городской суд рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела, которые связаны с защитой авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», и по которым им приняты предварительные обеспечительные меры в соответствии со статьей 144.1 ГПК РФ. В случае рассмотрения Московским городским судом дела, производство по которому было возбуждено по иску истца после вступления в законную силу решения, вынесенного этим же судом в пользу этого же истца по другому

¹ О Верховном Суде Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 05.02.2014 № 3-ФКЗ (ред. от 15.02.2016). Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_158641/

делу о защите авторских и (или) смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», Московский городской суд также разрешает вопрос о постоянном ограничении доступа к сайту в сети «Интернет», на котором неоднократно и неправомерно размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет».

- Федеральными законами к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, суда автономной области и автономного округа могут быть отнесены и другие дела.

Кроме перечисленных в ст. 26 ГПК РФ дел, к ним относятся дела:

- по заявлениям граждан РФ, постоянно проживающих за пределами РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства об усыновлении (удочерении) ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации (ч. 2 ст. 269 ГПК РФ);
- о признании забастовки незаконной (ст. 413 ТК РФ).

Нормы, устанавливающие территориальную (местную) подсудность, позволяют распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. Подсудность дела зависит от административной территории, на которой действует данный суд.

Общее правило территориальной подсудности (общая территориальная подсудность) закреплено в ст. 28 ГПК РФ. Согласно этому правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется по месту нахождения организации.

В соответствии с правилом территориальной подсудности происходит определение конкретного суда, в который следует обращаться с иском (заявлением). В норме заложен принцип интереса, а именно лицо, заинтересованное в защите своего права,

предъявляет иск в том суде, на территории юрисдикции которого находится ответчик.

При предъявлении иска к гражданину суд определяется местом жительства ответчика. В ст. 27 Конституции РФ говорится, что каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.

Местом пребывания называется то место, где гражданин находится временно, тогда как в ч. 1 ст. 20 ГК РФ записано, что местом жительства признается то место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

Последующая после предъявления иска перемена ответчиком места жительства не меняет первоначальной подсудности дела.

Установление места жительства судом не проводится, за исключением случаев розыска ответчика (ст. 120 ГПК РФ). В п. 2 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ говорится, что истец обязан в исковом заявлении указать место жительства ответчика.

Не является местом жительства пребывание граждан в следственном изоляторе или в местах отбывания наказания. Иски лицам, отбывающим наказание либо находящимся в следственных изоляторах, предъявляются по последнему известному месту жительства.

Иски к организациям предъявляются по общему правилу по месту нахождения организации. Место нахождения организации определяется местом государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не установлено иное.

Альтернативная подсудность (подсудность) по выбору истца (заявителя) означает, что дело подсудно не только суду по месту

нахождения ответчика, но и другому суду, указанному в законе. Согласно закону, когда дело подсудно нескольким судам одного уровня, выбор суда для рассмотрения и разрешения дела принадлежит истцу (заявителю) (ст. 29 ГПК РФ).

Смысл правил альтернативной подсудности состоит в том, чтобы создать дополнительные благоприятные правовые гарантии для стороны, нуждающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права, в выборе суда. В правилах альтернативной подсудности учитываются особые обстоятельства, связанные с повышенной охраной прав и интересов лиц, нуждающихся в судебной защите. Нормы об альтернативной подсудности не подлежат расширительному толкованию и применению. Судья не имеет права отказывать истцу в применении правил альтернативной подсудности и переадресовывать истца (заявителя) в другой суд, ссылаясь на возможность рассмотрения дела и в другом суде.

В процессуальном законе установлены случаи определения места рассмотрения дела по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ):

1. иск к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в Российской Федерации, может быть предъявлен в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в Российской Федерации;

2. иск к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства, может быть предъявлен также в суд по месту нахождения ее филиала или представительства;

3. иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены истцом также в суд по месту его жительства;

4. иски о расторжении брака могут предъявляться также в суд по месту жительства истца в случаях, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным;

5. иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, могут предъявляться истцом также в суд по месту его жительства или месту причинения вреда;

6. иски о восстановлении пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, могут предъявляться также в суд по месту жительства истца;

6.1. иски о защите прав субъекта персональных данных, в том числе о возмещении убытков и (или) компенсации морального вреда, могут предъявляться также в суд по месту жительства истца;

6.2. иски о прекращении выдачи оператором поисковой системы ссылок, позволяющих получить доступ к информации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", могут предъявляться также в суд по месту жительства истца;

6.3. иски о восстановлении трудовых прав могут предъявляться также в суд по месту жительства истца;

7. иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также в суд по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора.

8. иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании заработной платы и других сумм, причитающихся членам экипажа судна за работу на борту судна, расходов на репатриацию и взносов на социальное страхование, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться также в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;.

9. иски, вытекающие из договоров, в том числе трудовых, в которых указано место их исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора;

10. выбор между несколькими судами, которым согласно настоящей статье подсудно дело, принадлежит истцу.

При исключительной подсудности устанавливаемые ею правила исключают применение других видов территориальной подсудности, в частности, общей территориальной, альтернативной, договорной и по связи требований (дел). По определенным категориям гражданских дел, указанным в законе (ст. 30 ГПК РФ), выбор суда не зависит от воли истца, а точно предопределен в законе. Предъявление исков по перечисленным в законе делам в другие суды, кроме указанных, исключается.

1. иски о правах на земельные участки, участки недр, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;

2. иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства;

3. иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

Нормы об исключительной подсудности направлены и на то, чтобы обеспечить реализацию вынесенного по делу судебного решения тем судом, где находится объект спора.

Договорная подсудность означает, что стороны по соглашению между собой могут изменять территориальную подсудность для данного дела.

В соответствии с принципом диспозитивности гражданского процесса стороны вправе сами определить суд, которому подсудно дело. Однако они могут изменить только два вида территориальной

подсудности: общую (ст. 28 ГПК РФ) и альтернативную (ст. 29 ГПК РФ). Исключительная подсудность, как и родовая, не может определяться соглашением сторон. Эти виды подсудности имеют определяемый законом регламент.

Сторонам предоставляется возможность определенного маневра в интересах либо истца, либо ответчика. Соглашение о подсудности может включаться в виде отдельного положения гражданско-правового договора (контракта), заключенного между сторонами и являющегося объектом рассмотрения суда. Стороны могут обмениваться также письмами, телеграммами, иными фиксируемыми способами передачи информации и определить территориальную подсудность.

Соглашение сторон о подсудности может быть выражено и в ходатайствах, заявляемых перед судом, о передаче дела, например, по месту жительства истца.

Договорная подсудность создает много преимуществ для сторон, дополнительные удобства, поскольку законом предусмотрено их право самим избирать наиболее удобный в территориальном отношении суд.

Заключенное соглашение о подсудности в равной мере обязательно для сторон. Изменение условий договора одной из сторон не допускается. Закон не предусматривает права стороны в одностороннем порядке изменить условия договора о подсудности.

Подсудность нескольких связанных между собой дел имеет место в том случае, когда между ними существует такая объективная связь, которая позволяет рассмотреть все заявленные требования в одном процессе (ст. 151 ГПК РФ).

Существование этого вида подсудности по связи требований обусловлено необходимостью своевременного и правильного рассмотрения в одном деле нескольких требований, заявленных к различным ответчикам. Все заявляемые требования в этом случае вытекают из одного правового основания. Например, иск может быть предъявлен к лицам, совместно причинившим вред (ст. 1080 ГК

РФ). Автор произведения, открытия может предъявить иск другим авторам, соавторам.

Согласно правилам подсудности по связи дел истцу принадлежит право предъявления иска в суд по месту жительства одного из ответчиков либо нескольких ответчиков. Право выбора суда по связи исковых требований принадлежит истцу.

Подсудность по связи исковых требований отличается от альтернативной тем, что при применении альтернативной подсудности происходит выбор стороной суда либо по месту жительства, нахождения истца либо ответчика. При подсудности по связи дел выбор суда происходит только по признаку места жительства, нахождения ответчика (ответчиков).

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие подведомственности и ее виды.
2. Органы, которым подведомственно рассмотрение гражданских дел.
3. Критерии подведомственности.
4. Исключительная подведомственность.
5. Альтернативная подведомственность.
6. Договорная подведомственность.
7. Понятие подсудности. Родовая и территориальная подсудность.
8. Подсудность Верховного Суда РФ, верховного суда субъекта Федерации, районного суда.
9. Территориальная подсудность и ее виды.
10. Исключительная подсудность гражданских дел.
11. Альтернативная подсудность гражданских дел.
12. Договорная подсудность гражданских дел.
13. Подсудность гражданских дел по связи дел.

Тема 6. Иск, элементы иска

1. Классификация (виды) исков

Гражданские дела, как правило, и исковые дела. Следовательно, защита права в большинстве случаев осуществляется судом в порядке искового судопроизводства. Для исковой формы защиты права характерны следующие признаки:

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

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

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

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

- порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел последовательно определен нормами гражданского процессуального закона;
- лица, участвующие в деле, имеют право лично или через своих представителей участвовать в рассмотрении дела в заседании суда;
- лицам, участвующим в деле, закон предоставляет достаточные правовые гарантии, дающие им возможность влиять на ход процесса и добиваться вынесения законного решения;
- исковое производство носит состязательный характер.

Определение иска как требования о защите нарушенного или оспоренного права либо законного интереса дает возможность выделить его существенные признаки, которые должны быть положены в основу классификации исков. С этой точки зрения иски могут быть классифицированы по разным основаниям. В науке гражданского процессуального права получили распространение следующие классификации:

1) *Материально-правовая классификация - по характеру спорного правоотношения, из которого возникло требование о защите права или законного интереса, различают иски, вытекающие из гражданских, семейных, трудовых и тому подобных горизонтальных (частноправовых) отношений, и иски, вытекающие из государственных, административных и тому подобных вертикальных (публично-правовых) отношений.*

Главное значение материально-правовой классификации заключается в том, что она помогает выявить и учесть процессуальные особенности, связанные с рассмотрением той или иной разновидности иска. Например, если суд имеет дело с иском из брачно-семейных отношений, затрагивающим интересы детей, то его рассмотрение по существу возможно только при обязательном участии органов опеки и попечительства, а также прокурора.

2) *Классификация по процессуальному признаку, в основе которой лежит предмет иска или способ защиты права или интереса.*

Главным признаком при делении исков на иски о присуждении, о признании, преобразовательные и превентивные выступает способ защиты нарушенного или оспоренного права (интереса). Способ защиты права (интереса), являясь предметом иска, представляет собой его существенный и неотъемлемый признак. Именно способ защиты права (интереса) позволяет подразделить иски на отдельные группы (классы). По указанному критерию иски делятся на четыре вида:

- иски о присуждении;
- иски о признании;

- преобразовательные иски и превентивные иски.

Таким образом, в зависимости от предмета иска они могут быть исками о присуждении, признании, преобразовательными и превентивными.

Иски о присуждении представляют собой иски, предмет которых характеризуется способами защиты, всегда связанными с добровольным или принудительным исполнением подтвержденной судом обязанности ответчика. Это означает, что способы защиты прав и законных интересов в исках о присуждении направлены на понуждение ответчика к совершению определенных действий либо к воздержанию от них в пользу истца. К искам о присуждении относятся, например, виндикационный и деликтный иски, иск о взыскании долга.

Иски о признании представляют собой иски, предмет которых характеризуется способами защиты, связанными с констатацией наличия или отсутствия спорных прав или законных интересов, т. е. спорного материального правоотношения. Поскольку иски о признании всегда направлены на установление наличия или отсутствия спорного правоотношения, они именуются еще установительными исками.

Необходимо различать две разновидности установительных исков: *положительные (позитивные) иски о признании* и *отрицательные (негативные) иски о признании*. Положительный иск о признании направлен на установление факта существования спорных прав и юридических обязанностей, т. е. правоотношения, связывающего истца и ответчика. Например, иск о признании права пользования жилым помещением, иск об установлении отцовства. Отрицательный иск о признании направлен на установление факта отсутствия субъективных прав и юридических обязанностей, т. е. правоотношения, связывающего истца и ответчика. Например, иск о признании сделки (договора, акта) недействительной (недействительным или недействующим).

Преобразовательные иски представляют собой иски, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как изменение или прекращение спорного правоотношения, т. е. его преобразование. К преобразовательным искам с таким предметом относится, например, иск о признании ничтожной сделки действительной.

Превентивные иски представляют собой иски, предмет которых характеризуется таким способом защиты субъективного права или охраняемого законом интереса, как предупреждение правонарушения. Например, к превентивным искам относится иск об определении режима пользования совместной жилой площадью.

3) *Классификация исков по субъектному составу.* При сравнении исков по субъектному составу необходимо различать:

- эквивалентные иски, для которых характерно полное совпадение всех его элементов: сторон, предмета и основания;

- тождественные иски, в которых при совпадении предмета и основания состав сторон тот же, что и в эквивалентных исках, но в отличие от последних тождественные иски характеризуются изменением процессуального положения сторон, когда бывший истец становится ответчиком, а бывший ответчик — истцом;

- нетождественные иски, которые в отличие от эквивалентных и тождественных характеризуются иным составом сторон, когда вместо первоначального истца или ответчика действует новое лицо, ранее не принимавшее участия в деле ни в качестве истца, ни в качестве ответчика. Примером нетождественных исков могут служить прямые и регрессные требования.

4) *Классификация исков по связи оспариваемых правоотношений, или так называемые взаимосвязанные иски.*

Взаимосвязанные иски представляют собой требования о защите разных по характеру субъективных прав и законных интересов, которые возникают из одного и того же либо разных материальных правоотношений, и удовлетворение одного из них может повлиять на юридическую судьбу другого.

Взаимосвязанные иски бывают прямые и регрессные. Указанная разновидность взаимосвязи характеризуется тем, что, хотя требования о защите прав и интересов возникают из разных материально-правовых отношений и имеют различный (нетождественный) состав сторон, удовлетворение судом одного из них, а именно прямого иска, служит основанием удовлетворения другого — регрессного требования.

5) Классификация исков по денежной оценке объекта нарушенного права: иски имущественные и неимущественные.

Данная классификация исков имеет практическое значение при определении размера государственной пошлины.

Имущественным иском называется требование о защите права или интереса, объектом которого является благо, поддающееся денежной оценке. Всякий имущественный иск имеет свою цену, поэтому размер государственной пошлины определяется в процентном отношении к цене иска.

Неимущественным иском называется требование о защите права или интереса, объектом которого является благо, не поддающееся денежной оценке. Неимущественный иск не имеет цены, поэтому размер государственной пошлины определяется в твердой денежной сумме.

Квалификация исков о компенсации морального вреда имеет спорный характер. Обычно иски о возмещении морального вреда относят к неимущественным исходя из того, что основное внимание обращается на характер вреда, заключающийся в физических и нравственных страданиях потерпевшего.

6) Классификация в зависимости от особенностей субъекта, чьи права и законные интересы подлежат судебной защите.

Иски подразделяются на:

- групповые иски;
- иски в защиту интересов неопределенного круга лиц;
- косвенные (производные) иски или корпоративные иски.

Групповой иск представляет собой требование о защите субъективных прав или охраняемых законом интересов, принадлежащих заведомо определенному поименно составу лиц. Следовательно, групповыми исками защищаются персонифицированные права и законные интересы соистцов (например, интересы истцов дольщиков строительства многоквартирного дома).

В отличие от группового иск в защиту интересов неопределенного круга лиц представляет собой требование о защите неперсонифицированного интереса большой группы лиц, количественный состав которой на момент рассмотрения требования в суде установить невозможно либо крайне затруднительно (например, интересы пострадавших в результате массового отравления в организации общепита).

