

КОНСУЛЬТИРУЕТ ЮРИСТ

И.Ш. Резепов

СУДЕБНЫЙ ПРОЦЕСС

от подачи иска
до исполнения
решения



Пособие
для истца

ФЕНИКС

СУДЕБНЫЙ ПРОЦЕСС ОТ ПОДАЧИ ИСКА ДО ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЯ

ПОСОБИЕ ДЛЯ ИСТЦА

И.Ш. РЕЗЕПОВ

Резепов Ильдар Шамильевич - юрист, начальник юридической службы, автор ряда статей и практических пособий.

ВВЕДЕНИЕ

Si vis pacem, para bellum

В переводе с латинского данный нами эпиграф означает буквально: "хочешь мира, готовься к войне". Если вы хотите пройти тернистый путь судебного поединка как можно проще, то вам стоит серьезно подготовиться.

Удача сопутствует сильным. Поэтому эта книга для тех, кто хочет быть сильным в нелегком судебном состязании. Будем откровенны: судебные тяжбы отнимают очень много времени и сил. К тому же судебный процесс на сегодняшний день мероприятие не дешевое. Истцы, не обладающие соответствующими знаниями, для успешного участия в судебном процессе нанимают представителей: адвокатов, юрисконсультов - лиц, обладающих юридическими знаниями. А как известно, за услуги юриста нужно платить. Сэкономить на услугах представителя помогут знания, которые вы почерпнете из этой книги. Не скроем также, что встречаются на пути истцов недобросовестные представители, услуги которых и оплачивать-то не хочется. Здесь как раз и поможет уже прочитанная вами книга. Воспользовавшись нашими советами, вы без труда отстоите свое право в суде!

В качестве напутствия рекомендуем прочитать книгу от начала и до конца очень внимательно. От того, насколько вы будете сведущи в вопросе защиты своих прав в суде, может зависеть исход дела. Не стесняйтесь заглянуть в книгу после ее прочтения. Используйте ее даже тогда, когда судебный процесс уже начался. Возьмите книгу в зал судебного заседания, чтобы в трудную минуту воспользоваться нашим советом и избрать для себя верный путь.

Желаем удачи!

Глава 1. КУДА ПОЙТИ, КУДА ПОДАТЬСЯ, ИЛИ КАК ПРАВИЛЬНО ВЫБРАТЬ СУДЕБНЫЙ ОРГАН

Как правильно выбрать судебный орган? Ответ на этот вопрос очень важен при подаче искового заявления, поскольку от того, куда поступит исковое заявление, зависит решение о принятии его судом к своему производству и возбуждении гражданского судопроизводства либо наоборот, об отказе в его принятии. Для того чтобы правильно определить место, куда необходимо подать исковое заявление, сперва раскроем такие часто применяемые и употребляемые юристами в своем речевом обороте понятия, как подведомственность и подсудность.

Подведомственность - это отнесение к компетенции соответствующего государственного органа дел, подлежащих разрешению в связи с возникновением необходимости защиты нарушенных или оспариваемых прав. Проще говоря, подведомственность необходима для того, чтобы конкретный орган рассматривал то дело, которое отнесено к его компетенции: суды общей юрисдикции разрешают споры между гражданами, арбитражные - между юридическими лицами, а также между гражданами-акционерами и акционерными обществами, органы загса регистрируют факты рождения ребенка, брака, смерти человека и т.д., нотариальные органы удостоверяют копии документов, заверяют доверенности, выдают свидетельства о праве на наследство и т.д. Таким образом, каждый орган занимается тем делом, к компетенции которого оно отнесено, и никто друг другу не мешает.

К подведомственности судов общей юрисдикции относится рассмотрение и разрешение:

1) исковых дел с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;

2) дел, разрешаемых в порядке приказного производства. Эти дела разрешаются судом общей юрисдикции, если:

а) требование основано на нотариально удостоверенной сделке;

б) требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;

в) требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;

г) заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;

д) заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;

е) заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;

ж) заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда;

3) дел, возникающих из публичных правоотношений и указанных в ст. 245 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее - ГПК РФ);

4) дел особого производства, указанных в ст. 262 ГПК РФ;

5) дел об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

6) дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

В данной книге мы будем рассматривать Ваше участие в качестве истца, а значит, исковое производство, рассмотрение и разрешение исковых дел.

Подсудностью называют отнесение к компетенции суда того или иного звена судебной системы. В гражданском судопроизводстве - отнесение к компетенции суда судебной системы судов общей юрисдикции. Систему судов общей юрисдикции составляют (от низшего к высшему):

1) мировые судьи;

2) районные суды;

3) верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов (далее - суды субъектов РФ);

4) Верховный Суд РФ.

Гражданские дела могут рассматриваться также военными судами. В систему военных судов входят окружные (флотские) военные суды и гарнизонные военные суды. Рассмотрение дел, подсудных военным судам, осуществляет также Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Распределение между указанными судами общей юрисдикции является родовой подсудностью. Для того чтобы дело рассматривалось у мирового судьи, должны соблюдаться определенные условия. Как правило, к компетенции мирового судьи относят несложные дела, дела, где небольшая цена иска и т.д. Закон называет следующие дела, рассматриваемые мировым судьей в качестве суда первой инстанции <1> (ст. 23 ГПК РФ):

<1> Рассмотрение дела в качестве суда первой инстанции означает, что суд принимает исковое заявление (или иное заявление) и рассматривает дело, ранее не рассматривавшееся в суде в порядке искового, особого, приказного производства, а также производства по делам, возникающим из публичных правоотношений.

1) дела о выдаче судебного приказа;

2) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;

3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска;

4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;

5) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда <2>, установленных федеральным законом на день подачи заявления. Следует отметить, что согласно Федеральному закону от 19 июня 2000 г. N 82-ФЗ "О минимальном размере оплаты труда" МРОТ для определения цены иска составляет 100 рублей. Соответственно, цена иска для рассмотрения мировым судьей не должна превышать 50000 рублей;

<2> В последнее время прослеживается тенденция к устранению МРОТ как способа исчисления штрафов. В связи с этим административные штрафы уже исчисляются в рублях, а не в МРОТ, УК РФ также устанавливает штрафы как меру наказания в рублях. Готовятся изменения в ГПК РФ, АПК РФ и УПК РФ - проект Федерального закона N 391782-4 "О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации". МРОТ

необходим для исчисления средней заработной платы, поэтому для штрафов этот способ утратил логику.

6) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;

7) дела об определении порядка пользования имуществом.

Закон может отнести к компетенции мирового судьи рассмотрение и разрешение и других дел. Такая правовая формулировка позволяет законодателям без труда отнести к их компетенции то или иное дело, установив его каким-либо федеральным законом. В настоящий момент по гражданским делам дополнительная компетенция мировых судей установлена только в отношении дел по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении решений, принятых им в первой инстанции и вступивших в силу (ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации").

К компетенции районных судов отнесена основная масса гражданских дел, которые рассматриваются в судах на сегодняшний день. Их настолько много, что законодателю составило трудность их перечислить в статье ГПК РФ об их компетенции. Поэтому в законе указано, что к компетенции районных судов относится рассмотрение всех тех гражданских дел, которые не отнесены к компетенции других судов.

Суды субъектов РФ рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

1) связанные с государственной тайной;

2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта РФ;

4) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов РФ (независимо от уровня выборов, референдума), окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

5) о расформировании избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ.

К компетенции судов субъектов РФ федеральным законом могут быть отнесены и другие дела.

К подсудности военных судов, согласно Федеральному конституционному закону от 23 июня 1999 г. N 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации", отнесены гражданские дела о защите нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы. Подсудность Военной коллегии Верховного Суда РФ составляют дела об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, нормативных актов Правительства РФ, Министерства обороны РФ, иных федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, касающихся прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих, граждан, проходящих военные сборы. Окружной (флотский) военный суд рассматривает в первой инстанции гражданские дела, связанные с государственной тайной. Гарнизонный военный суд рассматривает в первой инстанции все гражданские дела, которые не отнесены к подсудности Военной коллегии или окружного (флотского) военного суда.

Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства РФ;

2) об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;

4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов РФ;

5) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ (независимо от уровня выборов, референдума), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

6) по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ;

7) о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ.

Федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ могут быть отнесены и другие дела.

Кроме родовой подсудности существует также территориальная подсудность. Суть ее заключается в том, что гражданские дела распределяются между судами одного звена: между мировыми судьями, районными судами и т.д. По общему правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика, а когда ответчиком является организация - по месту нахождения организации. Существуют также специальные правила определения территориальной подсудности:

1. По выбору истца:

а) иск к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в РФ, может быть предъявлен в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в РФ. Следует отметить, что законодатель не устанавливает основание для подачи искового заявления по выбору истца в случае, когда неизвестно место нахождения ответчика-организации. Презюмируется <3>, что сведения о месте нахождения организации находятся в доступном для всех месте, эти сведения также могут быть получены общедоступным способом, например, путем подачи соответствующих запросов в регистрирующие организации государственные органы;

<3> Образовано от слова презумпция - положение вещей, при котором действует определенное правило до тех пор, пока данное правило не опровергается. Например, презумпция невиновности действует до тех пор, пока судом не будет установлено, что человек виновен в совершении конкретного преступления.

б) иск к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства, может быть предъявлен также в суд по месту нахождения ее филиала или представительства;

в) иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены истцом также в суд по месту его жительства;

г) 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;

д) 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;

е) иски о восстановлении трудовых, 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;

ж) 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;

з) иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться также в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

и) иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора.

2. Исключительная подсудность:

а) иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, 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;

б) иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства;

в) иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

3. Подсудность по связи дел:

а) иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца;

б) встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска;

в) гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был предъявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам подсудности, установленным соответствующими статьями ГПК РФ (например, по общему правилу - по месту жительства ответчика; в случае причинения вреда здоровью - по выбору истца в суд по месту его жительства или месту причинения вреда и т.д.).

4. Договорная подсудность - стороны могут по соглашению между собой изменить территориальную подсудность для данного дела до принятия его судом к своему производству. Следует отметить, что стороны не имеют права изменять подсудность судов субъектов РФ, Верховного Суда РФ, а также исключительную подсудность.

По общему правилу дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно станет подсудным другому суду. А такие случаи возможны. Например, в случае, когда ранее неизвестное место жительства ответчика в судебном процессе становится известным. В этих случаях действуют специальные правила. Суд передает дело на рассмотрение другого суда, если:

1) ответчик, место жительства или место нахождения которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения;

2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;

3) при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

4) после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом.

Подсудность с участием в деле иностранных физических или юридических лиц определяется по указанным выше правилам, если иное не установлено законом. К компетенции российских судов отнесены гражданские дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится на территории РФ или гражданин-ответчик имеет место жительства в РФ.

Суды в Российской Федерации вправе также рассматривать дела с участием иностранных лиц в случае, если:

1) орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории РФ;

2) ответчик имеет имущество, находящееся на территории РФ;

3) по делу о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в РФ;

4) по делу о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца, вред причинен на территории РФ или истец имеет место жительства в РФ;

5) по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для предъявления требования о возмещении вреда, имело место на территории РФ;

6) иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ;

7) иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ;

8) по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в РФ или хотя бы один из супругов является российским гражданином;

9) по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец имеет место жительства в РФ.

Для рассмотрения дел с участием иностранных лиц законом установлена также исключительная подсудность. К делам с исключительной подсудностью относятся:

1) дела о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории РФ;

2) дела по спорам, возникающим из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории РФ;

3) дела о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в РФ;

4) дела, возникающие из публичных правоотношений (главы 23 - 26 ГПК РФ).

Закон позволяет сторонам, одной из которых является иностранное лицо, заключать пророгационное соглашение, то есть устанавливать договорную подсудность до принятия дела судом к своему производству. Однако стороны ограничены в установлении подсудности этого вида. Нельзя изменить подсудность судов субъектов РФ, Верховного Суда РФ, а также исключительную подсудность, предусмотренную ст. ст. 30 и 403 ГПК РФ. В том случае, если дело с участием иностранного лица принято судом к своему производству, оно независимо ни от каких обстоятельств рассматривается им по существу и не передается в другой суд РФ или иностранного государства.

Правильное определение подведомственности и подсудности дела соответствующему судебному органу способствует скорейшему рассмотрению и разрешению гражданского дела. Это также устраняет дополнительные временные затраты и излишнюю волокиту (например, с той же государственной пошлиной: она возвращается заявителю при возвращении искового заявления, а этот процесс также не быстрый). Определив подсудность, вам необходимо составить исковое заявление. Многие считают, что сперва нужно разобраться с исковым заявлением, а затем искать суд, в который его нужно подать. Можно поступить и таким образом, но в окончательном виде исковое заявление будет составлено только после определения подсудности гражданского дела, поскольку обязательным его реквизитом является наименование суда, в который оно подается. Но об этом подробнее в следующей главе.

Глава 2. ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ. ПРАВИЛА, КОТОРЫЕ ДОЛЖЕН ЗНАТЬ КАЖДЫЙ ИСТЕЦ!

2.1. Реквизиты искового заявления.

Практические советы по написанию искового заявления

Любое исковое заявление должно быть в письменной форме и содержать обязательные реквизиты, указанные в законе. В ст. 131 ГПК установлен перечень необходимых сведений, которые должно содержать исковое заявление:

1) наименование суда, в который подается заявление. Суд определяется по правилам подсудности (подробнее см. главу 1). Наименование суда необходимо указывать полностью, а перед ним в любом случае необходимо писать предлог "в", обозначающий место, куда направляется исковое заявление. Например, "В Красноармейский районный суд г. Волгограда" или "В Басманный суд г. Москвы";

2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем. Наименование истца-гражданина включает в себя имя, фамилию, отчество, написанные полностью без сокращений. При указании места жительства следует начинать с населенного пункта, где проживает истец, причем можно указать индекс на случай направления судебных извещений и иных документов по почте. Далее следуют непосредственно наименование улицы, проспекта, бульвара и т.д., номер дома и квартиры (если имеется). В наименовании организации (в том числе и индивидуального предпринимателя) организационно-правовая форма может быть указана сокращенно (ООО, ИП и т.д.), написание наименования представителя подчиняется тем же правилам, что предусмотрены для истца-гражданина;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения. В том случае, если место жительства или место нахождения ответчика неизвестно, то в заявлении необходимо указать место нахождения имущества ответчика или его последнее известное место жительства (место нахождения). Отсутствие хоть каких-либо сведений о месте жительства или месте нахождения ответчика усложнит задачу суду по оперативному и полному разрешению гражданского дела. Поэтому названные сведения должны быть как можно полнее;

4) в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования. Здесь идет описание юридических фактов (действий, бездействия ответчика, наличие определенных событий), которые способствовали или должны способствовать нарушению прав, свобод или законных интересов истца. Требования, изложенные в исковом заявлении на юридическом языке, называются предметом иска. Он наиболее важен для искового заявления и для всего гражданского дела в целом, и, как правило, создает трудности в его определении даже у квалифицированных юристов. Перед составлением искового заявления необходимо поставить вопрос: что вы хотите от ответчика? Например, ответчик задолжал вам определенную сумму денег, значит, иск должен быть о взыскании денежных средств в

определенном размере. Если, по вашему мнению, вас неправомерно выселили из жилого помещения, то иск должен быть о вселении в жилое помещение (а не о невыселении) и т.д.;

5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. Указанные обстоятельства составляют основание иска. Например, гражданин заключил договор, согласно которому обязался за плату изготовить мебельный гарнитур. Истец свои обязательства выполнил, однако ответчик обязанность по оплате работы не исполнил. Это и будет являться основанием иска. Далее следуют доказательства: копия (или подлинник) договора, акт о выполнении работы и т.д. Следует запомнить, что главной особенностью гражданского судопроизводства является то, что в нем каждая из сторон должна доказать свою правоту самостоятельно. Вам как истцу принадлежит первичная обязанность по доказыванию, поскольку вы инициируете процесс. Следовательно, необходимо обязательно указать, а затем приложить к исковому заявлению максимальное количество доказательств. Также в качестве обоснования своих требований рекомендуется ссылаться на норму права (конкретный абзац, пункт, часть, статью конкретного нормативного акта), хотя такая обязанность законом не установлена;

6) цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм. У истцов не возникает проблем, когда взыскивается непосредственно денежная сумма, или имущество, подтвержденное документами, характеризующими его стоимость. Сложнее, когда имущество не оценено, не подтверждено определяющими стоимость документами. В этом случае можно посоветовать ориентироваться на рыночную стоимость, которая существует при прочих равных обстоятельствах на данный момент. Также можно воспользоваться услугами независимых оценщиков, которые почти со стопроцентной точностью определяют стоимость имущества. Когда имущество не находится во владении, соответственно невозможно определить его стоимость путем визуальной оценки. Здесь можно порекомендовать указывать приблизительную стоимость. Не указать цену иска в том случае, если он подлежит оценке, нельзя, поскольку не будет соблюден формальный признак подачи искового заявления;

7) сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон. В настоящее время законом для граждан предусмотрен обязательный досудебный или претензионный порядок урегулирования споров, например, в ст. 120 Устава железных дорог <4> установлена обязанность соответствующего грузоотправителя или грузополучателя перед предъявлением иска к перевозчику предъявлять ему претензии. Срок рассмотрения такой претензии перевозчиком установлен в 30 дней. По истечении указанного срока и неполучении ответа от перевозчика грузополучатель или грузоотправитель имеет право обратиться с иском в суд. Досудебный порядок урегулирования споров может быть предусмотрен также в договоре. Как правило, такое условие формулируется в параграфе договора, регулирующем ответственность или иные условия. Формулировка может быть разной, но смысл сводится к тому, что в случае возникновения разногласий у сторон договора они должны урегулировать их путем переговоров; в противном случае стороны имеют право обратиться в суд. Если договором не установлен срок рассмотрения претензии ответчиком, то данный срок устанавливается в разумных пределах. Например, претензия направляется по почте. Письмо к адресату и обратно идет в течение двух недель. Соответственно, срок, который будет разумным наверняка, будет являться две недели плюс 1 день. По истечении этого срока, в случае отсутствия какой-либо реакции со стороны ответчика, истец имеет право обратиться в суд. Для юридических лиц законом также установлен досудебный порядок урегулирования споров. Примерами могут служить уже упоминавшийся Устав железных дорог, а также Устав автомобильного транспорта <5>, Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. N 24-ФЗ и т.д. Установлено также право юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на досудебный порядок урегулирования споров. Например, п. 2 ст. 11 Федерального закона от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях" устанавливает, что субъекты естественных монополий, их потребители, осуществляющие предпринимательскую и иную экономическую деятельность, или органы исполнительной власти субъектов РФ, указанные в п. 3 ст. 5 ФЗ "О естественных монополиях", вправе обратиться в орган регулирования естественных монополий для урегулирования в досудебном порядке споров, связанных с установлением и применением регулируемых в соответствии с ФЗ "О естественных монополиях" цен (тарифов), если федеральными законами не установлено иное;

<4> Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации".

<5> Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. N 259-ФЗ "Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта".

8) перечень прилагаемых к заявлению документов. Здесь важно указать наиболее полный перечень прикладываемых документов, не забыть указать какой-либо из прикладываемых документов.

При написании искового заявления следует руководствоваться некоторыми общими правилами. В первую очередь, следует обратить внимание на форму искового заявления. Рекомендуется использовать бумагу формата А4 и технические средства для его написания: печатный текст более читаем и понятен. Текст, написанный от руки, не всегда можно разобрать. При его прочтении он по-разному может восприниматься судьей, создавать разную эмоциональную окраску. Неточное прочтение содержания искового заявления может даже поменять его смысл. К тому же судье понадобится меньше времени на его изучение, а также не придется лишний раз нервничать по поводу неразборчивого почерка.

Любое исковое заявление должно состоять из 5 обязательных последовательно идущих друг за другом частей: вводной, описательной, мотивировочной, просительной и заключительной.

Вводная часть располагается в правой верхней части первого листа искового заявления и содержит следующие сведения: наименование суда, куда подается исковое заявление, наименование и адрес проживания истца и ответчика, цена иска (цифрами и прописью), сумма государственной пошлины (также цифрами и прописью). Вводная часть может выглядеть следующим образом:

В Красноармейский районный суд
г. Волгограда
Истец: Кудрин Александр
Александрович,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12
Ответчик: Чубенко Владимир Сергеевич,
прож. по адресу: г. Волгоград,
ул. Лермонтова, д. 12, кв. 51
Цена иска: 336233 (триста тридцать
шесть тысяч двести тридцать три) рубля
33 (тридцать три) копейки
Государственная пошлина: 5962 (пять
тысяч девятьсот шестьдесят два) рубля
33 (тридцать три) копейки

Чтобы определить сумму государственной пошлины, необходимо пользоваться правилами, предусмотренными Налоговым кодексом РФ (далее по тексту - НК РФ). Еще раз отметим, что гражданские дела рассматриваются в судах общей юрисдикции. Поэтому размер государственной пошлины определяется по ст. 333.19 НК РФ, предусматривающей правила определения размера государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

- до 10000 рублей - 4 процента цены иска, но не менее 200 рублей;

- от 10001 рубля до 50000 рублей - 400 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 10000 рублей;

- от 50001 рубля до 100000 рублей - 1600 рублей плюс 2 процента суммы, превышающей 50000 рублей;

- от 100001 рубля до 500000 рублей - 2600 рублей плюс 1 процент суммы, превышающей 100000 рублей;

- свыше 500000 рублей - 6600 рублей плюс 0,5 процента суммы, превышающей 500000 рублей, но не более 20000 рублей;

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа - 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера:

- для физических лиц - 100 рублей;

- для организаций - 2000 рублей;

4) при подаче надзорной жалобы - 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5) при подаче искового заявления о расторжении брака - 200 рублей;

6) при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц:

- для физических лиц - 100 рублей;

- для организаций - 2000 рублей;

7) при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций - 100 рублей;

8) при подаче заявления по делам особого производства - 100 рублей;

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы - 50 процентов размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов - 2 рубля за одну страницу документа, но не менее 20 рублей;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда - 1000 рублей;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде - 100 рублей;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда - 1000 рублей;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов - 100 рублей. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в два раза.

Описательная часть, исходя из ее названия, содержит описание сложившейся ситуации. Здесь подробно излагаются предпосылки возникновения сложившейся ситуации, ее обстоятельства, доказательства, подтверждающие те или иные сведения, а также доказательства, на которых основывает свои требования истец. В этой части могут содержаться также иные сведения, которые имеют значение для данного дела. Например, сведения, характеризующие личность ответчика, сведения об обстоятельствах, которые известны другим лицам (по словам такого-то лица), и т.д. По сути, это основная часть, поскольку она самая содержательная, объемная. Поэтому к ее написанию следует относиться с особым вниманием. Прежде всего, необходимо, чтобы изложение текста было последовательным. Желательно вести рассказ в хронологическом порядке. Если такой порядок может повредить ясности изложения, то используют другой порядок. Например, эпизодический - рассматриваются конкретные эпизоды и увязываются между собой одной линией. Текст должен быть логичным. Выводы должны логично вытекать из излагаемых обстоятельств дела. Текст также должен быть понятным. Если в описательной части употребляются специальные термины (например, строительные, морские и т.д.), то необходимо разъяснить суть данных терминов. Описательная часть может выглядеть следующим образом:

23 марта 2007 г. ответчик взял у меня в долг денежные средства в размере 330000 (триста тридцать тысяч) рублей. Такая сумма ему была необходима для развития своего бизнеса: ответчик хотел дополнительно приобрести продукцию для выращивания пшеницы, ржи и овощей. Перед передачей указанной суммы ответчиком собственноручно была написана долговая расписка, в которой говорилось, что ответчик обязуется вернуть указанную сумму в срок не позднее 8 декабря 2007 г. Однако ответчик в указанный срок и по сей день долг в размере 330000 (трехсот тридцати тысяч) рублей не вернул.

Мотивировочная часть содержит в себе обоснование нарушения конкретного права со ссылкой на нормы закона. Здесь необходимо указать, что нарушено, а также подводятся итог сказанному в описательной части искового заявления. Например, мотивировочная часть может быть следующей конструкции:

Таким образом, ответчик не выполнил обязательство по возврату указанной денежной суммы, тем самым нарушил положения ст. 309, ч. 1 ст. 810 ГК РФ.

Здесь же в том случае если истец требует от ответчика возмещения убытков, необходимо обосновать указанное требование:

Согласно ст. 15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков. В соответствии со ст. 393 ГК РФ должник обязан возместить кредиторю убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Вследствие того, что ответчик не вернул долг в назначенное время, мне пришлось взять в долг указанную сумму под 3% в месяц с целью погашения банковского кредита (штраф за просрочку платежа по кредиту превышает 3% в месяц от указанной суммы).

Законом предусмотрены неблагоприятные последствия для ответчика за неисполнение денежного обязательства. Поэтому в данном случае следует также указать следующее:

В соответствии со ст. 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на

сумму этих средств. На момент подачи искового заявления ответчик не вернул долг. Расчет процентов прилагается.

На этом следует остановиться поподробнее. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. Размер учетной ставки можно узнать в региональном управлении Центрального Банка РФ. Для этого достаточно подать заявление (перед подачей искового заявления в суд), в ответ должна быть предоставлена справка о динамике учетной ставки в указанный в заявлении период времени. Заявление пишется в произвольной форме. Например, оно может выглядеть следующим образом:

В Главное управление ЦБ РФ
по Волгоградской области
от Кудрина Александра
Александровича,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12

Заявление

Прошу предоставить сведения об изменении учетной ставки банковского процента в период с 9 декабря 2007 г. по 14 февраля 2008 г. Указанные сведения необходимы для подачи искового заявления в суд. Просьба справку об изменении учетной ставки банковского процента выслать по указанному выше адресу.

14 февраля 2008 г.

А.А. Кудрин

Следует знать, что при взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Первый случай - на день предъявления иска - нами рассмотрен. Второй случай - на день вынесения решения - возможен, когда при вынесении решения суд обяжет ответчика уплатить проценты вплоть до дня вынесения решения. В этом случае об этом следует указать в просительной части искового заявления. Если истец по каким-либо причинам не указал о взыскании с ответчика процентов за пользование чужими денежными средствами, то истец может после рассмотрения иска по взысканию основного долга подать еще один иск о взыскании процентов.

Просительная часть также является важной частью искового заявления. В ней истец указывает свои требования к суду. Здесь следует отметить, с кого, в чью пользу и что взыскивать. Хотя закон оперирует понятием "требования", в исковом заявлении обычно пишут "прошу". Считается, что это более уважительная конструкция, поэтому советуем также следовать данному неписанному правилу. Итак, просительная часть может выглядеть следующим образом:

Прошу:

Взыскать с Чубенко В.С. в пользу Кудрина А.А. сумму в размере 336233 (триста тридцать шесть тысяч двести тридцать три) рубля 33 (тридцать три) копейки:

1) 330000 (триста тридцать тысяч) рублей - сумму основного долга;

2) 6233 (шесть тысяч двести тридцать три) рубля 33 (тридцать три) копейки - проценты за пользование чужими денежными средствами;

а также:

5962 (пять тысяч девятьсот шестьдесят два) рубля 33 (тридцать три) копейки - сумму государственной пошлины.

Заключительную часть искового заявления составляют дата составления искового заявления и подпись истца, а также список прилагаемых к исковому заявлению документов. Исковое заявление может быть также подписано представителем истца при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд (ч. 4 ст. 131 ГПК РФ).

2.2. Не забудьте приложить!..

