Серия
КЛАССИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТСКИЙ УЧЕБНИК

КЛАССИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТСКИЙ УЧЕБНИК

Редакционный совет серии

Председатель совета

В.И. Нифадьев, д-р техн. наук, профессор, академик НАН КР,
ректор Кыргызско-Российского Славянского университета
имени первого Президента Российской Федерации Б.Н. Ельцина

Члены совета:

В.М. Лелевкин, д-р физ.-мат. наук, профессор,
проректор по научной работе КРСУ, академик МАИ;
Л.Ч. Сыдыкова, д-р юрид. наук, профессор,
проректор по международным связям КРСУ;
С.Ф. Усманов, д-р техн. наук, профессор,
проректор по учебной работе КРСУ;
Н.А. Бровко, д-р экон. наук, профессор,
декан экономического факультета КРСУ;
Г.Д. Джунушалиева, д-р ист. наук, доцент,
зав. кафедрой «Реклама и связи с общественностью»
гуманитарного факультета КРСУ;
А.Г. Зарифьян, канд. мед. наук, профессор,
декан медицинского факультета КРСУ;
Б.А. Какеев, д-р мед. наук, профессор, зав. кафедрой
патологической физиологии медицинского факультета КРСУ;
Г.В. Лоцев, канд. техн. наук, доцент,
декан естественно-технического факультета КРСУ;
Р.М. Муксинов, д-р архитектуры, профессор,
декан факультета архитектуры, дизайна
и строительства КРСУ, академик ААиС;
Б.Г. Тугельбаева, д-р юрид. наук, профессор,
декан юридического факультета КРСУ

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ
ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКИЙ СЛАВЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
имени первого Президента Российской Федерации Б.Н. Ельцина
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ
Кафедра гражданского права и процесса

А.Б. Кутуева

ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Учебник

Допущено Министерством образования и науки
Кыргызской Республики в качестве учебника
для студентов высших учебных заведений

Бишкек 2022

УДК 347.9
ББК 67.410.1
К 95

Рецензенты:
А.Н. Ниязова, д-р юрид. наук, профессор, зав. кафедрой гражданского права и процесса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета им. Б.Н. Ельцина,
А.Б. Баетов, д-р юрид. наук, и.о. профессора, вице-президент академического консорциума «Международный университет Кыргызстана»,
Э.А.-А. Кочкарова, д-р юрид. наук, профессор, зав. отделом аспирантуры, докторантуры и организации научной деятельности Кыргызского государственного юридического университета

Рекомендовано к изданию
Ученым советом ГОУВПО КРСУ им. Б.Н. Ельцина

Кутуева А.Б.
К 95 ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ: учебник. – Бишкек: Изд-во КРСУ, 2022. – 722 с.

ISBN 978-9967-19-853-1

Учебник подготовлен в соответствии с современной концепцией гражданского процессуального права на основе нормативных правовых актов Кыргызской Республики по состоянию на 1 февраля 2021 года. Соответствует требованиям ГОС ВПО с учетом компетентностного подхода к подготовке юриста. Учебник состоит из двух частей: общей и особенной, изложен в соответствии со структурой Гражданского процессуального кодекса Кыргызской Республики.

Предназначен для студентов, магистрантов, аспирантов, преподавателей юридических факультетов и профессиональных высших учебных заведений, а также всех тех, кто интересуется вопросами гражданского процессуального права Кыргызской Республики.

ISBN 978-9967-19-853-1

УДК 347.9
ББК 67.410.1
© ГОУВПО КРСУ, 2022
© Кутуева А.Б., 2022

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ 13
I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ 14
Глава 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ 14
1.1. Понятие гражданского процессуального права и его место в системе отраслей права 14
1.2. Предмет, метод и система гражданского процессуального права 17
1.3. Понятие, цели, задачи и виды гражданского судопроизводства. Стадии гражданского процесса 20
1.4. Источники гражданского процессуального права 26
1.5. Гражданское процессуальное право как наука 29
Глава 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА 36
2.1. Понятие и значение принципов гражданского процессуального права 36
2.2. Состав и система принципов. Виды классификации принципов 39
2.3. Организационные принципы 44
2.4. Функциональные принципы 49
Глава 3. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ 52
3.1. Понятие и признаки гражданских процессуальных правоотношений 52
3.2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений 55

3.3. Структура гражданских процессуальных правоотношений 58
Глава 4. СУД КАК ОСНОВНОЙ УЧАСТНИК ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА 66
4.1. Общие положения о судах общей юрисдикции Кыргызской Республики 66
4.2. Состав суда. Отводы и самоотводы 68
4.3. Правовой статус судьи 70
Глава 5. СТОРОНЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 80
5.1. Понятие и виды сторон 80
5.2. Процессуальные права и обязанности сторон 82
5.3. Процессуальное соучастие 85
5.4. Ненадлежащая сторона в процессе. Порядок замены ненадлежащей стороны 88
5.5. Процессуальное правопреемство 92
Глава 6. ТРЕТЬИ ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 96
6.1. Понятие и виды третьих лиц 96
6.2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора 100
6.3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора 105
Глава 7. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 108
7.1. Общая характеристика прокурора как участника гражданского процесса 108
7.2. Цель, задачи и основания участия прокурора в гражданском процессе 112
7.3. Формы участия прокурора в гражданском процессе 116

Глава 8. УЧАСТИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ИНЫХ ОРГАНОВ, ГРАЖДАН И ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ЗАЩИЩАЮЩИХ ПРАВА ДРУГИХ ЛИЦ 133