2. Обеспечение иска

Обеспечение иска в гражданском процессуальном праве представляет собой гражданский процессуальный институт, реализация которого осуществляется различными способами (мерами), состоящими из определенных процессуальных действий, принимаемых соответствующими органами, в отношении иска в целях гарантии исполнения будущего судебного решения.

В главе 13 ГПК РФ содержатся общие условия и правила принятия мер по обеспечению иска в гражданском судопроизводстве. Согласно ст. 139 ГПК РФ судья или суд может принять меры по обеспечению исполнения будущего судебного постановления только по заявлению лиц, участвующих в деле.

Принятие мер по обеспечению иска связано, как правило, с недобросовестностью того или иного лица, которое может совершить определенные действия, касающиеся предмета спора, в результате чего исполнить будущее судебное постановление будет затруднительно или невозможно. Вместе с тем обращение лиц, участвующих в деле, с заявлением в суд о принятии мер обеспечения является правом, а не обязанностью (ст. 139 ГПК

РФ). Лицо, заинтересованное в наступлении для него ожидаемых правовых последствий (например, сохранения спорного имущества до разрешения спора), решает само, заявлять ему ходатайство о наложении ареста на это имущество или нет.

Исходя из ст. 34 ГПК РФ к лицам, участвующим в деле, «относятся лишь те из участников гражданского процесса, кто имеет к исходу рассматриваемого судом дела юридический интерес (юридическую заинтересованность)».

Так, истец, безусловно, имеет личную заинтересованность в исходе гражданского дела, а именно - защитить свое право (удовлетворить материально-правовое требование к ответчику или изменить, прекратить, создать новые юридические отношения). Поэтому у него имеются все основания просить суд принять меры обеспечения, предусмотренные ст. 140 ГПК РФ.

Субъективная заинтересованность ответчика в большинстве случаев заключается в том, чтобы истцу в удовлетворении его требований отказали. Как правило, инициатива по подаче заявлений о принятии мер по обеспечению иска чаще всего исходит от истца, но встречаются случаи, когда о принятии мер по обеспечению иска может ходатайствовать не только истец, но и ответчик, хотя встречный иск им не заявлен. Такая ситуация может возникнуть по делам о расторжении брака и разделе общей совместной собственности супругов.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, являются заинтересованными участниками процесса. Они обращаются в суд за защитой собственных прав и законных интересов, полагая, что спорные права и интересы принадлежат им, а не истцу или ответчику. Юридический интерес третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, заключается в том, чтобы суд удовлетворил их требования. Например, в начавшийся процесс по делу о разделе общей совместной собственности супругов, где истцом выступает жена, ответчиком - муж, может вступить родст-

венник одной из сторон в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, - о признании права собственности на часть вещей, указанных в исковом заявлении в качестве совместного имущества супругов. Учитывая заинтересованность в исходе дела, у третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, имеются все основания просить суд принять те или иные меры обеспечения.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, выступают в процессе на стороне истца или ответчика и пользуются процессуальными правами стороны (ст. 43 ГПК РФ). Целью участия в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования, является предотвращение неблагоприятных для них последствий решения суда (например, возникновение регрессных требований).

ГПК РФ не предусматривает перечень оснований для принятия судом мер по обеспечению иска и условий (требований, из которых стоит исходить) при решении вопроса об удовлетворении заявления об обеспечении иска. В статье 139 ГПК РФ указано лишь, что обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие мер обеспечения может затруднить или сделать невозможным исполнение будущего решения.

Согласно ст. 141 ГПК РФ заявление об обеспечении иска рассматривается судом в день его поступления без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. По существу заявленного суд выносит определение.

Важным средством обеспечения прав и законных интересов ответчика, а также других лиц, участвующих в деле, является то, что определение об обеспечении иска может быть отменено тем же судом, который его вынес. Законодатель в ч. 1 ст. 144 ГПК РФ четко определил круг лиц, по инициативе которых могут быть отменены ранее принятые меры обеспечения – это ответчик и суд. Другие лица, участвующие в деле, не наделены таким правом. Отмена мер обеспечения по инициативе ответчика осущест-

вляется на основании его письменного заявления, в котором ответчик должен указать обстоятельства, свидетельствующие о том, что в принятых мерах по обеспечению иска нет необходимости или эта необходимость отпала. Например, когда ответчик взамен принятых судом мер обеспечения внес на счет суда взыскиваемую истцом сумму.

Принятие решения судом об отмене ранее вынесенных мер обеспечения осуществляется в судебном заседании, при этом все лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. В случае неявки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание вопрос об отмене мер обеспечения может быть решен судом без их участия (ч. 2 ст. 144 ГПК РФ).

Если истцу было отказано в иске, то принятые меры по обеспечению сохраняются до вступления в законную силу судебного постановления, которым в иске было отказано (ч. 3 ст. 144 ГПК РФ).

В случае удовлетворения исковых требований истца принятые меры обеспечения сохраняются до исполнения судебного постановления. Однако, если ответчик добровольно исполнит решение суда, он может обратиться с заявлением в суд, например, о снятии ареста с его квартиры. При неисполнении ответчиком в добровольном порядке судебного постановления и возбуждении впоследствии исполнительного производства его арестованное имущество может быть реализовано в порядке и в сроки, предусмотренные исполнительным законодательством РФ.

Безусловно, принимаемые меры по обеспечению иска в большинстве случаев ограничивают имущественные и иные права лица, в отношении которого они были приняты. В связи с этим законодатель предусмотрел в ст. 145 ГПК РФ право на обжалование определений суда о принятии мер обеспечения. Законом не ограничен круг лиц, которые могут обжаловать такое определение, - это может быть как истец, так и ответчик, а также иные лица, участвующие и не

участвующие в деле, чьи законные права и интересы были затронуты принятием мер по обеспечению (ст. 145 ГПК РФ).

Понятно, что требование истцом обеспечительных мер иска граничит со злоупотреблением правом. В связи с этим статьей 146 ГПК РФ закреплено, что суд, допуская обеспечительные меры, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик, в свою очередь, после вступления в законную силу решения суда, которым в иске было отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами обеспечения, принятыми по просьбе истца. Обеспечение истцом возможных для ответчика убытков, как правило, осуществляется с помощью внесения денежных средств на депозитный счет суда. Денежные средства находятся на счете суда до тех пор, пока обеспечительные меры не будут отменены судом или пока судебное постановление, вынесенное в пользу истца, не вступит в законную силу.

3. Виды мер по обеспечению иска

Обеспечение иска осуществляется различными мерами, которые можно отнести к «государственно-необходимым, превентивным мерам правового принуждения».

Основные меры обеспечения иска определены в ст. 140 ГПК РФ:

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;

3.1) возложение на ответчика и других лиц обязанности совершить определенные действия, касающиеся предмета спора о нарушении авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фото-

графические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет»;

(п. 3.1 в ред. Федерального закона от 24.11.2014 N 364-ФЗ)

4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);

5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

Бесспорным является тот факт, что обеспечительные меры, предусмотренные в п. 1-3 ч. 1 ст. 140 ГПК РФ, являются универсальными и могут широко толковаться в зависимости от характера искового требования. Особую универсальность им придают такие термины, как «имущество», «определенные действия», «иные обязательства». Законодатель не стал определять, на какое имущество можно наложить арест, а на какое имущество - нельзя. Такая позиция обусловлена тем, что каждый случай обращения гражданина в суд индивидуален. Определить заранее, что это будет за требование и относительно какого имущества, не представляется возможным ввиду огромного количества вещей в природе.

Меры обеспечения иска принимаются в целях гарантии надлежащего и своевременного исполнения будущего судебного постановления. Чем раньше будут приняты меры обеспечения, тем реальнее становится исполнение будущего судебного постановления судебными приставами - исполнителями.

Определение суда о принятии мер обеспечения должно отвечать требованиям определенности. Принимая обеспечительные меры, судья должен четко сформулировать текст определения о принятии указанных мер (т.е. указать конкретное лицо, которому запрещается совершать определенные действия, имущество, на которое наложен арест и т.д.), поскольку любая неточность и неопределенность может отрицательно сказаться на исполнении такого определения.

4. Процессуальные средства защиты ответчика против иска

Право на судебную защиту в исковом производстве в равной мере принадлежит как истцу, так и ответчику. Если посредством иска реализуется право на судебную защиту истца, то и у ответчика должны быть средства защиты против иска, корреспондирующие иску. К числу таких средств относятся возражения и встречный иск.

Подчеркнем, что предметом нашего рассмотрения будут именно процессуальные средства защиты ответчика против иска.

Вместе с тем в силу принципов равноправия сторон и состязательности и у истца, и у ответчика имеется ряд общих процессуальных возможностей, которые используются сторонами в ходе защиты. Стороны имеют равные процессуальные права и могут знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и т.д. (ст. 35 ГПК), а также вести дело лично или через представителя (ст. 48 ГПК). Ответчик, как и истец, имеет право быть извещенным о начале процесса и о предъявляемых к нему требованиях, иметь возможность подготовиться к процессу (см., напр.: ст. 113, 132, 149-150 ГПК).

В то же время у ответчика имеются специфические средства защиты, корреспондирующие иску, а именно: возражения против иска; встречный иск.

Возражения против иска направлены на опровержение иска с целью добиться его полного или частичного отклонения, отказа в удовлетворении иска судом. Самостоятельное материально-правовое требование ответчика к истцу отсутствует.

Встречный иск - новое, самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в том же процессе, которое рассматривается судом одновременно с первоначальным иском и по которому суд должен дать правовой ответ в судебном решении. Цель встречного иска: не столько «погасить» иск первоначальный, сколько удовлетворить собственные притязания ответчика к истцу.

Рассмотрим подробнее.

Возражения ответчика. Поскольку иск, как правило, включает в себя требования материально-правового и процессуального характера, то и возражения ответчика против иска могут быть как материально-правовыми, так и процессуальными.

Материально-правовые возражения направлены на опровержение основания иска посредством доказывания нового материально-правового юридического (или доказательственного) факта. Цель - добиться полного или частичного отказа в удовлетворении иска судом.

Ответчик оспаривает иск ввиду его юридической необоснованности. Возражение - всегда активное поведение стороны. Чтобы опровергнуть основание иска, ответчику необходимо доказать одно из трех:

- 1) несуществование приведенных истцом юридических фактов;
- 2) существование противоположных юридических фактов;
- 3) приведенные истцом факты не являются юридическими.

Какой бы вариант поведения ответчик ни избрал, общим является необходимость указания на новый материально-правовой юридический (или доказательственный) факт, который ответчик и обязан доказать. Без этого не существует материально-правового возражения.

Например, ответчик, возражая по иску о возмещении вреда, причиненного деликтом, утверждает, что деликта не было, вред причинен действием непреодолимой силы. В данном случае ответчиком доказывается несуществование юридического факта (деликта), положенного истцом в основание иска, посредством доказывания другого юридического факта - действия непреодолимой силы.

Другой пример, ответчик, возражая по иску о признании права собственности как наследника по закону (истец является отцом наследодателя), утверждает, что приводимый истцом в основание иска

факт юридическим не является, поскольку истец решением суда лишен родительских прав в отношении наследодателя и не был в них восстановлен.

Ответ суда на материально-правовое возражение ответчика дается в судебном решении, которым разрешается дело по существу и которым дается правовой ответ на заявленное истцом требование.

Возражение не следует путать с отрицанием. В материально-правовом возражении всегда имеется основание - новый юридический факт, который не был бы предметом судебного установления, если бы на него не сослался ответчик. Отрицание не связано с доказыванием ответчиком новых материально-правовых юридических фактов.

Например, по иску о взыскании долга ответчик ограничился отрицанием: денег в долг у истца не брал. Такое утверждение не является возражением, поскольку не является юридическим фактом. Соответственно, исход дела будет зависеть лишь от того, сумеет ли истец доказать наличие договора займа с ответчиком и неисполнение им обязательства. Ответчик же ничего не доказывает - ему нечего доказывать.

Вместе с тем отрицание не лишено юридического смысла: оно демонстрирует позицию ответчика относительно заявленного иска. Кроме того, отрицая приводимый истцом юридический факт, ответчик может, например, опровергать достоверность доказательства, на которое ссылается истец. В данном случае ответчик использует свое право доказывания, которое принадлежит ему в такой же мере, как и истцу (ст. 35 ГПК).

Процессуальные возражения против иска направлены на окончание процесса без вынесения судебного решения по существу дела. В процессуальном возражении ответчик оспаривает правомерность возникновения судебного процесса, не опровергая основания иска по существу. Процессуальное возражение содержит и предмет (требование к суду о прекращении производства по делу либо об оставлении заявления истца без рассмотрения), и основание (юридиче-

ские процессуальные факты, с которыми ст. 220 или ст. 222 ГПК связывает наступление требуемых ответчиком последствий для процесса).

Итак, процессуальное возражение может быть направлено на:

1) прекращение производства по делу - в таком случае ответчик доказывает одно из следующих обстоятельств статьи 220 ГПК:

- дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства (например, установлен иной судебный порядок);

- имеется вступившее в законную силу решение суда по тождественному делу или определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

- имеется ставшее обязательным для сторон принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда либо если суд отменил указанное решение;

2) оставление заявления без рассмотрения - в таком случае ответчик доказывает одно из следующих обстоятельств статьи 222 ГПК:

- истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования спора (установленный законом или договором);

- заявление подано недееспособным лицом;

- заявление подписано или подано лицом, не имеющим на то полномочий;

- в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее тождественное дело;

- имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение третейского суда, и ответчик против этого не возражает.

При удовлетворении процессуального возражения выносятся определение суда об окончании процесса без вынесения решения. Это либо определение о прекращении производства по делу (ст. 221 ГПК), либо определение об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 223 ГПК). В первом случае доказана абсолютная неправомерность процесса (повторное обращение в суд по тождественному делу невозможно), во втором - повторное обращение в суд по тождественному делу возможно, если заявителем будут устранены допущенные им нарушения. Таким образом, заявляя процессуальное возражение с требованием оставить поданное истцом заявление без рассмотрения, ответчик лишь «относительно» защищается от данного иска и при настойчивости истца выигрывает лишь во времени.

Процессуальное возражение как средство защиты против иска не следует путать с другими возражениями процессуального характера при реализации ответчиком процессуальных прав состязательного характера. Например, ответчик может возражать против удовлетворения ходатайства истца о вызове конкретного свидетеля или против отложения судебного заседания. Такие возражения являются выражением реализации процессуальных прав, которые в равной мере принадлежат обеим сторонам (ст. 35 ГПК).

Встречный иск адресуется иску в целом и является самостоятельным средством защиты ответчика. Встречному иску присущи все черты иска: он также имеет предмет и основание; должен быть предъявлен в форме искового заявления с соблюдением всех установленных ГПК требований. Однако данному средству защиты ответчика свойственны и особенности, обусловленные его встречным - по отношению к первоначальному иску - характером. Именно:

- встречный иск может быть заявлен в уже возникшем процессе, возбужденном по иску противоположной стороны (истца). Поэтому встречный иск ответчик вправе предъявить к

истцу с момента своего вступления (привлечения) в процесс до принятия судом решения (ст. 137 ГПК);

- встречный иск заявляется для совместного рассмотрения с иском первоначальным и подается в суд по месту рассмотрения первоначального иска (подсудность по связи дел - ч.2 ст.31 ГПК). Если требование ответчика выделено в соответствии с правилами ст. 151 ГПК в отдельное производство, встречного иска не будет;

- чтобы требование ответчика могло быть признано встречным иском, оно должно быть определенным образом связано с первоначальным иском. Характер этой связи определен законодательно в ст. 138 ГПК, озаглавленной: «Условия принятия встречного иска».