В соответствии с п. 8 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ истец обязан приложить к исковому заявлению документы, необходимые для рассмотрения гражданского дела. В ст. 132 ГПК РФ указан перечень документов, которые в случае необходимости обязательно должны быть приложены к исковому заявлению. В исковом заявлении в заключительной его части необходимо указать данный перечень. Как правило, на отдельном листе пишется заголовок "Приложение" и перечисляются

документы, которые прилагаются к исковому заявлению, с указанием их количества. Например, копии искового заявления в количестве трех штук. Итак, к исковому заявлению прилагаются:

1) его копии в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц. Следует отметить, что количество ответчиков может быть известно заранее, однако количество и наличие вообще третьих лиц может быть неизвестно истцу. Поэтому отсутствие копии искового заявления для третьего лица не может являться основанием для возвращения искового заявления или оставления его без движения. Также поясним, что третье лицо может выступать как на стороне истца, так и на стороне ответчика; может заявлять или не заявлять самостоятельное требование относительно предмета спора. Третьим лицом, например, может быть лицо, которое не является непосредственно ответчиком, но является причинителем вреда. Вкратце обрисуем наглядную ситуацию, которая поможет понять, кто является третьим лицом. Водитель, находясь в трудовых отношениях с индивидуальным предпринимателем, сбил пешехода, причинив ему вред здоровью средней тяжести. Потерпевший предъявил иск к индивидуальному предпринимателю, поскольку тот является собственником автомобиля - источника повышенной опасности. В деле индивидуальный предприниматель выступает на стороне ответчика, а в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельного требования относительно предмета спора, выступает водитель. Таким образом, третьим лицом является лицо, каким-то образом имеющее отношение к делу и в определенных ситуациях определенную заинтересованность, но не являющееся стороной в деле;

2) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины. Как правило, это квитанция, выдаваемая банком, где уплачивалась государственная пошлина. Для того чтобы уплатить государственную пошлину, вам потребуются реквизиты банка того судебного органа, куда вы подаете исковое заявление. Их можно узнать в канцелярии суда, а также на Интернет-сайте этого суда (если имеется);

3) доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя истца. Этот документ вам потребуется только в том случае, если вы все-таки решите действовать в судебном состязании через представителя или вместе с ним (о представительстве в гражданском судопроизводстве речь пойдет в п. 3.2 главы 3);

4) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют. Например, к таким документам можно отнести долговую расписку, договор между истцом и ответчиком, различного рода справки и т.д. Закон ничего не говорит о вещественных доказательствах, не являющихся документами. Однако не торопитесь избавляться от них: их необходимо будет представить непосредственно в судебном заседании;

5) текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания. Он необходим в том случае, если вы обращаетесь за защитой нарушенного права в суд вследствие издания неправомерного, незаконного нормативного правового акта. К таковым относятся, например, решения главы муниципального образования, постановления исполнительного органа субъекта РФ (правительства области, администрации края и т.д.). Для удобства в тексте такого акта можно отметить нарушающие ваше право положения или указать на данные положения в исковом заявлении;

6) доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором. Доказательством будет являться, например, почтовое уведомление о получении претензии к ответчику, или документ, подтверждающий отправку претензии ответчику - чаще всего это опись вложения в ценное письмо или отзыв ответчика на претензию. Кстати, совсем не обязательно дожидаться уведомления о получении ответчиком претензии, если срок для отзыва на претензию прошел, - его можно ждать очень долго. Поэтому лучше отправлять претензию ценным письмом с описью вложения, и по истечении установленного законом или договором срока для отзыва на претензию направлять исковое заявление в суд, прилагая как раз опись вложения в ценное письмо;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц. Расчет ведется с основной денежной суммы. Например, денежная сумма в размере 100000 рублей бралась ответчиком в долг под 5% в месяц на срок 4 месяца. Поэтому отдать ответчик должен был $100000 \times 5\% \times 4 = 120000$ рублей. Далее ведется расчет штрафа, неустойки, пени, установленных законом или договором. Расчет ведется по той же схеме в зависимости от срока просрочки. В том случае, если за просрочку платежа или возврата долга законом или договором не установлены штраф, неустойка или пени, то рассчитывают проценты за пользование чужими денежными на основании ст. 395 ГК РФ. Формула для расчета указанных процентов следующая:

$$P = S : N \times M \times U,$$

где

P - сумма процентов, подлежащая уплате;

S - сумма долга;

N - средняя величина для обозначения количества дней в году;

M - количество дней просрочки платежа;

U - учетная ставка Банка России.

Сумма долга S берется без учета неустойки, штрафов или пени. Средняя величина <6> для обозначения количества дней в году N составляет 360. При подсчете количества дней просрочки платежа M следует учитывать правила течения сроков по гражданскому законодательству. В соответствии со ст. 191 ГК РФ срок начинается течь на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Таким образом, если возврат долга намечен на 8 декабря 2007 г., то проценты следует считать с 9 декабря 2007 г. Расчет процентов за пользование чужими денежными средствами может выглядеть следующим образом:

<6> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами".

Расчет процентов за просрочку платежа

Просрочка платежа составила 68 дней. По сообщению Главного управления ЦБ РФ по Волгоградской области от 15.02.2008 учетная ставка Банка России в период с 09.12.2007 по 14.02.2008 составляла 11%.

Расчет процентов за просрочку платежа происходит по формуле:

Сумма долга : средняя величина для обозначения количества дней в году x количество дней просрочки платежа x учетная ставка Банка России.

Таким образом:

$$300000 : 360 \times 68 \times 11\% = 6233,33$$

Итого: сумма процентов за просрочку платежа составляет 6233 (шесть тысяч двести тридцать три) рубля 33 (тридцать три) копейки.

2.3. Последствия подачи искового заявления, или Чего стоит ожидать от судьи

Итак, исковое заявление написано, все необходимые документы к нему приложены, осталось дело за малым - отнести или отправить по почте исковое заявление в суд. А что дальше? Что ждет истца после того, как исковое заявление поступит в суд? Ответом на данные вопросы станет рассмотрение последствий подачи искового заявления в суд. Их закон насчитывает сразу четыре:

- 1) принятие искового заявления;
- 2) отказ в принятии искового заявления;
- 3) возвращение искового заявления;
- 4) оставление искового заявления без движения.

Последние три последствия являются неблагоприятными, поскольку для возбуждения гражданского дела существуют определенные препятствия. В случае отказа в принятии искового заявления существуют неустранимые препятствия для принятия искового заявления к производству суда и рассмотрения его по существу. При возвращении или оставлении искового заявления без движения такие препятствия могут быть устранены, после чего суд обязан принять исковое заявление и рассмотреть его по существу.

Суд вправе отказать в принятии искового заявления в следующих случаях:

- 1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке. Например, спор между юридическими лицами рассматривается в порядке арбитражного судопроизводства;
- 2) заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК РФ или другими федеральными законами не предоставлено такое право;
- 3) в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;
- 4) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

5) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Во всех остальных случаях суд не вправе отказать в принятии искового заявления. Вам предоставлено право обжаловать определение суда об отказе в принятии искового заявления (ч. 3 ст. 134 ГПК РФ).

После того как суд установит, что существуют препятствия к принятию искового заявления, им выносится мотивированное определение, в котором излагаются причины отказа. Это определение должно быть вручено или направлено истцу по почте в течение 5 дней со дня поступления искового заявления в суд вместе с иском и приложенными к нему документами. Главное отличие данного неблагоприятного последствия от других - невозможность повторного обращения заявителя в суд с тождественным иском, т.е. с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

В том случае, если у суда есть устранимые препятствия к принятию искового заявления, он принимает решение о возвращении или оставлении искового заявления без движения. Суд возвращает исковое заявление в случаях, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

2) дело неподсудно данному суду;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

5) в производстве данного, другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

По своей сути возвращение искового заявления во многом схоже с отказом в его принятии. И в том и в другом случае исковое заявление направляется истцу обратно. Однако если исковое заявление возвращено истцу, то у него сохраняется право на повторное обращение истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение. При отказе в принятии искового заявления повторное обращение с тождественным иском исключено.

Если судья принял решение о возвращении искового заявления, то он в течение 5 дней со дня поступления искового заявления в суд выносит об этом мотивированное определение. В данном определении судья указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. После этого данное определение вместе с иском и приложенными к нему документами направляются заявителю по почте или вручаются лично. Какого-либо срока на устранение допущенных истцом нарушений законом не установлено. Поэтому вы можете действовать в рамках срока исковой давности. Напомним, что исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Как правило, этот срок составляет три года с момента, когда нарушено право или истец узнал о том, что его право нарушено. Однако этот срок может быть другим в соответствии с законом. Следует отметить, что на некоторые правоотношения срок исковой давности не распространяется. Это:

а) требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

б) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

в) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

г) требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (статья 304);

д) другие требования в случаях, установленных законом. К таким можно отнести, например, требования, вытекающие из семейных правоотношений (за некоторыми исключениями), требования о признании недействительным неисполненного ненормативного акта и др.

В том случае, если исковое заявление подано в суд без соблюдения требований, установленных в ст. ст. 131 и 132 ГПК РФ <7>, судья выносит определение об оставлении искового заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему

разумный срок для исправления недостатков. Иными словами, судья не производит никаких действий по Вашему исковому заявлению и ждет в течение установленного им срока, когда вы представите недостающий документ или перепишете исковое заявление с соблюдением формы и указанием недостающих в нем реквизитов. В определении судья обязательно указывает, какие недостатки необходимо устранить и в какой срок. Закон использует понятие "разумный срок", не определяя его в конкретных цифрах. Это вызвано тем, что объективно в законе четко прописать максимальный срок для устранения каждого нарушения не представляется возможным. Поэтому разумным сроком будет срок, в течение которого существует объективная возможность устранить недостатки подачи искового заявления. Если, по вашему мнению, срок не подпадает под понятие разумного срока, то у вас есть право обжаловать определение суда об оставлении искового заявления без движения на основании ч. 3 ст. 136 ГПК РФ.

<7> Кстати, в законе есть несогласованность норм о возвращении и оставлении искового заявления без движения. Суть ее состоит в том, что в данных нормах есть основания, которые по смыслу ст. ст. 135 и 136 ГПК могут влечь одновременно как возвращение искового заявления, так и его оставление без движения. Подробнее об этом см.: Резепов И.Ш. Исковое заявление: возвращение и оставление без движения // Вестник Федерального Арбитражного суда Западно-Сибирского округа. 2007. N 3. Май - июнь.

После того как вы устраните все недостатки искового заявления, судья принимает решение о принятии искового заявления к своему производству. При этом заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. Это очень важная гарантия для истца, поскольку срок исковой давности прерывается подачей искового заявления в суд. Было бы несправедливо, если, устранив все недостатки искового заявления, истец не смог бы защитить или восстановить нарушенное или оспариваемое право вследствие истечения срока исковой давности.

В том случае, если заявитель в установленный срок не выполнит указания судьи, перечисленные в определении, заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами (ч. 2 ст. 136 ГПК РФ).

И, наконец, если исковое заявление подано в соответствии с требованиями гражданско-процессуального закона и нет оснований для отказа в принятии искового заявления, его возвращения или оставления без движения, судья принимает решение о принятии искового заявления. Вопрос о его принятии к производству суда судья обязан рассмотреть в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК РФ). Только это судебное установление позволяет рассмотреть гражданское дело по существу и принять соответствующее решение по делу.

2.4. Обеспечить иск - полпути к победе!

Данное утверждение на самом деле имеет место быть. Обеспечение иска очень часто помогает взыскать с ответчика присужденное имущество или денежные средства. Итак, рассмотрим подробнее процесс обеспечения иска.

Обеспечить иск - значит принять меры к устранению препятствий должного исполнения решения. Обязательным условием обеспечения иска является ситуация, когда непринятие мер по обеспечению иска может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Например, ответчик может уничтожить взыскиваемое имущество, спрятать его, или имущество может перейти к другим собственникам, истребовать у которых в дальнейшем не будет возможности, и т.д. Обеспечение иска возможно лишь по заявлению лиц, участвующих в деле, в частности по заявлению истца.

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле. О принятии мер по обеспечению иска судья или суд выносит определение. Кстати, не возбраняется заявление об обеспечении иска прилагать к исковому заявлению. После принятия искового заявления судья рассмотрит вопрос об обеспечительных мерах. Такой ход со стороны истца позволит оперативно решить вопрос, когда непринятие указанных мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. На основании определения суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения суда.

Закон устанавливает перечень мер по обеспечению иска. В соответствии с ч. 1 ст. 140 ГПК РФ мерами по обеспечению иска могут быть:

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;
- 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;
- 6) иные меры по обеспечению иска, которые отвечают целям применения этих мер.

Суд или судья может применить как одну обеспечительную меру, так и несколько сразу. В случае если указания суда по применению обеспечительных мер не исполняются, законом предусмотрена ответственность для виновных. Часть 2 ст. 140 ГПК РФ устанавливает, что при нарушении запрещений, указанных в п. п. 2 и 3 ч. 1 ст. 140 ГПК РФ, виновные лица подвергаются штрафу в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда. Кроме того, истец вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

Законом установлено, что меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию. Это значит, что обеспечительная мера не может быть направлена на арест имущества стоимостью в 1000000 рублей при цене иска в 15000 рублей. О принятых мерах по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

По заявлению участвующих в деле лиц обеспечительные меры могут быть заменены на другие. При этом ответчик вправе, если истцом подан иск о взыскании денежных средств, внести указанную в иске сумму на счет судебного органа взамен избранной меры по обеспечению иска. Например, наложен арест на трактор, который ответчик использует в своей фермерской деятельности. Без него ответчик не сможет вовремя собрать урожай, возделывать земельный участок, тем самым понесет реальные убытки. Поэтому ответчику лучше внести денежную сумму на депозит суда и избежать ненужных расходов.

Законом детально регламентирован порядок отмены мер по обеспечению иска. Инициатива по отмене обеспечительных мер может исходить как от лиц, участвующих в деле, так и от суда. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка (причем даже по уважительным причинам) не является препятствием к рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска. Об отмене мер по обеспечению иска судья или суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

В том случае, если вы не согласны с решением суда относительно обеспечения иска, или вопрос об отмене данных мер был решен в ваше отсутствие и без надлежащего об этом извещения, вам предоставлено право обжаловать это решение. Общий срок обжалования определений и постановлений суда составляет 10 дней. В том случае, если определение суда об обеспечении иска было вынесено без извещения вас об этом, срок подачи жалобы исчисляется со дня, когда вам стало известно это определение. При обжаловании определения суда относительно обеспечения иска в определенных случаях исполнение данного определения может быть приостановлено. Подача частной жалобы на определение суда об отмене обеспечения иска или о замене одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска приостанавливает исполнение определения суда. В остальных случаях, в частности, при подаче частной жалобы на определение суда об обеспечении иска, исполнение этого определения не приостанавливается.

Не исключены случаи отказа суда в иске. В этом случае законом предусмотрено решение вопроса судьбы обеспечительных мер, а также возмещения убытков ответчику применением обеспечительных мер. В случае отказа в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу решения суда. Однако судья или суд одновременно с принятием решения суда или после его принятия может вынести определение суда об отмене мер по обеспечению иска. При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда. Судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

Если вы решили воспользоваться правом на обеспечение иска, то следует прежде всего позаботиться о доказательствах, подтверждающих наличие у ответчика имущества, которое может

способствовать обеспечению иска. Например, можно запросить в органах регистрации сделок с недвижимостью о наличии в собственности у ответчика недвижимого имущества (квартиры, жилого дома, земельного участка). Также, если у ответчика есть транспортное средство, оно обязательно должно состоять на учете в органах ГИБДД. Об этом также указанные органы предоставляют сведения. Все сведения о наличии денежных средств на счете в банке выдаются только по запросу суда, поскольку банк не имеет права нарушить тайну банковского вклада. Любую информацию также можно добыть, используя судебные запросы. О получении такой информации можно ходатайствовать в суд. Ходатайство лучше представить в виде обеспечения доказательств по делу.

В соответствии со ст. 64 ГПК РФ лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств. Например, в ходатайстве можно указать, что ответчик не возвращает сумму долга, ссылаясь на то, что у него нет денег и имущества, однако существует достоверная информация о наличии на личном счете ответчика определенной суммы денег (или имеется какое-либо имущество). Помните, в обеспечении иска вам помогут любые сведения о наличии имущества или денежных средств у ответчика: дома, квартиры, автомобиля, дачи, земельного участка, доли в общем имуществе, пая в строительном кооперативе, доли в бизнесе, акций предприятия и т.д. Примите к сведению любую информацию. И теперь во всеоружии с доказательствами и обеспеченным иском пора вступить в настоящий судебный бой!

Глава 3. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

3.1. Ваше процессуальное положение, истец...

Успех в судебном состязании во многом зависит от того, насколько истец знает свои права и обязанности в гражданском судопроизводстве. Для того чтобы осуществлять в полном объеме процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю, необходимо достижение истцом совершеннолетия (за исключением случаев, когда несовершеннолетний является полностью дееспособным, а также предусмотренных законом случаев). Права и свободы несовершеннолетних защищают их законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители).

Для истца существуют общие и специальные права и обязанности. Общие права устанавливаются не только для истца, но и для других лиц, участвующих в деле (ответчика, третьих лиц и др.). Данная категория прав установлена ст. 35 ГПК РФ. Истец вправе:

1) знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии. Знакомиться истец имеет право абсолютно со всеми материалами дела, а не только с теми, которые имеют отношение только к истцу. Иногда бывает сложно использовать право на снятие копий с материалов дела. Как правило, в судебных органах существует проблема ограниченности ресурсов. Не везде есть копировальная техника, а там, где есть, не всегда есть возможность скопировать документы (по разным причинам, например, в случаях, когда нет расходного материала). Причем не многие судьи соглашаются выдать материалы дела для копирования вне здания судебного органа, поскольку существует вероятность уничтожения доказательств, находящихся в деле. Здесь можно посоветовать воспользоваться своей (или заимствованной у друзей и знакомых, взятой напрокат) копировальной техникой, компактных размеров и удобной для перемещения. Если такой возможности нет, то в любом случае у вас есть право сделать выписки из материалов дела;

2) заявлять отводы. Отвод - это отстранение по указанным в законе причинам какого-либо участника гражданского судопроизводства от участия в указанном судопроизводстве. Например, в соответствии со ст. 16 ГПК РФ мировой судья, а также судья не может рассматривать дело и подлежит отводу, если он:

а) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;

б) является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;

в) лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

По указанным выше основаниям может быть заявлен отвод также прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика. Эксперт или специалист, кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела, если он находился либо находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей;

3) представлять доказательства и участвовать в их исследовании. Доказательства - это 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. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. В соответствии со ст. 57 ГПК РФ доказательства могут представлять как стороны (истец и ответчик), так и другие лица, участвующие в деле. Причем суд имеет право предложить им представить дополнительные доказательства. Все доказательства могут исследоваться как в зале судебного заседания, так и вне его. Вне зала судебного заседания осматриваются и исследуются те доказательства, которые не могут быть исследованы непосредственно в суде, например, если вещественные доказательства слишком громоздки, их перевозка требует значительных затрат и т.д. Поэтому суд может произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по месту их хранения или месту их нахождения (ст. 58 ГПК РФ). Также исследуются вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче (ст. 75 ГПК). По результатам осмотра и исследования доказательств вне зала судебного заседания обязательно составляется протокол. Все, что зафиксировано в протоколе, является основой для принятия в дальнейшем решения судом. Поэтому ваша задача как истца - проконтролировать правильность отражения в протоколе хода исследования доказательств и фиксации именно тех сведений, которые помогут принять суду правильное решение, то есть в Вашу пользу;

4) задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам. Реализация этого права позволяет избежать двоякого толкования судом сообщенных указанными лицами сведений. Более того, задав вопрос, вы можете способствовать опровержению доказательств ответчика. Например, свидетель сообщает, что он видел какое-либо событие, на котором ответчик строит опровержение ваших доказательств. Но после ответов на ваши вопросы выясняется, что ответчик страдает близорукостью и в принципе не мог видеть указанное действие с дальнего расстояния. Вопросы также помогают избежать или устранить ошибку специалиста, эксперта;

5) заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств. Ходатайства могут быть заявлены как в устной, так и в письменной форме. В том случае, если вы заявляете ходатайство в устной форме, оно обязательно должно быть зафиксировано в протоколе судебного заседания. Письменные ходатайства приобщаются к материалам дела. Ходатайствовать можно обо всем в рамках гражданского судопроизводства: об отложении разбирательства дела, о рассмотрении дела в отсутствие истца, об обеспечении доказательств, об исключении доказательств и т.д. Очень важной гарантией прав участников гражданского судопроизводства является право на истребование доказательств. Оно заключается в том, что в случае, если истец не в состоянии самостоятельно представить доказательства, а также существуют определенные препятствия к их представлению, суд вправе содействовать в их истребовании. Для этого необходимо заявить ходатайство об истребовании доказательств. В ходатайстве об истребовании доказательства должно быть обозначено доказательство, а также указано, какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место нахождения доказательства. Суд выдает истцу запрос для получения доказательства или запрашивает доказательство непосредственно. В запросе, кроме указания на конкретное доказательство, суд указывает срок, в течение которого данное доказательство должно быть представлено в суд. Лицо, у которого находится истребуемое судом доказательство, обязано направить его в суд или передать на руки лицу, имеющему соответствующий запрос, для представления в суд. Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение пяти дней со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения суда, а также в случае невыполнения требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф - на должностных лиц в размере до 10 МРОТ, на граждан - до 5 МРОТ <8>. Независимо от того, наложен ли штраф на соответствующих лиц или нет, должностные лица и граждане, владеющие истребуемым доказательством, не освобождаются от обязанности представления его суду;

<8> Для штрафов МРОТ равен 100 рублям - ФЗ от 19.06.2000 N 82-ФЗ.

6) давать объяснения суду в устной и письменной форме. Как и в случае с ходатайствами, объяснения по существу дела, совершенные в устной форме, заносятся в протокол судебного заседания, а совершенные в письменной форме - приобщаются к материалам дела. В соответствии с ГПК РФ объяснения истца также являются доказательствами по делу. Поэтому они проверяются и оцениваются судом наряду с другими доказательствами. В том случае, если

ответчик удерживает находящиеся у него доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы вашими объяснениями. Следует отметить, что признание ответчиком обстоятельств, на которых вы основываете свои требования или возражения, освобождает вас от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств (ст. 68 ГПК РФ);

7) приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Это право реализует один из принципов гражданского судопроизводства - состязательность сторон. Вы вправе возражать относительно доводов ответчика до тех пор, пока это будет возможно. Следует сказать, что доводы должны основываться на нормах права, а также на логичности и разумности высказываний, иметь под собой доказательственное значение. В противном случае ваши доводы будут неубедительны для суда, что может сказаться на решении суда. Также рекомендуем избегать эмоциональных высказываний и тем более оскорблений в адрес ответчика. Такие "доводы" не только бесполезны в качестве доказательств, но и могут серьезно повлиять на исход дела, а также способствовать привлечению к ответственности. Также стоит заметить, что Вы имеете право возражать против доводов любого лица, участвующего в деле. Однако, прежде чем возразить, как говорили древние, *audiatur et altera pars* - следует выслушать другую сторону;

8) обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Здесь необходимо сказать, что понятие "судебные постановления" выступает общим понятием для всех актов, которые издаются судом в процессе гражданского судопроизводства. В соответствии с ч. 1 ст. 13 ГПК РФ судебные постановления принимаются судом в форме судебных приказов, решений суда, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции. Если вы не согласны с принятым решением суда, вы имеете право его обжаловать в вышестоящий судебный орган. Например, решение мирового судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке в соответствующий районный суд, а решение районного суда - в кассационном порядке в соответствующий вышестоящий суд (подробнее об этом см. главу 5 настоящего пособия).

Специальными правами истца являются те права, которые присущи только этому участнику гражданского судопроизводства. Статьей 39 ГПК РФ предусмотрено, что истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска, а также заключить мировое соглашение. Остановимся немного подробнее на указанных правомочиях истца.

Изменение основания или предмета иска <9>

<9> Об основании и предмете иска см. п. 2.1 главы 2 настоящего пособия.

Следует знать, что вы можете изменить или основание, или предмет иска. Одновременно изменение указанных элементов иска невозможно, поскольку это влечет за собой возникновение нового иска. Следовательно, такой иск должен быть подан вновь в том порядке, который установлен законом, и должен пройти все этапы, которые уже пройдены прежним иском. Изменение основания или предмета иска лучше осуществить в письменном виде в форме ходатайства, где подробно прописать, на чем основывается истец при изменении указанных элементов иска.

Увеличение или уменьшение размера исковых требований

По сути, это изменение цены иска в сторону увеличения или уменьшения. Увеличить размер исковых требований можно, например, после того, как истец узнал, что ему причинен больший вред, нежели он требует возместить в исковом заявлении. Уменьшение возможно, например, когда истцу компенсирована часть суммы, требуемой от ответчика в иске, или когда истец "перестарался" с ценой иска и указал гораздо больше, чем есть на самом деле. Увеличение или уменьшение размера исковых требований можно осуществить в устной форме в зале судебного заседания, но если необходимо - с предоставлением расчета исковых требований, процентов и пр.

При изменении основания или предмета иска, а также при увеличении или уменьшении размера исковых требований течение срока рассмотрения дела <10> начинается со дня совершения соответствующего процессуального действия (ч. 3 ст. 39 ГПК РФ).

<10> Срок рассмотрения гражданского дела - 2 месяца, у мирового судьи - 1 месяц, а дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения месяца (ст. 154 ГПК РФ).

Отказ от иска

Данное право может быть реализовано в виде полного или частичного отказа от исковых требований. При полном отказе от иска судебный процесс прекращается, судья выносит об этом определение. При частичном отказе от иска судебное разбирательство продолжается в отношении тех требований, от которых истец не отказался. Прежде чем принять решение об отказе от иска, необходимо все хорошо обдумать. Ведь последствием отказа от иска является невозможность в дальнейшем обратиться с тождественными исковыми требованиями. Еще одним минусом такого решения является тот факт, что понесенные истцом судебные расходы ответчиком не возмещаются, а вдобавок истец должен возместить ответчику издержки, понесенные им в связи с ведением дела (ст. 101 ГПК РФ). Исключением является случай отказа истца от иска вследствие добровольного удовлетворения исковых требований ответчиком после предъявления иска. В данном случае вам необходимо будет выступить с ходатайством о взыскании с ответчика всех понесенных по делу судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителя. Без указанной просьбы судебные расходы не будут взысканы.

Отказ от иска возможен как в устной, так и в письменной форме. Заявление истца об отказе от иска, совершенное в устной форме, заносится в протокол судебного заседания и подписывается истцом. В случае если отказ от иска выражен в адресованном суду заявлении в письменной форме, это заявление приобщается к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Заключение мирового соглашения

Данное право истца неразрывно связано с правом на заключение мирового соглашения ответчика. В том случае, если стороны решат окончить дело миром, они составляют мировое соглашение. Окончить дело можно на любой стадии гражданского судопроизводства, в том числе на стадиях пересмотра судебных решений и исполнения судебных решений. Если вы не собираетесь прекращать дело мировым соглашением, то приготовьтесь к тому, что судья на протяжении всего судебного разбирательства будет интересоваться, готовы ли вы его заключить. Это одна из обязанностей судьи, поэтому вы будете постоянно помнить о таком правомочии, как мировое соглашение. Чтобы дело прекратилось по данному основанию, мировое соглашение должно быть утверждено судом.

Хотя в законе не прописано, что должно быть в данном соглашении, его суть диктует такое правило: в мировом соглашении обе стороны должны идти на определенные уступки. Поэтому вам необходимо будет от чего-нибудь отказаться. Например, от компенсации судебных расходов, их части, или уменьшить сумму, которую вы требуете от ответчика. Определенной уступкой также может служить предоставление ответчику рассрочки в уплате денежной суммы. Правовые последствия заключения мирового соглашения такие же, как и при отказе от иска. В мировом соглашении все условия должны быть прописаны очень четко и наиболее детально, а также в нем необходимо распределить судебные расходы.

Суд может не принять отказ истца от иска и не утвердить мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

Статья 41 ГПК РФ наделяет истца правом ходатайствовать перед судом о замене ненадлежащего ответчика надлежащим. Например, иск предъявлен к одному лицу, а после выяснения определенных обстоятельств оказывается, что отвечать должен другой человек. В этом случае истец может воспользоваться указанным правом, что наверняка позволит решить дело в пользу истца.

Главной обязанностью истца является обязанность самостоятельно доказывать те обстоятельства, на которые он ссылается как на основания своих требований. Это так называемое бремя доказывания. Данная обязанность соответствует принципу состязательности сторон. Если вы обратились в суд, то потрудитесь представить доказательства того, что вы правы. От того, насколько вы будете убедительны с представленными доказательствами, будет зависеть окончательное решение суда по данному делу. Поэтому истцу необходимо быть очень активным в добывании и представлении доказательств.