8.1. Общая характеристика, цель и основания участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц 133

8.2. Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе 138

Глава 9. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ 154

9.1. Общие положения о представительстве в гражданском процессе 154

9.2. Виды представительства 160

9.3. Полномочия представителей и их оформление 170

Глава 10. УЧАСТНИКИ ПРОЦЕССА, СОДЕЙСТВУЮЩИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ 177

10.1. Правовой статус эксперта 177

10.2. Правовой статус специалиста 184

10.3. Правовой статус переводчика 188

10.4. Правовой статус свидетеля 192

Глава 11. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ 197

11.1. Понятие, значение и виды подведомственности 197

11.2. Понятие, значение и виды подсудности. Изменение подсудности 202

Глава 12. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ.....211
12.1. Понятие и виды процессуальных сроков 211
12.2. Порядок исчисления процессуальных сроков 218
12.3. Приостановление, продление, восстановление процессуальных сроков.....222
Глава 13. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ.....227
13.1. Понятие, цели и функции судебных расходов в гражданском процессе.....227
13.2. Государственная пошлина.....230
13.3. Судебные издержки 241
13.4. Порядок распределения и возмещения судебных расходов 244
13.5. Судебные штрафы.....247
Глава 14. ИСК В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 252
14.1. Иск: понятие, сущность, элементы 252
14.2. Право на иск. Предпосылки возникновения и условия реализации права на иск.....256
14.3. Виды исков и их характеристика.....263
14.4. Тождество исков.....268
14.5. Распоряжение исковыми средствами защиты.....271
14.6. Обеспечение иска.....278
Глава 15. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 282
15.1. Судебное доказывание: понятие, цель, предмет.....282
15.2. Структура доказывания.....286
15.3. Правила доказывания 291
15.4. Средства доказывания 297
15.5. Судебные доказательства: понятие и виды 306

II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ 309
Глава 16. ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ 309
16.1. Понятие и значение стадии возбуждения гражданского дела в суде 309
16.2. Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи 311
16.3. Действия судьи на стадии возбуждения гражданского дела 318
16.4. Правовые последствия возбуждения гражданского процесса 322
Глава 17. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ 325
17.1. Понятие и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству 325
17.2. Порядок подготовки дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание 328
17.3. Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы 338
17.4. Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения 342
Глава 18. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО 355
18.1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства 355
18.2. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции 357
18.3. Структура судебного разбирательства 365
18.4. Протокол судебного заседания 388
Глава 19. АКТЫ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ 392
19.1. Понятие и виды судебных актов 392
19.2. Решения суда 395
19.3. Определения суда 409

Глава 20. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО 418
20.1. Понятие и сущность заочного производства 418
20.2. Заочное решение 429
Глава 21. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО 435
21.1. Понятие и сущность приказного производства 435
21.2. Судебный приказ. Требования, по которым выдается судебный приказ 438
21.3. Стадии приказного производства 443
Глава 22. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ ДЕЛ 453
22.1. Производство по экономическим делам 453
22.2. Производство по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления 466
Глава 23. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО 473
23.1. Понятие и сущность особого производства 473
23.2. Установление фактов, имеющих юридическое значение 478
23.3. Производство по делам об усыновлении (удочерении) ребенка 488
23.4. Производство по делам об установлении опеки (попечительства) 502
23.5. Производство по делам о направлении детей в интернатные учреждения 511
23.6. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим 515
23.7. Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным 521

23.8. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) 533
23.9. Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь 537
23.10. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство) 541
23.11. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар 547
23.12. Восстановление утраченного судебного производства 555
Глава 24. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ 562
24.1. Понятие и сущность производства в суде апелляционной инстанции 562
24.2. Право апелляционного обжалования и порядок его реализации 566
24.3. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции 573
24.4. Полномочия суда апелляционной инстанции. Акты суда апелляционной инстанции 582
Глава 25. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ 589
25.1. Понятие и сущность производства в суде кассационной инстанции 589
25.2. Право кассационного обжалования и порядок его реализации 592
25.3. Порядок рассмотрения дела судом кассационной инстанции 598
25.4. Полномочия суда кассационной инстанции. Акты суда кассационной инстанции 603

Глава 26. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ 611
26.1. Понятие и сущность производства по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу 611
26.2. Порядок подачи и рассмотрения заявлений о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу 618
Глава 27. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО 625
27.1. Понятие и сущность исполнительного производства 625
27.2. Субъекты исполнительного производства 630
27.3. Исполнительные документы 647
27.4. Стадии исполнительного производства 660
27.5. Поворот исполнения судебного акта 674
Глава 28. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ 678
28.1. Правовое положение иностранных лиц в гражданском процессе 678
28.2. Подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц 692
28.3. Судебные поручения 699
28.4. Признание и исполнение решений иностранных судов на территории Кыргызской Республики 702
ЛИТЕРАТУРА 712

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

АПК КР	– Административно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики
ГК КР	– Гражданский кодекс Кыргызской Республики
ГПК КР	– Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики
ЗАГС	– Запись актов гражданского состояния
ЗК КР	– Земельный кодекс Кыргызской Республики
КоД КР	– Кодекс Кыргызской Республики о детях
КоН КР	– Кодекс Кыргызской Республики о нарушениях
КоНД КР	– Кодекс Кыргызской Республики о неналоговых доходах
КоП КР	– Кодекс Кыргызской Республики о проступках
НК КР	– Налоговый кодекс Кыргызской Республики
ПССИ	– Подразделение службы судебных исполнителей
СК КР	– Семейный кодекс Кыргызской Республики
ТК КР	– Трудовой кодекс Кыргызской Республики
УК КР	– Уголовный кодекс Кыргызской Республики

I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ

1.1. Понятие гражданского процессуального права и его место в системе отраслей права

Гражданское процессуальное право – это самостоятельная отрасль права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих деятельность судов общей юрисдикции, а также гражданские процессуальные действия и правоотношения, складывающиеся между судом и другими участниками судебного производства в ходе осуществления правосудия по гражданским делам.