Итак, встречный иск невозможен без связи с иском первоначальным; внутренняя связь двух исков - необходимая предпосылка для их одновременного совместного рассмотрения. Это связь определенного рода, отражающая и обуславливающая «корреспонденцию» или «адресацию друг другу» двух средств защиты, принадлежащих двум конкурирующим в процессе сторонам. Законодатель в ст. 138 ГПК отразил три типа связи между встречным и первоначальным исками, именно:

- 1) связь по предмету исков - для принятия встречного иска достаточно, чтобы встречное требование было направлено к зачету первоначального требования. Например, истец требует вернуть долг из договора займа, и ответчик заявляет требование о возврате долга истцом, но возникшем из другого договора займа. Требование ответчика направлено к зачету, который произойдет лишь тогда, когда суд удовлетворит оба иска (на основании абз. 2 ст. 138 ГПК);

- 2) связь по основаниям исков - удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска. Особенность здесь такова, что ответчик кладет в основание встречного иска факт, опровергающий факт основания иска, заявленного истцом, но сопровождает такое возражение самостоя-

тельным требованием. Например, истец предъявил иск о взыскании алиментов на несовершеннолетнего ребенка, ссылаясь на то, что, первое: ответчик - отец ребенка, поскольку ребенок рожден в браке; и второе - ответчик обязательств по уплате алиментов не выполняет. Ответчик утверждает, что он не является отцом ребенка, а потому заявляет встречный иск о признании записи об отцовстве недействительной (на основании абз. 3 ст.138 ГПК);

3) связь по однородности правоотношений, из которых возникают иски - между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь, и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров. Это самый сложный для выявления тип связи. Иски хотя и должны быть взаимосвязаны, но не опровергают друг друга и не ведут к зачету. Их взаимосвязь кроется в общности характера материальных правоотношений, когда встречное требование возникает из того же или однородного правоотношения, что и требование истца, а потому оба иска основываются на ряде общих юридических фактов. Например, иск о расторжении брака - встречный иск супруга о взыскании алиментов на свое содержание; иск о расторжении брака - встречный иск о разделе нажитого в браке имущества (на основании абз. 4 ст.138 ГПК).

Не будет встречного иска, если материальные правоотношения разнородны (на основании абз. 4 ст. 138 ГПК). Например, иск о признании брака недействительным - требование о выселении.

При заявлении встречного иска не должны быть затронуты интересы других лиц, не участвующих в процессе. Например, в процессе по расторжению брака ответчиком заявлено требование о разделе домовладения, принадлежащего на праве общей собственности супругам и родителям одной из сторон. В данном случае нет оснований для принятия встречного иска ввиду отсутствия связи, предусмотренной абз. 4 ст. 138 ГПК.

Однако наличия материально-правовой связи еще недостаточно, чтобы встречный иск был принят судом по абз. 4 ст.138

ГПК; необходимо еще субъективное убеждение суда в том, что одновременное рассмотрение требований приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров. В противном случае судья решает вопрос о принятии искового заявления ответчика на общих основаниях.

По итогам совместного рассмотрения первоначального и встречного исков суд выносит одно судебное решение, в котором дает два правовых ответа на два правовых вопроса, содержащихся в иске истца и встречном иске ответчика.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие, и состав и значение элементов иска.
2. Значение элементов иска.
3. Предпосылки права на предъявление иска и последствия их отсутствия.
4. Критерии классификации исков.
5. Виды исков.
6. Материально-правовая классификация исков.
7. Классификация исков по процессуальному признаку.
8. Классификация исков по субъектному составу.
9. Классификация исков по связи оспариваемых правоотношений, или так называемые взаимосвязанные иски.
10. Классификация исков по денежной оценке объекта нарушенного права: иски имущественные и неимущественные.
11. Классификация в зависимости от особенностей субъекта, чьи права и законные интересы подлежат судебной защите.
12. Обеспечение иска: понятие, задачи.
13. Основные меры обеспечения иска.
14. Процессуальный порядок обеспечения иска.
15. Возражения ответчика против иска и их виды.
16. Встречный иск как средство защиты интересов ответчика.

Тема 7. Доказывание и доказательства

1. Судебные доказательства

Задачей гражданского судопроизводства является правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Для того чтобы оказать такую защиту, суд в каждом случае должен установить, существует ли на самом деле то право, о защите которого просит истец; лежит ли на ответчике соответствующая обязанность и в чём именно она заключается. Суд не может разрешить ни одного дела, не установив его обстоятельств. Прежде чем суд придет к выводу о существовании субъективного права или охраняемого законом интереса, он должен точно установить юридически значимые факты, с которыми нормы материального права связывают правовые последствия. Эти факты - действия, события, явления, как правило, совершаются до возникновения гражданского дела, поэтому суд не может получить знания о них непосредственно, не прибегая к доказательствам и доказыванию.

Таким образом, правильное рассмотрение и разрешение дела означает:

- установление с достоверностью фактов, обосновывающих требования и возражения сторон, а также других обстоятельств, имеющих значение для дела;
- точное применение норм материального права к установленным фактическим обстоятельствам.

В юридической науке представлены две основные точки зрения относительно судебного доказывания, которые дают различное представление о сущности доказывания и его субъектах:

1) доказывание - процессуальная деятельность только сторон, состоящая в представлении доказательств, опровержении доказательств противника, заявлении ходатайств, участии в исследовании доказательств. Цель состоит в убеждении сторонами суда в правомерности своих требований и возражений.

2) судебное доказывание как деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств. Цель судебного доказывания - установление при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами.

Анализируя высказываемые в процессуальной теории точки зрения относительно понятия, сущности судебного доказывания, можно отметить следующее.

Действительно, состязательное начало процесса предполагает, что определяющим в доказывании являются действия сторон. В соответствии с законом каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ). Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ).

В современном состязательном процессе суд не только оказывает сторонам содействие в осуществлении их прав, но и совершает целый ряд действий, направленных на установление обстоятельств, имеющих значение для дела.

Так, суд определяет обстоятельства, имеющие значение для дела, и указывает, какой стороне их надлежит доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались (ч. 2 ст. 56 ГПК РФ). По ходатайству заинтересованных лиц суд истребует необходимые доказательства, применяя в ряде случаев меры принуждения к должностным лицам и гражданам, препятствующим передаче доказательств в суд (ст. 57 ГПК РФ). В некоторых случаях суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела (ч. 2 ст. 249 ГПК РФ). При необходимости суд назначает экспертизу (ст. 79 ГПК РФ) и совершает целый ряд других действий, направленных на установление фактических обстоятельств дела.

Доказательства оцениваются судом с точки зрения их *относимости, допустимости, достоверности* каждого доказательства в отдельности, а также *достаточности и взаимной связи* доказательств в их совокупности (ч. 3 ст. 67 ГПК РФ).

Приведенные выше обстоятельства дают основания говорить о том, что доказывание нельзя ограничивать только деятельностью сторон. Судебное доказывание складывается из процессуальных действий по утверждению сторон, других лиц, участвующих в деле, относительно фактов, указанию на доказательства, представлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств. В этой деятельности участвуют как стороны и иные лица, участвующие в деле, так и суд.

В судебном доказывании органически сочетаются две равноценные стороны: мыслительная и практическая. Мыслительная (логическая) сторона доказывания подчинена законам логического мышления; практическая (процессуальная) деятельность подчинена предписаниям правовых норм и основана на них.

Итак, *судебное доказывание - это деятельность сторон, других лиц, участвующих в деле, и суда, направленная на установление обстоятельств, имеющих значение для дела, и обоснования выводов о данных обстоятельствах.*

Особенность судебного доказывания состоит в следующем:

- целью судебного доказывания является установление фактов и обоснование выводов о фактах и других обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения в порядке гражданского судопроизводства;
- доказывание осуществляется в установленной законом процессуальной форме, т.е. процесс судебного доказывания урегулирован нормами права;
- судебное доказывание осуществляется посредством судебных доказательств.

В процессе доказывания средствами установления наличия или отсутствия юридически значимых фактов выступают судеб-

ные доказательства. Легальное определение доказательств следующее:

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 (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Структуру судебных доказательств образуют два взаимосвязанных элемента:

- *сведения о фактах* (содержание доказательства);
- *средство доказывания* (процессуальная форма доказательства).

Фактами (обстоятельствами), наличие или отсутствие которых требуется установить при рассмотрении дела в суде, выступают действия, события, имевшие место в прошлом. Совершенные действия, произошедшие события находят отражение в объектах живой или неживой природы в различной форме. Источниками сведений о фактах выступают человек, предметы, документы и т.д.

В судопроизводстве достоверность сведений о фактах гарантируется установленным законом процессуальным порядком их получения, закрепления, исследования и оценки в судебном заседании. При соблюдении указанного порядка сведения о фактах объективируются в процессуальной форме, называемой средством доказывания. Например, если нарушена процессуальная форма допроса лица, вызванного в суд в качестве свидетеля, он не был предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи или дачу заведомо ложных показаний, его показания не приобретают необходимой процессуальной формы, т.е. не стано-

вятся средством доказывания - показанием свидетеля. Наличие процессуальной формы является отличительным признаком судебных доказательств, позволяющим отграничить их от доказательств несудебных.

Таким образом, понятие судебных доказательств может быть определено следующим образом.

Судебные доказательства - это сведения о фактах, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, полученные в установленном законом порядке из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Необходимо обратить внимание на положение, содержащееся в ч. 2 ст. 55 ГПК РФ: *«Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда».*

Под нарушением закона следует понимать:

- 1) получение сведений о фактах из непредусмотренных законом средств доказывания;
- 2) несоблюдение процессуального порядка получения сведений о фактах в судебном заседании;
- 3) привлечение в процесс доказательств, добытых незаконным путем.

В целях получения более глубокого знания о доказательствах проводится их классификация. Деление доказательств производится по какому-либо существенному признаку, позволяющему выявить между ними различия и сходства. Признак, по которому осуществляется деление на виды, называется основанием классификации.

В процессуальной науке наиболее распространенной является следующая классификация доказательств.

- 1) *По характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом они делятся на прямые и косвенные.*

Прямыми называются доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с устанавливаемым фактом. Например, прямым письменным доказательством факта заключения брака является свидетельство о браке установленной формы и содержания.

Косвенными именуются доказательства, в которых содержание имеет с доказываемым фактом многозначную связь. Например, квитанция о почтовом денежном переводе не является основанием для однозначного вывода о наличии между сторонами договора займа. Передача денежных средств могла быть произведена как во исполнение договора, так и вызвана другими обстоятельствами.

В связи с этим необходимо подчеркнуть, что одного косвенного доказательства недостаточно для установления искомого факта.

2) По процессу формирования сведений о фактах доказательства подразделяются на первоначальные и производные.

Первоначальные (первоисточники) доказательства формируются в результате непосредственного воздействия искомого факта (действия, события) на носитель информации. Например, первоначальными письменными доказательствами являются подлинники документов.

Производными называются доказательства, содержание которых воспроизводят сведения, полученные из других источников. В частности, производными письменными доказательствами выступают копии документов, а также сообщенные свидетелем сведения об обстоятельствах, о которых он осведомлен не лично, а от других лиц.

3) По источнику доказательств они подразделяются на личные и предметные в зависимости от того, является ли источником доказательства человек или материальный объект.

К личным доказательствам относятся объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов.

К предметным - письменные, вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи.

Следует отметить, что в процессуальной науке высказываются и другие точки зрения относительно классификации доказательств по их источнику. Так, к личным доказательствам, кроме объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей и заключений экспертов, отдельные авторы относят еще и письменные доказательства, поскольку они всегда исходят от конкретных лиц, и не имеет значения, что содержание закреплено на материальном объекте.

Кроме личных и предметных доказательств, некоторые ученые по признаку источника доказательств выделяют третий вид - смешанные доказательства, к которым относят заключение эксперта. Такая точка зрения обосновывается тем, что информация о фактах извлекается из двух источников - личного и вещественного. Так, эксперт, изучая предмет, преобразует полученные из этого источника вещественного доказательства сведения, сам становится источником личного доказательства - заключения эксперта.

2. Предмет доказывания.

Факты, не подлежащие доказыванию

В гражданском процессуальном законодательстве понятие «предмет доказывания» не используется. Данное понятие сформировалось в судебной практике и процессуальной науке. В гражданском судопроизводстве круг обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу, определяется судом, исходя из утверждений сторон о фактах, характера спорного правоотношения, правовых норм, регулирующих данное отношение, то есть предмета доказывания. В ч. 2 ст. 56 ГПК РФ указывается: «Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались».

При рассмотрении гражданских дел с помощью судебных доказательств устанавливаются различные по своему характеру и правовому значению факты (обстоятельства):

1) *юридические факты материально-правового характера*, установление которых необходимо для правильного применения нормы материального права, регулирующей спорное правоотношение, и правильного разрешения дела по существу;

2) *юридические факты процессуально-правового характера*, с наличием или отсутствием которых связано право на предъявление иска (например, факт выполнения обязательного досудебного порядка разрешения спора), прекращение, приостановление производства, совершение иных процессуальных действий;

3) *доказательственные факты*, т.е. факты, которые не имеют самостоятельного юридического значения, но в случае их доказанности с помощью доказательств позволяют сделать вывод о других юридически значимых фактах;

4) *факты, установление которых необходимо для выполнения воспитательных и предупредительных задач правосудия*, например, факты нарушения законности организациями или должностными лицами, что является основанием для вынесения судом частного определения.

Правильное определение предмета доказывания, а также иных обстоятельств, имеющих значение для дела, исключительно важно, поскольку невыяснение существенных обстоятельств влечет вынесение необоснованного судебного решения. Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, является основанием для отмены или изменения решения суда (мирового судьи) (ст. 362 ГПК РФ).

Определение предмета доказывания в ряде случаев представляет известную сложность в силу того, что многие нормы законодательства не содержат прямых указаний на юридически значимые факты, а оперируют обобщающими понятиями, например такими, как «интересы ребенка», «неосторожность потер-

певшего» и т.п. Эти установления сформулированы с расчетом на усмотрение суда, который должен конкретизировать обобщающие понятия, оценив те или иные факты с позиции необходимости отнесения их к предмету доказывания по рассматриваемому делу.

Таким образом, *предмет доказывания составляют факты материально-правового характера, подтверждающие обоснованность требований и возражений сторон и имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.*

Для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих установлению с помощью судебных доказательств, целесообразно использовать другое понятие - *пределы доказывания.*

К фактам, не подлежащим доказыванию, относятся:

1) *факты, признанные судом общеизвестными.* Обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании (ч. 1 ст. 61 ГПК РФ). Например, разного рода события, природные явления, свойства предметов и материалов и т.п. Общеизвестным факт может быть признан судом при наличии двух условий в совокупности: во-первых, известности факта широкому кругу лиц на данной территории; во-вторых, известности данного факта суду. Не может быть признан общеизвестным факт, если он известен суду, но неизвестен широкому кругу лиц, и наоборот. В силу того, что после признания судом факта общеизвестным этот факт становится бесспорным, стороны не вправе опровергать его существование в данном процессе. Общеизвестность факта может оспариваться при рассмотрении дела в порядке апелляционного производства. Такая возможность определяется установленными законом пределами рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции (ст. 327.1 ГПК РФ). Вопрос об общеизвестности факта может быть решен иначе и судом первой инстанции в случае отмены решения вышестоящим судом и направления дела на новое рассмотрение. Рассматривая дело по существу, суд первой инстанции не связан выводами, сделанными при предыдущем судебном разбирательстве;

2) *факты преюдициальные. Преюдициальные факты (или предрешенные) - это факты, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по гражданскому делу, решением арбитражного суда или приговором суда по уголовному делу.*

Согласно закону обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассматриваемому делу, обязательны для суда, не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица (ч. 2 ст. 61 ГПК РФ).