Не стоит забывать о такой обязанности, как явка в суд. Рассмотрение дела может произойти без вашего участия, и вы не сможете каким-то образом повлиять на его ход. Чтобы этого избежать, вам необходимо либо явиться в суд, либо способствовать отложению рассмотрения дела. Добиться последнего несложно. Например, в суд можно сообщить о невозможности явиться в назначенный час и представить доказательство об уважительности пропуска судебного заседания. Или же по ходатайству истца суд может отложить рассмотрение дела в связи с неявкой его представителя по уважительной причине. Следует также помнить, что в случае вашей неявки в судебное заседание при отсутствии сведений об извещении вас о судебном заседании разбирательство дела откладывается.

В соответствии со ст. 35 ГПК РФ истец должен добросовестно пользоваться всеми принадлежащими ему процессуальными правами. Например, вы не должны искусственно затягивать судебный процесс тем, что ходатайствуете об отложении рассмотрения дела, превращая его в тяжбу.

Истец, как и все остальные участники гражданского судопроизводства, должен давать объяснения стоя. Исключением является, например, невозможность в силу физического недостатка объясняться стоя. Во всяком случае решение об отступлении от данного правила принимает председательствующий.

И, наконец, вы как истец обязаны соблюдать действующее законодательство РФ, порядок в зале судебного заседания, использовать только законные способы получения и представления доказательств, быть пунктуальным, а также вежливым, тактичным и порядочным в общении с противоположной стороной и судом! Это моральная обязанность каждого человека.

3.2. Можно ли доверять представителю?

На этот вопрос нельзя ответить однозначно. Здесь необходимо уточнить, о какой стороне доверия идет речь. Если о процессуальном, то ответ положительный - закон разрешает вести дела в суде через представителя. Правда, для представителей есть ограничения: представителями не могут быть недееспособные, ограниченно дееспособные (в том числе и несовершеннолетние, которые не признаны полностью дееспособными), а также судьи, следователи и прокуроры (за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей).

Если речь идет о человеческом доверии, то истец сам должен решить для себя - стоит доверять представителю ведение вашего дела и соответственно посвящать его во все тайные и сокровенные вопросы вашей жизни или не стоит и лучше самостоятельно бороться за справедливость.

Итак, если вы все-таки решили доверить ведение дела *charge d'affaires* <11>, то вам необходимо знать некоторые законодательные правила.

<11> В переводе с французского - поверенный в делах.

В первую очередь, вы должны знать, что вы вправе вести свои дела лично или через представителя. Причем личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Для того чтобы выбрать представителя, следует знать, что им может быть дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела и не являющееся судьей, следователем, прокурором (за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей).

В науке гражданского процессуального права выделяют законное и договорное представительство. Законными представителями являются родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом. Для подтверждения их полномочий в качестве законных представителей необходимо представить документ, подтверждающий их статус и полномочия. Например, родители представляют паспорт и свидетельство о рождении сына или дочери, т.е. документы, подтверждающие их родство; усыновители могут представить, кроме обозначенных выше, решение суда об усыновлении (удочерении); опекуны и попечители представляют документы, содержащие решение органов опеки и попечительства о назначении их опекунами или попечителями.

Договорные представители должны иметь доверенность от истца, оформленную надлежащим образом. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ). Доверенность обязательно должна быть удостоверена соответствующим лицом или органом. Самый распространенный способ удостоверения доверенности - нотариальный. Такую доверенность принимают абсолютно все судьи безоговорочно. Однако это недешевый способ. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены также:

- а) организацией, в которой работает или учится доверитель;
- б) жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя;
- в) администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении;
- г) командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей;
- д) начальником соответствующего места лишения свободы, если доверенность выдается лицом, находящимся в местах лишения свободы.

Удостоверение доверенности в указанных случаях происходит бесплатно, поскольку это не основная их деятельность, как у нотариусов, и соответствующие органы и должностные лица в этих случаях не оказывают услугу. В данных случаях судьи, как правило, требуют представления также дополнительных документов, подтверждающих ваше право на удостоверение доверенности не у нотариуса. Например, к доверенности, заверенной работодателем, прикладывают заверенную им же копию трудовой книжки, заверенной учебным заведением - справку с мест учебы и т.д.

Закон разрешает заявить о представителе непосредственно в судебном заседании, причем как в устной, так и в письменной форме. Заявление в устной форме заносится в протокол судебного заседания, в письменной - прикладывается к материалам дела. В этом случае судьи требуют заявлять о представителе на каждом судебном заседании, хотя закон этого не требует. Устная форма заявления о представителе весьма удобна тем, что вам не приходится составлять отдельный документ и удостоверять у нотариуса или в другом месте. Однако в этом случае вам придется "проговорить" доверенность, т.е. сообщить суду все необходимые составляющие доверенности: ваши данные как доверителя, данные поверенного, полномочия, которыми вы наделяете поверенного, и т.д.

Доверенность должна содержать:

1) дату составления - прописью число, месяц и год составления. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна, а значит, не имеет юридической силы;

2) сведения о доверителе и поверенном - фамилия, имя и отчество доверителя и поверенного без сокращения, полные паспортные данные (серия, номер, дата выдачи, кем выдан, адрес регистрации по месту жительства);

3) полномочия поверенного. Представитель наделяется всеми правами истца, вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия, но полномочия, указанные в ст. 54 ГПК РФ, должны быть специально оговорены в доверенности. Это следующие полномочия: право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег;

4) срок доверенности. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения;

5) подпись лица, выдавшего доверенность.

Не стоит забывать, что у некоторых категорий граждан есть право на оказание им правовой помощи бесплатно. В соответствии с п. 1 ст. 26 Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" юридическая помощь гражданам Российской Федерации, среднедушевой доход семей которых ниже величины прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающим гражданам Российской Федерации, доходы которых ниже указанной величины, оказывается бесплатно в следующих случаях:

1) истцам - по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

2) ветеранам Великой Отечественной войны - по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;

3) гражданам Российской Федерации - при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;

4) гражданам Российской Федерации, пострадавшим от политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Следует отметить, что среднедушевой доход семьи (одиноко проживающего гражданина) - это совокупная сумма доходов каждого члена семьи (одиноко проживающего гражданина), деленная на число всех членов семьи. Величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации и в субъектах Российской Федерации определяется ежеквартально на основании потребительской корзины и данных федерального органа исполнительной власти по статистике об уровне потребительских цен на продукты питания, непродовольственные товары и услуги и расходов по обязательным платежам и сборам. Величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации устанавливается Правительством Российской Федерации, в субъектах Российской Федерации - в порядке, установленном законами субъектов Российской Федерации. Постановлением Правительства РФ от 5 февраля 2008 г. N 47 установлена величина прожиточного минимума в

целом по Российской Федерации за III квартал 2007 г. в расчете на душу населения - 3879 рублей, для трудоспособного населения - 4197 рублей, пенсионеров - 3085 рублей, детей - 3704 рубля.

Если вы решили действовать в суде совместно с представителем, то советуем вам воспользоваться услугами профессионального представителя: юриста, адвоката или того, кто прочитал эту книгу. Наконец, вооружившись знаниями и прихватив с собой представителя, перейдем к подготовке к судебному разбирательству.

3.3. Подготовка к судебному разбирательству. О чем следует помнить

Кроме подготовки истца к судебному разбирательству, заключающейся в моральной подготовке к предстоящему сражению, интеллектуальной подготовке - штудировании законодательства и практической литературы, а также сборе доказательств для представления непосредственно в суд, существует еще процессуальная подготовка к судебному разбирательству. Данная стадия гражданского судопроизводства призвана обеспечить дальнейший ход судебного разбирательства. Она выступает фундаментом для всего судебного процесса, от качества которого зависит исход дела.

После принятия заявления судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству. В определении судья указывает действия, которые следует совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. Например, истцу судья, как правило, предлагает представить подлинники документов, являющихся доказательствами по делу.

Если ответчиком выступает юридическое лицо, то судья требует представления в суд выписки из Единого государственного реестра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Такой документ выдает налоговая инспекция по месту нахождения юридического лица в течение 5 рабочих дней, а в случае оплаты срочного изготовления выписки - в течение 1 рабочего дня, т.е. в день обращения заявителя.

Подготовка к судебному разбирательству является обязательной по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;
- примирение сторон.

При подготовке дела к судебному разбирательству вам необходимо передать ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска. На данной стадии вы также можете заявить перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые вы не можете получить самостоятельно без помощи суда. Ответчик, в свою очередь, может попросить вас уточнить ваши исковые требования и фактические основания этих требований. Здесь вы также можете получить от ответчика возражения в письменной форме относительно исковых требований, а также доказательства, обосновывающие возражения относительно иска.

Достаточно обширными полномочиями наделен суд при подготовке дела к судебному разбирательству. На данной стадии судья:

1) разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности (о ваших правах мы говорили выше);

2) опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок. Здесь вы реализуете свое право давать объяснение;

3) опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены. Вы можете присутствовать при опросе ответчика. Здесь могут открыться для вас новые обстоятельства, которые позволят в дальнейшем получить новые доказательства, которые опровергнут сказанное ответчиком. Древние говорили: *verba volant, scripta manent* - слова улетают, написанное остается. Поэтому рекомендуем вам все результаты опроса записывать, и по возможности дословно. В крайнем случае, вы можете ознакомиться с протоколом судебного заседания, который всегда ведется в судебном заседании. Кстати, вести свои записи необходимо также для того, чтобы потом в случае необходимости сделать замечания к протоколу судебного

заседания. Неверное отражение в данном протоколе хода судебного заседания может повлиять на исход дела, в том числе не в вашу пользу;

4) разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, ответчиков и третьих лиц без самостоятельных требований относительно предмета спора, а также разрешает вопросы о замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении исковых требований. В том случае, когда истцом заявляются несколько требований в одном иске, когда существует множественность на стороне истца и (или) ответчика, у суда могут возникнуть трудности при разрешении гражданского дела. В целях объективного, полного, правильного и своевременного рассмотрения дела судья может принять решение о целесообразности выделения его в отдельное производство. Это значит, что каждое требование будет рассматриваться отдельно от остальных заявленных истцом в исковом заявлении требований. В тех же целях судья может принять решение о соединении нескольких однородных дел. Здесь судья учитывает мнение сторон, однако независимо от их мнения он принимает решение самостоятельно;

5) принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий. Здесь стоит отметить, что третейский суд - это орган, который не входит в судебную систему РФ. Он образуется для разрешения конкретного дела, а также может быть образован постоянно действующий третейский суд. Стороны сами избирают (назначают) третейского судью. Главное требование - третейский судья должен быть способным обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованным в исходе дела, независимым от сторон и согласный на исполнение обязанностей третейского судьи. При рассмотрении спора третейским судьей единолично обязательно наличие у этого судьи высшего юридического образования. Прежде чем передать дело на рассмотрение третейскому суду, необходимо заключить третейское соглашение, в котором и истец, и ответчик берут на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда. Это является гарантией того, что рассмотренный спор в вашу пользу воплотится в результат (присужденная решением третейского суда сумма будет выплачена ответчиком). Преимущество третейского разбирательства в том, что данный вид альтернативного способа разрешения спора значительно сокращает время его рассмотрения. Последствием рассмотрения и разрешения дела в третейском суде является невозможность обращения в суд общей юрисдикции после вынесения решения третейским судом (за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда);

6) извещает о времени и месте разбирательства дела заинтересованных в его исходе граждан или организации. Извещение или вызов в суд происходит заказным письмом с уведомлением о вручении, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату;

7) разрешает вопрос о вызове свидетелей. Судья анализирует полученные от сторон сведения, на основании которых принимает решение о вызове соответствующих свидетелей для их допроса. Судья также рассматривает ходатайства о вызове свидетелей. В таком ходатайстве должны быть указаны обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, которые может подтвердить свидетель, а также его имя, отчество, фамилия и место жительства;

8) назначает экспертизу и эксперта для ее проведения, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика. Данные действия судья производит в случае, когда рассмотрение дела невозможно без участия специалиста (необходимы специальные познания для правильного исследования представленных доказательств), переводчика (например, один из участников гражданского судопроизводства не владеет языком, на котором ведется судопроизводство), без проведения экспертного исследования вещественных доказательств;

9) по ходатайству сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей истребует от организаций или граждан доказательства, которые стороны или их представители не могут получить самостоятельно. Здесь реализуется право на истребование доказательств, о котором мы поведали выше (см. п. 3.1 настоящего пособия);

10) в случаях, не терпящих отлагательства, проводит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных и вещественных доказательств. К таким можно отнести случаи, когда проводится осмотр скоропортящегося продукта, промедление в исследовании которого может привести к гибели вещественного доказательства;

11) направляет судебные поручения. Судебным поручением является поручение суда, которое адресуется суду, находящемуся в другом городе, районе. Цель такого поручения - необходимость получения доказательств, находящихся в другом городе или районе. Например, судья Красноармейского районного суда г. Волгограда поручает произвести осмотр вещественного доказательства, находящегося в г. Фролово Волгоградской области, суду этого города. Определение о судебном поручении содержит в себе краткое изложение содержания

рассматриваемого дела, в нем указываются сведения о сторонах, месте их проживания или месте их нахождения; обстоятельства, подлежащие выяснению; доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в течение месяца со дня его получения. Протоколы и все собранные при выполнении поручения доказательства немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело;

12) принимает меры по обеспечению иска (об обеспечении иска мы уже рассказали в п. 2.4 настоящего пособия);

13) в случаях, предусмотренных ст. 152 ГПК, разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте. Цель предварительного судебного заседания - процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности. Несмотря на то что предварительное судебное заседание проводится судьей единолично, стороны должны быть извещены о времени и месте предварительного судебного заседания. Причем в предварительном судебном заседании вы как истец вправе представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. Следует отметить, что на данной стадии может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд. Запомните, если ответчик не возражает относительно пропуска срока исковой давности, то суд обязан рассмотреть гражданское дело по существу. При установлении факта пропуска без уважительных причин срока исковой давности или срока обращения в суд судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу;

14) совершает иные необходимые процессуальные действия. Здесь судья может на основании ст. 120 ГПК РФ объявить ответчика, местонахождение которого неизвестно, в розыск. Также среди иных процессуальных действий можно назвать рассмотрение вопроса о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины. Основанием предоставления отсрочки или рассрочки может служить имущественное положение истца, которое не позволяет произвести оплату до предъявления искового заявления в полном размере, или угроза его банкротства. Для того чтобы получить отсрочку или рассрочку, необходимо заявить ходатайство, по результатам которого судья принимает решение о предоставлении или непредоставлении отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины.

На стадии подготовки дела к судебному заседанию судья направляет или вручает ответчику копии заявления и приложенных к нему документов, обосновывающих требование истца, и предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование своих возражений. Судья разъясняет также, что непредставление ответчиком доказательств и возражений в установленный судьей срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

На данной стадии возможно привлечение лица, систематически противодействующего своевременной подготовке дела к судебному разбирательству, к ответственности. Судья вправе взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени по правилам, установленным ст. 99 ГПК РФ. Размер компенсации определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств.

И наконец, когда судья признает дело подготовленным, он выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, вызывает других участников процесса (ст. 153 ГПК РФ). Вы получите повестку в суд, где будет указано время и место проведения судебного заседания - это будет означать, что гражданское дело подготовлено, и, как говорится, судебный бой начался!

3.4. Встать, суд идет!

Порядок и последовательность судебного заседания

Судебное разбирательство - это основная стадия гражданского судопроизводства. Именно в этой стадии решается вопрос по существу, суд выносит решение об удовлетворении или неудовлетворении исковых требований. Чтобы суду принять правильное решение, судебное разбирательство должно проходить по определенному сценарию. Этот сценарий определен законом, его нарушение может превратить суд в балаган, не допустить который призвана ответственность за нарушения порядка судебного заседания. Любое судебное заседание носит ритуальную форму. Это обеспечивает незыблемость судебной власти, проявление к ней и к

судьям уважения каждого, кто присутствует в зале судебного заседания. Итак, рассмотрим все по порядку.

В назначенный час в зале судебного заседания собираются все участники судебного разбирательства, а также иные лица (в зале судебного заседания могут присутствовать не только участники судебного разбирательства, но и все желающие, за исключением случаев, когда рассмотрение дела происходит в закрытом судебном заседании). Секретарь судебного заседания объявляет: "Встать, суд идет!" Соответственно, при входе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают.

После того как все уселись на свои места, председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению. Здесь оговоримся, что при единоличном рассмотрении гражданского дела обязанности председательствующего исполняет как раз этот судья, при коллегиальном рассмотрении дела в районном суде председательствует судья или председатель этого суда, в заседаниях других судов - судья, председатель или заместитель председателя соответствующего суда. В любом случае при коллегиальном рассмотрении дела председательствующий объявит состав коллегии судей, тем самым станет ясно, кто из судей исполняет обязанности председательствующего.

Затем секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по гражданскому делу лиц явился, извещены ли неявившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия. Председательствующий устанавливает личности явившихся участников процесса, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей. В связи с этим не забудьте взять с собой в суд необходимые документы (паспорт, доверенность представителя и пр.).

В целях объективного рассмотрения и разрешения гражданского дела явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания. Председательствующий принимает меры для того, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными свидетелями (ст. 163 ГПК РФ). Это необходимо для того, чтобы допрошенные свидетели не смогли повлиять на показания недопрошенных, что является важной гарантией объективности и достоверности свидетельских показаний в качестве доказательств.

После того как все свидетели удалены из зала судебного заседания, председательствующий объявляет состав суда. Это необходимо для того, чтобы соблюсти принцип неизменности состава суда - судебное разбирательство от начала и до конца должно осуществляться в одном составе. В случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала. Это позволяет избежать неправильных судебных решений.

После объявления состава суда председательствующий сообщает, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы (см. п. 3.1 настоящего пособия). Следует оговориться, что участие прокурора возможно в тех случаях, когда он обращается в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, а также в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК РФ).

Далее судья разъясняет процессуальные права и обязанности лицам, участвующим в деле, в том числе разъясняет истцу его право изменить иск, отказаться от него, увеличить или уменьшить размер исковых требований и заключить мировое соглашение. После этого судья разрешает ходатайства лиц, участвующих в деле, касающиеся вопросов, связанных с разбирательством дела.

В соответствии со ст. 172 ГПК РФ рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей (по поручению председательствующего). Закон не определяет круг вопросов, которые должны быть освещены в докладе. Однако исходя из сущности доклада судья излагает в нем, какие требования заявлены истцом, какие возражения высказаны ответчиком, таким образом определяя пределы рассмотрения гражданского дела. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения. После вопроса судьи вам следует сказать: "Исковые требования поддерживаю полностью". В том случае, если вы отказываетесь от иска в части, то следует сказать, что требования поддерживаете частично и пояснить суду, каковы причины такого решения. При отказе истца от иска суд выносит определение, а в случае признания ответчиком иска - решение, которым удовлетворяются требования истца.

После того как судья услышал, что истец поддерживает свои исковые требования, ответчик против них возражает и обе стороны не согласны заключить мировое соглашение, судебное заседание продолжается объяснениями сторон и третьих лиц. Сначала суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем ответчика и участвующего

на его стороне третьего лица, а уж после этого других лиц, участвующих в деле. В случае если в деле участвуют прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, то они дают объяснения первыми. Судья может задавать вопросы по ходу объяснения того или иного участника судебного разбирательства. После того как участвующее в деле лицо закончило с объяснениями, у суда нет к нему вопросов, судья спрашивает, нет ли у кого из участвующих в деле лиц вопросов к дающему объяснения. После чего вы можете реализовать свое право задавать вопросы. Кстати сказать, реализовать данное право вы, к сожалению, не сможете в том случае, если объяснения даны лицом, участвующим в деле, в письменной форме и оно не явилось в суд. С данными объяснениями знакомит присутствующих председательствующий, оглашая их в судебном заседании (ч. 2 ст. 174 ГПК РФ).

Заслушав все объяснения участвующих в деле лиц, судья определяет дальнейший порядок и последовательность исследования доказательств. Здесь вы можете предложить суду свою последовательность. Однако суд вправе лишь учесть ваше мнение, решение о последовательности принимается им самостоятельно. Но, как правило, судья идет навстречу и принимает предложенную систему в исследовании доказательств. Необходимо только убедительно обосновать, почему вы хотите, чтобы суд избрал именно такую последовательность. Например, очень важный свидетель находится в командировке, но в скором времени возвращается. Поэтому здесь можно предложить суду исследовать сперва вещественные доказательства, а затем по приезду свидетеля вызвать его в суд и допросить об обстоятельствах рассматриваемого дела.

Как правило, судебное разбирательство продолжается допросом свидетелей. Следует знать, что каждый свидетель допрашивается отдельно, т.е. каждый из них приглашается по очереди в зал судебного заседания, после допроса свидетель остается в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

Перед допросом председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет ему права и обязанности свидетеля. Далее свидетель предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний, поскольку на свидетеле лежит обязанность не только давать показания, но давать правдивые показания. Уголовная ответственность за дачу заведомо ложных показаний предусмотрена ст. 307 Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ). Такое преступление наказывается штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо арестом на срок до трех месяцев.

Отказ от дачи свидетелем показаний влечет уголовную ответственность <12> по ст. 308 УК РФ, согласно которой данное преступление наказывается штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до трех месяцев. Для наступления уголовной ответственности необходимо документальное подтверждение того, что свидетелю разъяснены его обязанности и ответственность. Поэтому в зале судебного заседания у свидетеля берется об этом подписка, которая приобщается к материалам дела.

<12> Лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников.

Не предупреждается об уголовной ответственности свидетель, не достигший возраста шестнадцати лет, поскольку уголовная ответственность за преступления, предусмотренные ст. ст. 307 и 308 УК РФ, наступает по достижении шестнадцатилетнего возраста. Однако судья разъясняет ему обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу, но подписка у него не берется.

После совершения указанных выше процессуальных действий председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, и предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела. Свидетель излагает все, что ему известно, в свободном рассказе. Никто, кроме судьи, не вправе его останавливать, перебивать, высказывать свое мнение по ходу изложения им своего рассказа. Вы можете задать вопросы после того, как он выскажется, у суда не будет к нему вопросов, а также не будет вопросов у лица, который идет впереди вас по очереди.

Поясним, что законом предусмотрена очередность вопросов: первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, представитель этого лица, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Если свидетель вызван по инициативе ответчика, то сначала задает вопросы ответчик, его представитель, потом вы как истец, а затем все остальные. Напомним, что судья вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса, даже

после того, как ему задали вопросы все участники гражданского судопроизводства. При 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.

Стоит отметить, что законом предусмотрены исключительные случаи, когда свидетель может давать показания, как говорится, "по бумажке" (ст. 178 ГПК РФ). Это случаи, когда показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти материалы предъявляются суду, лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу на основании определения суда. Во всех остальных случаях при даче показаний свидетелю не разрешается пользоваться письменными материалами. Это позволяет исключить фальсификации показаний свидетеля, когда ему надиктовывают под запись показания, необходимые для успешного исхода дела.

Законом предусмотрены особенности допроса свидетелей, не достигших возраста четырнадцати лет. Допрос свидетеля в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет производятся с участием педагогического работника (как правило, того учебного заведения, где учится свидетель), который вызывается в суд. В случае необходимости вызываются также родители, усыновители, опекун или попечитель несовершеннолетнего свидетеля. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний.

В исключительных случаях, если это необходимо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или может быть удален кто-либо из граждан, присутствующих в зале судебного заседания. В противном случае дача свидетельских показаний психологически может быть осложнена присутствием данного лица. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал судебного заседания должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и должна быть предоставлена возможность задать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший возраста шестнадцати лет, по окончании его допроса удаляется из зала судебного заседания, за исключением случая, если суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале судебного заседания.

В тех случаях, когда свидетельские показания получены в результате исполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, допроса свидетеля в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда, допроса явившихся свидетелей при отложении разбирательства дела (если в судебном заседании присутствовали стороны), то показания оглашаются в зале судебного заседания. После их оглашения лица, участвующие в деле, вправе дать по ним пояснения.

После допроса всех свидетелей производится исследование других доказательств по делу. Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в результате исполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, а также при обстоятельствах, не терпящих отлагательства, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях и свидетелям, экспертам, специалистам. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания. При осмотре вещественных доказательств, представленных ответчиком, внимательно изучите их в первую очередь на предмет их фальсификации. Отмечайте для себя все признаки вещественного доказательства, в дальнейшем, возможно, вам удастся, сопоставив все обстоятельства, выявить несоответствия между различными доказательствами (например, между свидетельскими показаниями и вещественными доказательствами). Не думайте, что это будет делать суд. Ведь бремя доказывания лежит на вас, от вашей активности будет зависеть признание или непризнание доказательства допустимым. Протоколы осмотра на месте вещественных доказательств оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (об осмотре на месте мы говорили подробно в п. 3.1 настоящего пособия).

В ходе разбирательства по делу может возникнуть ситуация, при которой возможно нарушение охраняемой законом тайны. Поэтому в соответствии со ст. 182 ГПК РФ в целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений переписка и телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены и исследованы судом в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эти переписка и телеграфные сообщения происходили. Без согласия этих лиц их переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Эти же правила применяются при воспроизведении аудио- или видеозаписи, содержащей сведения личного характера, а также при ее исследовании. Разбирательство в закрытых судебных

заседаниях осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом. Разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается и при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному разбирательству дела либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

В суд могут быть представлены доказательства, содержащиеся на материальных носителях в виде аудио- или видеозаписи. Их воспроизведение осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторено полностью либо в какой-либо части. Исследование видеозаписи стало еще актуальнее после того, как в Кодекс РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) были внесены изменения <13>, согласно которым правонарушения в области дорожного движения могут быть зафиксированы техническими средствами. На дороге случается масса дорожно-транспортных происшествий (далее - ДТП), в результате которых причиняется вред жизни, здоровью человека и его имуществу. Достаточно большое количество исковых требований связано именно с ДТП. Видеозапись, произведенная сотрудниками ГИБДД, в этих случаях становится дополнительным доказательством по делу.

<13> Изменения внесены Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 210-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" и вступают в силу с 1 июля 2008 г. Подробнее об изменениях, произведенных в КоАП РФ, читайте: Комментарий к последним изменениям в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. И.Ш. Резепова. М.: Юрайт-Издат, 2008. 633 с.

В целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист. В необходимых случаях суд может назначить экспертизу. Экспертиза может быть назначена судом по любому доказательству, представленному в деле по инициативе любого участника гражданского судопроизводства. Естественно, экспертизы не подлежат свидетельские показания. Для проведения экспертизы необходимо определенное время, поэтому на период проведения экспертизы может быть отложено рассмотрение дела в том случае, если в это время невозможно исследовать другие доказательства. Результатом экспертизы является заключение эксперта. Оно представляет собой документ, в котором эксперт отвечает на поставленные перед ним вопросы, указывает способы, методы и технологии, применяемые при проведении экспертизы, представляет свои выводы в рамках поставленных перед ним вопросов. Заключение эксперта оглашается и исследуется в судебном заседании. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого назначена экспертиза, его представитель, а затем задают вопросы другие лица, участвующие в деле, их представители. В случае если экспертиза назначена по инициативе суда, первым задает вопросы эксперту истец, его представитель. Судьи вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

Законом предусмотрено, что заключение эксперта оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы. В принципе любое доказательство оценивается в совокупности, поэтому в суд необходимо представить как можно больше доказательств вашей правоты. Не стоит строить нападение только на одном доказательстве. Причем суд может не согласиться с заключением эксперта. Несогласие суда должно быть мотивировано в решении суда по делу либо в определении суда о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

Стоит отметить, что такие участники гражданского судопроизводства, как эксперт и специалист, схожи между собой, однако между ними много различий. Несмотря на то что оба этих участника являются "сведущими" лицами, т.е. обладают специальными познаниями в определенных областях знаний, один - эксперт - является должностным лицом, компетентным в проведении экспертизы и дачи заключения, другой - специалист - таковым не является, а, по сути, выполняет функции советника. Например, при фотографировании осматриваемого места или предмета незачем привлекать эксперта, когда можно воспользоваться услугами специалиста - профессионального фотографа.