Термин «гражданское процессуальное право» также необходимо рассмотреть в нескольких его аспектах – как учебную дисциплину, как науку и как практическую деятельность по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Так, гражданское процессуальное право как учебная дисциплина представляет собой систему знаний, определенную учебным процессом в области законодательства и практики его применения.

Гражданское процессуальное право как наука представляет собой совокупность теорий, учений, доктрин, а также предписаний в сфере гражданского судопроизводства.

Гражданское процессуальное право как практическая деятельность по рассмотрению и разрешению гражданских дел представляет собой деятельность суда, направленную на защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых

законом интересов физического или юридического лица, регулируемую нормами гражданского процессуального закона.

Следует отметить, что нормы гражданского процессуального закона действуют во времени и в пространстве.

Действие гражданского процессуального закона *во времени* означает, что суд применяет гражданский процессуальный закон, действующий в момент совершения процессуальных действий – независимо от того, какой закон действовал на момент возникновения гражданских правоотношений.

Порядок судопроизводства – единый на всей территории Кыргызской Республики закон *в пространстве.* Все суды на территории Кыргызской Республики применяют одно процессуальное законодательство. Ни один из участников гражданских процессуальных правоотношений не вправе устанавливать какие-либо иные процессуальные правила.

Место гражданского процессуального права в системе отраслей права.

Как правило, система отраслей права подразделяется на публичные и частные или материальные и процессуальные отрасли права.

Своим публичным характером гражданское процессуальное право тесно связано с конституционным правом. Конституция КР является основным источником права, имеющим высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории страны. Конституционными нормами определены структура судебной системы, компетенция судебных органов, статус судей; закреплены основные судоустройственные и судопроизводственные принципы; установлены гарантии прав и свобод граждан, прежде всего право на судебную защиту. Процессуальные нормы не могут противоречить предписаниям Основного закона.

Гражданское процессуальное право тесно связанно со многими материальными отраслями права (гражданское, семейное, земельное и др.). Подведомственность и подсудность спора определяются исходя из материальных правоотношений, в связи с которыми возник спор. Особенности предмета доказывания

и достаточности объема доказательств также тесно взаимосвязаны с соответствующими материальными отраслями права. В некоторых случаях нормы материального права предписывают доказывание определенных правоотношений конкретными средствами доказывания (например, подтверждением заключения договора розничной купли-продажи могут служить только кассовый или товарный чек, либо иной документ, подтверждающий оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий). Положения материальных норм права также оказывают влияние и на определение круга субъектов процесса (например, соучастие, правопреемство, законное представительство). Гражданское процессуальное право предназначено, в конечном счете, для оптимальной защиты материальных правоотношений. Нарушение норм материального права ведет к обращению в суд за его защитой.

Также гражданское процессуальное право связано с уголовным правом. Так, некоторые нормы гражданского процесса подкреплены уголовно-правовыми санкциями (например, свидетели за дачу ложных показаний в гражданском процессе несут уголовную ответственность, за заведомо ложное экспертное заключение или заведомо неправильный перевод в гражданском судопроизводстве эксперт или переводчик несут уголовную ответственность).

Тесно связано гражданское процессуальное право и с уголовным процессуальным правом. Многие принципы этих отраслей права идентичны, например: принципы равенства граждан перед законом и судом, гласности, независимости суда, состязательности, национального языка судопроизводства. Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам о том, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом.

Следует отметить, что значительное сходство процессуальных отраслей права дало основание многим ученым настаивать

на необходимости их объединения в единую отрасль права – судебное право, включающее в себя гражданский, административный, арбитражный и уголовный процессы, а также материально-правовые нормы, регламентирующие судоустройство. Теснейшая связь материального права с судоустройством очевидна: для того чтобы нормы процессуального права применялись, нужны суды, организованные определенным образом. Однако на настоящий момент эта теоретическая концепция не нашла поддержки большинства ученых-процессуалистов.

1.2. Предмет, метод и система гражданского процессуального права

Гражданское процессуальное право является самостоятельной отраслью права и имеет свои предмет, метод, систему.

Предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие между субъектами гражданского процессуального права в сфере гражданского судопроизводства. Кроме того, предметом гражданского процессуального права также являются нормы права, регулирующие отправление правосудия.

Методом правового регулирования гражданского процессуального права является совокупность приемов, способов и средств, при помощи которых государство регулирует общественные отношения, возникающие по поводу и в связи с осуществлением судами правосудия. Как правило, ученые-теоретики выделяют два вида методов правового регулирования: императивный (метод властных предписаний) и диспозитивный (свободу распорядительных действий в рамках закона).

Императивность метода правового регулирования определяется тем, что все гражданские процессуальные правоотношения являются отношениями власти и подчинения, т. е. она выражается в обязательном участии суда, осуществляющего судебную власть от имени государства.