Суд, рассматривая и разрешая дело в порядке гражданского судопроизводства, обязан принять в качестве бесспорных, не подлежащих доказыванию обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному гражданскому делу с участием тех же лиц. Сторонам запрещается оспаривать такие обстоятельства в дальнейшем (при рассмотрении другого дела с их участием), если они участвовали в ранее рассмотренном гражданском деле.

Преюдициальное значение могут иметь не только материально-правовые факты, установленные судом и нашедшие отражение в судебном решении, но и факты, зафиксированные в судебном определении, вступившем в законную силу, которым разрешаются вопросы процессуально-правового характера, например в определении об утверждении заключенного сторонами мирового соглашения и прекращении на этом основании производства по делу;

3) *факты, признанные стороной, если признание принято судом.* ГПК РФ гласит: признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств (ч. 2 ст. 68).

Признание обстоятельств должно быть сделано стороной определенно и недвусмысленно в устной или письменной форме.

Признание заносится в протокол судебного заседания. Письменное заявление о признании обстоятельств приобщается к материалам дела. Сторона, сделавшая признание обстоятельств в установленном порядке, не лишается права отказаться от признания в дальнейшем в этом же процессе. Если у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признания, о чем выносится определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях (ч. 3 ст. 68 ГПК РФ).

О признании стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, указываются в мотивировочной части решения одновременно с выводами суда об установлении этих обстоятельств.

3. Оценка доказательств

Правильная оценка судом доказательств имеет первостепенное значение для вынесения законного и обоснованного решения. Оценка доказательств имеет логическую и правовую стороны.

Логическая сторона оценки доказательств состоит в анализе доказательств в отдельности и в совокупности путем построения умозаключений, основанных на содержании полученной доказательственной информации с точки зрения ее связи с обстоятельствами дела, полноты, способности подтвердить или опровергнуть искомые факты.

Правовая сторона выражается в том, что оценка производится не произвольно, а на основе установленных законом *принципов и критериев* оценки доказательств (ст. 67 ГПК РФ).

Принципы оценки доказательств:

- суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и

непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств;

- никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Критерии оценки доказательств.

Суд оценивает:

1) относимость доказательств. Относимость доказательств - это процессуальное правило, согласно которому суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 59 ГПК РФ). Норма об относимости доказательств – предписана суду и адресована сторонам, третьим лицам, которые должны представлять в обоснование своих требований и возражений только относимые к делу доказательства. Относимость доказательств определяется судом по своему внутреннему убеждению оценочным путем (ч. 1, 2 ст. 67 ГПК РФ). В ГПК РФ содержится ряд норм, обеспечивающих возможность суду заблаговременно, до привлечения доказательств в процесс, получить представление об их относимости.

Так, истец должен указать в исковом заявлении обстоятельства, на которых он основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства, а также приложить к заявлению документы, на которых он основывает свои требования (п. 5 ч. 2 ст. 131, абз. 4 ст. 132 ГПК РФ).

Лицо, ходатайствующее об истребовании либо исследовании письменных, вещественных доказательств или о вызове свидетеля, обязано указать обстоятельства, которые могут быть установлены этими доказательствами (ч. 2 ст. 57, ч. 2 ст. 69 ГПК РФ).

В случае представления не относимых к делу доказательств суд отказывает в их принятии. Прежде чем решить вопрос об относимости доказательств, суду первоначально требуется установить относимость к делу фактов на основе утверждений и возражений сторон, а также юридических норм, регулирующих соответствующие правовые отношения.

В зависимости от характера спорного правоотношения один и

тот же факт по одному гражданскому делу может обладать свойством относимости и, следовательно, требовать доказывания с помощью относимых доказательств. Например, относимыми доказательствами для установления факта измены одного из супругов при расторжении брака являются: личное признание; письменные доказательства (личная переписка); фотографии. По другому делу данный факт не является относимым и не нуждается в доказывании. Например, при разделе имущества бывших супругов доказательства, подтверждающие факт измены супруга, к делу не относятся.

2) *допустимость доказательств*. Понятие допустимости связано с процессуальной формой доказательств (средствами доказывания). Согласно ГПК РФ *обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами* (ст. 60).

В учебной литературе имеется следующая трактовка понятия допустимости. *Допустимость доказательств - это процессуальное правило доказывания, закрепленное в ст. 60 ГПК РФ, согласно которому обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.*

Статья 60 ГПК РФ имеет бланкетный характер. Правило допустимости доказательств конкретизируется в нормах, содержащихся в материально-правовых и процессуальных законодательных актах.

Принято выделять два вида норм о допустимости доказательств:

1) нормы, запрещающие использовать определенные средства доказывания для установления отдельных обстоятельств дела (или *правила допустимости доказательств с негативным содержанием*);

2) нормы, предписывающие использование определенных

средств доказывания для установления отдельных обстоятельств дела (или *правила допустимости доказательств с позитивным содержанием*).

На соответствующее запрещение или предписание использования определенного средства доказывания для установления того или иного факта, имеющего юридическое значение, может быть прямо указано в правовой норме.

Классическим примером правила допустимости доказательств с негативным содержанием является положение, содержащееся в ч. 1 ст. 162 ГК РФ: несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и иные доказательства.

Запрещая в случае спора ссылаться в подтверждение сделки простой письменной формы на свидетельские показания, закон допускает доказывание этих обстоятельств при помощи письменных и других доказательств - объяснений сторон, вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений эксперта.

Типичным примером правила допустимости доказательств с позитивным содержанием является положение, содержащееся в ст. 283 ГПК РФ, согласно которой по делам о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства наличие такого расстройства может быть установлено только при соответствующем заключении судебно-психиатрической экспертизы.

Заключение судебно-психиатрической экспертизы является допустимым доказательством в том смысле, что без данного доказательства психическое состояние гражданина не может быть установлено, а следовательно, рассмотрено дело. Однако это не означает, что закон исключает возможность использования по таким делам любых других доказательств - свидетельских показаний, письменных доказательств и др. Заключение экспертизы,

будучи необходимым, предписанным законом доказательством, не предрешает дела, а точнее, выводов суда о достаточности оснований для признания гражданина недееспособным;

3) достоверность доказательств. Доказательство является достоверным тогда, когда содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. При оценке доказательств сомнения в достоверности могут возникнуть в силу ряда обстоятельств.

Первое из них относится к источнику доказательственной информации. Изучение источника доказательства с точки зрения его способности к адекватному восприятию, сохранению и воспроизведению информации имеет немаловажное значение. Возможное искажение доказательственной информации может быть связано, например, с индивидуальными психофизиологическими особенностями лица, привлекаемого в процесс в качестве свидетеля, или с физическими, химическими и иными свойствами предметов как источников вещественных доказательств и т.д.

Сомнения в достоверности информации, содержащейся в письменных документах, возникают при наличии дефектов в их оформлении, в частности, при отсутствии необходимых реквизитов, нарушении порядка составления, выдачи, а также в силу того, что в документах имеются исправления, приписки, подчистки и т.п.

Достоверность доказательства может подвергаться сомнению не только в связи с дефектами источника доказательственной информации, но и тогда, когда в деле имеются два или более доказательства с противоположным содержанием. В этом случае достоверность (недостоверность) доказательств устанавливается путем их сопоставления с другими имеющимися в деле или дополнительно представленными доказательствами;

4) достаточность доказательств. Достаточность доказательств - это качественно-количественная характеристика доказательств. Цель определения достаточности доказательств

состоит в том, чтобы в соответствии с качественными свойствами (*относимость, допустимость, достоверность*) произвести отбор доказательств в количестве, позволяющем сделать обоснованный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Достаточным может быть и одно доказательство, из которого следует однозначный вывод о факте.

Достаточность доказательств не может быть обеспечена простым суммированием относимых по содержанию, допустимых по форме и достоверных доказательств. Перед судом стоит задача отобрать не любые относимые, допустимые и достоверные доказательства, а в первую очередь те из них, которые имеют наибольшую ценность.

Ценность доказательства определяется двумя процессуальными фактами:

- 1) количеством информации, составляющей его содержание;
- 2) степенью гарантии достоверности этой информации.

К числу доказательств, предположительно несущих наибольшее количество информации при высокой степени ее достоверности, относятся доказательства, которые в процессуальной теории и судебной практике именуются *необходимыми доказательствами*.

В качестве необходимых доказательств, как правило, выступают различного рода официальные документы, составленные в соответствии с определенным порядком и правилами, отвечающими установленным требованиям относительно их формы, содержания, реквизитов. Указания на обязательность использования необходимых доказательств содержатся в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ по отдельным категориям дел, обзорах и обобщениях судебной практики.

3. Объяснения сторон и третьих лиц.

Показания свидетелей

Объяснение сторон и третьих лиц - это сообщение суду сведений об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения дела. Положения, относящиеся к объяснениям данных лиц, применимы и к объяснениям заявителей по делам не искового производства.

Следует подчеркнуть, что объяснения неоднородны по своей сути. Они могут содержать: сведения об обстоятельствах дела; суждения о юридической квалификации правоотношений; оценку имеющихся в деле доказательств; выражение эмоций и т.д.

Но не все, что сообщают стороны в своих объяснениях, является именно судебными доказательствами. *Доказательствами являются только сведения об обстоятельствах, обосновывающих требования и возражения сторон, и других обстоятельствах, имеющих значение для дела.*

Право давать объяснения по делу имеют стороны (истец и ответчик) и третьи лица, а также другие лица, участвующие в деле. Это прокурор, органы государственной власти, местного самоуправления, организации, и граждане, которые в случаях, предусмотренных законом, обращаются в суд с заявлением в защиту прав и интересов других лиц (ст. 34 ГПК РФ). В объяснениях этих лиц также могут содержаться сведения, являющиеся доказательствами фактов, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Стороны и третьи лица могут давать свои объяснения в *письменной или устной форме.*

В письменной форме объяснения сторон как доказательства содержатся в исковом заявлении, а также в отзыве на исковое заявление. Стороны и третьи лица могут представить в суд и отдельные объяснения в письменной форме в дополнение к заявлению и отзыву на него. Письменные объяснения оглашаются в су-

дебном заседании при рассмотрении дела. Если объяснения сторон, представленные в письменной форме, не оглашались в судебном заседании, они не могут быть положены в основу решения суда, поскольку суд основывает свое решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании в соответствии с ч. 2 ст. 195 ГПК РФ.

В устной форме объяснения даются при рассмотрении дела по существу в судебном заседании, если стороны и третьи лица участвуют в процессе лично.

Закон допускает возможность получения объяснений сторон и третьих лиц судом, рассматривающим дело, посредством видеоконференцсвязи в порядке, установленном законом (ч. 1 ст. 55, ст. 155.1 ГПК РФ).

Суд заслушивает объяснения сторон сразу же после доклада дела. По общему правилу объяснения даются непосредственно суду, который рассматривает дело. Способами исследования устных объяснений являются их заслушивание судом, а также постановка вопросов перед сторонами, третьими лицами судом и лицами, участвующими в деле. Объяснения заносятся в протокол судебного заседания.

Вместе с тем возможны исключения их общего правила. Объяснения могут быть получены другим судом в порядке выполнения судебного поручения в соответствии со ст. 62 ГПК РФ. В этом случае протоколы, содержащие объяснения сторон и третьих лиц, должны быть оглашены в судебном заседании, в котором рассматривается дело по существу.

По характеру содержащихся сведений объяснения сторон и третьих лиц подразделяются на *утверждения о фактах и признание фактов*.

Утверждения о фактах - это сведения, подтверждающие обстоятельства, на которых сторона основывает свои требования и возражения или опровергающие обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения.

Признание фактов - это сведения, подтверждающие обстоятельства, на которых другая сторона основывает свои требования (возражения).

Следует отличать признание стороной факта от признания стороной иска. Признание иска - это признание материально-правовых требований истца. Признание факта - это доказательство наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для дела.

Признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов (ч. 2 ст. 68 ГПК РФ). Однако если у суда есть основания полагать, что признание сделано в целях сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, он не принимает признания. В этом случае признанные стороной факты подлежат доказыванию на общих основаниях (ч. 3 ст. 68 ГПК РФ).

Доказательством является только *судебное признание*, т.е. признание, сделанное в суде при производстве дела.

Объяснения сторон и третьих лиц, несмотря на то, что они исходят от лиц, у которых есть юридическая заинтересованность в деле, имеют равноценное доказательственное значение с иными средствами доказывания и подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами.

Показания свидетелей - один из наиболее часто используемых в гражданском судопроизводстве видов доказательств. Доказательствами выступают сведения об относимых к делу обстоятельствах, содержащиеся в свидетельских показаниях. Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ). *Свидетельские показания - это сообщение свидетелем в установленном законом процессуальном порядке известных ему сведений о фактах, имеющих значение для дела.*

Свидетелем выступает лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Свидетель отличается от лиц, участвующих в деле, тем, что он не имеет юридической (ни материально-правовой, ни процессуально-правовой) заинтересованности в исходе дела. Однако это не исключает наличия у него фактической заинтересованности, вытекающей из отношений товарищества, родства, служебных отношений и т.п. Наличие у свидетеля иной неюридической заинтересованности не является основанием для отказа в привлечении его в процесс для дачи свидетельских показаний. Закон не предусматривает возможности отвода свидетелей по данным основаниям сторонами по делу или судом.

Способность к свидетельству не связывается законом с определенным возрастом свидетеля, наличием у него каких-либо физических недостатков, психических расстройств и т.п. Целесообразность допроса в качестве свидетеля того или иного лица в отношении определенных фактов устанавливается судом с учетом конкретных обстоятельств.

В законе сформулированы две основные обязанности свидетеля:

- 1) явиться в суд в назначенное время;
- 2) дать правдивые показания (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ).

Неявка свидетеля в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, влечет применение штрафных санкций (до 1 тысячи рублей), а при неявке по вторичному вызову свидетель подлежит принудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

За дачу заведомо ложных свидетельских показаний предусмотрена уголовная ответственность, установленная ст. 307 УК РФ. За отказ от дачи показаний свидетель также несет ответственность (ст. 308 УК РФ), за исключением случаев, когда согласно закону свидетель не может быть допрошен по определенным

обстоятельствам (ч. 3 ст. 70 ГПК РФ) или имеет право отказаться от дачи показаний (ч. 4 ст. 69 ГПК РФ).

Лица, вызванные в качестве свидетелей, имеют права, обеспечивающие им возможность явки в суд и дачи свидетельских показаний.

Так, закон гарантирует за время выполнения обязанностей свидетеля сохранение среднего заработка по месту работы. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают денежную компенсацию (ч. 2 ст. 95 ГПК РФ). Свидетелям возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы по проезду и по найму помещения и выплачиваются суточные (ч. 1 ст. 95 ГПК РФ).

Свидетель, не владеющий языком, на котором ведется судопроизводство, имеет право давать показания на родном языке, пользоваться услугами переводчика.

При даче показаний свидетель может пользоваться письменными материалами в тех случаях, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти заметки предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда (ст. 178 ГПК РФ).

Свидетель в гражданском процессе может воспользоваться и другими предоставленными ему правами, например, просить о допросе в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или иных уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ).

Законом устанавливается процессуальный порядок допроса свидетелей, который призван обеспечить получение судом наиболее полной и достоверной доказательственной информации об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

До допроса свидетеля председательствующий устанавливает его личность, разъясняет права и обязанности свидетеля и преду-

преждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания (ч. 1 ст. 176 ГПК РФ).