Специалисты могут привлекаться судом при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств для получения консультаций, пояснений

и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Консультации и пояснения специалиста, данные в устной форме, заносятся в протокол судебного заседания. В целях разъяснения и дополнения консультации специалисту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого был привлечен специалист, представитель этого лица, а затем задают вопросы другие лица, участвующие в деле, их представители. Специалисту, привлеченному по инициативе суда, первым задает вопросы истец, его представитель. Судьи вправе задавать вопросы специалисту в любой момент его допроса.

За нарушение порядка в зале судебного заседания законом предусмотрена ответственность. 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 судебного заседания на основании определения суда на все время судебного заседания или часть его. В последнем случае председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие. Граждане, присутствующие в судебном заседании, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания суда на все время судебного заседания. Суд также вправе наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до десяти установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

Действия лиц, присутствующих в зале судебного заседания, могут содержать признаки состава преступления. Поэтому в этом случае судья направляет соответствующие материалы в органы дознания или предварительного следствия для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя. Здесь стоит отметить, что исключение из указанного правила могут составить преступления частного и частно-публичного обвинения, то есть для возбуждения которых необходимо заявление потерпевшего. Суд в этом случае может направить материалы дела в указанные органы, но после этого не факт, что уголовное дело обязательно будет возбуждено. По делам частного и частно-публичного обвинения следователь, а также с согласия прокурора дознаватель могут возбудить уголовное дело и при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. К иным причинам относятся также случаи совершения преступления лицом, данные о котором неизвестны (ч. 4 ст. 20 Уголовно-процессуального Кодекса РФ).

Суд может также рассмотреть дело в закрытом судебном заседании или отложить разбирательство дела в случае массового нарушения порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании. В этом случае суд может удалить из зала заседания суда граждан, не являющихся участниками процесса.

В судебном заседании вами может быть сделано заявление о подложности доказательств. В этом случае суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства. Естественно, заявление о подложности доказательств необходимо мотивировать. Например, в представленных ответчиком документах присутствуют элементы подделывания (подчистки, приписки, исправления и т.д.); установлена ложность показаний свидетеля, выступающего на стороне ответчика, и т.д.

После того как исследованы все доказательства, председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. Если в судебном разбирательстве участвуют прокурор, представитель государственного органа или представитель органа местного самоуправления, то им предоставляется слово для дачи заключения по делу. После выступления указанных лиц, а также при отсутствии каких-либо заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным, и суд переходит к судебным прениям.

3.5. Несколько слов о неисковых и заочном производствах

Неисковыми называют такие виды судопроизводства, как приказное производство, производство по делам, вытекающим из публичных правоотношений, а также особое производство.

Приказное производство

Данный вид судопроизводства характеризуется бесспорностью требования кредитора к должнику. Оно значительно ускоряет процесс разрешения поставленного перед судом вопроса, сокращает расходы участвующих в деле лиц, позволяет избежать излишней ритуальности гражданского процесса, присутствующей в исковом производстве. Итогом такого производства

является выдача судебного приказа - судебного постановления, вынесенного судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по указанным в законе требованиям. Судебный приказ выдается, если:

- требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Для возбуждения приказного производства необходимо подать заявление по тем же правилам, что и предусмотренным для искового производства. Разница в том, что сумма государственной пошлины уменьшена в половину и вы будете именоваться взыскателем, а ответчик - должником. Судебный приказ выдается в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд. Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений. Его копия высылается судьей должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа имеет право представить возражения относительно его исполнения. В том случае, если должник возражает относительно исполнения судебного приказа, он отменяется, а рассмотрение дела может начаться по правилам искового производства (если взыскатель обратится в суд по правилам искового производства). В противном случае судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

Данный вид судопроизводства также не содержит имущественного спора. Здесь суд рассматривает дела, возникающие из публичных правоотношений:

- по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;
- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, происходит по правилам, предусмотренным для искового производства, с изъятиями, установленными главами 24 - 26 ГПК РФ. Например, при производстве о делах о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части срок рассмотрения заявления составляет один месяц (в исковом - 1 и 2 месяца мировым судьей и судом соответственно); при производстве по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих граждан в праве обратиться в суд с заявлением в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод (в исковом - в течение трех лет).

Особое производство

Здесь также отсутствует спор о праве. В данном виде судопроизводства рассматриваются дела:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение (например, факта принятия наследства и места открытия наследства, факта владения и пользования недвижимым имуществом, факта нахождения на иждивении и др.);

- 2) об усыновлении (удочерении) ребенка;
 - 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
 - 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
 - 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
 - 6) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;
 - 7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
 - 8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
 - 9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
 - 10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
 - 11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства (прекращенного полностью или в части определением суда);
 - 12) по иным делам, отнесенным федеральными законами к особому производству.
- Дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главами 27 - 38 ГПК РФ.

Заочное производство

Скажем сразу, это не вид гражданского судопроизводства, это своего рода форма искового производства. Его суть состоит в том, что в случае неявки в судебное заседание ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, дело может быть рассмотрено в порядке заочного производства, т.е. в его отсутствие. В случае если истец не согласен на проведение заочного производства, суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания. Также невозможно проведение заочного производства в случае множественности на стороне ответчика при условии, что хотя бы один из ответчиков явился в суд.

Множественность стороны - это наличие двух и более лиц на стороне ответчика и (или) истца. То есть в случае, когда истец предъявляет свои требования к двум и более ответчикам, то говорят о множественности на стороне ответчика; когда иски предъявляют несколько истцов к одному ответчику, говорят о множественности на стороне истца. Множественность может быть одновременно и на стороне ответчика, и на стороне истца (несколько истцов одновременно предъявляют свои требования к нескольким ответчикам, причем обстоятельства дела связаны между собой).

Также особенностью заочного производства является возможность отмены тем же судом заочного решения в случае, если причины неявки ответчика в суд признаются уважительными и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда. В этом случае рассмотрение дела возобновляется по существу.

Глава 4. ЧТО НУЖНО ЗНАТЬ О РЕШЕНИИ СУДА?

4.1. Уроки ораторского мастерства, или Как повлиять на решение суда в судебных прениях

Nascuntur poetae, fiunt oratores - поэтами рождаются, а ораторами становятся. Поэтому для того, чтобы выиграть дело в суде, кроме представления доказательств, выбора правильной тактики и пр., необходимо еще и убедить суд своим красноречием. Вот несколько советов, которые помогут вам достойно выступить в судебных прениях.

1. Прежде всего, обратите внимание на вашу дикцию. От того, насколько вы будете четко произносить слова, зависит способность слушающих вас понять. Потренируйтесь: расскажите какую-либо часть любого прозаического произведения своим родственникам или знакомым. Если результат неутешительный, то советуем вам развивать свою дикцию посредством скороговорок. Очень действенный метод <14>.

<14> См., например: Иванова А. Вам дали слово... // Кадровое дело. 2004. N 3. Март.

2. Кроме того, что необходимо правильно произносить слова, их нужно еще подбирать таким образом, чтобы их значение было понятным окружающим. Не следует использовать специальные термины, жаргонизмы, нецензурные выражения, сорные слова. Если ваша речь все же допускает наличие специальной терминологии, то следует всем разъяснить, что означает тот или иной термин. Это можно сделать при помощи следующей словесной конструкции: "Для тех, кто не знаком с понятием того-то, поясню, что то-то означает...". Можно использовать и другие конструкции, но будьте осторожны: здесь главное - не допустить произвольного унижения умственных способностей аудитории. Например, не следует говорить: "Поясняю всем...", "Так как вы не знакомы с таким специфическим понятием, то разъясню...". Слушающий может обидеться на подобные высказывания, тем самым изначально сформирует негативное отношение к оратору.

3. Понятными должны быть не только отдельные слова, но и конкретные предложения, мысли, заключенные в абзацы. Ваша цель не поразить окружающих тем, как вы можете выстраивать предложения, запутывая слушающего, а донести в максимально доступной форме истину ваших высказываний. В то же время не следует упрощать свою речь до максимума. Слушателя необходимо все-таки еще и привлечь к вашему изложению мысли. В этом вам могут помочь метафоры, сравнения и другие приемы. Главное - правильно подобрать прием. Например, рассказывая, как молодой человек быстро поднялся по лестнице к своей любимой девушке, можно использовать совокупность приемов (метафора и сравнение): "Он вспорхнул к ней, как сойка влюбленная". Такие приемы не только украсят вашу речь, но и произведут впечатление знающего человека.

4. Необходимо верить в то, о чем вы рассказываете. Ваша уверенность перейдет к слушающей вас аудитории.

5. Исключите монотонность вашего повествования. Речь получится скучной, не производящей никакого впечатления. И как следствие, ее произнесение станет напрасной тратой времени. Спешить изложить все в короткое время также не стоит. Используйте такие приемы, как усиление (небольшое повышение голоса в ответственных местах), паузы (только непродолжительные), непосредственное обращение (чтобы заострить внимание конкретного слушателя) и т.д. Жестикуляцию и мимику сведите к минимуму.

6. Последовательно излагайте ваши доводы. Чем больше доводов, тем больше вероятность того, что ответчик захлебнется в море аргументов и не сможет достойно ответить своей речью на вашу речь (ведь вы, истец, выступаете в судебных прениях первым).

После того как вы научились правильно говорить, вам необходимо ознакомиться с процессуальными требованиями, предъявляемыми к судебным прениям. Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. В судебных прениях первым выступает истец, его представитель, затем - ответчик, его представитель. Причем если вы участвуете в гражданском судопроизводстве с представителем, то сперва высказываетесь вы, а затем имеет право высказаться ваш представитель. Ваша речь не исключает речи вашего представителя.

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

Если в гражданском судопроизводстве участвуют прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, то они выступают в судебных прениях первыми.

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

4.2. Решение суда - необходимые сведения, о которых не стоит забывать

Говоря словами У. Шекспира, конец - делу венец! Решение суда венчает судебное разбирательство в суде первой инстанции. Оно знаменует исход дела, истец узнает, наконец, удовлетворены ли его требования или нет.

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, принимается именем РФ в форме решения суда. Принятие решения суда также облечено в определенную процессуальную форму. После судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания. При принятии решения суда в совещательной комнате могут находиться только судья, рассматривающий дело, или судьи, входящие в состав суда по делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Тайна совещательной комнаты является

гарантией соблюдения многих процессуальных принципов. Она способствует принятию независимого и объективного решения. Нарушение тайны совещательной комнаты влечет за собой отмену решения суда (п. 8 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ).

В том случае, если дело рассматривалось в составе коллегии судей, совещание судей происходит в следующем порядке. Решение принимается судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним. По сути, при равенстве голосов (1 : 1) голос председательствующего является решающим. Также голосование председательствующего, если он голосует последним, не сможет повлиять на мнение одного из судей, состоящего в коллегии. Судья, не согласный с мнением большинства, может изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу, но при объявлении принятого по делу решения суда не оглашается. Судьи не могут разглашать суждения, высказывавшиеся во время совещания.

При принятии решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены, и какие обстоятельства не установлены, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению. Суд основывает решение только на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании. Суд, признав необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом. Например, в соответствии со ст. 394 Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ) в отношении работника, требующего изменить формулировку основания увольнения (если она препятствовала поступлению работника на другую работу), суд может принять решение о выплате ему среднего заработка за все время вынужденного прогула. Суд вправе выйти за пределы заявленных требований по своей инициативе и на основании п. 2 ст. 166 ГК РФ применить последствия недействительности ничтожной сделки (к ничтожным сделкам относятся сделки, о которых указано в статьях 168 - 172 ГК РФ). В соответствии с п. 3 ст. 70 и п. 2 ст. 71 Семейного кодекса РФ (далее - СК РФ) при рассмотрении дела о лишении родительских прав суд решает вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них), лишенных родительских прав, независимо от того, предъявлен ли такой иск <15>.

<15> Пункт 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей".

Решение суда излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей. 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 должно быть законным и обоснованным (ст. 195 ГПК РФ). Законность судебного решения означает, что суд при его вынесении руководствовался нормами действующего законодательства, применил правильные материальные нормы с соблюдением всех процессуальных. Обоснованность решения означает, что суд, принимая решение, основывался на представленных доказательствах, относящихся к делу и допустимых к признанию в качестве доказательств, а также сделал логичный вывод, подтверждающий или опровергающий связь доказательств с обстоятельствами дела и заявленными требованиями.

После принятия и подписания решения суд возвращается в зал заседания, где председательствующий или один из судей объявляет решение суда. Затем председательствующий устно разъясняет содержание решения суда, порядок и срок его обжалования.

Решение суда состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. Вводная часть решения суда содержит в себе дату и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда. В ней также указываются фамилии секретаря судебного заседания, сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, предмет спора или заявленное требование. Описательная часть решения суда должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле. В мотивировочной части решения суда указываются:

- обстоятельства дела, установленные судом;
- доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах;
- доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства;
- законы, которыми руководствовался суд.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом. В случае отказа в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств.

Резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда.

Решение суда принимается немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. При объявлении только резолютивной части решения суда председательствующий обязан разъяснить, когда лица, участвующие в деле, их представители могут ознакомиться с мотивированным решением суда. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

При составлении решения суда очень часто допускаются описки (опечатки) и явные арифметические ошибки. В этом случае закон допускает внесение исправлений в решение суда. Инициатива может исходить как от суда, так и от лиц, участвующих в деле. Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о внесении исправлений в решение суда. Следует отметить, что явной арифметической ошибкой является неправильный подсчет суда взыскиваемой суммы при сложении, умножении и других арифметических действиях. Причем не подлежит исправлению сумма, явившаяся результатом неправильного подсчета истца и указанная в исковом заявлении. Поэтому при подсчете будьте внимательны.

Все остальные огрехи, не указанные в законе, изменению не подлежат, поскольку после объявления решения суд, принявший решение по делу, не вправе отменить или изменить его. Восполнить допущенные ошибки призвано принятие дополнительного решения. По сути, дополнительное решение является приложением к основному решению. Исходя из его названия, можно сказать, что оно дополняет уже принятое судом решение. Оно принимается только в строго обозначенных законом случаях (ст. 201 ГПК РФ):

1) по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Инициатива принятия дополнительного решения суда может исходить как от суда, так и от лиц, участвующих в деле. Следует знать, что выступить с подобной инициативой вы можете только до вступления в законную силу решения суда. После вступления в силу решения суда вам откажут в принятии дополнительного решения. Резонный вопрос: а что делать, если решение вступило в законную силу, но в нем не решены важные вопросы, которые указаны выше? В этом случае истец наделяется правом обратиться в суд с теми же требованиями на общих основаниях, т.е. пройти процедуру искового производства заново. Прежде необходимо обратиться с заявлением о принятии дополнительного решения, а затем с определением об отказе в его принятии обращаться с новым исковым заявлением. Вопрос о судебных расходах может быть разрешен определением суда (ст. 104 ГПК РФ) <16>.

<16> Пункт 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

После принятия решения вы наделяетесь также правом на:

1) разъяснение решения суда в случае его неясности. Разъясняя решение, суд не может менять его содержание. Разъяснение решения суда допускается, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено;

2) отсрочку или рассрочку исполнения решения суда, изменение способа и порядка исполнения решения суда.

Следует учесть, что суд вправе, но не обязан совершать указанные выше действия. Поэтому в их совершении вам может быть отказано. В этом случае у вас сохраняется право обжаловать данный отказ.

В законе предусмотрены особенности порядка исполнения решения в зависимости от предмета искового требования. Так, в случае, когда истцу присуждается имущество в натуре, суд в

решении должен указать сумму оценки данного имущества. В случае неисполнения ответчиком решения о передачи вещи в натуре с него будет взыскана именно эта сумма, если при исполнении решения суда присужденное имущество не окажется в наличии. В том случае, если в решении суд обязывает ответчика совершить определенные действия, и при неисполнении ответчиком данных действий, истец вправе совершить их за свой счет, а сумму произведенных расходов взыскать с ответчика. В том случае, когда указанные действия могут быть совершены только ответчиком, то при неисполнении обязанности по совершению этих действий ответчик привлекается к ответственности в соответствии с федеральным законом. В частности, служащий организации, обязанный совершить определенные действия, может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 315 УК РФ "Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта". Должник может быть привлечен к административной ответственности по ст. 17.15 КоАП РФ "Неисполнение содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера".

Если решение суда вынесено о присуждении определенной суммы денег, то вы имеете право на индексацию указанной суммы. Индексация - это, по сути, пересчет денежной суммы с учетом инфляции в данной местности. Для индексации вам необходимо обратиться в тот же суд с заявлением о проведении индексации присужденной суммы. Для быстрого рассмотрения вашего заявления рекомендуем обратиться в органы статистики за выдачей справки об индексации цен за определенный период. Этот период начинается с момента нарушения вашего права (например, с первого дня просрочки) и прекращается моментом исполнения решения суда. Кроме того, практика показывает, что вы можете обратиться также с заявлением об индексации по другим имущественным спорам (если предметом спора является, например, квартира, автомобиль и другие вещи). В этом случае суд применяет норму об индексации по аналогии (со ссылкой на п. 4 ст. 1 ГПК РФ).

Очень важно знать о сроках вступления в законную силу решения суда. Решения суда вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы. Такой срок составляет 10 рабочих дней (хотя в законе не указано, в каких днях, рабочих или календарных, следует исчислять указанный срок). В случае подачи апелляционной или кассационной жалобы решение мирового судьи или суда вступает в законную силу после рассмотрения судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением суда отменено или изменено ранее принятое решение и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

Законом установлено, что решение суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу. Однако из этого правила есть исключение. Немедленному исполнению подлежит решение суда о:

- взыскании алиментов;
- выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- восстановлении на работе;
- включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

Кроме указанных случаев, по вашей просьбе суд может принять решение о немедленном исполнении решения суда. Для этого необходимо доказать, что вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. В таких случаях выводы суда о необходимости обращения решения к немедленному исполнению должны быть обоснованы достоверными и достаточными данными о наличии особых обстоятельств, вследствие которых замедление исполнения решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или невозможности его исполнения <17>.

<17> Пункт 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

Однако в такой просьбе есть один нюанс - обеспечение поворота исполнения. Поворот исполнения решения суда означает, что в случае отмены решения суда, приведенного в исполнение, и принятия после нового рассмотрения дела решения суда об отказе в иске полностью или в части либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения ответчику должно быть возвращено все то, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному решению суда. На случай отмены решения вы должны будете обеспечить поворот исполнения решения, тем самым гарантируя возврат полученного при немедленном исполнении решения. Закон не обозначил порядка обеспечения поворота исполнения решения суда. В этом случае применяется аналогия закона.

Арбитражным процессуальным кодексом РФ (далее - АПК РФ) вопрос обеспечения поворота исполнения решения урегулирован более детально. Согласно ч. 3 ст. 182 АПК РФ немедленное

исполнение решения допускается при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения суда (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму. Соответственно вам будет необходимо внести их на депозитный счет суда общей юрисдикции, где рассмотрено гражданское дело.

Следует также знать, что решение суда изготавливается в единственном экземпляре. Поэтому лицам, участвующим в деле выдаются (а при отсутствии указанных лиц в судебном заседании - высылаются в течение пяти дней) копии решения. Первый экземпляр копии решения предоставляется бесплатно. За каждый последующий экземпляр вы будете обязаны уплатить государственную пошлину. Сумма государственной пошлины в соответствии со ст. 333.19 НК РФ составляет 2 рубля за одну страницу документа, но не менее 20 рублей.

В решении ваши требования могут быть удовлетворены полностью или частично, а также может быть отказано в их удовлетворении. Приведем пример негативного для истца решения. Так, истец обратился с указанными требованиями, в обоснование которых указал, что газета "Саратовские вести" (зарегистрирована в Саратовском региональном управлении регистрации и контроля за соблюдением законодательства РФ о СМИ 13.05.1998, регистрационный номер СР-0079) в N 92(3054) за 28 июня сего года на второй странице под рубрикой "Партстроительство" опубликовала интервью ответчика Суровова С.Б. - секретаря саратовского регионального политсовета партии "Единая Россия": "Единая Россия" - партия, готовая ответить на самые высокие ожидания российского народа", в котором тиражом в 11158 экземпляров распространены сведения, не соответствующие действительности и порочащие его честь, достоинство, доброе имя гражданина и деловую репутацию депутата федерального органа государственной власти, доктора философских наук, профессора, а именно, в абзаце 3 опубликовано: "В апреле Государственная Дума решала вопрос: быть или не быть льготам по оплате жилищно-коммунальных услуг. Был принят Закон "Об основах федеральной жилищной политики". Напомню, что первоначально так называемые реформаторы предложили решить проблемы за счет граждан, фактически лишить льгот 26 миллионов человек, в том числе ветеранов труда, медиков и фармацевтов, педагогов, социальных работников, проживающих на селе и в малых городах. Кроме того, в первоначальном варианте предлагалось ввести 100-процентный уровень оплаты жилья и коммунальных услуг всем без исключения. Депутаты-центристы встали на защиту народа и добились доработки Закона. В результате принятых решений уже с этого года льготы не на словах, а на деле появились у врачей и учителей. Под эти льготы выделено 1,8 млрд. рублей. Любопытно, что за этот законопроект из саратовских депутатов проголосовали только центристы: Вячеслав Володин, Олег Коргунов, Любовь Слиска, Николай Сухой, Олег Уткин. Не поддержали Закон и выступили против предоставления льгот бюджетникам, фактически заняв антинародную, антигосударственную позицию, коммунисты Валерий Рашкин и Сергей Афанасьев, а также депутат от СПС Владимир Южаков".

Данные утверждения о том, что истец лично выступил против предоставления выше процитированных льгот работникам бюджетных сфер, по мнению истца, абсолютно ложные, не основанные на реальных фактах. Утверждение же об имевшей место якобы "антинародной и антигосударственной позиции" при утверждении данного законопроекта, по мнению истца, является прямым оскорблением чести, достоинства и деловой репутации, поскольку Южаков В.Н. избран в орган власти всенародным голосованием, законным образом и занял свою должность депутата в Государственной Думе Федерального Собрания РФ в полном соответствии с действующим избирательным и иным законодательством, представляет и отстаивает права и интересы миллионов избирателей - граждан Российской Федерации, в том числе и работников бюджетных сфер, а также ветеранов труда.

Утверждения ответчиков о наличии у истца "антигосударственной" позиции, по мнению истца, противоречат элементарным азам формальной логики: нельзя быть "антигосударственным", работая в высшем органе государственной власти Российской Федерации, принимая самое активное участие в формировании государственной политики, равно как нельзя быть антигосударственным, участвуя в принятии законопроектов, в том числе и вышеназванного, предложенного органом государственной власти - Правительством Российской Федерации. Таким образом, распространенные газетой "Саратовские вести" сведения, а именно: "В апреле Государственная Дума решала вопрос: быть или не быть льготам по оплате жилищно-коммунальных услуг. Был принят Закон "Об основах федеральной жилищной политики"... В результате принятых решений уже с этого года льготы не на словах, а на деле появились у врачей и учителей. Под эти льготы выделено 1,8 млрд. рублей. Любопытно, что за этот законопроект из саратовских депутатов проголосовали только центристы. Не поддержали Закон и выступили против предоставления льгот бюджетникам, фактически заняв антинародную, антигосударственную позицию...", а также депутат от СПС Владимир Южаков", по мнению истца,

порочат не только его честь, достоинство, но и деловую репутацию депутата федерального органа государственной власти, политического деятеля.

В связи с этим истец просит суд признать процитированные в исковом заявлении сведения в форме утверждений не соответствующими действительности, порочащими его честь, достоинство и деловую репутацию депутата федерального представительного органа государственной власти, обязать редакцию газеты "Саратовские вести" опубликовать прилагаемое к заявлению опровержение, взыскать компенсацию морального вреда.

Представители ответчиков искивые требования не признали. Представитель Суровова С.Б. в судебном заседании поддержал заявленные возражения, пояснив суду, что право на выражение мнения по поводу политики, проводимой депутатом от другой политической партии, является конституционным правом ответчика. Поскольку Южаков В.Н., по его собственному утверждению, не поддержал в целом законопроект, то он соответственно и голосовал против предоставления льгот. Факт работы истца депутатом не является безусловным свидетельством соответствия его позиции государственным интересам.

Представитель ООО "Редакция газеты "Саратовские вести" также предъявленный иск не признала, пояснив суду, что информация, изложенная в интервью, является официальной позицией партии "Единая Россия" по вопросу жилищно-коммунальной политики. Распространенные сведения являются мнением Суровова по вопросу действий Южакова, за что он не может нести ответственность.

Истец и ответчик Суровов в суд не явились, просят суд рассмотреть дело в их отсутствие.

Выслушав пояснения участников процесса, исследовав материалы дела, суд находит возможным в иске отказать по следующим обстоятельствам.

Судом установлено, что в газете "Саратовские вести" (зарегистрирована в Саратовском региональном управлении регистрации и контроля за соблюдением законодательства РФ о СМИ 13.05.1998, регистрационный номер СР-0079) в N 92(3054) за 28 июня сего года на второй странице под рубрикой "Партстроительство" было опубликовано интервью Суровова С.Б. - секретаря саратовского регионального политсовета партии "Единая Россия" "Единая Россия" - партия, готовая ответить на самые высокие ожидания российского народа", в котором в абзаце 3 указано: "В апреле Государственная Дума решала вопрос: быть или не быть льготам по оплате жилищно-коммунальных услуг. Был принят Закон "Об основах федеральной жилищной политики". Напомню, что первоначально так называемые реформаторы предложили решить проблемы за счет граждан, фактически лишить льгот 26 миллионов человек, в том числе ветеранов труда, медиков и фармацевтов, педагогов, социальных работников, проживающих на селе и в малых городах. Кроме того, в первоначальном варианте предлагалось ввести 100-процентный уровень оплаты жилья и коммунальных услуг всем без исключения. Депутаты-центристы встали на защиту народа и добились доработки Закона. В результате принятых решений уже с этого года льготы не на словах, а на деле появились у врачей и учителей. Под эти льготы выделено 1,8 млрд. рублей. Любопытно, что за этот законопроект из саратовских депутатов проголосовали только центристы: Вячеслав Володин, Олег Коргунов, Любовь Слиска, Николай Сухой, Олег Уткин. Не поддержали Закон и выступили против предоставления льгот бюджетникам, фактически заняв антинародную, антигосударственную позицию, коммунисты Валерий Рашкин и Сергей Афанасьев, а также депутат от СПС Владимир Южаков".

Истец полагает, что утверждения о том, что он выступил против предоставления льгот бюджетникам, и о фактическом занятии им антинародной, антигосударственной политики являются сведениями, порочащими его честь, достоинство, доброе имя и деловую репутацию. Однако истец не оспаривает то обстоятельство, что голосовал против всего законопроекта в целом.

Для решения специальных вопросов судом была назначена экспертиза. Из ее выводов следует, что в оспариваемом истцом предложении "Не поддержали Закон и выступили против предоставления льгот бюджетникам, фактически заняв антинародную, антигосударственную позицию..., а также депутат от СПС Владимир Южаков" присутствует мнение респондента. В оспариваемом предложении в форме утверждения представлена информация о том, что депутат от СПС В. Южаков не поддержал Закон и выступил против предоставления льгот бюджетникам. В этом предложении также выражено мнение респондента о том, что данная позиция была фактически антинародной и антигосударственной. В предложении содержится и утверждение информации о действиях депутатов, и выражение оценки этих действий в качестве мнения реципиента, поэтому оспариваемое высказывание не является только оценочным, но оценку содержит. В содержании данных слов, как показывают лексикографические материалы, ссылка на моральные нормы отсутствует, поэтому нельзя утверждать, будто их содержание содержит "противоречие правилам поведения, требованиям общечеловеческой морали".

В соответствии со ст. 152 ГК РФ гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации.

Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г. N 11 "О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении судом дел о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц", порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства или моральных принципов (о совершении нечестного поступка, неправильном поведении в трудовом коллективе, быту и другие сведения, порочащие производственно-хозяйственную и общественную деятельность, деловую репутацию и т.п.), которые умаляют честь и достоинство гражданина либо деловую репутацию гражданина или юридического лица (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.04.1995 N 6).

Суд полагает возможным отметить в связи с этим, что в соответствии со ст. 10 Конвенции о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) (с изменениями от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января 1990 г., 6 ноября 1990 г.) каждый человек имеет право на свободу выражать свое мнение. Это право включает свободу придерживаться своего мнения и свободу получать и распространять информацию и идеи без какого-либо вмешательства со стороны государственных органов и независимо от государственных границ.

Осуществление этих свобод, налагающее обязанности и ответственность, может быть сопряжено с формальностями, условиями, ограничениями или санкциями, которые установлены законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности, территориальной целостности или общественного спокойствия, в целях предотвращения беспорядков и преступлений, для охраны здоровья и нравственности, защиты репутации или прав других лиц, предотвращения разглашения информации, полученной конфиденциально, или обеспечения авторитета и беспристрастности правосудия.

Суд исходит из того, что свобода высказать свою точку зрения в средствах массовой информации наделяет общество одним из самых совершенных инструментов, позволяющих узнать и составить представление об идеях и позициях политических лидеров. В более общем виде можно сказать, что свобода политической дискуссии составляет стержень концепции демократического общества.

Соответственно, пределы допустимой критики в отношении политиков как таковых шире, чем в отношении частного лица. В отличие от последнего, первый должен проявлять и большую степень терпимости к пристальному вниманию всего общества к каждому его слову и действию. Нет сомнения, что п. 2 статьи 10 позволяет защищать репутацию каждого, т.е. распространяется и на политиков, даже когда они выступают не в личном качестве; но в таких случаях противовесом подобной защиты выступает интерес общества к открытой дискуссии по политическим вопросам.

В интервью, содержание которого является предметом спора, обсуждалась позиция депутата от политического объединения "Союз правых сил" Южакова В.Н., а также других депутатов по вопросу предоставления льгот по оплате жилья и коммунальных услуг ряду категорий граждан. При рассмотрении дела следует принять во внимание тот фон, на котором было дано данное интервью. 7 декабря 2003 года в Российской Федерации были намечены выборы в орган представительной власти Российской Федерации, в марте этого года планируется проведения выборов Президента РФ. Как высказывания, в которых дается оценка деятельности депутатов от других политических партий и объединений, так и сам факт подачи искового заявления непосредственно накануне выборов в Государственную Думу свидетельствуют об обострении политической борьбы.

В этой связи суд хочет отметить, что свобода выражения мнения, как она определяется в п. 1 статьи 10, представляет собой одну из несущих опор демократического общества, основополагающее условие его прогресса и самореализации каждого его члена. При соблюдении требований п. 2 свобода слова охватывает не только информацию или идеи, которые встречаются благоприятно или рассматриваются как безобидные либо нейтральные, но также и такие, которые оскорбляют, шокируют или внушают беспокойство. Таковы требования плюрализма, толерантности и либерализма, без которых нет демократического общества.

В соответствии с ч. 1 ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации. Изложенная выше точка зрения представляет собой точку зрения Европейского суда по правам человека, высказанную в решении от 8 июля 1986 года по делу Лингенс (Lingens) против Австрии.

При таких обстоятельствах суд полагает, что в удовлетворении исковых требований истца надлежит отказать, поскольку судом не установлен факт распространения в отношении Южакова В.Н. сведений, порочащих его честь и достоинство и не соответствующих действительности. Право на честь, достоинство, доброе имя, закрепленное в Конституции РФ, в данном случае ограничено другой нормой, содержащейся как в Конституции РФ, так и в международной Конвенции - правом на выражение своей точки зрения по поводу значимых событий общественной и политической жизни в средствах массовой информации; оценка деятельности депутата (даже негативная), данная лидером регионального отделения другой политической партии, не может быть признана судом как порочащая честь и достоинство истца в плане требований ст. 152 ГК.

По изложенным выше обстоятельствам суд полагает, что не имеется оснований для привлечения к ответственности и средства массовой информации. Кроме того, суд полагает, что со стороны средства массовой информации не допущено каких-либо нарушений действующего законодательства. В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 57 Закона "О средствах массовой информации" редакция, главный редактор, журналист не несут ответственности за распространение сведений, не соответствующих действительности и порочащих честь и достоинство граждан и организаций, ущемляющих права и законные интересы граждан либо представляющих собой злоупотребление свободой массовой информации и (или) правами журналиста, если они содержатся в ответе на запрос информации либо в материалах пресс-служб государственных органов, организаций, учреждений, предприятий, органов общественных объединений. Данное выступление было опубликовано как интервью лидера регионального отделения политической партии, на журналиста каких-либо обязанностей по поводу проверки сообщаемой другим лицом информации не возложено.

В связи с изложенным выше в предъявленном иске Южакова Владимира Николаевича к ООО "Редакция газеты "Саратовские вести", Суровову Сергею Борисовичу о защите чести и достоинства, о возложении обязанности на средство массовой информации опубликовать опровержение сведений, не соответствующих действительности и порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, компенсации морального вреда, причиненного распространением таких сведений, суд счел возможным отказать <18>.

<18> Решение Волжского районного суда г. Саратова по делу N 2-66/04 // <http://www.medialaw.ru/article10/7/2/10.htm>.

Итак, решение вынесено. Если оно вынесено в вашу пользу и оно удовлетворяет ваши требования, то следующая глава вам может не пригодиться. Однако если вы не согласны с решением суда, вы имеете право обжаловать это решение. Для этого вам помогут знания о судебной системе РФ, которые вы получили из главы 1 настоящего пособия, поскольку решение должно обжаловаться в вышестоящем судебном органе, а также знания, которые вы получите из следующей главы.

Глава 5. ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ

5.1. Апелляционная и кассационная инстанция

Апелляционная и кассационная инстанция составляют производство в суде второй инстанции. Данное производство характеризуется тем, что обжалуется не вступившее в законную силу решение нижестоящего суда. Решение вступает в законную силу по истечении 10 дней с момента его вынесения в окончательной форме.

Основное различие апелляционной инстанции от кассационной состоит в том, что в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, могут быть обжалованы решения мировых судей. В кассационном порядке можно обжаловать решение суда, принятое судом не ниже районного. Таким образом, решение мирового судьи обжалуется в апелляционном порядке только в районный суд и через мирового судью. Не вступившие в законную силу решения суда первой инстанции могут быть обжалованы в кассационном порядке:

1) решения районных судов, решения гарнизонных военных судов - соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд;

2) решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, окружных (флотских) военных судов - в Верховный Суд Российской Федерации;

3) решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации - в Кассационную коллегию Верховного Суда Российской Федерации.

Для того чтобы обжаловать решение суда, вам необходимо написать апелляционную жалобу. Закон устанавливает, как и для искового заявления, определенные требования. Прежде всего, апелляционная жалоба должна содержать:

- 1) наименование районного суда, в который адресуется жалоба;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения;
- 3) указание на обжалуемое решение мирового судьи;
- 4) доводы жалобы;
- 5) просьбу заинтересованного лица;
- 6) перечень прилагаемых к жалобе, представлению документов.

Следует отметить, что в апелляционной жалобе необходимо указывать наименование именно районного суда, а не мирового. Несмотря на то что жалоба направляется мировому судье, рассмотревшему исковое заявление по существу, она все же адресуется районному суду, который впоследствии и будет рассматривать жалобу. В апелляционной жалобе не следует указывать требования, которые не заявлялись мировому судье. Они все равно не будут рассматриваться, к тому же это является основанием для оставления жалобы без движения (а впоследствии - для возвращения заявителю). Кстати сказать, если вашу жалобу оставили без движения, то настоятельно рекомендуем устранить указанные мировым судьей в определении недочеты. В противном случае при возврате апелляционной жалобы вы можете утратить право на повторное обращение с этой жалобой (10 дней, предоставленные на обжалование, могут пройти).

Апелляционная жалоба обязательно должна быть подписана заявителем или его представителем. В том случае, если жалобу подписывает представитель, то к жалобе необходимо приложить доверенность. К жалобе обязательно должен быть приложен платежный документ, свидетельствующий об уплате государственной пошлины. В соответствии со ст. 333.19 НК РФ при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы взимается государственная пошлина в размере 50 процентов размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера. Для искового заявления неимущественного характера размер государственной пошлины составляет 100 рублей для физических лиц и 2000 - для организаций. Соответственно, при подаче апелляционной жалобы физическое лицо обязано уплатить 50 рублей, а организация - 1000 рублей.

Как и для искового заявления, для апелляционной жалобы предусмотрено представление заявителем копий жалобы и прилагаемых к ней документов, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

После того как апелляционная жалоба с материалами дела попадет в районный суд, должен истечь срок, который предусмотрен для обжалования решения суда. До его истечения мировой судья не вправе направить жалобу в районный суд. В этот период времени мировой судья обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов. До того как жалоба будет отправлена в районный суд, лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье возражения в письменной форме относительно апелляционной жалобы с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле, и вправе ознакомиться с материалами дела, с поступившими жалобой и возражениями относительно нее.

При подаче апелляционной жалобы не всегда все проходит гладко, поэтому законом предусмотрено право заявителя отказаться от жалобы. Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее в письменной форме до принятия решения или определения районным судом. В случае принятия отказа от жалобы судья выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение не было обжаловано другими лицами.

Еще одним отличием апелляционного порядка обжалования от кассационного является то, что рассмотрение дела судом апелляционной инстанции проводится по правилам производства в суде первой инстанции. Это значит, что районный суд исследует доказательства, имеющиеся в деле, вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства, вызывает лиц, участвующих в деле и т.д. То есть происходит процедура, которая описана в предыдущих главах: при рассмотрении апелляционной жалобы происходит полный пересмотр дела и судья районного суда обязан самостоятельно устранить нарушения материального или процессуального закона, допущенные мировым судьей. В кассационной инстанции суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции только исходя из доводов, изложенных в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы. В исключительных случаях, когда суд признает, что новые доказательства не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции, суд может оценивать новые доказательства и устанавливать новые факты.

После того как районный суд рассмотрел апелляционную жалобу, он принимает одно из следующих решений:

1. Оставляет решение мирового судьи без изменения, жалобу - без удовлетворения. Судья выносит об этом определение. С этого момента вы можете обжаловать данное определение в суд надзорной инстанции (подробнее об этом см. п. 5.2 настоящего пособия).

2. Изменяет решение мирового судьи или отменяет его и принимает новое решение. Поскольку суд апелляционной инстанции рассматривает гражданское дело заново, он наделяется правом изменить ранее принятое мировым судьей решение или отменить его вовсе и принять новое решение. Об этом районный суд принимает постановление в форме апелляционного решения. По своей сути, когда отменяется решение мирового судьи, апелляционное решение служит основанием, удовлетворяющим требование заявителя. Следует отметить, что при подаче апелляционной жалобы, если вы не согласны с какой-либо частью решения мирового судьи, в жалобе следует указать на это. В этом случае при ее удовлетворении суд апелляционной инстанции вправе изменить решение в части. Закон четко регулирует основания изменения или отмены решения мирового судьи. Такими основаниями являются (общие для апелляционной и кассационной инстанции):

а) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела. Данное основание означает, что суд не исследовал все юридические факты, которые предусмотрены подлежащей применению нормой материального права, наличие или отсутствие которых влияет на исход дела, либо исследовал юридические факты, не предусмотренные такой нормой. Иначе говоря, суд исследовал обстоятельства, которые для данного дела не имеют никакого значения и (или) не исследовал имеющие значение для конкретного дела обстоятельства. Так, например, судом первой инстанции было отказано в удовлетворении иска М. в интересах несовершеннолетних детей к администрации города о предоставлении по договору социального найма другого благоустроенного жилого помещения взамен признанного непригодным для проживания. Суд, применяя норму ст. 87 Жилищного кодекса РФ (далее - ЖК РФ), не учел обстоятельств, предусмотренных ст. 89 ЖК РФ. Администрацией было принято решение о выселении из непригодного к проживанию жилого помещения с предоставлением другого жилого помещения, однако требования ст. 89 ЖК РФ не были соблюдены: было предоставлено помещение меньшей площади. Суд кассационной инстанции решение суда первой инстанции отменил <19>;

<19> См.: Обобщение "О причинах отмен, изменения в кассационном порядке решений (определений) Ленинского районного суда г. Челябинска по гражданским делам в 2006 г." // <http://lench.chel.sudrf.ru/>.

б) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела. Это значит, что доказательства, представленные в ходе разбирательства, не соответствуют требованиям о допустимости и относимости, однако суд принял решение, основываясь именно на таких доказательствах. Здесь следует пояснить, что допустимыми доказательствами является 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, полученные в установленном законом порядке. Отсюда следует, что обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами. Если указанные требования не соблюдены, доказательства признаются недопустимыми. Например, при предоставлении в суд копии документа необходимо представить также подлинник (оригинал) документа. В противном случае такое доказательство не признается допустимым. То же можно сказать и о свидетельских показаниях. Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. Относимыми являются доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела. Проще говоря, относимыми признаются сведения о фактах, которые непосредственно или косвенно относятся к существу спора. Например, общеизвестный факт - окончание 9 мая 1945 года Великой Отечественной войны - никак не относится к оспариванию факта увольнения за прогул несовершеннолетним. Примером отмены решения по указанному основанию является гражданское дело по иску о возмещении материального вреда и компенсации морального вреда. Истец, управляя автомобилем "BMW", был вынужден совершить маневр вследствие нарушения правил дорожного движения ответчиком, управлявшим автомобилем "Mercedes". Результатом такого маневра стало причинение вреда имуществу истца - автомобиль "BMW" получил серьезные повреждения после наезда на дорожные ограждения, расположенные вдоль автомобильного шоссе, с последующим опрокидыванием автомобиля. Суд первой инстанции иск удовлетворил. Однако суд кассационной инстанции решение суда первой инстанции отменил, поскольку тот признал в качестве доказательств недопустимые обстоятельства. Схема происшествия (находящаяся в административном материале, приложенном к делу) не содержит каких-либо

сведений о причинах опрокидывания автомобиля "BMW". Принимая в качестве доказательств показания свидетеля, показавшего, что причиной аварии автомобиля "BMW" послужило резкое и непропорциональное перестроение автомобиля "Mersedes", суд не дал оценки их противоречию объяснениям, данным в день ДТП, самим истцом и очевидцами, которые о данном перестроении ничего не поясняли. В судебном заседании очевидцы ДТП допрошены не были. Взыскивая в пользу истца расходы на лекарства, суд не дал оценки тому обстоятельству, что легкий вред здоровью был причинен в июне, а расходы на приобретение лекарственных препаратов истицей были понесены значительно позже (конец ноября - декабрь). Допустимых доказательств наличия причинной связи между приобретением в ноябре - декабре лечебных препаратов и полученными в результате ДТП повреждениями здоровья истцом представлено не было;

в) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела. Здесь имеется в виду, что представлены допустимые и относимые доказательства, установлены все обстоятельства дела, однако суд приходит к выводу, логически не вытекающему из указанных обстоятельств. Так, например, ответчик обжаловал решение суда первой инстанции: суд удовлетворил требование истца (администрации муниципального образования) о выселении ответчика с дочерью из предоставленной двухкомнатной квартиры как нуждающимся в улучшении жилищных условий, основываясь на факте сокрытия ответчиком сведений о наличии у него комнаты площадью 12 кв. метров. Суд кассационной инстанции удовлетворил жалобу ответчика, пояснив следующее. Наличие у ответчика с дочерью в пользовании по договору найма комнаты площадью 12 кв. метров не исключало необходимости в улучшении жилищных условий, а следовательно, сам по себе факт сокрытия ответчиком от жилищных органов наличия в пользовании по договору найма комнаты в коммунальной квартире не является основанием для признания недействительным ордера, выданного ответчику на право вселения в двухкомнатную квартиру. Поскольку квартира была предоставлена ответчику с соблюдением норм предоставления, а действовавшее на момент предоставления этой квартиры законодательство не предусматривало право граждан в пользовании по договорам социального найма нескольких жилых помещений, то факт сокрытия ответчиком от жилищных органов наличия в пользовании по договору найма комнаты в коммунальной квартире может являться основанием для признания недействительным выгодного ему ордера лишь в случае отказа освободить ранее занимаемое жилое помещение, наличие которого он скрыл;

г) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права. В этом основании содержатся два самостоятельных основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции. В первую очередь поясним, что нормами материального права являются нормы, которые закрепляют определенное правило поведения, а процессуальные - процедуру его реализации. Примером материальных норм являются большинство норм ГК РФ, а процессуальных - нормы ГПК РФ. Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными в случае, если:

- суд не применил закон, подлежащий применению;
- суд применил закон, не подлежащий применению;
- суд неправильно истолковал закон.

Приведем пример.

Д. в интересах себя и своей несовершеннолетней дочери обратился в суд с иском к ЗАО "Аэрофлот-Норд" о взыскании убытков в сумме 35000 руб., неустойки 15252 руб., компенсации морального вреда, обосновывая свои требования ненадлежащим выполнением ответчиком обязательств по договору воздушной перевозки в виде задержки рейса на 28 часов. В результате задержки рейса он не смог вылететь в Геную по туристической путевке на суперкубок Европы по футболу, которую приобрел в турагентстве за 35000 рублей.

Суд постановил решение, которым взыскал с ответчика убытки в сумме 35000 руб., равной стоимости турпутевки, и компенсацию морального вреда, отказав в иске о взыскании неустойки. Судебная коллегия решение суда отменила по следующим основаниям.

Судом установлено, что 5 июля 2005 года между сторонами был заключен договор авиаперевозки по маршруту Адлер/Сочи - Москва, однако рейс с 15 час. 20 мин. 24 августа 2005 г. по техническим причинам был задержан до 18 час. 30 мин. 25 августа 2005 года.

В результате задержки рейса истец не смог вылететь рейсом по маршруту Москва - Генуя по туристической путевке 25 августа 2005 года, стоимостью которой составляла 35000 рублей.

Суд признал установленным, что причиной задержки рейса явилась техническая неисправность воздушного судна, которая повлекла за собой невозможность вылета истца из Сочи 24 августа 2005 года и, как следствие, истец не смог вылететь 25 августа 2005 года по туристической путевке по маршруту "Москва - Генуя".

Суд, правильно установив, что между сторонами был заключен договор авиаперевозки, при возложении ответственности на ответчика не учел требования норм материального права.

Согласно разъяснениям, данным в п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.1994 N 7 (в ред. от 10.10.2001) "О практике рассмотрения судами дел о защите прав

потребителей", в тех случаях, когда отдельные виды гражданско-правовых отношений с участием потребителей, помимо норм ГК РФ, регулируются и специальными законами Российской Федерации (например, договоры перевозки, энергоснабжения), к отношениям, вытекающим из таких договоров, Закон РФ "О защите прав потребителей" может применяться в части, не противоречащей ГК РФ и специальному закону.

Согласно ст. 793 ГК РФ в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную настоящим Кодексом, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

В соответствии со ст. 795 ГК РФ за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опоздание прибытия такого транспортного средства в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях) перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим транспортным уставом или кодексом, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие неустраняемой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика.

Согласно ст. 120 Воздушного кодекса РФ за просрочку доставки пассажира в пункт назначения перевозчик уплачивает штраф в размере двадцати пяти процентов установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда за каждый час просрочки, но не более чем пятьдесят процентов провозной платы, если не докажет, что просрочка имела место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности воздушного судна, угрожающей жизни или здоровью пассажиров воздушного судна, либо иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика.

Таким образом, обстоятельством, имеющим значение для правильного разрешения дела, является установление характера неисправности воздушного судна.

Суд, отказывая истцу во взыскании неустойки, ссылается на то, что просрочка доставки пассажира имела место вследствие устранения неисправности воздушного судна, которая угрожала жизни или здоровью пассажиров воздушного судна. При этом суд взыскивает с ответчика убытки, делая вывод о ненадлежащем техническом содержании ответчиком воздушного судна. Наличие в решении суда двух взаимоисключающих выводов свидетельствует о незаконности постановленного судом решения (кассационное определение N 33-859) <20>.

<20> См.: Обзор кассационной и надзорной практики рассмотрения гражданских дел судами Архангельской области за первое полугодие 2006 года // <http://www.arhcourt.ru/>.

Второе основание изменения или отмены решения суда первой инстанции - нарушение или неправильное применение процессуальных норм - по общему правилу не является безусловным основанием. Решение может быть изменено или отменено только при условии, если это нарушение или неправильное применение привело или могло привести к неправильному разрешению дела. Так, например, в рамках судебного разбирательства по делу о защите чести и достоинства гражданина судом назначена судебная лингвистическая экспертиза, расходы на проведение которой возложены судом на ответчика, о чем постановлено определение. Представитель ответчика обжаловал указанное определение в части возложения судебных расходов, ссылаясь на то, что суд необоснованно возложил несение расходов по проведению экспертизы на ответчика, поскольку последний не заявлял такого ходатайства, в связи с чем расходы должны быть возмещены из средств федерального бюджета.

Судебная коллегия определение суда отменила в обжалуемой части вследствие неправильного применения судом норм процессуального права. Из материалов дела следует, что истец просит обязать редакцию газеты опубликовать опровержение ряда сведений, изложенных в газете, которые, по его мнению, порочат честь, достоинство и деловую репутацию. Суд, учитывая, что для разрешения данного спора по делу необходимы специальные познания в области лингвистики, назначил экспертизу. Однако суд кассационной инстанции не согласился с выводом суда о порядке распределения расходов на проведение экспертизы.

Как усматривается из протокола судебного заседания, назначение экспертизы происходило по инициативе суда, поскольку суд предложил сторонам процесса определить как учреждение для проведения такой экспертизы, с представлением соответствующих вопросов перед экспертом, так и решить вопрос об оплате проведения экспертизы.

Указанные предложения суда со стороны участников процесса были переданы на усмотрение самого суда, в том числе и несение расходов по оплате труда эксперта. Между тем в силу п. 2 ст. 96 ГПК РФ, то есть нормы процессуального права, регулирующей вопросы оплаты расходов по производству экспертизы, в случае, если назначение экспертов осуществляется по инициативе суда, соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Таким образом, назначив проведение лингвистической экспертизы по своей инициативе, суд необоснованно возложил на одну из сторон процесса, в данном случае на ответчика, несение расходов по ее производству. Указанная сторона не заявляла ходатайств о проведении экспертизы, вследствие чего у суда первой инстанции отсутствовали основания к возложению такой обязанности на ответчика <21>.

<21> См.: Обзор кассационной и надзорной практики рассмотрения гражданских дел судами Архангельской области за первое полугодие 2006 года // <http://www.arhcourt.ru/>.

Решение суда первой инстанции подлежит отмене независимо от доводов апелляционной и кассационной жалобы в случае, если:

- дело рассмотрено судом в незаконном составе (судья является родственником кого-либо из участвующих в деле лиц, было рассмотрено судьей единолично, хотя данная категория дел должна рассматриваться в коллегиальном составе судей и др.);

- дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;

- при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство (в суде не участвовал переводчик, хотя его участие являлось обязательным, судопроизводство велось на языке, не предусмотренном законом и т.д.);

- суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле (суд рассмотрел гражданское дело в отсутствие лиц, чьи интересы были затронуты данным гражданским делом);

- решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда. На практике возникает вопрос, а как быть, если решение подписано судьей, который указан в решении, но не рассматривал гражданское дело? Здесь следует исходить из того положения, что дело рассмотрено и принято решение судом в незаконном составе, что также влечет его отмену по указанному выше основанию. К такому случаю вполне может быть применено следующее основание;

- решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

- в деле отсутствует протокол судебного заседания (обязательность ведения протокола вытекает из ст. 228 ГПК РФ);

- при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей (подробнее см. п. 4.2 настоящего пособия).

3. Отменяет решение мирового судьи полностью или в части и прекращает судебное производство либо оставляет заявление без рассмотрения. Данное право суда апелляционной инстанции по своему конституционно-правовому смыслу не препятствует суду апелляционной инстанции при рассмотрении апелляционной жалобы отменить решение мирового судьи в случае рассмотрения им дела с нарушением правил подсудности и направить дело в тот суд, к подсудности которого данное дело отнесено законом, или (в случае, если данное дело подсудно самому суду) принять его к своему производству в качестве суда первой инстанции <22>.

<22> См.: Определение Конституционного Суда РФ от 3 июля 2007 г. N 623-О-П "По запросу Новооскольского районного суда Белгородской области о проверке конституционности абзаца четвертого статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации".

Запомните! Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия. После вынесения решения или определения вы вправе обжаловать (в том случае, если указанное постановление вас не устраивает) в суде надзорной инстанции (подробнее см. п. 5.2 настоящего пособия).

В отличие от апелляционной инстанции, в кассационной установлен срок, в течение которого суд первой инстанции, получив кассационную жалобу с приложенными к ней документами, обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ним письменных доказательств. Суд совершает данное действие не позднее следующего дня после дня их получения.

Срок рассмотрения апелляционной жалобы равен сроку рассмотрения гражданского дела в суде первой инстанции и составляет по общему правилу 2 месяца. В суде кассационной инстанции срок рассмотрения зависит от рассматриваемого кассационную жалобу суда, а также от категории дела. В верховном суде субъекта РФ (в том числе в окружном (флотском) военном суде) кассационная жалоба рассматривается не позднее чем в течение месяца со дня поступления материалов дела, в Верховном Суде РФ - не позднее чем в течение двух месяцев со дня поступления материалов дела.

Кассационные жалобы по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, поступившие на рассмотрение в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом в течение пяти дней со дня их поступления. Кассационные жалобы на решение по делу о регистрации кандидата (списка кандидатов), об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), исключении кандидата из заверенного списка кандидатов, отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), поступившие в период избирательной кампании до дня голосования, рассматриваются судом не позднее дня, предшествующего дню голосования, при этом регистрация кандидата (списка кандидатов) может быть отменена судом кассационной инстанции не позднее чем за два дня до дня голосования.

Несколько отличаются права суда кассационной инстанции по поступившей жалобе. Суд кассационной инстанции при рассмотрении кассационных жалобы, представления вправе:

1. Оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения. Данное право аналогично праву суда апелляционной инстанции.

Так, Урядов Ю.Н. обратился в Красноармейский городской суд Саратовской области с иском к Ломовой Л.Н. о прекращении права общей долевой собственности и выплате компенсации. В обоснование иска ссылаясь на то, что после смерти матери Урядовой А.А. открылось наследство в виде жилого дома в г. Красноармейске Саратовской области. Наследниками первой очереди являлись дети умершей. Поскольку все наследники, за исключением ответчицы, отказались от наследства в пользу Урядова Ю.Н., в права наследства вступили только он и ответчица.

Судом установлено, что истец Урядов Ю.Н. и ответчик Ломова Л.Н. являются участниками долевой собственности на жилой дом № 12 по ул. Гете г. Красноармейска Саратовской области. При этом Урядов Ю.Н. является наследником 7/8 долей жилого дома, Ломова Л.Н. - собственником 1/8 доли.

Принадлежащая Ломовой Л.Н. 1/8 доля является незначительной. Согласно заключению строительно-технической экспертизы № 115-07 от 10.10.2007, реальный выдел 1/8 доли из спорного жилого дома невозможен в связи со значительным физическим износом всех конструкций дома. Ломова Л.Н. не имеет существенного интереса в использовании указанного жилого помещения, поскольку проживает в квартире № 33 дома 14 по ул. 5-ый микрорайон г. Красноармейска Саратовской области, принадлежащей ей на праве собственности.

Денежная компенсация в размере 50327 рублей, соответствующая стоимости 1/8 доли жилого дома № 12 по ул. Гете г. Красноармейска Саратовской области, хранится на расчетном счете в Красноармейском отделении Сбербанка РФ.