Диспозитивность, напротив, отражает другой аспект воздействия гражданского процессуального права – в виде свободной реализации предоставленных прав и возложенных обязанностей, но в рамках закона; равенства прав и обязанностей применительно к одному и тому же виду субъектов; гарантированность прав и обязанностей сторон.

Для гражданского процессуального права наиболее характерен императивно-диспозитивный метод. Это проявляется в составе и правовом положении субъектов правоотношений, характере юридических фактов, правах и обязанностях, санкциях.

Система гражданского процессуального права имеет сложное многоуровневое, иерархическое строение, складывающееся из правовых норм, группирующихся в институты, образующие объединения, которые, в свою очередь, составляют правовые комплексы и подотрасли права.

Структурным элементом системы гражданского процессуального права является норма права, которая представляет собой общеобязательное формально-определенное правило деятельности суда и других субъектов судопроизводства и выражает государственную волю[1].

Своеобразие гражданских процессуальных норм заключается в том, что они:

1) устанавливаются только государством и в виде закона (по общему правилу, данные нормы не включаются в подзаконные нормативные правовые акты);

2) регулируют правовые действия и отношения в сфере правосудия;

3) имеют цель способствовать своевременному, законному и обоснованному отправлению правосудия;

4) обеспечены возможностью государственного принуждения, которое сочетается с другими средствами воздействия[2].

---

[1] *Васильев С.В.* Гражданский процесс. Курс лекций. Харьков: Эспада, 2010. С. 12.

[2] *Викут М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс России: учебник. М.: Юристъ, 1999. С. 17.

Нормы гражданского процессуального права – процессуальные правила, которые могут быть продублированы при определенных условиях в материально-правовых актах:

1) предусматривающие виды, характер, содержание, форму и порядок осуществления судом действий, в совокупности составляющих понятие «гражданское судопроизводство», т. е. правосудие по гражданским делам;

2) устанавливающие перечень лиц, которые должны или могут участвовать в процессе, содержание задач участия в процессе каждого из них, а также перечень прав и обязанностей, которыми они наделяются для реализации этих задач (целей); условия вступления или привлечения их в процесс и порядок оформления действий этих лиц в процессе судопроизводства;

3) определяющие способы возникновения, развития и прекращения, а также содержание процессуально-правовых отношений между судом и каждым участником гражданского процесса. Связь между ними обуславливает их целостность и автономность.

Гражданские процессуальные нормы в зависимости от их направленности и содержания принято подразделять на следующие виды:

1) *дефинитивные нормы*, которые содержат формулировку важнейших гражданских процессуальных понятий (ст. ст. 2, 64, 224 ГПК КР);

2) *регулятивные нормы*, составляющие основной нормативный массив в гражданском процессуальном праве. В зависимости от степени обязательности они, в свою очередь, подразделяются на диспозитивные, выражающие управомочения (ст. ст. 37, 163, 284 ГПК КР), и императивные, устанавливающие процессуальные обязанности (ст. ст. 28, 212 ГПК КР). По смыслу к императивным близки запрещающие нормы (ч. 1 ст. 144, ч. 1 ст. 308, ч. 1 ст. 310 ГПК КР);

3) *организационные нормы*, которые формируют процессуальную деятельность или содержание процессуальных документов (ст. 134 ГПК КР, глава 16 ГПК КР);

4) *охранительные нормы*, обеспечивающие точное и беспрепятственное осуществление всех иных гражданских процессуальных норм, меры процессуального принуждения (ст. 120 ГПК КР).

Итак, система гражданского процессуального права – это внутренне согласованная совокупность процессуальных правил, регулирующих правосудие по гражданским делам и обеспечивающих выполнение задач гражданского судопроизводства.

Система гражданского процессуального права состоит из двух частей – общей и особенной.

Общая часть содержит в себе основные положения, применимые ко всем видам гражданского судопроизводства и всем его стадиям: понятийный аппарат (глоссарий), цели и задачи гражданского судопроизводства, основополагающие принципы, состав участников гражданского процесса, подведомственность и подсудность гражданских дел, доказывание и доказательства, судебные расходы и штрафы, процессуальные сроки, судебные извещения и вызовы.

Особенная часть включает в себя конкретные виды гражданского судопроизводства и регламентирует порядок прохождения стадий гражданского процесса.

Вся система гражданского процессуального права отражена в ГПК КР, который состоит из шести разделов. Каждый раздел – из глав, их всего сорок восемь. Каждая глава состоит из статей, которых всего четыреста тридцать девять.

1.3. Понятие, цели, задачи и виды гражданского судопроизводства. Стадии гражданского процесса

Традиционно в доктрине понятия «гражданский процесс» и «гражданское судопроизводство» используются как синонимы.

Гражданский процесс (гражданское судопроизводство) – это, с одной стороны, урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения отнесенных к ведению судов гражданских дел, а с другой стороны,

это совокупность установленных этим порядком процессуальных действий, направленных на достижение задач гражданского судопроизводства[1].

При этом сам по себе термин «гражданский процесс» достаточно условный, поскольку при осуществлении правосудия по гражданским делам рассматриваются споры, возникающие не только из гражданских правоотношений, но и из семейных, земельных, трудовых и др.

Целью гражданского судопроизводства является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц независимо от формы собственности, государственных органов и органов местного самоуправления, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений, прав и интересов Кыргызской Республики, а также охрана общественных интересов.