До начала рассмотрения дела по существу свидетели удаляются из зала судебного заседания. Эта мера позволяет исключить возможность влияния объяснений сторон и третьих лиц на показания свидетелей.

Председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела (ч. 2 ст. 177 ГПК РФ). Знание характера отношений свидетеля и сторон позволяет суду правильно построить допрос свидетеля и оценить его показания с учетом возможного влияния этих отношений на полноту и правдивость свидетельских показаний.

Свидетельские показания даются только в устной форме, что обеспечивает получение наиболее исчерпывающих сведений и правильное их понимание судом. *Показания свидетелей в письменной форме не допускаются!*

Свидетель излагает сведения о фактах (обстоятельствах), которые ему известны непосредственно или от других лиц, в форме свободного рассказа. Если свидетель осведомлен об обстоятельствах, имеющих значение для дела, от других лиц, то сведения о таких фактах являются не первоначальными, а производными доказательствами, что должно учитываться судом при их оценке.

После сообщения свидетелем сведений об обстоятельствах дела ему могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, представитель этого лица, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Судьи вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса (ч. 3 ст. 177 ГПК РФ). Не допускается поста-

новка перед свидетелем наводящих вопросов, т.е. вопросов, в которых уже содержится ответ, а также вопросов, предполагающих односложный утвердительный или отрицательный ответ – «да», «нет».

В случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля в том же или в следующем судебном заседании, а также повторно допросить свидетелей для выяснения противоречий в их показаниях (ч. 4 ст. 177 ГПК РФ).

Допрошенный свидетель должен оставаться в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше (ч. 5 ст. 177 ГПК РФ). Данное предписание закона направлено на то, чтобы по возможности исключить общение допрошенных и недопрошенных свидетелей, что может оказать влияние на содержание показаний последних.

Ряд особенностей имеет допрос несовершеннолетних свидетелей, не достигших 16 лет (ст. 179 ГПК РФ). Несовершеннолетний свидетель не несет установленной законом ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний, поэтому до начала допроса он не предупреждается об ответственности. Председательствующий разъясняет такому свидетелю обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу (ч. 2 ст. 176 ГПК РФ).

Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет проводится с участием педагогического работника. В случае необходимости вызываются также законные представители.

Чтобы исключить влияние взрослых на несовершеннолетнего свидетеля, которое они могут оказать своим присутствием в зале суда, на время его допроса из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или удален кто-либо из присутствующих граждан. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал судебного заседания сообщается содержание показаний несо-

вершеннолетнего свидетеля и должна быть предоставлена возможность задать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший возраста 16 лет, по окончании допроса удаляется из зала судебного заседания, за исключением случая, если суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале судебного заседания.

Дача свидетельских показаний в суде является обязанностью граждан. Вместе с тем законом предусмотрены случаи освобождения от обязанности свидетельствовать в суде. *Освобождение от обязанности свидетельствовать принято называть свидетельским иммунитетом.*

Законом предусматриваются две формы свидетельского иммунитета:

1) запрещение допроса граждан об определенных обстоятельствах;

2) право граждан отказаться от дачи свидетельских показаний.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей (ч. 3 ст. 69 ГПК РФ):

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

2) судьи, присяжные 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.

Согласно ст. 51 Конституции РФ, ч. 4 ст. 69 ГПК РФ вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

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 Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей;

6) Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей, уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах РФ – в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением своих обязанностей.

5. Виды доказательств

Письменные доказательства

Гражданское процессуальное законодательство не содержит единого целостного понятия письменных доказательств. В части 1 статьи 71 ГПК РФ дается указание на некоторые признаки письменных доказательств и перечисляются их виды, которые могут использоваться в ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел. При этом перечень не является исчерпывающим. К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные

посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом.

Письменные доказательства имеют вещественную основу, на которой информация зафиксирована любым типом письма (записи). Собственно доказательствами являются сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Акты, справки, договоры и др. выступают источниками доказательств.

Отличительной особенностью письменных доказательств является то, что сведения, необходимые суду для установления искомых обстоятельств дела, воспринимаются из содержания текста. Этим письменные доказательства отличаются от доказательств вещественных, которые в своем внешнем выражении также могут представлять собой материальные носители (предметы), в том числе бумажные носители с нанесенным текстом. В вещественных доказательствах информация содержится не в тексте, а в свойствах, признаках самого предмета.

Необходимо также отличать письменные доказательства от других доказательств в письменной форме. Так, в письменном виде могут быть даны объяснения сторон. Письменную форму имеет заключение эксперта. Однако объяснения сторон, заключения экспертов, представленные в виде письменного документа, являются личными доказательствами в письменной форме, а не письменными (предметными) доказательствами.

Письменный документ может быть *рукописным, машинописным или электронным*. Электронные документы могут содержаться на CD-дисках, дискетах, флеш-картах, WEB-страницах на сайтах сети Интернет, жестких дисках и т.п. Отличительной особенностью электронного документа является его форма, которая создается посредством технических средств фиксации, обработки и передачи информации.

В процессуальной теории письменные доказательства классифицируются по различным основаниям.

1) По субъекту, от которого исходят письменные доказательства, они подразделяются на официальные и неофициальные документы.

Официальные документы - документы, созданные юридическим или физическим лицом, оформленные и удостоверенные в установленном порядке. Они характеризуются тем, что отражают полномочия субъектов, выдавших документ, имеют форму и реквизиты, установленные законом для данного документа, и определенный порядок составления и выдачи. Например, свидетельства о рождении, регистрации брака, завещания, приказы о зачислении на работу и т.д.

Неофициальными являются письменные документы, исходящие от юридических лиц и граждан, имеющие неформализованный, частный характер. Например, личная переписка.

2) По содержанию письменные доказательства подразделяются на распорядительные и справочно-информационные документы.

Распорядительными называются письменные документы, содержание которых имеет властно-волевой характер. В них реализуется воля участников публичных и материально-правовых отношений. Например, акты органов государственной власти, управления; акты предприятий, учреждений, общественных организаций, сделки в письменной форме.

Справочно-информационными называются письменные документы, в которых содержится описание, подтверждение событий, фактов, имеющих юридическое значение. Например, акты, отчеты, протоколы заседаний, собраний, письма делового и личного характера и т.д.

Документы, являющиеся письменными доказательствами, представляются в суд в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ч. 2 ст. 71 ГПК РФ).

Подлинник - это первый или единичный экземпляр официального документа. В отношении неофициальных документов

используется термин «подлинный документ», а не подлинник. К подлиннику приравнивается дубликат, т.е. повторный экземпляр подлинника документа, имеющий юридическую силу. Документы в подлиннике представляются тогда, когда обстоятельства дела согласно закону или иным нормативным правовым актам подлежат подтверждению только такими документами, когда дело невозможно разрешить без подлинных документов или когда представлены копии документа, различные по своему содержанию. Например, по делам о расторжении брака в подлиннике должно быть представлено свидетельство о заключении брака.

Копия документа - документ, воспроизводящий информацию подлинного документа и его внешние признаки.

Способом исследования письменных доказательств, т.е. способом восприятия судом и лицами, участвующими в деле, изучения содержащихся в них сведений, является осмотр и прочтение (оглашение) документов непосредственно в судебном заседании. Письменные доказательства предъявляются для обозрения сторонам и другим участникам процесса с тем, чтобы они могли проверить правильность прочтения документа и ознакомиться с его формой.

В процессе исследования письменных доказательств стороны и другие лица, участвующие в деле, могут заявить о подложности документа. *Подложный документ - документ, содержащий преднамеренно искаженную информацию об устанавливаемых фактах.* Искажение информации может быть осуществлено путем подделки подписи, печати, внесения исправлений в текст документа посредством подчисток, дописок, изъятия части текста и т.п., в том числе с использованием различного рода технических средств.

Заявление о подлоге подлежит проверке судом. Подложность документа выявляется путем его сопоставления с другими имеющимися в деле или дополнительно истребованными

доказательствами. Для определения подложности документа может быть назначена экспертиза, в частности, почерковедческая или криминалистическая. Как правило, суды назначают почерковедческую или криминалистическую экспертизу для определения факта подчистки, исправления, подделки либо факта исключения выполнения документа конкретным лицом.

По общему правилу письменные доказательства оцениваются судом с точки зрения их *относимости, допустимости, достоверности*, а также *достаточности* в совокупности с другими доказательствами, имеющимися в деле. Вместе с тем закон предъявляет специальные требования к оценке этого вида доказательств.

При оценке письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие доказательства исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат другие обязательные реквизиты данного вида доказательств (ч. 5 ст. 67 ГПК РФ).

Оценивая копии письменного доказательства, суд должен проверить, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом сохранялась копия документа (ч. 6 ст. 67 ГПК РФ).

Не могут считаться доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, и представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой, и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств (ч. 7 ст. 67 ГПК РФ).

Вещественные доказательства

Вещественными доказательствами являются предметы, которые своим внешним видом, свойствам, местом нахождения, свойствами или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ).

В качестве вещественных доказательств могут выступать любые предметы материального мира, как неорганического происхождения, так и органического происхождения. Вещественными доказательствами могут быть объекты, не имеющие пространственных границ, устойчивой формы, например жидкие, сыпучие, газообразные вещества, а также микрочастицы и микроследы.

Как и другие виды доказательств, вещественные доказательства могут использоваться в качестве судебных только при условии соблюдения установленного законом процессуального порядка привлечения их в процесс и получения сведений об имеющих значение для дела фактах.

В отношении вещественных доказательств действуют те же правила представления и истребования, что и для письменных доказательств.

Лицо, представляющее определенный предмет в качестве вещественного доказательства или ходатайствующее о его истребовании, должно указать, какие имеющие значение для дела обстоятельства могут быть установлены этим доказательством. Заявляя ходатайство об истребовании вещественного доказательства от лиц, участвующих или не участвующих в деле, сторона должна назвать причины, препятствующие самостоятельному ее получению, а также описать данную вещь и указать место ее нахождения (ч. 2 ст. 57 ГПК РФ).

Исследуются вещественные доказательства в судебном заседании путем их осмотра. *Осмотр - способ исследования доказательств, заключающийся в непосредственном восприятии и*

изучении судом с участием лиц, участвующих в деле, признаков, свойств и состояния определенного материального объекта. Цель осмотра - получение информации, необходимой для установления обстоятельств, имеющих значение для дела. При проведении осмотра вещественных доказательств судом могут применяться различные познавательные приемы - наблюдение, измерение, описание, сравнение и др.

Представленные в суд вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях - свидетелям, экспертам, специалистам. Участники процесса могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром доказательств. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания (ч. 1 ст. 183 ГПК РФ).

Осмотр вещественных доказательств может проводиться не только непосредственно в суде, но и по месту их нахождения, хранения или в другом определенном судом месте, если эти доказательства невозможно или затруднительно доставить в суд. Проведение осмотра по месту нахождения характерно именно для вещественных доказательств.

Законом устанавливается порядок хранения вещественных доказательств (ст. 74 ГПК РФ). Способ хранения определяется судом и зависит от особенностей предметов (размера, количества, веса, места нахождения), являющихся вещественными доказательствами.

Предметы, доставленные в суд, хранятся непосредственно в суде. Если размеры и вес предметов незначительны, то они хранятся в подшитых к материалам дела конвертах. Более крупные предметы помещаются в камеру хранения суда, если она имеется, либо хранятся в сейфах, металлических ящиках и проч. Предметы, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся по месту их нахождения или в другом определенном судом месте.

По общему правилу вещественные доказательства возвра-

щаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в определенном судом порядке после вступления решения в законную силу. Не возвращаются предметы, которые согласно федеральному закону не могут находиться в собственности или во владении граждан (наркотические средства, психотропные вещества, отдельные виды оружия и др.). Такие предметы передаются соответствующим организациям.

Вещественные доказательства могут быть возвращены до окончания производства по делу по ходатайству лиц, от которых они получены. Доказательства возвращаются при условии, что это не будет препятствовать правильному рассмотрению и разрешению дела.

По вопросам распоряжения вещественными доказательствами судом выносится определение, которое может быть обжаловано (ст. 76 ГПК РФ).

Аудио- и видеозаписи

Действующее законодательство закрепляет возможность использования в качестве доказательства аудио- и видеозаписи. Аудио- и видеозаписи могут быть сделаны на любом носителе и с помощью любых технических средств.

В ГПК РФ и других законодательных актах не раскрывается содержание понятий аудио- и видеозаписи.

Аудиозапись можно определить как материальный носитель, содержащий звуковую информацию, зафиксированную любым способом звукозаписи.

Видеозапись - материальный носитель, имеющий изобразительную и звуковую информацию, зафиксированную любым способом видеозаписи. У видеозаписи может быть одновременно изобразительная и звуковая информация.

Аудио- и видеозаписи, как и любые другие доказательства, представляются сторонами, иными лицами, участвующими в де-

ле, или по их ходатайству, истребуются судом по правилам ст. 57 ГПК РФ. В суд могут представляться записи, содержащиеся на кассетах, CD, DVD, флеш-картах, в памяти мобильных телефонов, автоответчиков, диктофонов и т.п.

В законе содержится важное требование, связанное с представлением или истребованием этого вида доказательств: *лицо, ходатайствующее об истребовании аудио- и видеозаписи, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи* (ст. 77 ГПК РФ).

Данное требование связано с проблемой законности получения аудио- и видеозаписей как доказательств и, соответственно, с возможностью их использования для установления обстоятельств гражданских дел и обоснования выводов суда. Напомним, *доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда* (ч. 2 ст. 55 ГПК РФ).

В гражданском судопроизводстве при решении вопроса о законности осуществления аудиозаписей и видеосъемки, а значит, о юридической силе данных доказательств следует исходить, в первую очередь, из общих положений Конституции РФ. Гражданам гарантируются неприкосновенность частной жизни, право на личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ч. 1, 2 ст. 23). Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются (ч. 1 ст. 24). Нарушение гарантированных Конституцией РФ прав граждан при осуществлении аудио- и видеозаписей означает, что они получены незаконно. Следовательно, не имеют юридической силы и не могут быть приняты судом в качестве судебных доказательств для исследования ни в закрытом, ни в открытом судебном заседании.

Аналогичная норма содержится в ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации», запрещаю-

щая получать информацию о частной жизни гражданина, в том числе информацию, составляющую личную или семейную тайну, помимо его воли, если иное не предусмотрено федеральными законами (п. 8 ст. 9).

Записи исследуются судом в установленном законом процессуальном порядке: аудиозаписи - путем их прослушивания, видеозаписи - просмотра (ст. 185 ГПК РФ). Воспроизведение записей осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении. После прослушивания или просмотра записей стороны и другие лица, участвующие в деле, дают объяснения суду относительно их содержания.

Аудио- или видеозаписи, содержащие сведения личного характера, воспроизводятся и исследуются в открытом судебном заседании только с согласия лиц, к которым эти записи непосредственно относятся. При отсутствии такого согласия воспроизведение записей осуществляется в закрытом судебном заседании (ст. ст. 182, 185 ГПК РФ).

В необходимых случаях для выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписях сведений судом может быть привлечен специалист или назначена экспертиза.

В протоколе судебного заседания должны быть отражены сведения о прослушивании (просмотре) аудио- и видеозаписей. Носители аудио- или видеозаписей приобщаются к материалам дела и хранятся в суде в течение всего срока хранения дела. Суд обязан принять необходимые меры для сохранения записей в неизменном состоянии.

По общему правилу аудио- или видеозаписи не возвращаются представившим их лицам. Только в исключительных случаях после вступления решения суда в законную силу они могут быть возвращены лицу или организации, от которых были получены. Какие это случаи - закон не определяет. По вопросу возврата носителей аудио- или видеозаписей суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 78 ГПК РФ).