Решением Красноармейского городского суда Саратовской области от 1 ноября 2007 года исковые требования Урядова Ю.Н. к Ломовой Л.Н. о прекращении права общей долевой собственности и выплате компенсации удовлетворены в полном объеме. Право собственности Ломовой Л.Н. на 1/8 долю жилого дома прекращено. Право собственности на указанную часть дома признано за Урядовым Ю.Н. Передана Ломовой Л.Н. компенсация в размере 50327 рублей за 1/8 долю дома.

Кассационным определением судебной коллегии по гражданским делам Саратовского областного суда решение Красноармейского городского суда Саратовской области от 1 ноября 2007 года оставлено без изменения <23>.

<23> По материалам Управления судебного департамента по Саратовской области // <http://www.usdsaratov.ru/>.

Пшеничная М.А. обратилась в Красноармейский городской суд Саратовской области с иском к Управлению Пенсионного фонда РФ в Красноармейском районе Саратовской области о признании незаконным решения комиссии по рассмотрению вопросов реализации пенсионных прав граждан и включении периодов работы в стаж, дающий право на досрочное получение пенсии по старости.

Суд установил, что Управление Пенсионного фонда РФ в Красноармейском районе Саратовской области не включило Пшеничной М.А. в стаж работы, дающий право на досрочное назначение пенсии по старости, периоды работы в должности пионервожатой, нахождения на курсах повышения квалификации, нахождения в отпуске, в командировках и периоды отмены занятий в школе. На основании этого в назначении пенсии по старости в связи с осуществлением педагогической деятельности в учреждениях для детей ей было отказано из-за отсутствия 25-летнего педагогического стажа работы, дающего право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости.

Решением Красноармейского городского суда Саратовской области от 17 октября 2007 года исковые требования Пшеничной М.А. удовлетворены в полном объеме.

В специальный трудовой стаж, дающий право на льготную пенсию по старости, должен быть включен период работы Пшеничной М.А. в должности пионервожатой, поскольку учителям и другим работникам просвещения в стаж работы по специальности, кроме работы в учреждениях, организациях и должностях, работа в которых дает право на пенсию за выслугу лет, засчитывается работа в школах в качестве штатных пионервожатых.

Периоды нахождения на курсах повышения квалификации и нахождения в командировках также подлежат включению в стаж, дающий право на досрочное пенсионное обеспечение, так как в указанный стаж засчитываются периоды работы, выполняемой постоянно в течение полного рабочего дня при условии уплаты за эти периоды страховых взносов в Пенсионный фонд РФ.

Время нахождения в очередном отпуске законом предусмотрено для включения в стаж, дающий право на досрочное пенсионное обеспечение.

Периоды отмены занятий в связи с ЕГЭ и по погодным условиям должны быть включены в специальный стаж, поскольку учителя находились на работе и от работы не освобождались, а отмена занятий в связи с ЕГЭ состоялась лишь в 11-х классах, все остальные классы школы, где работает истица, обучались.

Кассационным определением судебной коллегии по гражданским делам Саратовского областного суда решение Красноармейского городского суда Саратовской области от 17 октября 2007 года оставлено без изменения <24>.

<24> По материалам Управления судебного департамента по Саратовской области // <http://www.usdsaratov.ru/>.

2. Отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции. Так, заявитель Р., ссылаясь на статьи 254 - 258 ГПК РФ, обратилась в суд с требованием о признании незаконным решения государственного учреждения - территориального управления Пенсионного фонда РФ об отказе в назначении пенсии по старости и отказе в назначении пенсии по случаю потери кормильца на дочь. Основанием для отказа в назначении указанных пенсий явилось непредставление документов, подтверждающих постоянное место жительства на территории Российской Федерации.

Решением районного суда признано незаконным решение государственного учреждения - территориального управления Пенсионного фонда РФ от 16 июня 2003 г. об отказе в назначении пенсии по старости Р. и пенсии по случаю потери кормильца на дочь Н., обязав управление принять от Р. документы для назначения пенсии по старости и пенсии по случаю потери кормильца, назначив им пенсию и пособие с 4 июня 2003 г.

Постановлением президиума краевого суда данное решение отменено и дело направлено на новое рассмотрение. Как указано в постановлении, Р. не предоставлено ни паспорта гражданина РФ, ни вида на жительство, в связи с чем ей обоснованно отказано в назначении пенсии. Также в постановлении указано на то, что при новом рассмотрении дела суду следует иметь в виду, что на момент рассмотрения дела в президиуме краевого суда заявительница получила вид на жительство.

В дальнейшем судьей районного суда, как указано в определении, на основании ст. 135 ГПК РФ возвращено заявление Р., разъяснено о необходимости обращения за разрешением спора в территориальное управление Пенсионного фонда РФ. В соответствии с ч. 2 п. 16 Постановления от 27 февраля 2002 г. Министерства труда и социального развития Российской Федерации N 16 и Пенсионного фонда Российской Федерации N 19па "Об утверждении Перечня документов, необходимых для установления трудовой пенсии в соответствии с Федеральными законами "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" и "О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации" с заявлением граждан, обратившийся за назначением пенсии, вместе с заявлением в качестве документа, удостоверяющего личность, возраст, место жительства лица без гражданства, постоянно проживающего на территории Российской Федерации, предъявляет вид на жительство, выданный органами внутренних дел Российской Федерации.

Согласно статье 2 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" от 25 июля 2002 г. и статье 3 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" от 31 мая 2002 г. постоянно проживающим иностранным гражданином, а также лицом без гражданства признается лицо, имеющее вид на жительство, поскольку в силу пункта 2 статьи 2 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" понятие "иностранный гражданин" включает в себя понятие "лицо без гражданства".

В пункте 22 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20 декабря 2005 г. N 25 "О некоторых вопросах, возникших у судов при рассмотрении дел, связанных с реализацией гражданами права на трудовые пенсии" указано: учитывая, что право на социальное

обеспечение по возрасту относится к числу основных прав человека и гражданина, гарантированных Конституцией РФ (ч. 1 ст. 39), и главной целью пенсионного обеспечения является предоставление человеку средств к существованию, обратить внимание судов на предоставленное им ст. 226 ГПК РФ право вынесения частных определений при выявлении в ходе рассмотрения пенсионных дел случаев нарушения законности при назначении и выплате гражданам трудовых пенсий <25>.

<25> Информационное письмо президиума Ставропольского краевого суда "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с реализацией гражданами права на трудовые пенсии" // <http://www.stavsud.ru/>.

3. Изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств. Так, например, приговором Дзержинского районного суда г. Нижнего Тагила Т. и Д. были признаны виновными в совершении предусмотренного ч. 3 ст. 159 УК РФ преступления - мошенничества, то есть хищения путем обмана в период марта и мая 2001 года чужого имущества - денежных средств на общую сумму 406000 руб., принадлежащих ОАО "Уральская химическая компания". Ущерб, причиненный обществу, был возмещен в полном объеме до вынесения приговора по делу.

ОАО "Уральская химическая компания" обратилось в суд с иском (с учетом уточнения исковых требований) к Т. и Д. о взыскании с них процентов за пользование чужими денежными средствами на основании п. 2 ст. 1107 ГК РФ. Ответчики иск не признали, указывая, что в данном случае они могут отвечать только в рамках причиненного ими прямого материального ущерба, который ими был погашен еще во время рассмотрения судом уголовного дела.

Решением Дзержинского районного суда г. Нижнего Тагила исковые требования удовлетворены с применением ст. 333 ГК РФ, с ответчиков солидарно взыскано в пользу ОАО "Уральская химическая компания" 200000 руб. В кассационной жалобе ответчики просили отменить решение суда в связи с тем, что судом были нарушены нормы материального и процессуального права.

Судебная коллегия отменила решение суда по следующим основаниям. Удовлетворяя требования истца о взыскании с ответчиков процентов за пользование чужими денежными средствами, суд пришел к выводу об их обоснованности в силу ст. 1102 ГК РФ (неосновательное обогащение). Между тем суд не учел, что в данном случае, поскольку преступление совершено и вред причинен в результате исполнения ответчиками своих трудовых обязанностей, материальная ответственность ответчиков специально предусмотрена ст. 238 ТК РФ. Суд не вправе удовлетворить требование работодателя о возмещении работником ущерба в большем размере, чем он был определен на день его причинения (обнаружения), поскольку ТК РФ такой возможности не предусматривает. Поэтому в данном случае нормы ГК РФ, в частности ст. 1102, неприменимы.

На основании ст. 238 ТК РФ работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение, восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

В силу ст. 232 ТК РФ сторона трудового договора, причинившая ущерб другой стороне, возмещает этот ущерб в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами. Согласно ст. 233 ТК РФ материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом и иными федеральными законами.

При определении суммы, подлежащей взысканию, судам следует учитывать, что в силу статьи 238 ТК РФ работник обязан возместить лишь прямой действительный ущерб, причиненный работодателю, под которым понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе находящегося у работодателя имущества третьих лиц, если он несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам.

В рассматриваемом случае прямой действительный ущерб, причиненный ответчиками истцу, был погашен в полном объеме еще до вынесения приговора судом. Поскольку обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся материалов, но при

разрешении спора суд неправильно применил нормы материального права, судебная коллегия, не передавая дело на новое рассмотрение, вынесла новое решение об отказе в удовлетворении исковых требований общества к Д., Т. о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами <26>.

<26> Определение судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 26.06.2007, дело N 33-4600/2007 // Бюллетень судебной практики по гражданским делам Свердловского областного суда (третий квартал 2007 года).

4. Отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения. Данное право аналогично праву суда апелляционной инстанции.

Постановление суда кассационной инстанции также вступает в силу со дня его принятия. Если вас не удовлетворяет решение апелляционной или кассационной инстанции либо вы пропустили срок обжалования в суд второй инстанции, то вы можете обратиться в суд с надзорной жалобой. Об этом подробнее поговорим далее.

5.2. Если решение вступило в законную силу. Правила пересмотра дел в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам

Надзорная инстанция предполагает пересмотр судебных постановлений, вступивших в законную силу. Напомним, что судебные постановления суда первой инстанции вступают в законную силу по истечении срока на обжалование в суде второй инстанции (10 дней со дня вынесения решения в окончательном виде), а судебные постановления суда второй инстанции - со дня их принятия. Момент вступления судебного постановления в законную силу играет немаловажную роль, поскольку судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу.

Следует знать, что надзорная жалоба подается непосредственно в суд надзорной инстанции (в отличие от апелляционной и кассационной жалоб). Поэтому следует четко представлять, какой суд является судом надзорной инстанции в каждой конкретной ситуации. Надзорная жалоба подается:

1) на кассационные определения верховных судов субъектов РФ; на апелляционные решения и определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей - соответственно в президиум верховного суда субъектов РФ;

2) на кассационные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов - в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на постановления президиумов верховных судов субъектов РФ; на кассационные определения верховных судов субъектов РФ, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда субъекта РФ - в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда, - в Военную коллегию Верховного Суда РФ;

5) на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов субъектов РФ, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции; на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ; на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке; на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, - в Президиум Верховного Суда РФ. Следует отметить, что жалобы на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в надзорном порядке, подаются в Президиум Верховного Суда РФ при условии, что такие

определения нарушают единство судебной практики. Не может быть обжаловано в надзорном порядке судебное постановление Президиума Верховного Суда РФ. Такое постановление может быть обжаловано лишь по вновь открывшимся обстоятельствам.

Надзорная инстанция позволяет обжаловать любые вступившие в законную силу судебные постановления. Можно даже обжаловать решение, вынесенное в порядке надзора. Таким образом, хотя надзорная инстанция и является завершающей инстанцией судебной системы РФ, это не значит, что, обжаловав однажды в порядке надзора, дальнейшее обжалование в российских судах невозможно (кроме, как было указано выше, судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ). Проследить ход обжалования можно на рисунках 1 и 2.

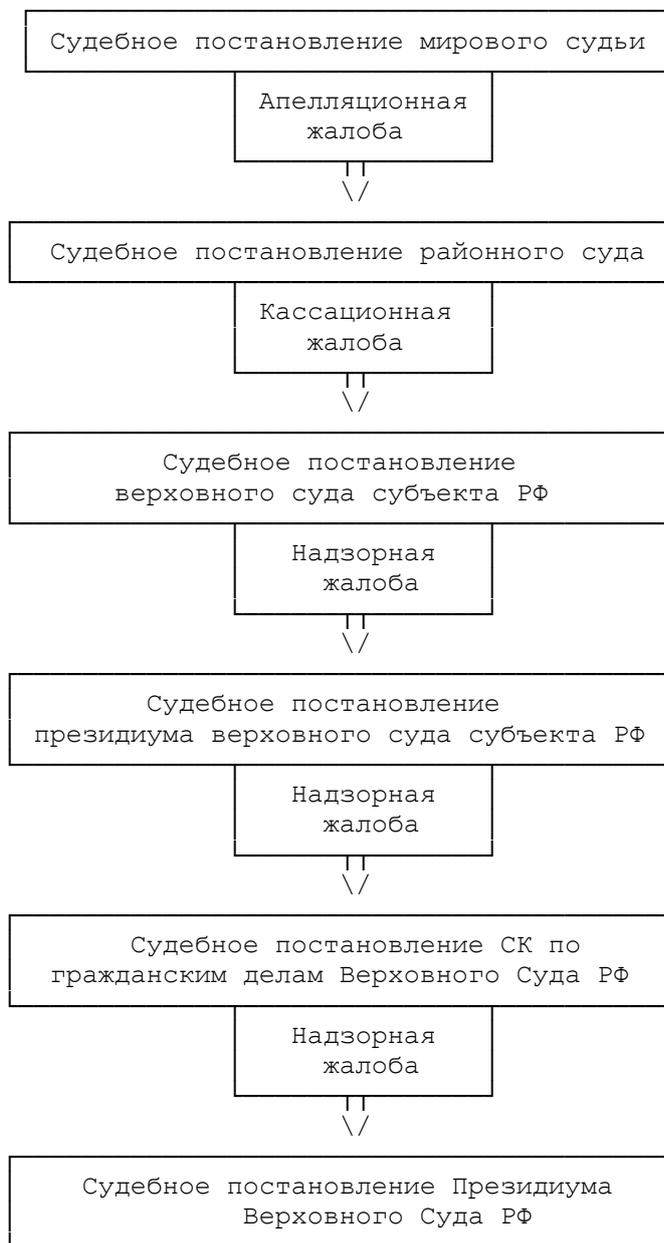


Рис. 1. Движение гражданского дела по инстанциям



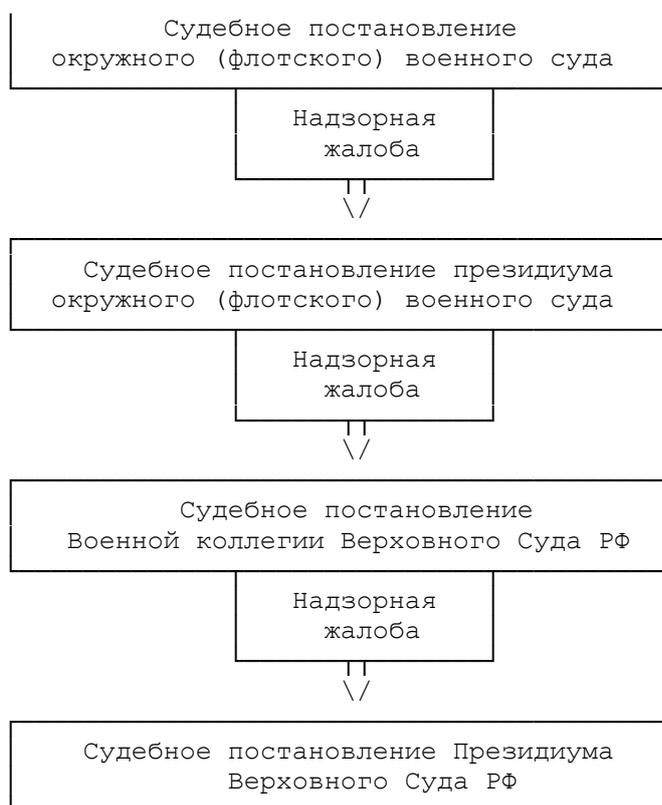


Рис. 2. Движение дела в военных судах РФ

В суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба рассматривается не более чем один месяц, если дело не было истребовано, и не более чем два месяца, если дело было истребовано, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции. В Верховном Суде РФ надзорная жалоба рассматривается не более чем два месяца, если дело не было истребовано, и не более чем три месяца, если дело было истребовано, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ. Следует отметить, что срок рассмотрения надзорной жалобы в случае истребования дела с учетом его сложности может быть продлен. Полномочиями по продлению указанного срока наделены Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель. Срок может быть продлен не более чем на два месяца.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов. Составляя надзорную жалобу, рекомендуем в ней указать, что произошедшее нарушение норм материального или процессуального права является существенным, и как можно убедительнее обосновать Вашу правоту.

Суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе:

- 1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу - без удовлетворения;
- 2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;
- 3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;
- 4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;
- 5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;
- 6) оставить надзорную жалобу без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379.1 ГПК РФ:
 - а) надзорная жалоба не отвечает требованиям, предусмотренным п. п. 1 - 5 и 7 (ч. 1), ч. ч. 4 - 7 ст. 378 ГПК РФ;

б) надзорная жалоба подана лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

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

г) поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорной жалобы;

д) надзорная жалоба подана с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК.

По-разному складывается судебная практика по рассмотрению надзорных жалоб. Приведем в качестве примера некоторые гражданские дела.

Налоговый орган обратился с иском к М., занимающемуся адвокатской деятельностью, о взыскании сумм недоимки по единому социальному налогу, пени и налоговых санкций за неуплату указанного налога, непредставление декларации.

Определением мирового судьи исковое заявление возвращено, заявителю предложено после надлежащего переоформления искового заявления обратиться с данным требованием в арбитражный суд.

Президиум областного суда отменил указанное определение по следующим основаниям. Возвращая исковое заявление, судья руководствовался п. 2 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ и пришел к выводу, что дело неподсудно и неподведомственно данному суду в связи с тем, что ответчик осуществляет предпринимательскую или иную профессиональную деятельность. По мнению судьи, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, в соответствии со ст. 11 Налогового кодекса РФ относятся к индивидуальным предпринимателям, в связи с чем иск подлежит рассмотрению арбитражным судом.

Данные выводы судьи президиум признал ошибочными, поскольку в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают иски с участием граждан, организаций, органов государственной власти и местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

Определение понятия "индивидуальный предприниматель", изложенное в п. 2 ст. 11 НК РФ и включающее в себя, в частности, адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты, используется только для целей Налогового кодекса. Учитывая изложенное, налоговые споры между налоговыми органами и адвокатами, учредившими адвокатские кабинеты, не подлежат рассмотрению в арбитражном суде. Что касается довода судьи о неподсудности дела, то он сделан без учета характера заявленных требований - о взыскании определенной денежной суммы, не превышающей 500 МРОТ, установленных федеральным законом, и указанного истцом места жительства ответчика. (Постановление суда надзорной инстанции N 44г-70) <27>.

<27> См.: Обзор кассационной и надзорной практики рассмотрения гражданских дел судами Архангельской области за первое полугодие 2006 года // <http://www.arhcourt.ru/>.

Д. обратилась к мировому судье с иском к Министерству финансов Свердловской области о взыскании ежемесячного пособия на детей и его индексации. В обоснование иска указала, что работала с 16.10.1996 по 31.12.1997 на Нижнетагильской таможне, на иждивении имеет сына Р., 1993 года рождения, и дочь К., 1992 года рождения. Имеет право на получение государственного пособия в силу Федерального закона Российской Федерации от 19.05.1995 "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей". Однако за 1997 год ежемесячное пособие на детей Д. не получала, до настоящего времени задолженность не погашена. Просила взыскать с ответчика ежемесячное пособие на двух детей за 1997 год в размере 1613 руб. 04 коп., индексацию пособия за период с 1997 года по февраль 2004 года в размере 3423 руб. 20 коп. на каждого ребенка.

Решением мирового судьи судебного участка N 9 Ленинского района г. Екатеринбурга от 09.06.2004, оставленным без изменения апелляционным определением Ленинского районного суда г. Екатеринбурга от 04.03.2005, иски Д. к Министерству финансов Свердловской области оставлены без удовлетворения по мотиву пропуска срока исковой давности.

На вышеназванные судебные постановления Д. подана надзорная жалоба, в которой изложена просьба об отмене состоявшихся по делу судебных постановлений как незаконных. В жалобе, в частности, указано, что ответчик признавал задолженность по выплате пособия на детей, следовательно, срок для предъявления иска не пропущен.

Определением судьи Свердловского областного суда Смагиной И.Л. от 10 января 2006 г. возбуждено надзорное производство, дело передано в президиум областного суда для рассмотрения по существу.

Заслушав доклад судьи Смагиной И.Л., объяснения представителя Министерства финансов Свердловской области Ивановой О.А., полагавшей оставить без изменения вынесенные по делу судебные постановления, проверив материалы дела и обсудив доводы надзорной жалобы,

президиум находит состоявшиеся по делу судебные постановления подлежащими отмене по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений нижестоящих судов в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права.

При рассмотрении дела судами первой и апелляционной инстанций неправильно применены нормы материального права. Отказывая в иске, суды первой и апелляционной инстанций сослались на пропуск истцом трехлетнего срока исковой давности, предусмотренного ст. 196 ГК РФ. Выводы судебных инстанций на законе не основаны.

В соответствии с п. п. 1, 2 ст. 39 Конституции РФ каждому гарантируется социальное обеспечение, в том числе для воспитания детей; государственные пенсии и социальные пособия устанавливаются законом.

Согласно Федеральному закону от 19 мая 1995 г. N 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей" ежемесячное государственное пособие на ребенка является одним из видов социальных пособий, оно выплачивается гражданам, имеющим детей, в связи с их рождением, воспитанием и обеспечивает гарантированную государством материальную поддержку материнства, отцовства и детства. Этим же Федеральным законом предусмотрено, что выплата ежемесячного пособия на ребенка производится за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации, учитываемых при взаиморасчетах федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации и выделяемых целевым назначением (п. 4 ст. 4).

Вышеназванные нормы не содержат ограничения по срокам обращения за получением пособий семьям, имеющим детей. При возникновении у гражданина права на получение пособия, независимо от срока обращения за ним, пособие должно выплачиваться полностью в размерах, установленных на день выплаты.

Защита гарантированных Конституцией РФ и федеральным законодательством прав и интересов граждан, имеющих детей, регулируются Законом РСФСР от 24.10.1991 N 1799-1 "Об индексации денежных доходов и сбережений граждан в РСФСР" <28>, согласно которому для поддержания покупательской способности пособия на детей подлежат индексации в связи с ростом потребительских цен. Несвоевременная выплата пособий на детей и невозможность их покупательской способности путем индексации лишает граждан, имеющих право на получение пособия, такой гарантии. В связи с нераспространением срока исковой давности на требования о взыскании пособия на детей не подлежит применению срок исковой давности и к требованиям об их индексации.

<28> В настоящее время данный Закон признан утратившим силу.

Учитывая, что судебные инстанции при рассмотрении данного дела не применили закон, подлежащий применению, судебные постановления являются незаконными и подлежат отмене с направлением дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Руководствуясь статьями 386 - 388, 390 ГПК РФ, президиум постановил решение мирового судьи судебного участка N 9 Ленинского района г. Екатеринбурга от 09.06.2004 и апелляционное определение Ленинского районного суда г. Екатеринбурга от 04.03.2005 отменить, дело направить на новое рассмотрение мировому судье судебного участка N 2 Ленинского района г. Екатеринбурга.

Кабаков С.Б. и Пастухов С.К. обратились в суд с иском к Крысанову А.В. об обязанности прекратить воспроизведение и использование схемы движения пассажирского транспорта в г. Архангельске "Улица Усть-Двинская - лесозавод N 2" (при осуществлении перевозки по маршруту N 5Э) в предпринимательской деятельности, в том числе прекратить размещение указанной схемы в своих транспортных средствах. Просили взыскать с ответчика компенсацию по 5000000 рублей каждому и конфисковать контрафактные экземпляры схемы. В обоснование иска указали, что являются авторами (соавторами) произведения - схемы движения пассажирского транспорта в г. Архангельске и его окрестностях: Улица Усть-Двинская - лесозавод N 2 (автобусный маршрут N 5Э). Ответчик в своей предпринимательской деятельности (перевозка пассажиров автобусами) использует указанную схему без их разрешения, в том числе публично выставляет указанную схему, вывешивая ее в своих автобусах.

Заочным решением Октябрьского районного суда г. Архангельска от 9 июня 2003 года иск Кабакова С.Б. и Пастухова С.Н. удовлетворен частично. Взыскана с Крысанова А.В. компенсация за нарушение авторских прав в пользу Кабакова С.Б. и Пастухова С.Н. по 5000 рублей каждому. Конфискованы у Крысанова А.В. контрафактные схемы по маршруту движения автобусов N 5Э - "Улица Усть-Двинская - Новый поселок" (ранее обозначенного как маршрут N 5Э "Улица Усть-Двинская - Лесозавод N 2") и ответчику запрещено их использование и воспроизведение при осуществлении предпринимательской деятельности. В кассационном порядке решение суда не обжаловалось.

В надзорной жалобе Крысанов А.В. просит отменить решение суда, ссылаясь на существенные нарушения норм процессуального и материального права.

Судьей Архангельского областного суда Гудушиным Н.Б. вынесено Определение от 28 июня 2004 года, которым дело направлено для рассмотрения по существу в президиум Архангельского областного суда.

Обсудив доводы надзорной жалобы, проверив материалы дела, заслушав доклад судьи областного суда Гудушина Н.Б., президиум находит решение суда подлежащим отмене.

Как установил суд первой инстанции, 20 декабря 2002 года Российским авторским обществом (РАО) истцам было выдано свидетельство N 6121 о депонировании и регистрации произведения - объекта интеллектуальной собственности - авторского описания проекта "Схема движения пассажирского транспорта в городе Архангельске и его окрестностях" на 64 страницах, созданного 5 апреля 1993 года.

Разрешая спор, суд исходил из того, что ответчик воспроизвел схему движения пассажирского транспорта в г. Архангельске, аналогичную схеме N 38, созданной истцами (зарегистрированной и депонированной РАО). Суд пришел к выводу о нарушении ответчиком авторских прав истцов на воспроизведение, распространение, публичный показ и переработку произведения - схемы движения пассажирского транспорта в г. Архангельске N 38.

Между тем судом не учтено следующее. В соответствии с Конвенцией, утверждающей всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, вступила в силу для СССР 26.04.1970), интеллектуальная собственность включает в себя права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях. Предметом же регулирования Закона РФ от 9 июля 1993 года N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" являются только отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Согласно п. п. 1 и 2 ст. 6 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" авторское право распространяется на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения. Авторское право распространяется на произведения, выпущенные в свет или не выпущенные в свет, но выраженные в какой-либо объективной форме, позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора (рукопись, чертеж, изображение, публичное произнесение или исполнение, пленка, механическая или магнитная запись и т.п.).

Таким образом, для применения норм авторского права к спорным правоотношениям необходимы следующие условия: произведение создано в сфере науки, литературы или искусства, произведение выражено в объективной форме, произведение воспроизводит результат творческой деятельности автора. Совокупность таких условий по делу не определена.

Как усматривается из материалов дела, схема движения пассажирского транспорта N 38 представляет собой последовательное соединение условных обозначений существующих остановок транспорта общего пользования в г. Архангельске на топографической карте города Архангельска и его окрестностей. Действительно, в соответствии со ст. 7 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" к объектам авторского права относятся географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам. Однако, сославшись на указанную норму, суд не установил, является спорная схема N 38 произведением творческой деятельности в сфере науки (либо в другой области авторского права), то есть обладает ли признаками новизны и оригинальности, отличным от других существующих схем внешним оформлением, авторским стилем.

Кроме того, согласно свидетельству N 6121 в РАО депонирован и зарегистрирован объект интеллектуальной собственности - авторское описание проекта под названием "Схема движения пассажирского транспорта в городе Архангельске и его окрестностях", авторами которого являются истцы (по их заявлению).

В соответствии с п. 3 ст. 6 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" часть произведения (включая его название), которая удовлетворяет требованиям пункта 1 статьи 6 названного Закона и может использоваться самостоятельно, является объектом авторского права. Согласно ст. 8 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" официальные документы, сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер, не являются объектами авторского права.