Задачами гражданского судопроизводства являются:

1) правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов;

2) вынесение законных судебных актов, и их исполнение;

3) укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений;

4) формирование уважительного отношения к закону и суду.

Виды гражданского судопроизводства:

1) *исковое производство* – урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения споров о субъективном праве или об охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых, земельных и иных правоотношений, сторонами которых являются физические и/или юридические лица, занимающие равное положение; является основным видом защиты права, а иск средство возбуждения этого вида производства;

---

[1] *Потапенко С.В., Даниелян А.С., Гелиева И.Н.* Судебная система Российской Федерации: учеб. пособие. Краснодар: Кубанский гос. ун-т, 2019. С. 8.

2) *заочное производство* – производство, где дело рассматривается судом первой инстанции без участия ответчика, не явившегося в суд, хотя он был надлежащим образом извещен о времени и месте судебного разбирательства по делу.

В результате заочного производства выносится заочное решение, если истец не возражает против этого. Заочное производство по сравнению с исковым производством является упрощенным, так как исследуются устные объяснения истца и доказательства, представленные им, и в ходе судебного разбирательства не проводятся прения сторон;

3) *приказное производство* представляет собой бесспорный и упрощенный порядок рассмотрения судом первой инстанции требования взыскателя о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника с целью защиты своего бесспорного субъективного права. По итогам приказного производства судьей выносится судебный приказ, имеющий силу исполнительного документа;

4) *особое производство* – это вид гражданского судопроизводства, в порядке которого устанавливаются юридические факты (действия, события, состояния). Оно применяется, когда спор о праве отсутствует, но заявитель юридически заинтересован в судебном подтверждении факта, устранении неопределенности правового положения гражданина или имущества, восстановлении прав по утраченным документам и т. д. (например, усыновление ребенка, признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление гражданина умершим);

5) *производство по отдельным категориям дел.* Данное производство предназначено для рассмотрения и разрешения дел по экономическим спорам, сторонами которых являются юридические лица и (или) граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, а также по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают

к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления;

6) *производство по делам с участием иностранных лиц.* Его особенность состоит в том, что одной из сторон гражданского процесса является иностранное лицо (иностранный гражданин, лицо без гражданства, иностранная организация).

Стадии гражданского процесса. Правосудие осуществляется в строгом соответствии с процессуальным законодательством. Деятельность суда, направленная на защиту и восстановление нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законном интересов, осуществляется по строго регламентированным стадиям.

Стадия гражданского процесса – это определенная часть судопроизводства, объединенная совокупностью процессуальных действий, направленных на достижение самостоятельной цели.

Нормами ГПК КР определены семь стадий гражданского процесса:

1) возбуждение гражданского судопроизводства;

2) подготовка дела к судебному разбирательству;

3) судебное разбирательство;

4) производство в суде апелляционной инстанции;

5) производство в суде кассационной инстанции;

6) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу;

7) исполнительное производство.

Рассмотрим их кратко.

1. *Возбуждение гражданского судопроизводства*. На данной стадии процесса решается вопрос о возможности начала гражданского судопроизводства на основании представленного искового заявления или заявления (далее – заявление).

При поступлении заявления в суд судья должен принять одно из следующих решений:

а) принять заявление к производству суда, т. е. возбудить гражданское дело (ст. 136 ГПК КР);

б) отказать в принятии заявления по основаниям, предусмотренным ст. 137 ГПК КР;

в) возвратить заявление по основаниям, предусмотренным ст. 138 ГПК КР;

г) оставить заявление без движения по основаниям, предусмотренным ст. 139 ГПК КР.

Во всех случаях судья выносит определение в установленный ГПК КР срок.

2. *Подготовка дела к судебному разбирательству*. Это самостоятельная стадия гражданского процесса, на которой производятся подготовка, разрешение и выяснение различных вопросов, связанных с процессуальными действиями участников гражданского процесса в целях вынесения правильного и законного судебного решения на стадии судебного разбирательства. На данной стадии разрешаются следующие вопросы:

а) определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела;

б) определение достаточности доказательств по делу;

в) исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

На этой стадии процесса проводится судебное заседание, его называют предварительным, оно проводится судьей единолично. Стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны на предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства.

При наличии определенных обстоятельств (например: смерть истца-гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство; признание стороны недееспособной или отсутствие законного представителя у лица, признанного недееспособным; истец отказался от иска и отказ принят судом; стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом) производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено, прекращено, заявление оставлено без рассмотрения.

3. *Судебное разбирательство*. Сущность и значение данной стадии гражданского процесса заключается в том, что именно на ней происходит рассмотрение и разрешение дела по существу, разрешение спора о праве, посредством вынесения судебного решения о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов. Именно на этой стадии реализуется главная задача гражданского судопроизводства – защита прав, свобод и законных интересов граждан и иных участвующих в деле лиц.

4. Производство в суде апелляционной инстанции. На этой стадии процесса осуществляется пересмотр определений и решений судов первой инстанции, не вступивших в законную силу (проверяются их законность и обоснованность).

5. *Производство в суде кассационной инстанции*. На данной стадии гражданского процесса осуществляется пересмотр определений и решений судов первой и апелляционной инстанций (проверяются их законность и обоснованность).

6. *Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу*. Эта стадия гражданского процесса выступает дополнительной процессуальной гарантией лицам, участвующим в деле, в справедливом правосудии и законности в гражданском судопроизводстве. Ее целью является пересмотр вступивших в законную силу судебных актов всех инстанций в связи с выявлением вновь открывшихся обстоятельств или возникновением новых обстоятельств, для защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов.