Заключения экспертов

Необходимость в назначении экспертизы в гражданском судопроизводстве возникает в случае, когда для установления обстоятельств, имеющих значение правильного рассмотрения и разрешения дела, требуется применение специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла (ч. 1 ст. 79 ГПК РФ).

В зависимости от характера обстоятельств, подлежащих установлению, при рассмотрении и разрешении гражданских дел проводятся *судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, товароведческая, экономическая, бухгалтерская, научно-техническая, почерковедческая* и другие виды экспертиз.

Экспертиза - это проводимое экспертом (экспертами) исследование объектов с целью получения на основе специальных знаний информации об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Эксперт – это лицо, обладающее специальными знаниями в той или иной области, привлеченное судом для разъяснения возникших в ходе рассмотрения дела вопросов, требующих наличия соответствующих специальных знаний.

Доказательством по делу служит только заключение *эксперта - вывод эксперта, сделанный по результатам проведенного исследования, содержащийся в письменном документе установленной законом формы.* Судебным доказательством выступает содержащаяся в заключении эксперта информация об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Законом устанавливается определенный процессуальный порядок назначения экспертизы (ст. 79 ГПК РФ).

Экспертиза может быть назначена судом как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе при подготовке дела к судебному разбирательству и в процессе судебного разбирательства до вынесения решения. В отдельных случаях назначение экспертизы является обязанностью суда. Например, согласно ст. 283 ГПК РФ для определения психического состояния

гражданина суд должен назначить судебно-психиатрическую экспертизу.

Важным этапом процесса назначения экспертизы является определение объекта исследования, круга и содержания вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза. На объекты, подлежащие исследованию, указывают лица, ходатайствующие о назначении экспертизы, или они определяются судом. Окончательный выбор объектов - прерогатива суда.

При назначении экспертизы лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы для постановки их перед экспертом. Суд вправе не принять предложенные вопросы, мотивировав их отклонение. Круг и содержание вопросов эксперту в окончательном виде определяет суд.

Существенное значение имеет выбор эксперта (экспертов) или экспертного учреждения. Стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или просить о назначении в качестве эксперта конкретного специалиста, однако выбор судебно-экспертного учреждения или эксперта относится к компетенции суда (ч. 2 ст. 79 ГПК РФ).

Государственным экспертным учреждением является специализированное учреждение федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, созданное для обеспечения исполнения полномочий судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей и прокуроров посредством организации и производства судебной экспертизы.

Государственный судебный эксперт - аттестованный работник государственного судебно-экспертного учреждения, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей.

Судебная экспертиза может осуществляться также экспертными подразделениями, созданными федеральными органами ис-

полнительной власти или органами исполнительной власти субъектов РФ. Равным образом проведение экспертизы может быть поручено любым другим лицам, не являющимся работниками экспертных учреждений, обладающим специальными знаниями в определенной области.

Стороны или другие лица, участвующие в деле, вправе заявить отвод эксперту, назначенному судьей или руководителем экспертного учреждения.

О назначении экспертизы суд выносит определение. Законом устанавливаются требования, предъявляемые к его содержанию (ст. 80 ГПК РФ). В определении суда также отмечается, что за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается судом или руководителем судебно-экспертного учреждения, если экспертиза проводится специалистом этого учреждения, об ответственности, предусмотренной Российской Федерацией. Определение о назначении экспертизы направляется либо руководителю судебного экспертного учреждения, либо непосредственно эксперту, назначенному судом.

Руководитель экспертного учреждения вправе возвратить без исполнения определение о назначении судебной экспертизы, представленные для ее производства объекты исследований и материалы дела, если в данном учреждении нет эксперта соответствующей специальности, необходимой материально-технической базы либо специальных условий для проведения исследований с указанием мотивов, по которым производится возврат.

Лицо, назначенное экспертом, становится участником процесса, наделяемым правами, исполняющим соответствующие обязанности и несущим предусмотренную законом ответственность.

Эксперт имеет право:

- 1) с разрешения суда знакомиться с материалами дела;
- 2) участвовать в судебных заседаниях;
- 3) задавать вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям;

4) заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов;

5) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за рамки его специальных знаний, а также в случае, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения;

6) давать необходимые пояснения по представленному заключению в судебном заседании и др.

Эксперт не вправе:

1) вступать в личные контакты с участниками процесса;

2) самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;

3) сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением суда;

4) уничтожать объекты исследований либо существенно менять их свойства без разрешения суда.

Эксперт обязан:

1) принять к производству порученную судом экспертизу;

2) провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела;

3) явиться по вызову суда в суд и дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам, а также ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле, и суда;

4) не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы;

5) обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела (ст. 85 ГПК РФ, ст. 16 ФЗ N 73).

Если не выполнено требование о представлении экспертного заключения в срок, назначенный судом, эксперт может быть подвергнут штрафу (ч. 1 ст. 85 ГПК РФ). На эксперта судом может быть наложен штраф в случае его неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

При производстве судебной экспертизы эксперт независим. Не допускается воздействие на эксперта со стороны судей, участников процесса, должностных лиц отдельных граждан. Виновные в оказании воздействия на эксперта подлежат ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Суд обязан обеспечить эксперту беспрепятственный доступ к объекту исследования и возможность его изучения. В зависимости от характера и сложности разрешаемых вопросов экспертиза проводится непосредственно в судебном заседании или вне его, если для проведения исследования требуются специальное оборудование, приборы, а также при невозможности или затруднительности доставить документы, материалы для изучения в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, кроме случаев, когда такое присутствие может помешать проведению экспертного исследования, совещанию экспертов, составлению заключения (ст. 84 ГПК РФ).

Если экспертное исследование требует значительного времени, производство по делу может быть приостановлено на срок, установленный судом для проведения экспертизы (ст. 216 ГПК РФ).

Экспертное исследование может проводиться одним или несколькими экспертами. Различают комплексную и комиссионную экспертизу.

Экспертиза, которая требует одновременного проведения исследований с использованием различных областей знания или различных научных направлений в пределах одной области знаний, называется комплексной (ст. 82 ГПК РФ). При производстве комплексной экспертизы каждый проводит исследование в пределах своих специальных знаний. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Каждый эксперт подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет за нее ответственность. Общий вывод делают эксперты, компетентные в оценке получен-

ных результатов и формулировании данного вывода. Если основанием общего вывода являются факты, установленные одним или несколькими экспертами, это указывается в заключении. В случае возникновения разногласий между экспертами каждый дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласие.

Экспертиза, проводимая двумя и более экспертами в одной области знания, называется комиссионной (ст. 83 ГПК РФ). При производстве комиссионной экспертизы каждый эксперт независимо и самостоятельно проводит исследование в полном объеме и они совместно анализируют полученные результаты. Придя к общему мнению, эксперты составляют и подписывают совместное заключение или сообщение о невозможности дачи заключения. При наличии разногласий между экспертами каждый из них или эксперт, который не согласен с другими, дает отдельное заключение.

Заключение эксперта (экспертов) дается в письменной форме. В заключении должно содержаться подробное описание экспертного исследования, а также выводы, полученные в результате проведенного исследования, и ответы на поставленные судом вопросы. Эксперт вправе включить в заключение выводы об обстоятельствах, по поводу которых ему не были поставлены вопросы судом, если посчитает, что такие обстоятельства имеют значение для дела (ч. 2 ст. 86 ГПК РФ).

Существуют различные виды заключения эксперта:

1) категорическое (положительное или отрицательное) заключение. Сведения о фактах, содержащиеся в категорическом выводе эксперта, являются прямым доказательством, которое, будучи признанным судом относимым, допустимым и достоверным, может быть положено в основу судебного решения;

2) вероятное заключение. Среди ученых-процессуалистов нет единого мнения о том, имеет ли доказательственное значение вероятный вывод эксперта, т.е. вывод, не содержащий однозначного ответа на поставленные вопросы. Наиболее правильно рассматривать вероятное заключение как косвенное доказательство;

3) заключение эксперта о невозможности ответить на поставленный вопрос.

При недостаточной ясности и полноте заключения эксперта суд может назначить *дополнительную экспертизу* (ч. 1 ст. 87 ГПК РФ). Неясность может проявляться в неопределенности выводов, допускающих их неоднозначное толкование, а неполнота может заключаться в том, что в заключении не содержатся ответы на все вопросы, поставленные судом перед экспертом. Проведение дополнительной экспертизы поручается тому же или другому эксперту.

Судом может быть назначена *повторная экспертиза*, если существуют сомнения в правильности или обоснованности заключения, а также имеются противоречия в заключениях нескольких экспертов (ч. 2 ст. 87 ГПК РФ). Противоречия в заключениях нескольких экспертов не во всех случаях требуют назначения повторной экспертизы. При назначении повторной экспертизы перед экспертом ставятся те же вопросы, что и при назначении первоначальной экспертизы. Проведение повторной экспертизы поручается другому эксперту (экспертам).

Дополнительная или повторная экспертиза назначается судом по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе. О назначении экспертизы выносится определение (ч. 3 ст. 87 ГПК РФ).

Суд вправе не согласиться с выводами эксперта и, не назначая дополнительной или повторной экспертизы, решить дело на основании других имеющихся в деле доказательств.

Следует подчеркнуть, что заключение эксперта не имеет особого доказательственного значения. Оно необязательно для суда и оценивается судом в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК РФ). Оценка судом заключения эксперта отражается в решении по делу. Суд должен указать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответ-

ствующий анализ. Несогласие суда с заключением должно быть мотивировано.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятия судебных доказательств и судебного доказывания.
2. Понятие и порядок определения предмета доказывания.
3. Факты, не подлежащие доказыванию: общеизвестные и преюдициально установленные факты.
4. Пределы доказывания.
5. Критерии оценки доказательств.
6. Относимость доказательств.
7. Допустимость доказательств.
8. Достоверность доказательств.
9. Достаточность доказательств.
10. Объяснения сторон и третьих лиц.
11. Показания свидетелей.
12. Свидетель, его права и обязанности.
13. Несовершеннолетний свидетель.
14. Утверждение о фактах и признание фактов, судебное признание.
15. Свидетельский иммунитет.
16. Письменные доказательства. Электронные документы.
17. Вещественные доказательства.
18. Аудио- и видеозаписи.
19. Эксперт и экспертиза. Виды экспертиз.
20. Назначение и проведение экспертизы.
21. Заключение эксперта (категорическое, вероятное, о невозможности ответить на поставленный вопрос).

Тема 9. Судебное разбирательство

1. Понятие, сроки, состав суда и общий порядок судебного разбирательства

Понятие судебного разбирательства

Судебное разбирательство является основной, центральной частью стадии производства в суде первой инстанции, в которой осуществляются возложенные на суды задачи – правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, других лиц, являющихся субъектами гражданских и иных правоотношений (ст. 2 ГПК РФ).

Все действия, совершаемые во время судебного разбирательства, можно разделить на действия, направленные на рассмотрение дела (соблюдение всех процессуальных формальностей, предусмотренных процессуальным законодательством) и его разрешение (вынесение решения или определения на основе применения соответствующих норм).

Законом установлен особый, четко регламентированный порядок проведения судебного разбирательства, которое происходит, как правило, в судебном заседании. Последнее представляет процессуальную форму судебного разбирательства и соотносится с ним как часть и целое.

Основные принципы судебного разбирательства:

- *открытое судебное заседание;*
- *устная форма;*
- *неизменный состав суда;*
- *непрерывность заседания.*

Сроки судебного разбирательства

Своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел – одна из задач гражданского судопроизводства. В настоящее время в законе предусмотрены положения, согласно которым *судопроизвод-*

ство осуществляется в разумные сроки (ч. 1 т. 6¹ ГПК РФ).

Разумный срок судебного разбирательства включает в себя период со дня поступления искового заявления или заявления в суд первой инстанции до дня принятия последнего судебного постановления по делу.

Сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел делятся на *общие и специальные*.

Общие сроки. В соответствии с п. 1 ст. 154 ГПК *гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в районный суд, а мировым судьей — до истечения одного месяца со дня принятия заявления к производству.*

Специальные сроки установлены ГПК и другими федеральными законами для рассмотрения и разрешения отдельных категорий гражданских дел, как правило, затрагивающие жизненно важные субъективные права граждан и нуждающиеся в более быстрой защите. Поэтому специальные сроки по времени являются сокращенными. Например, сокращенные сроки установлены для рассмотрения дел о взыскании алиментов (до истечения месяца – ч.2 ст.154), по другим делам (ч.1 ст. 257, с. 260, 304).

В эти сроки включается период, отведенный для подготовки дела по судебному разбирательству.

С разумным сроком судебного разбирательства связано право заинтересованных лиц на обращение к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела (ч. 6 т. 6¹ ГПК РФ). Это допускается в случае, если после принятия искового заявления к производству дело длительное время не рассматривалось и судебный процесс затягивался. Заявление об ускорении рассматривается председателем суда единолично в течение пяти дней со дня поступления такого заявления в суд без вызова лиц, участвующих в деле. Председатель суда выносит мотивированное определение.

Судебное разбирательство имеет четкий и развернутый регламент, что позволяет проводить его с наибольшей эффективностью.

Состав суда

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства.

Суд первой инстанции рассматривает дело единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, - в составе трех профессиональных судей. Все судьи при коллегиальном рассмотрении дела имеют равные права и несут установленные законом процессуальные обязанности. Судья, рассматривающий дело единолично, выполняет обязанности председательствующего. На председательствующего возложен широкий круг обязанностей. Он руководит судебным заседанием, обеспечивает необходимые условия для полного, всестороннего выяснения всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса, устраняя из судебного разбирательства все, не имеющее отношения к рассматриваемому делу. В случае возражения кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, экспертов, переводчиков против действий председательствующего эти возражения заносятся в протокол судебного заседания. Председательствующий дает разъяснения относительно своих действий, а при коллегиальном рассмотрении дела разъяснения даются всем составом суда, он принимает необходимые меры по обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании. Его распоряжения обязательны для всех участников процесса, а также для граждан, присутствующих в зале заседания суда.

Общий порядок судебного разбирательства

При входе судей в зал заседания все присутствующие в зале встают. Объявление решения суда или определения суда, которым без вынесения решения заканчивается дело, все присутствующие в зале заседания выслушивают стоя. Участники процесса обращаются к судьям со словами «уважаемый суд» (ч. 1,2 ст. 158 ГПК РФ). Свои

показания и объяснения они дают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Надлежащему порядку судебного разбирательства дела не должны мешать действия граждан, присутствующих в зале заседания, которые производят разрешенные судом фотосъемку и видеозапись, радио- и телетрансляцию судебного заседания. Эти действия должны производиться с указанных судом для этого мест в зале заседания с учетом мнения лиц, участвующих в деле, и могут быть ограничены судом во времени (ч.4 ст. 158 ГПК РФ).

К лицам, нарушающим установленный порядок в судебном заседании, применяются меры, указанные в ст. 159 ГПК РФ. Лицу, нарушающему порядок в судебном заседании, председательствующий от имени суда объявляет предупреждение.

При повторном нарушении порядка лицо, участвующее в деле, или его представитель могут быть удалены из зала заседания по определению суда на все время судебного разбирательства или на часть его. В последнем случае председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие. Граждане, присутствующие при разбирательстве дела, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания на все время судебного заседания.

Суд вправе также наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до одной тысячи рублей (ч.3 ст. 158 ГПК РФ).

Стадия судебного разбирательства начинается открытием судебного заседания (ст. 160 ГПК) и продолжается после его окончания, так как отдельные процессуальные действия совершаются после завершения заседания (например, рассмотрение замечаний на протокол — ст. 232 ГПК).