Податель надзорной жалобы утверждает, что вывешиваемая схема маршрута предназначена для информирования населения о последовательности движения автобуса и

заранее установленных остановках транспортного средства и является частью договора на оказание услуг по перевозке пассажиров. При таких обстоятельствах суду следовало выяснить, как соотносится спорная схема N 38 и произведение, депонированное и зарегистрированное в РАО, и может ли данная схема в силу возможности самостоятельного использования являться объектом авторского права или носит только информационный характер. Кроме того, податель надзорной жалобы утверждает, что он не был надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания. Данное утверждение материалами дела не опровергается.

Указанное свидетельствует о незаконности постановленного решения суда, в связи с чем оно подлежит отмене. В связи с этим президиум Архангельского областного суда постановил заочное решение Октябрьского районного суда г. Архангельска от 9 июня 2003 года отменить, дело передать на новое рассмотрение в Октябрьский районный суд <29>.

<29> Определение Президиума Архангельского областного суда по делу N 44г-275 // <http://www.arhcourt.ru/>.

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

Решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам. Особенностью пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам является то, что сомнения в правильности вынесенного судебного постановления связаны не с правильностью применения судом материальных и процессуальных норм, а с появлением после вступления в законную силу судебного постановления обстоятельств, которые имеют существенное значение для дела и которые не были учтены судом при вынесении решения.

Основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу, являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю. Заявление подается в течение трех месяцев со дня открытия существенных для дела обстоятельств;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда. Заявление подается в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда. Заявление подается в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

4) отмена решения, приговора, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции. Заявление подается в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу решения, приговора, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции, которые отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое решение, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции; либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое решение, определение суда, постановление президиума суда надзорной инстанции;

5) признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ. Заявление подается в течение трех месяцев со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда РФ.

Заявление о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам подается в тот суд, который принял соответствующее судебное постановление. В соответствии со ст. 396 ГПК РФ суд рассматривает заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного постановления в судебном заседании. Стороны, другие лица,

участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

После того как суд рассмотрит заявление, он принимает одно из следующих решений:

- 1) удовлетворяет заявление и отменяет судебное постановление. Здесь стоит отметить, что определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного постановления обжалованию не подлежит;
- 2) отказывает в пересмотре судебного постановления.

5.3. Оспаривание решений третейского суда

Решение, принятое третейским судом, является обязательным для сторон, подписавших третейское соглашение. Однако в том случае, если решение третейского суда не устраивает одну из сторон третейского соглашения, оно может быть оспорено в суде общей юрисдикции. Для этого необходимо подать заявление об отмене решения третейского суда. Как и исковое заявление, закон устанавливает перечень обязательных составляющих такого заявления. В соответствии со ст. 419 ГПК РФ в заявлении об отмене решения третейского суда должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место жительства или место нахождения;
- 4) дата и место принятия решения третейского суда;
- 5) дата получения оспариваемого решения третейского суда стороной, обратившейся с заявлением об отмене указанного решения;
- 6) требование заявителя об отмене решения третейского суда и основания, по которым оно оспаривается.

Кстати сказать, заявление об отмене решения третейского суда подается не куда-нибудь, а в районный суд, на территории которого принято решение третейского суда, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением. Государственная пошлина за рассмотрение заявления взимается в размере, предусмотренном для оплаты заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. В соответствии со ст. 333.19 НК РФ ее размер составляет 1000 рублей.

К заявлению об отмене решения третейского суда прилагаются:

- 1) подлинное решение третейского суда или его надлежащим образом заверенная копия. Копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется председателем постоянно действующего третейского суда, копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверена;
- 2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;
- 3) документы, представляемые в обоснование требования об отмене решения третейского суда;
- 4) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом;
- 5) копия заявления об отмене решения третейского суда;
- 6) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

Рассмотрение заявления об отмене решения третейского суда происходит в месячный срок. Особенностью данной процедуры является то, что при рассмотрении дела районный суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для отмены решения третейского суда путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений. Решение третейского суда подлежит отмене в случае, если сторона, обратившаяся в суд с заявлением об отмене решения третейского суда, представит суду доказательства того, что:

- 1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;
- 2) сторона не была уведомлена должным образом об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;
- 3) решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не

охватываемым таким соглашением, суд может отменить только ту часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;

4) состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали третейскому соглашению сторон или федеральному закону.

Суд также отменяет решение третейского суда, если установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом (например, в соответствии с нормами ГПК только судом общей юрисдикции рассматриваются дела, возникающие из публичных правоотношений, по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих; по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ);

2) решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права (принципы законности, обеспечения прав и законных интересов каждого и т.д.).

Определение суда об отмене решения третейского суда может быть обжаловано в вышестоящий суд по правилам гражданского судопроизводства.

Глава 6. ОТВЕТЧИК ДОЛЖЕН ЗАПЛАТИТЬ!

6.1. Чем исполнительный лист лучше капустного?

Ответ на данный вопрос зависит от ситуации. Например, капустный лист гораздо лучше, нежели исполнительный, если использовать его как средство народной медицины (капустный лист прикладывают на воспаленные места, лечат опухоли, ушибы и др.). Но когда речь заходит о процедуре принудительного исполнения решения, то здесь неоценимым становится именно исполнительный лист.

Исполнительное производство регулируется нормами ГПК РФ (раздел VII "Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов") и Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве". Исполнительный лист представляет собой документ установленного образца, дающий право на применение процедуры принудительного исполнения решения суда. Исполнительный лист выдается судом взыскателю только после вступления судебного постановления в законную силу. Исключение составляют случаи немедленного исполнения (об этом мы уже рассказывали в п. 4.2 настоящего пособия), если исполнительный лист выдается немедленно после принятия судебного постановления. Исполнительный лист выдается взыскателю на руки или по его просьбе направляется судом для исполнения. Такая альтернатива достаточно удобна для практической реализации права на защиту нарушенного или оспариваемого права. Рекомендуем вам воспользоваться правом направления исполнительного листа непосредственно для исполнения судебному приставу-исполнителю. Это поможет вам избежать дополнительных хлопот по обращению к работникам Федеральной службы судебных приставов РФ (далее - ФССП России).

Для того чтобы получить исполнительный лист, вам необходимо подать заявление в суд, рассмотревший гражданское дело по существу, в котором указать, чтобы исполнительный лист был направлен по месту его исполнения. Такое заявление может выглядеть следующим образом:

В Красноармейский районный суд
г. Волгограда
Заявитель: Кудрин Александр
Александрович,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12

**Заявление
о выдаче исполнительного листа
и направлении его по месту исполнения**

15 февраля 2008 года было рассмотрено гражданское дело N 4567/07, по которому вынесено решение о взыскании с ответчика суммы основного долга и процентов за пользование чужими денежными средствами. На основании указанного решения

Прошу:

1. Выдать исполнительный лист на принудительное исполнение решения.
2. Направить исполнительный лист по месту его исполнения.

Помните, по каждому решению суда выдается один исполнительный лист. Однако если решение принято в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, а также если исполнение должно быть произведено в различных местах, суд по просьбе взыскателя должен выдать несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения или той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению. На основании решения или приговора суда о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по просьбе взыскателя должно быть выдано несколько исполнительных листов, число которых соответствует числу солидарных ответчиков. В каждом исполнительном листе должна быть указана общая сумма взыскания, а также все ответчики и их солидарная ответственность.

Следует знать, что обратиться за исполнительным листом вы можете по общему правилу до истечения трех лет <30> со дня вступления в законную силу решения суда. В случае пропуска указанного срока вы утрачиваете право на получение исполнительного листа, а значит, и право на принудительное исполнение вынесенного решения в вашу пользу. Если, конечно, не докажете уважительность пропуска указанного срока. В этом случае пропущенный срок может быть восстановлен. В отношении пропуска срока предъявления исполнительного листа есть маленькая хитрость. Вам не обязательно доказывать, что у вас были причины не обращаться в суд за исполнительным листом на протяжении трех лет. Достаточно представить доказательства того, что в последний день срока вы по уважительным причинам не могли обратиться в суд. Для восстановления пропущенного срока вам следует обратиться в суд с заявлением. Оно может выглядеть следующим образом:

<30> О специальных сроках предъявления исполнительного документа к исполнению см. п. 6.2 настоящего пособия.

В гарнизонный военный суд
г. Владикавказа РСО – Алания
Бородко Владимира Алексеевича,
прож. по адресу: г. Саратов,
ул. Волгоградская, д. 12, кв. 116

**Заявление
о восстановлении срока для предъявления
исполнительного листа к исполнению**

Решением гарнизонного военного суда г. Владикавказа РСО - Алания от 12 сентября 2003 г. моя жалоба была удовлетворена полностью. Суд обязал начальника Северо-Кавказского военного института ВВ МВД России издать приказы, определяющие периоды фактического выполнения мною задач в условиях вооруженного конфликта с 1 февраля 1995 года по 30 сентября 1998 года, произвести перерасчет выслуги лет для назначения пенсии из расчета 1 месяц привлечения к выполнению задач за три месяца военной службы и выплатить мне за время выполнения этих задач вторые оклады денежного содержания, единовременное денежное пособие в размере месячного должностного оклада пропорционально фактическому времени нахождения в Северо-Кавказском регионе, денежную компенсацию взамен дополнительных продуктов питания, ежемесячную надбавку за сложность, напряженность и специальный режим работы в размере 50% (вместо выплаченных 25%) от должностного оклада. Все эти выплаты произвести с применением индекса потребительских цен по РСО - Алания на момент фактической выплаты.

Решение гарнизонного военного суда г. Владикавказа РСО - Алания от 12 сентября 2003 г. начальником Северо-Кавказского военного института ВВ МВД России исполнено не было. Исполнительный лист на решение гарнизонного военного суда г. Владикавказа РСО - Алания от 12 сентября 2003 г. мне не выдавался.

В установленном законом срок я не мог обратиться в суд за выдачей исполнительного листа, поскольку в период с 27.09.2006 по 04.11.2006 находился на излечении в Военном госпитале ВС РФ в г. Саратове, что явилось следствием пропуска срока обращения за выдачей исполнительного листа.

В соответствии со ст. 432 ГПК РФ

Прошу:

Восстановить пропущенный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению.

Приложение:
Больничный лист N 567/12 от 04.11.2006.

17 февраля 2008 г.

_____/В.А. Бородко/

Закон устанавливает перечень имущества гражданина, на которое не может быть обращено взыскание. В соответствии со ст. 446 ГПК РФ взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

1) 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 указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

2) земельные участки, на которых расположены указанные выше объекты (жилые помещения или его части), за исключением земельных участков, если они являются предметом ипотеки и на них в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание. Ранее содержалось положение о том, что объектом взыскания не могли являться также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности. Однако по заявлению граждан В.В. Безменова и Н.В. Калабуна данное положение признано неконституционным <31> и Федеральным законом от 2 октября 2007 г. N 225-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" исключено из текста;

<31> См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 12 июля 2007 г. N 10-П "По делу о проверке конституционности положения абзаца 3 части 1 статьи 446 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан В.В. Безменова и Н.В. Калабуна" // Российская газета. 21.07.2007. N 157.

3) предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

4) имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

5) используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенная, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

6) семена, необходимые для очередного посева;

7) продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

8) топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

9) средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

10) призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Если должником является организация, то на ее имущество может быть обращено взыскание практически без ограничений. Исключения составляют следующие случаи:

1) не может быть обращено взыскание по иным обязательствам организатора лотереи на призовой фонд лотереи (ст. 17 Федерального закона от 11 ноября 2003 г. N 138-ФЗ "О лотереях");

2) не может быть обращено взыскание по обязательствам саморегулируемой организации, а также по обязательствам арбитражных управляющих на средства компенсационных фондов или имущества общества взаимного страхования, если возникновение таких обязательств не было связано с осуществлением предусмотренной Федеральным законом от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" деятельности (ст. 21 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)");

3) не может быть обращено взыскание на денежные средства, находящиеся на отдельном банковском счете (счетах) для осуществления операций со средствами пенсионных накоплений, по обязательствам Пенсионного фонда РФ, специализированного депозитария или управляющей компании, не связанным с финансированием накопительной части трудовой пенсии (ст. 13 Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 111-ФЗ "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации");

4) не допускается обращение взыскания по долгам владельцев инвестиционных паев, в том числе при их несостоятельности (банкротстве), на имущество, составляющее паевой инвестиционный фонд (ст. 15 Федерального закона от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах");

5) не может быть обращено взыскание на заложенное имущество по требованиям, вызванным неисполнением или ненадлежащим исполнением обеспеченного ипотекой обязательства, если в соответствии с условиями этого обязательства и применимыми к нему федеральными законами и иными правовыми актами РФ (п. п. 3 и 4 ст. 3 ГК РФ) должник освобождается от ответственности за такое неисполнение или ненадлежащее исполнение (ст. 50 Федерального закона от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)");

6) не может быть обращено взыскание на средства пенсионных резервов по долгам фонда (за исключением долгов фонда перед его участниками), вкладчиков, страхователей, управляющей компании (управляющих компаний), специализированного депозитария и иных третьих лиц, включая застрахованных лиц и участников, к ним также не могут применяться меры по обеспечению заявленных требований, в том числе арест имущества (ст. 18 Федерального закона от 7 мая 1998 г. N 75-ФЗ "О негосударственных пенсионных фондах");

7) не может быть обращено взыскание на движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения (ст. 21 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях");

8) не может быть обращено взыскание на имущество кооператива при отсутствии у него денежных средств, достаточных для погашения задолженности, отнесенное в установленном порядке к неделимым фондам, на рабочих лошадях и скот, продуктивный и племенной скот и птицу, животных, содержащихся на выращивании и откорме, сельскохозяйственную технику и транспортные средства (за исключением легковых автомобилей), семенные и фуражные фонды (ст. 37 Федерального закона от 8 декабря 1995 г. N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации");

9) не допускается обращение взыскания на имущество учреждений, исполняющих наказания, и территориальных органов уголовно-исполнительной системы (ст. 11 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы").

Разобрались? Тогда приступим к рассмотрению непосредственного порядка исполнения судебного решения.

6.2. Порядок принудительного исполнения решения

По общему правилу исполнительное производство (а именно так зовется процедура принудительного исполнения решения суда) возбуждается судебным приставом-исполнителем на основании исполнительного документа по заявлению взыскателя. Исключением являются случаи, когда исполнительный документ поступает к судебному приставу-исполнителю от суда (или иного органа), когда выносится в процессе принудительного исполнения исполнительного документа постановление судебного пристава-исполнителя о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа, а также в случае исполнения поручения.

Итак, если по каким-либо причинам вам не удалось убедить суд направить исполнительный документ непосредственно для исполнения, то вам необходимо вооружиться ручкой или клавиатурой компьютера и написать заявление о возбуждении исполнительного производства, приложив к нему исполнительный документ. Заявление обязательно подписывается взыскателем или представителем взыскателя (в этом случае необходимо приложить доверенность представителя <32>). Вы вправе ходатайствовать в заявлении о наложении ареста на имущество должника в целях обеспечения исполнения содержащихся в исполнительном документе требований об имущественных взысканиях, а также об установлении для должника ограничений, предусмотренных ФЗ "Об исполнительном производстве".

<32> Кстати, закон устанавливает альтернативу: представитель может приложить к заявлению доверенность или иной документ, подтверждающий его полномочия. Здесь следует иметь в виду, что в некоторых случаях оригинал документа прикладывать не стоит. Например, в случае, когда от имени несовершеннолетнего выступает его законный представитель. Документом, подтверждающим его полномочия, является паспорт законного представителя в совокупности со свидетельством о рождении (паспортом) несовершеннолетнего взыскателя.

Исполнительный документ и заявление подаются взыскателем по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения. Закон детально регулирует положения о месте совершения исполнительных действий. Здесь следует учесть, что

ФЗ "Об исполнительном производстве" придерживается той же традиции, что и, например, ГПК при установлении территориальной подсудности. Исполнительные действия совершаются по месту нахождения должника или его имущества:

а) если должником является гражданин - исполнительные действия совершаются по его месту жительства, месту пребывания или месту нахождения его имущества;

б) если должником является организация - исполнительные действия совершаются по ее юридическому адресу, месту нахождения ее имущества или по юридическому адресу ее представительства или филиала.

В случае отсутствия сведений о местонахождении должника, его имущества, месте нахождения ребенка исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются судебным приставом-исполнителем по последнему известному месту жительства или месту пребывания должника или по месту жительства взыскателя до установления места нахождения должника, его имущества. После установления места нахождения должника, его имущества судебный пристав-исполнитель:

1) продолжает исполнительное производство, если должник, имущество должника находятся на территории, на которую распространяются его полномочия, или имеется возможность поручить соответствующему судебному приставу-исполнителю совершить исполнительные действия и (или) применить меры принудительного исполнения при необходимости совершения отдельных исполнительных действий и (или) применения отдельных мер принудительного исполнения на территории, на которую не распространяются полномочия судебного пристава-исполнителя;

2) оканчивает исполнительное производство, если должник, имущество должника находятся на территории, на которую не распространяются его полномочия, и отсутствует указанная выше возможность.

Следует отметить, что требования, содержащиеся в исполнительных документах, обязывающих должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий), исполняются по месту совершения этих действий. Например, место жительства должника - город-герой Москва, а устранить завал, препятствующий взыскателю пользоваться гаражом, должник должен в городе-герое Волгограде. Следовательно, исполнительные действия будут совершаться именно в городе-герое Волгограде.

Если в процессе исполнения исполнительного документа изменилось место жительства должника, место его пребывания либо выяснилось, что имущество должника, на которое можно обратить взыскание, по его прежнему месту нахождения отсутствует, то судебный пристав-исполнитель продолжает исполнительное производство, пользуясь правом направления поручений для совершения отдельных исполнительных действий, или составляет акт и оканчивает исполнительное производство.

В том случае, когда судебный пристав-исполнитель все-таки принимает решение об окончании исполнительного производства, то копия постановления судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства, акт с приложением исполнительного документа и копии всех материалов исполнительного производства не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляются в территориальный орган ФССП или его подразделение для возбуждения исполнительного производства по новому месту жительства должника, месту его пребывания или по новому месту нахождения его имущества, о чем извещаются взыскатель, должник, а также суд, другой орган или должностное лицо, выдавшие исполнительный документ. Копия исполнительного документа остается в окончательном исполнительном производстве.

Новшеством исполнительного производства явилось полномочие главного судебного пристава РФ и главного судебного пристава субъекта РФ передать исполнительное производство из одного подразделения судебных приставов в другое (в том числе на стадии возбуждения исполнительного производства). Такое полномочие появилось по подобию полномочия руководителя следственного отдела изъять уголовное дело у одного следователя и передать другому. Цель такой рокировки - более полное и правильное осуществление исполнительного производства. О совершении указанных действий данных должностных лиц выносится постановление, о чем извещаются взыскатель, должник, а также суд, другой орган или должностное лицо, выдавшие исполнительный документ. Указанное постановление не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляется соответствующим главным судебным приставам субъектов РФ и старшим судебным приставам, взыскателю, должнику, а также в суд, другой орган или должностное лицо, выдавшим исполнительный документ. Старший судебный пристав, получив указанное постановление, незамедлительно информирует об этом судебного пристава-исполнителя, ведущего соответствующее исполнительное производство.

Кстати сказать, если вы не знаете, в каком подразделении судебных приставов должно быть возбуждено исполнительное производство, то вы вправе направить исполнительный документ и заявление в территориальный орган ФССП (главному судебному приставу субъекта РФ) по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения. Главный

судебный пристав субъекта РФ направляет указанные документы в соответствующее подразделение судебных приставов в пятидневный срок со дня их получения, а если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению - в день их получения.

После того как судебный пристав-исполнитель получил исполнительный документ, он в течение трех дней принимает решение о возбуждении исполнительного производства либо об отказе в возбуждении исполнительного производства, о чем выносит соответствующее постановление. В том случае, если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению, судебный пристав-исполнитель решение о возбуждении исполнительного производства либо об отказе в возбуждении исполнительного производства принимает в течение суток с момента поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов.

В постановлении о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает срок для добровольного исполнения должником содержащихся в исполнительном документе требований и предупреждает должника о принудительном исполнении указанных требований по истечении срока для добровольного исполнения с взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий. Такой срок не может превышать 5 дней со дня получения должником постановления о возбуждении исполнительного производства. Стоит отметить, что если в исполнительном документе указан срок исполнения, то срок для добровольного исполнения определяется судебным приставом-исполнителем в соответствии со сроком, указанным в исполнительном документе. Соответственно, он может быть меньше, чем 5 дней. Если исполнительный документ предъявлен к исполнению по истечении срока исполнения, указанного в нем, то устанавливаемый срок для добровольного исполнения не может превышать пять дней со дня возбуждения исполнительного производства.

В Законе существует исчерпывающий перечень случаев, когда срок для добровольного исполнения исполнительного документа не устанавливается. Это случаи возбуждения исполнительного производства:

1) по вынесенным и неисполненным постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа (возбуждаются после окончания основного исполнительного производства);

2) при последующих предъявлениях исполнительного документа;

3) о восстановлении на работе;

4) об административном приостановлении деятельности;

5) о конфискации имущества;

6) по исполнительному документу об обеспечительных мерах.

Следует знать, что в возбуждении исполнительного производства может быть отказано. Закон называет также исчерпывающий перечень случаев, при которых такой отказ возможен. Судебный пристав-исполнитель может отказать в возбуждении исполнительного производства, если:

1) исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем, за исключением случаев, когда исполнительное производство подлежит возбуждению без заявления взыскателя;

2) исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий (за исключением случаев, когда вы не знаете подразделение судебных приставов, где должно быть возбуждено исполнительное производство, и направляете заявление с исполнительным документом в территориальный орган ФССП);

3) истек и не восстановлен судом срок предъявления исполнительного документа к исполнению;

4) документ не является исполнительным либо не соответствует требованиям, предъявляемым к исполнительным документам, установленным ст. 13 ФЗ "Об исполнительном производстве".

В исполнительном документе, за исключением постановления судебного пристава-исполнителя, судебного приказа и нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, должны быть указаны:

а) наименование и адрес суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ, фамилия и инициалы должностного лица;

б) наименование дела или материалов, на основании которых выдан исполнительный документ, и их номера;

в) дата принятия судебного акта, акта другого органа или должностного лица;

г) дата вступления в законную силу судебного акта, акта другого органа или должностного лица либо указание на немедленное исполнение;

д) сведения о должнике и взыскателе;

- для граждан - фамилия, имя, отчество, место жительства или место пребывания, а для должника также - год и место рождения, место работы (если оно известно);
- для организаций - наименование и юридический адрес;
- для Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования - наименование и адрес органа, уполномоченного от их имени осуществлять права и исполнять обязанности в исполнительном производстве;

е) резолютивная часть судебного акта, акта другого органа или должностного лица, содержащая требование о возложении на должника обязанности по передаче взыскателю денежных средств и иного имущества либо совершению в пользу взыскателя определенных действий или воздержанию от совершения определенных действий;

ж) дата выдачи исполнительного документа;

5) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению и исполнительное производство по нему было прекращено по следующим основаниям:

а) исполнительное производство прекращается судом в случаях:

- смерти взыскателя-гражданина (должника-гражданина), объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику и не могут быть реализованы доверительным управляющим, назначенным органом опеки и попечительства;

- утраты возможности исполнения исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий);

- отказа взыскателя от получения вещи, изъятой у должника при исполнении исполнительного документа, содержащего требование о передаче ее взыскателю;

- в иных случаях, когда федеральным законом предусмотрено прекращение исполнительного производства;

б) исполнительное производство прекращается судебным приставом-исполнителем в случаях:

- принятия судом акта о прекращении исполнения выданного им исполнительного документа;

- принятия судом отказа взыскателя от взыскания;

- утверждения судом мирового соглашения между взыскателем и должником;

- отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

- отмены или признания недействительным исполнительного документа, на основании которого возбуждено исполнительное производство;

- прекращения по основаниям и в порядке, которые установлены федеральным законом, исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ.

Исполнительное производство по взысканию штрафа за преступление может быть прекращено также в случае отмены приговора в части назначения штрафа;

6) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению и исполнительное производство по нему было окончено по следующим основаниям в случае:

- фактического исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе;

- фактического исполнения за счет одного или нескольких должников требования о солидарном взыскании, содержащегося в исполнительных документах, объединенных в сводное исполнительное производство;

- выплаты штрафа в полном объеме;

- замены штрафа другим видом наказания или отмены наказания в виде штрафа в порядке амнистии или помилования;

- смерти должника-осужденного или объявления его умершим;

7) не вступил в законную силу судебный акт, акт другого органа или должностного лица, который является исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ, за исключением исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению;

8) исполнительный документ в соответствии с законодательством РФ не подлежит исполнению ФССП.

В том случае, если судебный пристав-исполнитель вынес постановление об отказе в возбуждении исполнительного производства, то его копия вместе с приложением всех поступивших документов направляется взыскателю, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления.

Следует знать, что в случаях, указанных в пунктах 1 - 4, а также в пункте 7 указанного выше перечня оснований для отказа в возбуждении исполнительного производства, вы имеете право повторно обратиться к судебному приставу-исполнителю за возбуждением исполнительного производства, если устраните препятствия для его возбуждения.

Исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются в рабочие дни с 6 часов до 22 часов. Исключение составляют случаи, не терпящие отлагательства. В этих случаях совершение указанных действий и мер возможно и в ночное время (с 22 до 6 часов). Для этого судебный пристав-исполнитель должен получить в письменной форме разрешение старшего судебного пристава, который незамедлительно уведомляет об этом главного судебного пристава субъекта РФ. Вы имеете право предложить судебному приставу-исполнителю удобное для вас время. Однако пристав вправе установить то время, которое удобно ему, поскольку именно он вправе устанавливать конкретное время совершения исполнительских действий и применения мер принудительного исполнения.

Исполнительские действия по общему правилу должны быть совершены в двухмесячный срок. Однако этот срок может быть иной. Например, требования о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника должны быть исполнены не позднее первого рабочего дня после дня поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов. Срок может быть увеличен в случае приостановления исполнительного производства, отсрочки или рассрочки исполнения исполнительного документа и т.д.

После возбуждения исполнительного производства исполнительный документ, по которому взыскание не производилось или произведено частично, возвращается взыскателю:

- 1) по заявлению взыскателя;
- 2) если невозможно исполнить обязывающий должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий) исполнительный документ, возможность исполнения которого не утрачена;
- 3) если невозможно установить местонахождение должника, его имущества либо получить сведения о наличии принадлежащих ему денежных средств и иных ценностей, находящихся на счетах, во вкладах или на хранении в банках или иных кредитных организациях, за исключением случаев, когда настоящим Федеральным законом предусмотрен розыск должника или его имущества;
- 4) если у должника отсутствует имущество, на которое может быть обращено взыскание, и все принятые судебным приставом-исполнителем допустимые законом меры по отысканию его имущества оказались безрезультатными;
- 5) если взыскатель отказался оставить за собой имущество должника, не реализованное при исполнении исполнительного документа;
- 6) если взыскатель своими действиями препятствует исполнению исполнительного документа.

Если исполнительный документ возвращается не по вашему заявлению, то судебный пристав-исполнитель составляет акт о наличии обстоятельств, в соответствии с которыми исполнительный документ вам возвращается. Акт судебного пристава-исполнителя утверждается старшим судебным приставом. При возвращении исполнительного документа Вы не лишаетесь права повторно предъявить его к исполнению в пределах установленного Законом срока. Напомним, что по общему правилу такой срок не превышает трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу или окончания срока, установленного при предоставлении отсрочки или рассрочки его исполнения. Однако закон называет исключения из этого правила. Исполнительные документы, содержащие требования о взыскании периодических платежей, могут быть предъявлены к исполнению в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока. Например, суд постановил взыскивать с ответчика на протяжении 10 лет ежемесячно по 5000 рублей. Взыскатель имеет право обратиться за принудительным исполнением судебного решения в течение 10 лет и в течение трех лет после истечения десятилетнего срока. Судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение одного года со дня их вступления в законную силу.