7. *Исполнительное производство*. Эта та стадия гражданского процесса, на которой в принудительном порядке исполняются вступившие в законную силу акты судов общей юрисдикции и иных несудебных органов, которым законом предоставлено право возлагать на граждан и юридические лица обязанности по передаче другим участникам производства денежных средств и иного имущества, либо по совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от их совершения.

Следует отметить, что прохождение всех стадий гражданского процесса не является обязательным. Завершение гражданского дела возможно на начальных стадиях гражданского судопроизводства. Например, лицо, подавшее заявление, имеет право отозвать его или отказаться от него, либо стороны могут заключить мировое соглашение до вынесения решения суда первой инстанции. Такие действия влекут определенные правовые последствия: истец, подавший заявление об отказе от иска, не может больше обратиться в суд с иском по тому же основанию, по тому же предмету и к тому же лицу, и стороны, заключившие мировое соглашение, также лишаются права повторного обращения в суд с аналогичным заявлением.

Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов вышестоящей инстанцией, а также судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам имеет место только при наличии конкретных оснований, предусмотренных ГПК КР, а также может осуществляться только лицами, участвовавшими в деле.

1.4. Источники гражданского процессуального права

Источники гражданского процессуального права – совокупность юридических норм, регулирующих деятельность лиц, участвующих в гражданском судопроизводстве, а также деятельность судов общей юрисдикции по гражданским делам. Источники в гражданском процессуальном праве представляют собой иерархическую систему.

Верховенствующее положение занимает Конституция КР. Она имеет высшую юридическую силу, оказывает прямое действие и применяется на всей территории Кыргызской Республики. Законы и иные нормативные правовые акты, принимаемые в Кыргызской Республике не должны противоречить конституционным нормам.

В Основном законе закреплено, что правосудие в Кыргызской Республике осуществляется только судом. Судебная власть

осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Профильным источником гражданского процессуального права является Гражданский процессуальный кодекс КР, который представляет собой свод норм гражданского процессуального права, регулирующих правоотношения, возникающие в процессе осуществления деятельности судами общей юрисдикции, а также в процессе защиты физическими и юридическими лицами личных (чужих) нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов.

Источниками гражданского процессуального права также выступают конституционные законы, кодексы, законы, подзаконные нормативные правовые акты, в той или иной мере содержащие гражданские процессуальные нормы.

Кроме того, источниками гражданского процессуального права являются нормы вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Кыргызской Республики являются составной частью ее правовой системы.

Нормативные правовые акты КР, содержащие положения гражданского процессуального права:

1. Конституция Кыргызской Республики;
2. Конституционный Закон КР «О статусе судей КР» от 9 июля 2008 года № 141;
3. Гражданский процессуальный кодекс КР от 25 января 2017 года № 14;
4. Гражданский кодекс КР: часть I от 8 мая 1996 года № 15 и часть II от 5 января 1998 года № 1;
5. Семейный кодекс КР от 30 августа 2003 года № 201;
6. Кодекс КР о детях от 10 июля 2012 года № 100;
7. Уголовный кодекс КР от 2 февраля 2017 года № 19;
8. Кодекс КР о неналоговых доходах от 10 августа 2018 года № 90;

9. Закон КР «О Верховном суде КР и местных судах» от 18 июля 2003 года № 153;

10. Закон КР «О прокуратуре КР» от 24 августа 2020 года № 143;

11. Закон КР «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности» от 14 июля 2014 года № 135;

12. Закон КР «О гарантированной государством юридической помощи» от 16 декабря 2016 года № 201;

13. Закон КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» от 28 января 2017 года № 15;

14. Закон КР «О судебно-экспертной деятельности» от 24 июня 2013 года № 100;

15. Закон КР «О третейских судах в КР» от 30 июля 2002 года № 135;

16. Закон КР «О медиации» от 28 июля 2017 года № 161;

17. Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1407-XII «О присоединении к Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 года»);

18. Венская конвенция о консульских сношениях 1963 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1408-XII «О присоединении к Венской конвенции о консульских сношениях 1963 года»);

19. Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша КР от 17 мая 1995 года № 77-1 «О присоединении Кыргызской Республики к Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 года»);

20. Гаагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года (Кыргызская Республика присоединена Законом КР от 16 ноября 2009 года № 296 «О присоединении Кыргызской Республики

к Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года»);

21. постановление Правительства КР «Об утверждении ставок государственной пошлины» от 15 апреля 2019 года № 159;

22. иные нормативные правовые акты КР, регламентирующие положения гражданского процессуального права.

Вместе с тем следует отметить, что в случае отсутствия норм права, регулирующих спорные отношения, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия законов), а при отсутствии таких норм разрешает дело исходя из общих начал, смысла и принципов гражданского процессуального законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

1.5. Гражданское процессуальное право как наука

Наука гражданского процессуального права – обязательная часть правоведения, представляющая собой систему знаний о нормах соответствующей отрасли права, теории и практике процессуального регулирования гражданского судопроизводства, о порядке, формах и способах применения гражданского процессуального права при отправлении правосудия по гражданским делам[1].

Предмет научного изучения гражданского процессуального права широк и охватывает:

а) систему норм гражданского процессуального права в статике и динамике;

б) теоретические концепции, в том числе предмет, метод, систему и средства гражданского процессуального регулирования судопроизводства;

[1] Гражданский процесс: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М.: ПБОЮЛ Гриженко, 2001. С. 17.