2. Части судебного разбирательства

Подготовительная часть

Совершая процессуальные действия в этой части заседания, судья должен прийти к главному выводу — возможно ли рассмотрение дела по существу в данном судебном заседании или имеются основания для его отложения.

В связи с этим суд должен решить следующие вопросы:

- 1) возможно ли разбирательство дела при данном составе суда;
- 2) возможно ли вынесение решения без кого-то из лиц, участвующих в деле;
- 3) возможно ли рассмотреть дело по существу при имеющихся в нем доказательствах.

Все действия суда по разрешению этих вопросов строго регламентированы и должны совершаться в определенной последовательности.

Судебное заседание начинается объявлением председательствующего о том, какое дело подлежит рассмотрению. Важным моментом судебного разбирательства является проверка лиц, явившихся в суд. Секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по гражданскому делу лиц явился.

Председательствующий по документам должен установить личность явившихся участников процесса, а также проверить полномочия должностных лиц и представителей, присутствующих в зале судебного заседания. Устанавливая личность явившихся в судебное заседание участников процесса (ст. 161 ГПК РФ), надлежит выяснить их фамилию, имя, отчество, дату рождения, место работы и жительства. Суд устанавливает личность гражданина на основании исследования паспорта, служебного удостоверения или иного документа, удостоверяющего личность, например, дипломатического паспорта или паспорта моряка; разрешение на временное жительство или вид на жительство — для лиц без гражданства.

Последствия неявки в судебное заседание лиц различны и за-

висят, прежде всего, от их надлежащего извещения и процессуального положения.

В случае неявки лиц, участвующих в деле:

1) суд обязан отложить разбирательство дела, если отсутствуют сведения об их извещении (ч.2 ст. 167 ГПК РФ);

2) суд вправе отложить судебное разбирательство, если эти лица извещены о времени и месте судебного заседания, в случае признания причин их неявки уважительными;

3) суд вправе рассмотреть дело, если эти лица извещены о времени и месте судебного заседания, однако ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает эти причины неуважительными.

Также является правом суда рассматривать или не рассматривать дело в случае признания причины неявки лиц, участвующих в деле, неуважительными и по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие сторон, если от них поступила подобная просьба, с направлением им копий решений. Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине.

В случае неявки свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, их представителей о возможности рассмотрения дела и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или его отложении (ч. 1 ст. 168 ГПК РФ).

В случае если вызванный свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явились в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты штрафу в размере одной тысячи рублей. В отношении свидетеля установлена также еще одна санкция: при неявке без уважительных причин по вторичному вызову он может быть подвергнут принудительному приводу.

После проверки явки участников процесса судья обязательно должен выяснить все вопросы, касающиеся *участия в деле переводчика*. Если в деле участвует лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, то председательствующий должен выяснить, явился ли переводчик. Председательствующий предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод и приобщает его расписку об этом к делу. В случае уклонения переводчика от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей на него может быть наложен штраф. Рассмотрение дела в отсутствие переводчика, независимо от того, был ли он извещен о времени и месте судебного заседания или нет, является грубым нарушением процессуальных норм и служит безусловным поводом к отмене решения суда (п. 3 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ).

Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания. Им разъясняется, что они будут вызваны в зал судебного заседания для дачи показаний. Председательствующий принимает все меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными свидетелями. В случае если судебное разбирательство откладывается, суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в зале присутствуют стороны.

Затем председательствующий объявляет *состав суда* и всех участников процесса. У лиц, владеющих таким правом, выясняется их желание заявить *самоотвод либо отвод* тем лицам, которые указаны в ст. 16—21 ГПК (о составе суда говорилось выше).

Основания для самоотводов и отводов, порядок их разрешения и последствия удовлетворения таких заявлений четко регламентированы законом. Судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист и переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу, если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела или имеются иные

обстоятельства, вызывающие сомнения в их беспристрастности (ст. 16, 18 ГПК РФ).

В силу закона судья не может участвовать в рассмотрении дела, если:

- при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве прокурора, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания;
- является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности, например, родство с одним из участников.

Эти основания для отвода судьи распространяются также на прокурора, эксперта, переводчика, специалиста и секретаря судебного заседания.

Если после объявления состава суда кому-то из судей или всему составу суда заявлен отвод, то суд обязан разрешить его в порядке, предусмотренном ст. 20 ГПК РФ.

В случае отвода (самоотвода) судьи при рассмотрении дела в районном суде дело рассматривается в том же суде, но другим судьей либо передается на рассмотрение в другой районный суд, если в суде, где рассматривается дело, замена судьи становится невозможной. В случае отвода члена суда или всего состава суда при рассмотрении дела в областном и других вышестоящих судах дело рассматривается в том же суде, но в другом составе судей.

Если отвода не было заявлено или заявление об отводе оставлено без удовлетворения, то председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, и представителям их процессуальные права и обязанности, а сторонам, кроме того, - их право окончить дело мировым соглашением, другие права, предусмотренные ст. 39 ГПК РФ, и правовые последствия таких действий.

Вопрос об отводе разрешается в совещательной комнате определением суда. Последствием удовлетворения заявления об отводе (самоотводе) может быть рассмотрение дела другим судьей, либо передача дела в другой суд одного уровня, либо в вышестоящий суд (ст. 21 ГПК РФ).

Согласно требованиям ст. 165 ГПК РФ, председательствующий обязан разъяснить участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности:

- право знакомиться с материалами дела;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражать относительно ходатайств других лиц, участвующих в деле;
- знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать свои замечания на протокол с указанием на допущенные неточности и (или) его неполноту в течение пяти дней со дня его подписания (ст. 231 ГПК РФ);
- право сторон на возмещение расходов на оплату услуг представителя и на возмещение иных судебных расходов в случаях и порядке, предусмотренных ст. 100, 102 ГПК РФ;
- право участвующих в деле лиц обжаловать решение в суд второй инстанции (ст. 320 ГПК РФ);
- обязанность добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами.

Сторонам разъясняются также их право на совершение распорядительных действий – изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения (ч.1 ст. 39 ГПК РФ).

После этого председательствующий выясняет, имеются ли у лиц, участвующих в деле, какие-либо ходатайства, заявления. При наличии заявлений или ходатайств об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, суд обязан заслушать мнение других лиц, участвующих в деле. Заявления и ходатайства разрешаются путем вынесения определений, которыми ходатайства удовлетворяются или оставляются без удовлетворения. Эти определения должны быть мотивированы. Судья обязан немедленно огласить вынесенное определение.

Отказ суда в удовлетворении ходатайства не лишает лицо, участвующее в деле, права обратиться с ним повторно в зависимости от хода судебного разбирательства. Суд вправе по новому ходатайству (в случае изменения обстоятельств при дальнейшем рассмотрении дела) вынести новое определение по существу заявленного ходатайства.

Заключительным действием подготовительной части судебного разбирательства является разъяснение прав и обязанностей эксперту и специалисту (если они участвуют в деле) и предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Рассмотрение дела по существу

Рассмотрение дела по существу является центральной частью судебного разбирательства, в которой устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Выяснив все вопросы подготовительной части, председательствующий своим докладом начинает рассмотрение дела по существу. В докладе должны быть отражены сущность исковых требований и возражений ответчика, имеющиеся по делу доказательства.

Перед началом рассмотрения материалов дела председательствующий выясняет у сторон, не желают ли они воспользоваться своим правом на распорядительные действия, предусмотренные ст. 39 ГПК (изменение иска, отказ от иска, признание иска, мировое соглашение). Если сторона изъявляет такое желание, то процедура данного действия происходит по правилам, предусмотренным ст. 173 ГПК. Действующий ГПК предусматривает определенный контроль со стороны суда не только в отношении признания иска ответчиком и заключения мирового соглашения, но и отказа истца от иска.

При принятии судом отказа истца от иска, утверждении мирового соглашения сторон выносится определение, которым одновременно прекращается производство по делу. При принятии судом признания ответчиком иска – решение об удовлетворении требований истца.

Рассмотрение иска по существу продолжается, если суд не принимает отказ от иска, признание иска, не утверждает мировое соглашение по основаниям, предусмотренным законом (ст. 39 ГПК РФ). В этом случае суд выносит определение.

Рассмотрение дела по существу начинается с *объяснения лиц, участвующих в деле*, непосредственно после доклада председательствующего. Первым дает суду объяснения истец, его представитель, за ним – третье лицо, участвующее на стороне истца. Затем выступает ответчик, его представитель, третье лицо, участвующее на стороне ответчика (174 ГПК РФ). Суд, а также лица, участвующие в деле, могут задавать вопросы либо требовать какие-то уточнения.

Объяснения участвующих в деле лиц, данные в письменной форме в случае их неявки, а также полученные судом в порядке вы-

полнения судебного поручения и обеспечения доказательств, оглашаются председательствующим (ст. 174 ГПК РФ).

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, суд с учетом их мнения устанавливает *последовательность исследования доказательств*. Как правило, если нет острой необходимости в ином, порядок исследования соответствует очередности, указанной в ГПК. Исследование представленных доказательств происходит по-разному, в зависимости от вида средства доказывания.

Допрос свидетелей четко регламентирован ст. 176 - 180 ГПК и начинается с предупреждения об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Показания свидетеля исследуются судом устно, за исключением тех сведений, которые он не может удержать в памяти. В этом случае ему позволено использовать при допросе записи. Кроме того, сведения, полученные в случаях, предусмотренных ст. 62, 64, 70, 71 ГПК, оглашаются.

Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания, если суд не сочтет его просьбу об удалении уважительной.

Особый порядок предусмотрен при допросе несовершеннолетних свидетелей, которые не предупреждаются об ответственности за неправомерный отказ от дачи ложных показаний и за дачу заведомо ложных показаний¹.

Письменные доказательства исследуются по правилам ст. 181 ГПК.

При исследовании письменных доказательств суд в силу принципа устности обязан огласить их полностью или в части, имеющей отношение к делу, и предъявить участвующим в деле лицам, их представителям, а в необходимых случаях – свиде-

¹ Более подробно о свидетеле в гражданском процессе, свидетельских показаниях, письменных и вещественных доказательствах, аудио и видеоматериалах: тема 7 «Доказывание и доказательства» настоящего учебного пособия.

телям, экспертам, специалистам. После этого лица, участвующие в деле, вправе дать свои объяснения.

Сведения личного характера, содержащиеся в переписке граждан и телеграфных сообщениях, рассматриваются в открытом заседании только с согласия лиц, между которыми велась переписка; при отсутствии – в закрытом судебном заседании.

Вещественные доказательства исследуются по правилам ст. 183 ГПК.

В том случае, если вещественные и письменные доказательства не могут быть доставлены в зал судебного заседания, они осматриваются судом на месте с извещением лиц, участвующих в деле, их представителей, а в необходимых случаях – с вызовом свидетелей, экспертов, специалистов.

Назначая осмотр, суд выносит определение, в котором указывает, что именно подлежит осмотру, какие обстоятельства должны быть выяснены, время осмотра. Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания, к которому могут быть приложены составленные при осмотре планы, схемы, чертежи, снимки и другие документы.

Новеллой действующего ГПК является отнесение к средствам доказывания *аудио- и видеозаписи*, которые изучаются по правилам ст. 185 ГПК, с учетом требований о тайне личной жизни гражданина, предусмотренных ст. 182 ГПК.

В случае заявления о подложности того или иного доказательства суд может назначить экспертизу. *Заключение эксперта* зачитывает председательствующий. Если эксперт присутствует на заседании лично, то оглашает заключение сам, после чего ему могут быть заданы вопросы.

Заключение эксперта оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы. При этом несогласие суда с выводами эксперта должно быть мотивированно в решении по делу или в опреде-

лении о назначении дополнительной, повторной экспертизы. Суд указывает в определении, какие выводы первичной экспертизы вызывают сомнения, ссылаясь на обстоятельства дела, которые не согласуются с выводами эксперта.

Участие в рассмотрении дела специалиста, пояснения которого хотя и не отнесены к средствам доказывания, но тем не менее урегулированы ст. 188 ГПК. Консультация специалиста не является доказательством по делу, она дается в устной или письменной форме, исходя из профессиональных исследований, назначаемых на основании определения суда.

После исследования всех доказательств председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, об их желании выступить с дополнительными объяснениями и при отсутствии таких заявлений переходит к судебным прениям.

Судебные прения

Судебные прения являются самостоятельной частью судебного разбирательства, в которой в своих выступлениях лица, участвующие в деле, подводят итоги процесса с их точки зрения.

Статья 190 ГПК дает четкий порядок в очередности выступлений участников процесса в прениях: истец, представитель истца, третье лицо со стороны истца; ответчик, представитель ответчика, третье лицо со стороны ответчика. При участии третьего лица, заявившего самостоятельное требование относительно предмета спора, оно выступает в прениях после сторон и их представителей.

Лицо может отказаться от выступлений в прениях или поручить своему представителю право высказать общую позицию.

Время выступления в прениях законом не ограничено, однако председательствующий может сделать выступающему замечание, если он отклоняется от предмета рассматриваемого дела. Каждое лицо, выступающее в прениях, имеет право на произнесение реплики в связи со сказанным. Право последней реплики

всегда принадлежит ответчику, его представителю. Отказ от выступления в прениях не лишает лицо права на реплику.

Закон запрещает ссылаться в выступлениях после рассмотрения дела по существу на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые судом не исследовались в судебном заседании.

Если после судебных прений суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении дела по существу.

Данная часть судебного заседания заканчивается удалением судей в совещательную комнату.

Вынесение и объявление решения

Вынесение и объявление решения являются заключительной частью судебного разбирательства, в которой объявляется решение по рассмотренному по существу делу.

Судебное решение готовится в особом судебном помещении - совещательной комнате, куда запрещен доступ любому, кроме судьи, входящего в состав суда по данному делу. Такой порядок предоставляет дополнительные гарантии на реализацию принципа независимости судей, исключая постороннее воздействие на них при вынесении решения.

При вынесении решения суд должен ответить на следующие вопросы:

- 1) какие факты следует считать установленными или неустановленными;
- 2) на каких доказательствах суд считает данные факты установленными или нет;
- 3) какая норма какой отрасли материального права должна быть применена к установленным фактам;
- 4) как должно быть разрешено данное дело;
- 5) как следует распределить судебные расходы.

Перед удалением в совещательную комнату председательствующий, как правило, объявляет о времени оглашения судебного решения, которое зависит от того, будет ли оно составляться полностью либо без мотивировочной части. При объявлении только резолютивной части решения суда председательствующий обязан разъяснить, когда лица, участвующие в деле, их представители могут ознакомиться с мотивированным решением. Составление последнего допускается лишь в исключительных случаях, дабы не противоречить принципу непрерывности судебного разбирательства.

Постановленное решение суда излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей. После принятия и подписания решения суда оно объявляется в зале судебного заседания. Решение суда подписывается судьей при единоличном рассмотрении им дела или всеми судьями при коллегиальном рассмотрении дела, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, внесенные в решение суда, должны быть удостоверены подписями судей.

Решение суда оглашается публично. Его содержание выслушивается стоя всеми лицами, присутствующими в зале, за исключением тех, кому суд разрешил отступить от этого правила.

Судебное заседание не всегда заканчивается вынесением решения по делу. Так, в случае невозможности рассмотрения дела в судебном заседании вследствие неявки кого-либо из участников процесса, предъявления встречного иска, необходимости предоставления или истребования дополнительных доказательств, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий судья может вынести определение об отложении судебного разбирательства.

В этом случае в определении должна быть указана дата нового судебного заседания. Разбирательство дела после его отложения начинается сначала.