Вы как взыскатель в исполнительном производстве обладаете определенным набором прав и обязанностей. Вы имеете право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе совершения исполнительных действий, приводить свои доводы по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать постановления судебного пристава-исполнителя, его действия (бездействие), а также заключить мировое соглашение с должником.

Следует отметить, что указанный перечень прав не является исчерпывающим. Например, как уже было ранее сказано, вы имеете право предложить удобное для вас время для совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения, имеете право обратиться с заявлением об изменении способа и порядка исполнения судебного акта в суд, другой орган или к должностному лицу, выдавшим исполнительный документ. Еще очень важное

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

Среди обязанностей взыскателя можно назвать обязанность не препятствовать совершению исполнительских действий, неисполнение которой может повлечь возвращение исполнительного документа и прекращение исполнительного производства.

В процессе исполнения требований исполнительных документов судебный пристав-исполнитель вправе совершать следующие исполнительные действия:

1) вызывать стороны исполнительного производства (их представителей), иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством РФ;

2) запрашивать необходимые сведения у физических лиц, организаций и органов, находящихся на территории РФ, а также на территориях иностранных государств, в порядке, установленном международным договором РФ, получать от них объяснения, информацию, справки;

3) проводить проверку, в том числе проверку финансовых документов, по исполнению исполнительных документов;

4) давать физическим и юридическим лицам поручения по исполнению требований, содержащихся в исполнительных документах;

5) входить в нежилые помещения и хранилища, занимаемые должником или другими лицами либо принадлежащие должнику или другим лицам, в целях исполнения исполнительных документов;

6) с разрешения в письменной форме старшего судебного пристава (а в случае исполнения исполнительного документа о вселении взыскателя или выселении должника - без указанного разрешения) входить без согласия должника в жилое помещение, занимаемое должником. Причем для реализации данного исполнительного действия судебный пристав-исполнитель вправе вскрывать жилые и нежилые помещения даже при отсутствии должника или хозяев помещений. При этом обязательно присутствуют понятые. Так, например, в г. Кемерово выселили гражданку в ее отсутствие. Судебные приставы-исполнители вскрыли дверь комнаты в присутствии понятых, юриста и милиционера. Вещи должника описали, на входной двери поставили новые замки и опечатали дверь. С этого момента у должника есть возможность забрать свои вещи только в присутствии представителя взыскателя и судебных приставов <33>;

<33> По материалам сайта ФССП России <http://www.fssp.ru/>.

7) в целях обеспечения исполнения исполнительного документа накладывать арест на имущество, в том числе денежные средства и ценные бумаги, изымать указанное имущество, передавать арестованное и изъятое имущество на хранение;

8) в порядке и пределах, которые установлены ФЗ "Об исполнительном производстве", производить оценку имущества;

9) привлекать для оценки имущества специалистов, соответствующих требованиям законодательства РФ об оценочной деятельности;

10) производить розыск должника, его имущества, розыск ребенка самостоятельно или с привлечением органов внутренних дел. Розыск осуществляется в случае отсутствия сведений о месте нахождения должника по исполнительным документам, содержащим требования о защите интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, требования о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью или в связи со смертью кормильца, требования об отобрании ребенка;

11) запрашивать у сторон исполнительного производства необходимую информацию;

12) рассматривать заявления и ходатайства сторон исполнительного производства и других лиц, участвующих в исполнительном производстве;

13) взыскивать исполнительский сбор и налагать штрафы на должника и иных лиц в случаях и порядке, которые установлены ФЗ "Об исполнительном производстве". Исполнительский сбор является денежным взысканием, налагаемым на должника в случае неисполнения им исполнительного документа в срок, установленный для добровольного исполнения исполнительного документа, а также в случае неисполнения им исполнительного документа, подлежащего немедленному исполнению, в течение суток с момента получения копии постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства. Исполнительский сбор устанавливается в размере 7 процентов от подлежащей взысканию суммы или стоимости взыскиваемого имущества. В случае неисполнения исполнительного документа неимущественного характера исполнительский сбор с должника-гражданина устанавливается в размере 500 рублей, с должника-организации - 5000 рублей;

14) обращаться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на имущество и сделок с ним, для проведения регистрации на имя должника принадлежащего ему имущества в случаях и порядке, которые установлены ФЗ "Об исполнительном производстве";

15) устанавливать временные ограничения на выезд должника из Российской Федерации. Так, по сведениям Управления ФССП по Амурской области, в 2007 году судебными приставами-исполнителями Амурской области поручения об ограничении выезда за пределы Российской Федерации вынесены в отношении 200 должников. Основная категория должников, к которым применяется данная мера - это неплательщики алиментов. Достаточно часто применяется данная мера к гражданам-должникам по взысканию сумм в пользу других физических лиц, по взысканию задолженности по кредитным договорам в пользу банковских учреждений <34>. В Иркутской области судебными приставами-исполнителями принято решение о временном ограничении выезда из РФ в отношении 10 должников. Данная мера помогает успешному исполнению решений суда. Рассмотрим пример. 42-летний житель Иркутска, задолжал крупную сумму другому гражданину, но заявлял, что не имеет ни имущества, ни денежных средств, чтобы погасить свою задолженность. Судебные приставы-исполнители узнали, что должник периодически выезжает из РФ в Китай и Молдову. После того как приставы ограничили его право на выезд из РФ, он самостоятельно выплатил нужную сумму <35>;

<34> По материалам сайта УФССП по Амурской области <http://www.amurfssp.ru/>.

<35> По материалам сайта <http://pressa.irk.ru/sm/2006/40/005010.html>.

16) проводить проверку правильности удержания и перечисления денежных средств по судебному акту, акту другого органа или должностного лица по заявлению взыскателя или по собственной инициативе. При проведении такой проверки организация или иное лицо, выплачивающие должнику заработную плату, пенсию, стипендию и иные периодические платежи, обязаны представить судебному приставу-исполнителю соответствующие бухгалтерские и иные документы;

17) совершать иные действия, необходимые для своевременного, полного и правильного исполнения исполнительных документов.

Судебный пристав-исполнитель вправе совершать также меры принудительного исполнения. Мерами принудительного исполнения являются действия, указанные в исполнительном документе, или действия, совершаемые судебным приставом-исполнителем в целях получения с должника имущества, в том числе денежных средств, подлежащего взысканию по исполнительному документу. К ним относятся:

1) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на денежные средства и ценные бумаги. Кстати сказать, новый Закон "Об исполнительном производстве" устанавливает обязанность всех банков в течение трех дней предоставлять информацию по запросам судебных приставов, связанным с исполнением решений судов по возвратам долгов, а налоговые органы - сообщать об открытии новых банковских счетов должников (п. 8 ст. 69 ФЗ "Об исполнительном производстве"). Судебные приставы, по сути, получили право на получение информации, являющейся банковской тайной. Такое право судебных приставов-исполнителей, по мнению многих юристов и работников банковской сферы, нарушает положения о банковской тайне <36>. Однако, несмотря на такое бытующее мнение, действующее банковское законодательство РФ прямо предусматривает право органов принудительного исполнения решений судов, к которым относится и ФССП России, запрашивать сведения о счетах и вкладах физических и юридических лиц (ст. 26 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности");

<36> См., например: Зыкова Т. Взлом по решению суда // Российская газета. 01.02.2008. N 4578.

2) обращение взыскания на периодические выплаты, получаемые должником в силу трудовых, гражданско-правовых или социальных правоотношений;

3) обращение взыскания на имуществоное право должника, в том числе на право получения платежей по исполнительному производству, в котором он выступает в качестве взыскателя, на право получения платежей по найму, аренде, а также на исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, права требования по договорам об отчуждении или использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику как лицензиату;

4) изъятие у должника имущества, присужденного взыскателю;

5) наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества;

6) обращение в регистрирующий орган для регистрации перехода права на имущество, в том числе на ценные бумаги, с должника на взыскателя в случаях и порядке, которые установлены настоящим Федеральным законом;

7) совершение от имени и за счет должника действия, указанного в исполнительном документе, в случае если это действие может быть совершено без личного участия должника;

8) принудительное вселение взыскателя в жилое помещение;

9) принудительное выселение должника из жилого помещения;

10) освобождение нежилого помещения, хранилища от пребывания в них должника и его имущества;

11) иные действия, предусмотренные федеральным законом или исполнительным документом.

В том случае, если вы не согласны с решениями должностного лица ФССП, вы имеете право обжаловать его в течение 10 дней со дня вынесения судебным приставом-исполнителем или иным должностным лицом постановления, совершения действия, установления факта его бездействия либо отказа в отводе. Если вас не уведомили о времени и месте совершения действий, жалоба подается в течение десяти дней со дня, когда вы узнали или должны были узнать о вынесении постановления, совершении действий (бездействии). Действия приставов обжалуются их руководителю, и далее вышестоящему руководителю (старшему судебному приставу, главному судебному приставу субъекта РФ, главному судебному приставу РФ).

Жалоба подается в письменной форме, подписывается взыскателем (его представителем) и должна содержать:

1) должность, фамилию, инициалы должностного лица службы судебных приставов, постановление, действия (бездействие), отказ в совершении действий которого обжалуется;

2) фамилию, имя, отчество гражданина или наименование организации, подавших жалобу, место жительства или место пребывания гражданина либо место нахождения организации;

3) основания, по которым обжалуется постановление должностного лица службы судебных приставов, его действия (бездействие), отказ в совершении действий;

4) требования лица, подавшего жалобу.

Жалоба, поданная в порядке подчиненности, должна быть рассмотрена должностным лицом службы судебных приставов, правомочным рассматривать указанную жалобу, в течение десяти дней со дня ее поступления.

В сфере исполнительного производства предусмотрена административная ответственность. За воспрепятствование законной деятельности судебного пристава, находящегося при исполнении служебных обязанностей, может быть наложен административный штраф на граждан в размере от 1000 до 1500 рублей; на должностных лиц - от 2000 до 3000 рублей (ст. 17.8 КоАП РФ). За нарушение должником законодательства об исполнительном производстве, выразившееся в невыполнении законных требований судебного пристава-исполнителя, представлении недостоверных сведений о своих правах на имущество, несообщении об увольнении с работы, о новом месте работы, учебы, месте получения пенсии, иных доходов или месте жительства, налагается административный штраф на граждан в размере от 1000 до 2500 рублей; на должностных лиц - от 10000 до 20000 рублей; на юридических лиц - от 30000 до 100000 рублей (ч. 1 ст. 17.14 КоАП РФ).

Если банк или иная кредитная организация не исполнит содержащееся в исполнительном документе требование о взыскании денежных средств с должника, то указанные субъекты привлекаются к ответственности в виде административного штрафа в размере половины от денежной суммы, подлежащей взысканию с должника, но не более 1 млн. рублей (ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ).

За нарушение лицом, не являющимся должником (в том числе взыскателем), законодательства об исполнительном производстве, выразившееся в невыполнении законных требований судебного пристава-исполнителя, отказе от получения конфискованного имущества, представлении недостоверных сведений об имущественном положении должника, утере исполнительного документа, в несвоевременном отправлении исполнительного документа, может быть наложен административный штраф на граждан в размере от 2000 до 2500 рублей; на должностных лиц - от 15000 до 20000 рублей; на юридических лиц - от 50000 до 100000 рублей (ч. 3 ст. 17.14 КоАП РФ).

За неисполнение должником содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера в срок, установленный судебным приставом-исполнителем после взыскания исполнительского сбора, налагается административный штраф на граждан в размере от 1000 до 2500 рублей; на должностных лиц - от 10000 до 20000 рублей; на юридических лиц - от 30000 до 50000 рублей. За неисполнение должником содержащихся в исполнительном документе требований неимущественного характера в срок, вновь установленный судебным приставом-

исполнителем после наложения административного штрафа, может быть наложен административный штраф на граждан в размере от 2000 до 2500 рублей; на должностных лиц - от 15000 до 20000 рублей; на юридических лиц - от 50000 тысяч до 70000 тысяч рублей (ст. 17.15 КоАП РФ).

ПРИЛОЖЕНИЯ

Приложение N 1

Заявление об обеспечении доказательства

В Красноармейский районный суд
г. Волгограда
Истец: Кудрин Александр
Александрович,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12
Ответчик: Чубенко Владимир Сергеевич,
прож. по адресу: г. Волгоград,
ул. Лермонтова, д. 12, кв. 51

Заявление

В производстве Красноармейского районного суда г. Волгограда находится гражданское дело N 46/3-08 о взыскании с Чубенко В.С. 300000 руб. по договору займа. Поскольку ответчик оспаривает факт передачи денег по договору, то в исковом заявлении я просил вызвать в судебное заседание в качестве свидетеля соседа Мосолкова Кирилла Сергеевича, который присутствовал при составлении договора и передаче денег.

Вчера, 11 марта 2008 г., Мосолков К.С. сообщил, что переезжает на постоянное место жительства в Соединенные Штаты Америки. Дата отъезда - 20 марта 2008 г. В связи с тем что судебное заседание назначено на 26 марта 2008 г., вызов в судебное заседание Мосолкова К.С. в качестве свидетеля может оказаться невозможным, я могу лишиться доказательства, которое подтверждает факт передачи денег ответчику Чубенко В.С.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 64, 65 ГПК РФ,

Прошу:

В целях обеспечения доказательств по гражданскому делу N 46/3-08 допросить в качестве свидетеля Мосолкова Кирилла Сергеевича, проживающего по адресу: г. Волгоград, ул. Быстрова, д. 58, кв. 63, об обстоятельствах, известных ему по данному делу.

12 марта 2008 г.

А.А. Кудрин

Приложение N 2

Доверенность (судебная)

г. Волгоград, Волгоградская область
24 марта 2008 г.

Кудрин Александр Александрович, проживающий в городе Волгограде, бульвар Энгельса, дом 25, кв. 12, паспорт 18 03 467580, выдан 04 мая 2003 г. УВД Красноармейского района города Волгограда, именуемый в дальнейшем Доверитель, настоящей доверенностью уполномочивает Резепова Ильдара Шамильевича, проживающего в городе Саратове, улица Кутякова, дом 12, кв. 44, паспорт 18 03 871944, выдан 04 июня 2003 г. УВД Красноармейского района города Волгограда, именуемого в дальнейшем Представитель, на ведение от имени Доверителя дел во всех судебных, административных (с правом обжалования) и иных правоохранительных учреждениях и организациях, со всеми правами, предоставленными законом истцу, ответчику, третьему лицу, а также представлять интересы Доверителя (в том числе по административным правонарушениям) во всех предприятиях, учреждениях и организациях всех форм собственности, в правоохранительных органах и органах государственной власти, администрациях районов и

городов, отделах загс, архивах, УВД, ГИБДД, прокуратуре, внебюджетных фондах, судах, арбитражном суде, ЛСЭ, апелляционном суде.

Представитель наделяется всеми правами, которые предоставлены истцу, ответчику, третьему лицу, заявителю, и уполномочен на совершение всех процессуальных действий, в том числе предусмотренных в ст. 54 ГПК, ст. 62 АПК, за исключением права передоверия полномочий по настоящей доверенности.

Представителю предоставляется право подавать, подписывать и получать от имени Доверителя все необходимые ходатайства, заявления, иные документы, уплачивать деньги, совершать иные юридические действия, необходимые для выполнения данного поручения.

Доверенность выдана сроком на три года.

Доверитель _____ /А.А. Кудрин/

Приложение N 3

Ходатайство об обеспечении иска

В Красноармейский районный суд
г. Волгограда
Истец: Кудрин Александр
Александрович,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12
Ответчик: Чубенко Владимир Сергеевич,
прож. по адресу: г. Волгоград,
ул. Лермонтова, д. 12, кв. 51

Заявление

В производстве Красноармейского районного суда г. Волгограда находится гражданское дело N 46/3-08 о взыскании с Чубенко В.С. 300000 руб. по договору займа. В настоящее время ответчик уволился с работы, подает объявления в газете о распродаже своего имущества. Данные обстоятельства могут сделать невозможным исполнение решения суда.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 139 - 140 ГПК РФ,

Прошу:

В целях обеспечения иска наложить арест на автомашину "Ford Focus", государственный номер К 107 МО, синего цвета, принадлежащую ответчику Чубенко Владимиру Сергеевичу на праве собственности, поскольку непринятие этих мер может сделать невозможным исполнение решения суда.

12 марта 2008 г.

А.А. Кудрин

Приложение N 4

Индивидуальному предпринимателю
Кузьмину О.А.
от Карагиной Елены Львовны,
прож. по адресу: г. Самара,
ул. Кутякова, д. 12, кв. 43

Претензия

21 марта 2008 г. в магазине "Обувь", расположенного по адресу: г. Самара, ул. Горького, 30, мною была куплена пара женских босоножек, размер 40, цвет "pink", арт. 0659-6С69, по цене 1800 (одна тысяча восемьсот) рублей. По истечении пяти дней босоножки потеряли товарный вид: на стельке и верхней части обуви стерлось декоративное напыление, в связи с чем босоножки приобрели вид очень поношенной обуви. Была проведена устная консультация эксперта по адресу г. Самара, ул. Московская, 62, с результатом которой я не согласна (эксперт заявил, что товарный вид не потерян).

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18 Закона "О защите прав потребителей" считаю, что мне продан товар ненадлежащего качества и прошу вернуть деньги в размере 1800

(одной тысячи восьмисот) рублей. В противном случае я буду вынуждена обратиться в суд за защитой своего нарушенного права с отнесением судебных расходов на Ваш счет, а также с требованием компенсации морального вреда на основании ст. 15 Закона "О защите прав потребителей".

С уважением, Е.Л. Карагина.

28.03.2008

_____/Карагина Е.Л./

Приложение N 5

г. Москва

07 февраля 2008 г.

Мировое соглашение

ООО "Книга" в лице директора Петрова Алексея Николаевича, действующего на основании Устава, и Кудрин Алексей Сергеевич заключили настоящее мировое соглашение о нижеследующем:

1. ООО "Книга" выплачивает Кудрину Алексею Сергеевичу сумму долга по авторским договорам N 12 от 08.11.2007, N 16 от 08.11.2007, N 17 от 08.11.2007, N 18 от 08.11.2007, N 20 от 08.11.2007, N 21 от 08.11.2007, N 22 от 08.11.2007, N 24 от 08.11.2007, N 25 от 08.11.2007, N 26 от 08.11.2007, N 27 от 08.11.2007, N 28 от 08.11.2007, N 29 от 08.11.2007, N 30 от 08.11.2007, составляющую 383800 (триста восемьдесят три тысячи восемьсот) рублей, в следующие сроки: в срок до 14 февраля 2008 г. - 200000 (двести тысяч) рублей, в срок до 01 марта 2008 года - 183000 (сто восемьдесят три тысячи) рублей.

2. ООО "Книга" выплачивает Кудрину Алексею Сергеевичу сумму уплаченной Кудриным Алексеем Сергеевичем государственной пошлины в размере 9570 (девять тысяч пятьсот семьдесят) рублей 46 (сорок шесть) копеек в срок не позднее 14 февраля 2008 г.

3. Кудрин Алексей Сергеевич не настаивает на взыскании с ООО "Книга" процентов в сумме 19723 (девятнадцать тысяч семьсот двадцать три) рубля 04 (четыре) копейки.

3. Данное соглашение подлежит утверждению Басманным районным судом г. Москвы.

4. Настоящее соглашение составлено в 3 экземплярах: 1-й экземпляр передается суду, 2-й экземпляр - истцу, 3-й экземпляр - ответчику. Идентичность всех экземпляров проверена.

Директор ООО "Книга"
Петров А.Н.

Кудрин Алексей Сергеевич

Приложение N 6

Заявление об утверждении мирового соглашения

В производстве суда находится гражданское дело по иску Кудрина Алексея Сергеевича к ответчику ООО "Книга" о взыскании задолженности по авторским договорам.

Мы, стороны по иску, решили заключить мировое соглашение на следующих условиях:

1. ООО "Книга" выплачивает Кудрину Алексею Сергеевичу сумму долга по авторским договорам N 12 от 08.11.2007, N 16 от 08.11.2007, N 17 от 08.11.2007, N 18 от 08.11.2007, N 20 от 08.11.2007, N 21 от 08.11.2007, N 22 от 08.11.2007, N 24 от 08.11.2007, N 25 от 08.11.2007, N 26 от 08.11.2007, N 27 от 08.11.2007, N 28 от 08.11.2007, N 29 от 08.11.2007, N 30 от 08.11.2007, составляющую 383800 (триста восемьдесят три тысячи восемьсот) рублей, в следующие сроки: в срок до 14 февраля 2008 г. - 200000 (двести тысяч) рублей, в срок до 01 марта 2008 года - 183000 (сто восемьдесят три тысячи) рублей.

2. ООО "Книга" выплачивает Кудрину Алексею Сергеевичу сумму уплаченной Кудриным Алексеем Сергеевичем государственной пошлины в размере 9570 (девять тысяч пятьсот семьдесят) рублей 46 (сорок шесть) копеек в срок не позднее 14 февраля 2008 г.

3. Кудрин Алексей Сергеевич не настаивает на взыскании с ООО "Книга" процентов в сумме 19723 (девятнадцать тысяч семьсот двадцать три) рубля 04 (четыре) копейки.

На основании изложенного просим:

мировое соглашение утвердить и производство по делу прекратить.

Последствия утверждения мирового соглашения, предусмотренные ст. 221 ГПК РФ, судом нам разъяснены и понятны.

07 февраля 2008 г.

Истец: _____ /Кудрин Алексей Сергеевич/
Ответчик: _____ /Директор ООО "Книга" Петров А.Н./

Приложение N 7

В Красноармейский районный суд
г. Волгограда
Истец: Кудрин Александр
Александрович,
прож. по адресу: г. Волгоград,
б-р Энгельса, д. 25, кв. 12
Ответчик: Чубенко Владимир Сергеевич,
прож. по адресу: г. Волгоград,
ул. Лермонтова, д. 12, кв. 51

Ходатайство
о рассмотрении дела в отсутствие истца

В производстве Красноармейского районного суда г. Волгограда находится гражданское дело N 46/3-08 о взыскании с Чубенко В.С. 300000 руб. по договору займа.

Присутствие в Красноармейском районном суде г. Волгограда истца вызывает определенные сложности, вызванные отдаленностью истца от места рассмотрения дела (истец располагается в г. Новосибирске) и увеличением расходов истца по оплате проезда к месту рассмотрения дела и обратно, проживания, питания и других расходов. На основании вышеизложенного

Прошу:

1. Рассмотреть дело в отсутствие истца.
2. Направлять все документы, имеющие значение для дела, на почтовый адрес истца: г. Новосибирск, ул. Буханцева, д. 189, кв. 495.

25 марта 2008 г.

ЛИТЕРАТУРА

Нормативные акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.).
2. Федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. N 1-ФКЗ "О военных судах Российской Федерации".
3. Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации".
4. Федеральный конституционный закон от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации".
5. Арбитражный процессуальный кодекс РФ.
6. Воздушный кодекс РФ.
7. Гражданский кодекс РФ.
8. Гражданский процессуальный кодекс РФ.
9. Жилищный кодекс РФ.
10. Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации.
11. Кодекс РФ об административных правонарушениях.
12. Налоговый кодекс РФ.
13. Семейный кодекс РФ.
14. Трудовой кодекс РФ.
15. Уголовный кодекс РФ.
16. Уголовно-процессуальный кодекс РФ.
17. Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. N 259-ФЗ "Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта".
18. Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве".
19. Федеральный закон от 24 июля 2007 г. N 210-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях".
20. Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. N 138-ФЗ "О лотереях".
21. Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации".
22. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".
23. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".
24. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 111-ФЗ "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации".
25. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации".
26. Федеральный закон от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации".
27. Федеральный закон от 15 декабря 2001 г. N 166-ФЗ "О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации".
28. Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах".
29. Федеральный закон от 19 июня 2000 г. N 82-ФЗ "О минимальном размере оплаты труда".
30. Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации".
31. Федеральный закон от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)".
32. Федеральный закон от 7 мая 1998 г. N 75-ФЗ "О негосударственных пенсионных фондах".
33. Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях".
34. Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации".
35. Федеральный закон от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях".
36. Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 81-ФЗ "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей".
37. Закон РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы".
38. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. N 2300-1 "О защите прав потребителей".
39. Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности".

Акты органов судебной власти

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 12 июля 2007 г. N 10-П "По делу о проверке конституционности положения абзаца третьей части первой статьи 446 Гражданского

процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан В.В. Безменова и Н.В. Калабуна".

2. Определение Конституционного Суда РФ от 3 июля 2007 г. N 623-О-П "По запросу Новооскольского районного суда Белгородской области о проверке конституционности абзаца четвертого статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации".

3. Информационное письмо президиума Ставропольского краевого суда "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с реализацией гражданами права на трудовые пенсии".

4. Обобщение "О причинах отмен, изменения в кассационном порядке решений (определений) Ленинского районного суда г. Челябинска по гражданским делам в 2006 г.".

5. Обзор кассационной и надзорной практики рассмотрения гражданских дел судами Архангельской области за первое полугодие 2006 г.

6. Определение судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 26.06.2007, дело N 33-4600/2007 // Бюллетень судебной практики по гражданским делам Свердловского областного суда (третий квартал 2007 г.).

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами".

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей".

9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. N 23 "О судебном решении".

Статьи, монографии, комментарии

1. Гув А.Н. Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. 2-е изд., доп. и перераб. М.: Экзамен, 2006.

2. Иванова А. Вам дали слово... // Кадровое дело. 2004. N 3. Март.

3. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Г.А. Жилина. 2-е изд., переработанное и дополненное. М.: ТК Велби, 2004.

4. Комментарий к последним изменениям в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях / Под ред. И.Ш. Резепова. М.: Юрайт-Издат, 2008. 633 с.

5. Резепов И.Ш. Исковое заявление: возвращение и оставление без движения // Вестник Федерального Арбитражного суда Западно-Сибирского округа. 2007. N 3. Май - июнь.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение

Глава 1. Куда пойти, куда податься, или как правильно выбрать судебный орган

Глава 2. Исковое заявление. Правила, которые должен знать каждый истец!

2.1. Реквизиты искового заявления. Практические советы по написанию искового заявления

2.2. Не забудьте приложить!..

2.3. Последствия подачи искового заявления, или Чего стоит ожидать от судьи

2.4. Обеспечить иск - полпути к победе!

Глава 3. Судебное разбирательство

3.1. Ваше процессуальное положение, истец...

Изменение основания или предмета иска

Увеличение или уменьшение размера исковых требований

Отказ от иска

Заключение мирового соглашения

3.2. Можно ли доверять представителю?

3.3. Подготовка к судебному разбирательству. О чем следует помнить

3.4. Встать, суд идет! Порядок и последовательность судебного заседания

3.5. Несколько слов о неисковых и заочном производствах

Приказное производство

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

Особое производство

Заочное производство

Глава 4. Что нужно знать о решении суда?

4.1. Уроки ораторского мастерства, или Как повлиять на решение суда в судебных прениях

4.2. Решение суда - необходимые сведения, о которых не стоит забывать

Глава 5. Обжалование судебных актов

5.1. Апелляционная и кассационная инстанция

5.2. Если решение вступило в законную силу. Правила пересмотра дел в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам

Рис. 1. Движение гражданского дела по инстанциям

Рис. 2. Движение дела в военных судах РФ

5.3. Оспаривание решений третейского суда

Глава 6. Ответчик должен заплатить!

6.1. Чем исполнительный лист лучше капустного?

6.2. Порядок принудительного исполнения решения

Приложения

Приложение N 1. Заявление об обеспечении доказательств

Приложение N 2. Доверенность (судебная)

Приложение N 3. Ходатайство об обеспечении иска

Приложение N 4. Претензия

Приложение N 5. Мировое соглашение

Приложение N 6. Заявление об утверждении мирового соглашения

Приложение N 7. Ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие истца

Литература

Нормативные акты

Акты органов судебной власти

Статьи, монографии, комментарии

THE BOOK IS MADE BY

AXI-ROSE

AXI-ROSE@YA.RU