в) деятельность суда и участников гражданского процесса.

Изучение проводится с учетом истории развития процессуально-правовых явлений. Такое понимание предмета изучаемой науки свидетельствует о развитости ее системы.

В.В. Комаров выделяет шесть частей системы этой науки, в которых даются понятия:

- «нормы науки гражданского процессуального права», «предмет», «метод», «система», «социальные функции», «соотношение с другими юридическими науками», «история науки»;
- «судебная власть в правосудии», «процессуальный закон», «предмет», «метод», «система и принципы гражданского процессуального права», «гражданское процессуальное правоотношение», «доказывание ответственности» и т. п.;
- «гражданский процесс, его стадии и производство», «процессуальная деятельность суда и иных участников»;
- «гражданский процесс зарубежных стран», в том числе стран ближнего зарубежья;
- «гражданский процесс с международными элементами»;
- «судебная практика по гражданским делам, ее значения и формы»[1].

В целом предмет и система науки гражданского процессуального права в значительной мере предопределены структурой одноименной отрасли права.

Как самостоятельная отрасль правоведения наука гражданского процессуального права сравнительно молода. Первые значительные гражданско-процессуальные изыскания были опубликованы в середине XIX в. учеными Петербургского и Московского университетов К.А. Неволиным, К.Д. Кавелиным, С.В. Пахманом в связи с подготовкой и проведением судебной реформы и принятием устава гражданского судопроизводства. Для современного исследования наибольший интерес представляют фундаментальные труды К.И. Малышева, А.Х. Гольмстена, С.В. Пахмана. Позднее были опубликованы монографии

[1] *Комаров В.В.* Проблемы науки гражданского процессуального права. Харьков: Право, 2002. С. 440.

и учебники Е.В. Васьковского, Т.М. Яблочкова, Д.А. Азаревича, В. Адамовича, научно обоснованные комментарии гражданского процессуального закона И.М. Тютрюмова, М.М. Михайлова и др. В целом же русскими процессуалистами до 1917 г. были детально разработаны только отдельные темы курса: правоотношения, диспозитивность, учение об иске и исковых средствах защиты права, теория судебного доказывания и др. Немало значительных работ было посвящено исследованию состязательного начала судопроизводства.

Развитие науки гражданского процессуального права после Октябрьской революции было существенно затруднено ошибочными идеологическими воззрениями: во-первых, категорическим непринятием теоретического наследства дореволюционного правоведения, из-за чего советская юридическая наука вынуждена была начинать как бы с нуля; во-вторых, нигилистическим отношением к гражданскому процессу как к ненужной пролетарскому суду пустой формальности.

В течение почти двадцати лет в советской юридической литературе доминировали призывы к упрощению гражданской процессуальной формы, отказу от процессуального регулирования правосудия. Гражданские процессуальные нормы рассматривались как технические нормы, а сам процесс – как технология судебной защиты. В таких условиях было невозможно нормальное развитие гражданской процессуальной мысли.

Первый советский учебник по гражданскому процессу С.Н. Абрамова и А.Ф. Клейнмана вышел в 1934 г. Интенсивное развитие процессуальной науки началось после Великой Отечественной войны. Были опубликованы труды по праву на иск (М.А. Гурвич), теории судебного доказывания (К.С. Юдельсон), судебному решению (Н.Б. Зейдер), гражданским процессуальным правоотношениям (В.Н. Щеглов), принципам гражданского процесса (В.М. Семенов, М.Г. Авдюков) и многие другие. В 1981–1982 гг. издан двухтомный «Курс советского гражданского процессуального права».

Еще более широкое значение приобрело исследование гражданской процессуальной науки как в целом, так и отдельных ее институтов российскими учеными-процессуалистами в постсоветский период. Самыми яркими представителями данной правовой ниши являются А.А. Власов, А.Г. Коваленко, Г.Л. Осокина, М.К. Треушников, Л.В. Туманова, И.И. Черных, Н.А. Чечина, Д.М. Чечот, М.С. Шакарян, В.В. Ярков и др.

Гражданская процессуальная наука кыргызской государственности имеет свою историю. При этом процесс ее формирования и развития можно условно разделить на три периода.

Первый период (дореволюционный) – отличается эволюционным развитием правосознания и нормативных регуляторов кыргызов с древнейших времен до октября 1917 г.

В кыргызском обществе столетиями существовали и функционировали своеобразные господствующие сословия «бийев», «манапов», «беков», «казиев» со своеобразными принципами формирования и деятельности. Бийи, манапы, беки и казии занимали особое место у кыргызов в системе политических институтов и в судопроизводстве играли важную роль.

До добровольного вхождения в состав Российской империи у кыргызских племен, проживающих на территории нынешнего Кыргызстана и в сопредельных районах, действовали две системы права: адат (обычное право) и шариат (мусульманское право). В дореволюционный период судебные процессы в северном Кыргызстане регулировались нормами адата, применяемого в практике судов биев, а на юге – нормами шариата, которым руководствовались в своей деятельности суды казиев[1].

Присоединение Кыргызстана к Российской империи явилось весьма важным историческим событием в судьбе кыргызского народа. В связи с принятием Положения об управлении Туркестанским краем и одновременно с изменением общественно-политического строя кыргызов, изменению также подверглись судоустройство, судопроизводство и подсудность народных судов.

[1] Подробнее см. у *Чиналиевой И.У.* Принципы гражданского процессуального права Кыргызстана. Бишкек, 1998. С. 17–30.