В случае возникновения обстоятельств, не зависящих от су-

да и сторон, которые препятствуют дальнейшему движению дела, суд в зависимости от оснований может или обязан вынести определение о приостановлении дела. Основания, обязывающие суд приостановить дело, указаны в ст. 215 ГПК. Факультативные обстоятельства, позволяющие суду приостановить производство по делу, содержатся в ст. 216 ГПК.

Закон содержит еще два случая окончания судебного разбирательства без вынесения решения.

Первый предусматривает прекращение производства по делу в случаях, предусмотренных ст. 220 ГПК, второй предписывает суду оставить заявление без рассмотрения в случаях, предусмотренных ст. 222 ГПК.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и значение судебного разбирательства.
2. Части судебного разбирательства.
3. Основные принципы рассмотрения гражданского дела в суде.
4. Состав суда.
5. Процессуальные последствия неявки сторон в гражданском процессе.
6. Процессуальные последствия неявки свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика в гражданском процессе
7. Субъекты, которым может быть заявлен отвод, которые могут заявить самоотвод.
8. Основания для отвода (самоотвода) судьи, порядок его разрешения.
9. Основания для отложения судебного разбирательства.
10. Подготовительная часть судебного разбирательства.
11. Рассмотрение дела по существу. Вынесение решения.

ПРАКТИЧЕСКИЕ ЗАНЯТИЯ

Тема 6. Иск, его элементы

(2 часа)

Цель: закрепление, углубление теоретических знаний по теме, практическое их применение; отработка практических навыков, умений работы с нормативным материалом; решение казусов с использованием ГПК РФ и других правовых актов; подготовка проектов судебно-правовых документов.

Учебные вопросы

1. Понятие и сущность искового производства
2. Иск: понятие и элементы.
3. Тожественные иски. Правовые последствия наличия в суде тождественных исков.
4. Распоряжение исковыми средствами защиты прав и интересов. Встречный иск.

Выполните задания

Задание 1. Составьте схему элементов иска.

Решите задачи

Задача 1. В суд Кировского района г. Казани по почте поступило заявление от Павлова, проживающего в Москве, об истребовании от Алексеева разного имущества, оставленного у него истцом на хранение. Судья вынес определение, которым отказал в приеме искового материала, мотивируя это тем, что истец не указал точного адреса ответчика.

Правильно ли поступил судья?

Задача 2. Хазин предъявил иск к Приваловой о разделе домовладения, являющегося общей собственностью супругов. Судья отказался в принятии искового заявления по основаниям 134

ГПК, сославшись при этом на то, что Привалова ранее обращалась в суд с аналогичным иском к Хазину, но по ее заявлению в связи с отказом от иска производство по делу было прекращено и что иск Хазина является по существу тождественным иску Приваловой.

Правильным ли является отказ судьи в принятии искового заявления?

Что следует понимать под тождеством исков?

Задача 3. Григорьева в подтверждении договора займа на сумму 2 млн рублей представила в судебное заседание письменное объяснение свидетеля Семенова. Суд отказал Григорьевой в приобщении к делу этого материала на том основании, что истцом пропущен срок на представление доказательств.

Правильно ли определение суда?

Задача 4. По иску Гусева к универмагу об обмене телевизора суд истребовал составленное до возбуждения дела в суде заключение экспертизы бюро товарных экспертиз. Данное заключение было признано судом обоснованным и истцу отказано в ходатайстве о назначении экспертизы.

Правильно ли определение суда?

По чьей инициативе может быть назначена экспертиза?

Задача 5. Супруги Кошины проживали в жилом доме, который был подарен Кошину в 1999 году его родителями. В 2002 году Кошина предъявила в суд иск о расторжении брака, разделе совместно нажитого имущества и признании за ней права собственности на жилой дом. Она, ссылаясь на то, что подаренный дом был ветхим и реально восстановлен за счет денег ее родителей. Одновременно она заявила требования о выселении Кошина из дома ввиду его недостойного поведения, которое отрицательно сказывается на воспитании детей.

Какие из заявленных требований могут рассматриваться одновременно?

Выберите наиболее правильное утверждение

1. Исковое производство — это урегулированная нормами гражданского процессуального законодательства деятельность участников гражданского процесса при определяющей роли:

- а) судебного пристава-исполнителя по принудительному исполнению решения суда по гражданскому делу;
- б) суда по установлению фактов, имеющих юридическое значение;
- в) суда по рассмотрению и разрешению спора о субъективном праве или законном интересе, возникающих из гражданских и других правоотношений.

2. Иск — это:

- а) материальное благо, получение которого добивается истец;
- б) документ, содержащий сведения о ходе судебного заседания;
- в) обращение истца к суду с просьбой о рассмотрении и разрешении материально-правового спора с ответчиком и о защите нарушенного субъективного права или законного интереса;
- г) письменная просьба истца о рассмотрении дела в его отсутствие.

3. Укажите вид иска, отсутствующий в процессуально-правовой классификации исков:

- а) иск о присуждении;
- б) иск о признании;
- в) преобразовательный иск;
- г) иск о присвоении.

4. Основанием отказа в принятии искового заявления является:

а) несоблюдение истцом установленного законом или предусмотренного договором досудебного порядка урегулирования спора;

б) неподсудность дела данному суду;

в) ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда;

г) подача искового заявления недееспособным лицом.

5. Когда может быть подан встречный иск?

а) только на этапе подготовки дела к судебному разбирательству;

б) только на предварительном судебном заседании;

в) только в ходе судебного разбирательства;

г) на любом этапе до принятия судом решения по делу.

Примерные темы докладов и рефератов

1. Иски к иностранным государствам.
2. Порядок производства судебной экспертизы.
3. Соединение и разъединение исковых требований: основания, виды.
4. Виды судебных доказательств.

Список нормативных актов, материалов судебной практики и литературы

а) нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. – 1993. – 23 декабря.
2. Конвенция по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.) // Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 12.
3. Конвенция о защите прав человека и основных свобод, ETS № 5: с изменениями и дополнениями от 11 мая 1994 г.) // СЗ РФ. – 2001. – № 2. – Ст. 163.
4. Конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам от 15 ноября 1995 г. // Бюллетень международных договоров. – 2005. – № 3.
5. Об арбитражных судах в Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 18. – Ст. 1589.
6. О судебной системе Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 1. – Ст. 1.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая: Федеральный закон РФ от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая: Федеральный закон РФ от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
9. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья: Федеральный закон РФ от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 49. – Ст. 4552.
10. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Федеральный закон РФ от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52 (Ч. 1). – Ст. 5496.
11. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.
12. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3012.
13. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 137-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
14. Об исполнительном производстве: Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2007. – № 33. – Ст. 3591.

15. О судебных приставах: Федеральный закон от 29 октября 1997 г. № 118-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 30. – Ст. 3590.

16. О мировых судьях в Российской Федерации: Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 51. – Ст. 6270.

17. О гражданстве Российской Федерации: Федеральный закон от 19 апреля 2002 г. № 62-ФЗ (с изменениями от 30 декабря 2008 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 22. – Ст. 2031; 2009. – № 1. – Ст. 9.

18. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ // Российская газета. – 2010. – № 5247.

19. О внесении изменения в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с изменением подведомственности некоторых категорий дел, рассматриваемых судами общей юрисдикции и арбитражными судами: Федеральный закон от 04 июня 2014 № 143-ФЗ // Российская газета. – 2014. – № 127.

20. Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. – 1993. – № 10. – Ст. 357.

б) материалы судебной практики

1. О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2003. – № 12.

2. О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1996. – № 1.

3. О судебном решении: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 // Российская газета. – 2003. – № 260.

4. О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2003. – № 3.

5. Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации: постановление Конституционного Суда РФ от 25 февраля 2004 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности пункта 10 статьи 75 Федерального закона и части первой статьи 259 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Верховного Суда РФ» // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. – 2004. – № 2.

6. О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей: постановление Пленума Верховного Су-

да РФ от 20 апреля 2006 г. № 8 // Российская газета. – 2006. – 3 мая. – № 92.

7. О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 июня 2008 г. // Российская газета. – 2008. – № 140.

в) основная литература

1. Гражданский процесс: учебник для академического бакалавриата / под ред. М.Ю. Лебедева. – М.: Юрайт, 2014. – 464 с.

2. Гражданский процесс: учебник для бакалавров / под ред. В.В. Блажеева, Е.Е. Уксусовой. – 2-е изд. доп., перераб. – М.: ИНФРА-М, 2015. – 564 с.

3. Гражданский процесс: учебник / под ред. Л.В. Тумановой, Н.Д. Амаглобели. – 8-е изд. доп. и перераб. – М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 599 с.

4. Гражданский процесс [Электронный ресурс]: учебник / под ред. Л.В. Тумановой, Н.Д. Амаглобели. – Электронные текстовые данные. – 8-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 599 с. //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Туманова, Амаглобели Гражданский процесс \2015 Гражданский процесс

5. Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. М.С. Шакарян. – М., 2016. – 456 с.

6. Лебедев М.Ю. Гражданский процесс: учебник для бакалавров / М.Ю. Лебедев. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 447 с.

7. Лебедев М.Ю. Гражданский процесс [Электронный ресурс]: учебник для бакалавров / М.Ю. Лебедев. – Электронные текстовые данные. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 447 с. URL: //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Лебедев Гражданский процесс \2013 Гражданский процесс

8. Треушников М.К. Гражданский процесс: учебник / М.К. Треушников. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2014 – 960 с.

9. Эриашвили Н.Д. Гражданский процесс [Электронный ресурс]: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»/ Эриашвили Н.Д., Туманова Л.В., Алексей П.В. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 599 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52039>. – ЭБС «IPRbooks».

г) дополнительная литература

1. Актуальные проблемы гражданского права и процесса [Электронный ресурс]: материалы международной научно-практической конференции (Омск, 24 апреля 2015 г.)/ С.В. Васильев и др. – Электрон. текстовые данные. – Омск: Омская юридическая академия, 2015. – 178 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/49643>. – ЭБС «IPRbooks».

2. Боннер А.Т. Проблемы установления истины в гражданском процессе: монография / А.Т. Боннер. – СПб.: Университетский издательский консорциум «Юридическая книга», 2014. – 832 с.

3. Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса [Электронный ресурс]: субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия/ Васьковский Е.В.– Электрон. текстовые данные.– М.: Статут, 2016.– 624 с.– Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/49075>.– ЭБС «IPRbooks».

4. Васильева Т.А. Косвенный иск в цивилистическом процессе [Электронный ресурс]: сравнительно-правовое исследование/ Т.А. Васильева– Электрон. текстовые данные.– М.: Статут, 2015. – 160 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/49074>.– ЭБС «IPRbooks».

5. Воронцова И.В. Постановления Европейского суда по правам человека в гражданском процессе Российской Федерации / И.В. Воронцова, Т.В. Соловьева, под ред. О.В. Исаенковой. – М.: Волтерс Клувер, 2015. – 224 с.

6. Гражданский процесс (особенная часть) [Электронный ресурс]: сборник задач. – Электрон. текстовые данные.– Омск: Омская юридическая академия, 2015.– 50 с.– Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/49645>– ЭБС «IPRbooks».

7. Демидов В.Н. Конституционная (уставная) юстиция субъектов Российской Федерации как институт защиты прав и свобод человека и гражданина: монография / В.Н. Демидов; ред. Б.С. Эбзеев. – Казань: Идел – Пресс, 2015. – 480 с.

8. Демидов В.Н. Конституционная (уставная) юстиция субъектов Российской Федерации как институт защиты прав и свобод человека и гражданина [Электронный ресурс]: монография / В.Н. Демидов; ред. Б.С. Эбзеев.– Электронные текстовые данные.– Казань: Идел – Пресс, 2015. – 480 с. – Режим доступа: //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Демидов Конституционное право \2015 Юстиция

9. Князькин С.И. Гражданский, арбитражный и административный процесс в схемах с комментариями: учебник / С.И. Князькин, И.А. Юрлов. – М.: Инфотропик Медиа, 2015. – 434 с.

10. Ковтков Д.И. Кассационное производство в гражданском процессе / Д.И. Ковтов. – М.: Юстицинформ, 2016. – 168 с.

11. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный): официальное издание / отв. ред. Г.А. Жилин. – 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014. – 864 с.

12. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) [Электронный ресурс]: официальное издание / отв. ред. Г. А. Жилин. – 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014. – 864 с. – Режим доступа: //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Жилин Гражданское процессуальное право\2014 Комментарий

13. Кузнецов С.А. Мировое соглашение в гражданском процессе / С.А. Кузнецов. – Добрянка: Издание г. Добрянка Пермского края, 2015. – 48 с.
14. Курс доказательственного права: Гражданский процесс. Арбитражный процесс / под ред. М.А. Фокиной. – М.: Статут, 2014. – 496 с.
15. Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / отв. ред. О.А. Егорова. – М.: «Проспект», 2014.
16. Кузнецов А.П. Оценочная деятельность в арбитражном и гражданском процессе: учебное пособие / А.П. Кузнецов, А.В. Генералов, Д.В. Ворончихин. – М.: Статут, 2016. – 223 с.
17. Мельник С.В. Нравственные начала осуществления правосудия по гражданским делам [Электронный ресурс]: монография / С.В. Мельник. – Электронные текстовые данные. – Орел: ОрЮИ МВД РФ им. В.В. Лукьянова, 2016. – Режим доступа: //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Мельник Гражданское процессуальное право\2016 Гражданский процесс
18. Молчанов В.В. Основы теории доказательств в гражданском процессуальном праве [Электронный ресурс]: учебное пособие/ В.В. Молчанов – Электрон. текстовые данные. – М.: Зерцало-М, 2015. – 354 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52233>. – ЭБС «IPRbooks».
19. Практикум по гражданскому процессу: учебное пособие с программами по общему курсу гражданского процесса и спецкурсам с примерной тематикой / сост. М.К. Треушников М.К. – М.: Норма, 2014. – 356 с.
20. Проверка судебных постановлений в гражданском процессе стран ЕС и СНГ: монография / З.Х. Баймолдина, Т.А. Белова, А. Берлингуэр и др.; под ред. Е.А. Борисовой. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, Инфра-М, 2014. – 768 с.
21. Пугинский Б.И. Правовая работа [Электронный ресурс]: учебник/ Б.И.Пугинский, О.Г. Неверов. – Электрон. текстовые данные. – М.: Зерцало-М, 2015. – 168 с. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/52234> – ЭБС «IPRbooks».
22. Шабаев В.И. Порядок подготовки и предъявления исков в суды общей юрисдикции: учебное пособие / В.И. Шабаев. – Барнаул: Барнаульский юридический институт МВД России, 2013. – 36 с.
23. Шабаев В.И. Порядок подготовки и предъявления исков в суды общей юрисдикции [Электронный ресурс]: учебное пособие / В.И. Шабаев. – Электронные текстовые данные. – Барнаул: БЮИ МВД России, 2013. – 36 с. – Режим доступа: //Grandserver\электронная библиотека\Эл. библи. для учебы\Электронная библиотека КЮИ\ Шабаев Гражданское процессуальное право\2013 Гражданский процесс
24. Шереметова Г.С. Право на бесплатную юридическую помощь в гражданском процессе/ Г.С. Шереметова. – М.: Статут, 2015. – 176 с.

Учебное издание

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

учебное пособие

Составители

Галиуллина Руфия Хазибовна

Комлев Николай Юрьевич

Фазлиева Лилия Канзеловна

Корректор Н.А. Климанова

Компьютерная верстка Е.О. Смирнова

Подписано в печать 30.11.2017

Формат 60х90 ¹/₁₆ Усл. печ. л. 16,25 Тираж 50

Типография КЮИ МВД России

420108, г. Казань, ул. Магистральная, 35