Изменения в нормах судебного права, обусловленные как внутренним развитием кыргызского общества, так и внешним влиянием, нашли свое отражение в судебной практике и в Положениях – «эреже».

Второй период (советский) – с момента принятия первых правовых актов в 1917 г. до августа 1991 г. – характеризуется формированием и развитием не только гражданского процессуального законодательства Советского Кыргызстана в рамках развития единой системы советского конституционного законодательства в качестве ее составной части, но и состоянием разработанности проблем отечественной гражданской процессуальной науки, которая располагает следующими исследованиями.

Среди трудов, посвященных науке гражданского процессуального права кыргызской государственности в обозначенный период можно перечислить работы П. Кушнера (Манапство в горной Киргизии. 1929 г.), А.Н. Бернштама (Культура древнего Кыргызстана. 1942 г.), В.В. Бартольда (Киргизы: Исторический очерк. 1963 г.), С.К. Кожоналиева (Суд и обычное право киргизов до Октябрьской революции. 1963 г.), К.Н. Нурбекова (Возникновение Киргизской Советской национальной государственности. 1964 г.), А. Радвогина (Киргизская ССР: форма советской национальной государственности. 1967 г.), В.М. Плоских (Очерки патриархально-феодальных отношений в Южной Киргизии (50-70-е годы XIX в.). 1968 г.), А. Супатаева и Ф.Тайгина (Создание и развитие советского суда в Киргизии. 1971 г.), Р.Т. Тургунбекова (Государственность и Конституция Советского Киргизстана в период развитого социализма. 1980 г.), С.С. Сатыбекова (Гражданское судопроизводство Киргизской ССР. 1981, 1987 гг.) и др.

Третий период (современный) – 31 августа 1991 г. Верховный Совет Киргизской ССР принял постановление «О Декларации о государственной независимости Республики Кыргызстан», провозгласившее о независимости Кыргызстана. Принятая 5 мая 1993 г. Конституция КР предопределила развитие и гражданского судопроизводства страны. Однако процесс принятия его основного источника – нового ГПК КР – затянулся до 1999 г. Для столь

длительных преобразований, конечно, были важные причины. Например, процесс осуществления реформы судебной системы имел недостаточно высокий темп и носил не комплексный, а фрагментарный характер. В связи с глубокой научной проработанностью и логичной взаимосвязанностыо всех правовых институтов, достаточно подробной регламентацией судопроизводства, высокой законодательной техникой, Гражданский процессуальный кодекс Киргизской ССР 1964 г. длительное время оставался практически неизменным и мог «по инерции» действовать еще какой-то промежуток времени. В этой связи, гражданская процессуальная наука того времени заняла «выжидательную» позицию.

Среди работ, посвященных проблемам развития гражданского процессуального права в суверенном Кыргызстане можно назвать исследования Д.В. Абушенко (Судебное усмотрение в гражданском процессе. Бишкек, 1999), П.Ю. Шубиной (Гражданско-процессуальное законодательство: проблемы и перспективы // Сборник научных трудов / Вып. 3. КРСУ. Бишкек, 1997), в которых рассматриваются актуальные проблемы, связанные с ролью и значением гражданского процессуального права Кыргызской Республики в условиях формирования правового государства.

Проблемы судебно-правовой реформы в Кыргызстане и некоторые ее результаты, вопросы повышения эффективности правосудия и усиления судебной защиты рассматриваются в исследованиях Т.И. Ганиевой (Современная судебная реформа шаг к правовому государству // Вестник КГНУ, 1997), Ж.О. Тогойбаева (О некоторых проблемах судебно-правовой реформы в Кыргызской Республике // Право и предпринимательство, 1998), Т. Умралиева (Судебная реформа в Кыргызстане // СНГ: реформа гражданского процессуального права: Материалы Международной конференции. Москва, 1999). В них анализируются итоги реформы гражданского процессуального права, судебной системы в Кыргызской Республике.

Понятие и значение принципов гражданского процессуального права и их роль в построении правового государства

рассматриваются в монографии И.У. Чиналиевой (Принципы гражданского процессуального права Кыргызстана. Бишкек, 1998).

29 декабря 1999 г. был принят ГПК КР, который создал правовую основу национального гражданского судопроизводства.

После образования правового фундамента кыргызской гражданской процессуальной науки были изданы труды Ф.А. Зайкова, А.Н. Ниязовой (Актуальные вопросы гражданского процесса в Кыргызской Республике. Бишкек, 2000), Л.В. Гутниченко, А.Р. Салиева (Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Кыргызской Республики. Бишкек, 2011), М.Ш. Шамилова (Гражданско-процессуальное право Кыргызской Республики: учебное пособие. Бишкек, 2013) и др.

На сегодняшний день гражданское процессуальное право твердо входит в состав фундаментальных наук в юриспруденции и ее роль в правовой науке неоспорима.

Глава 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

2.1. Понятие и значение принципов гражданского процессуального права

Значение принципов любой отрасли права обусловлено тем, что они отражают суть, характер и основные черты этой отрасли. Еще в Древнем Риме была известна сентенция: «Принцип есть важнейшая часть всего» (Principium est potissima). Поэтому особенно важно уяснить понятие принципов гражданского процессуального права, тем более что в гражданско-процессуальной литературе этот вопрос разрешается неоднозначно.

Принципы гражданского процессуального права являются разновидностью общеправовых принципов, в связи с чем при определении их понятия следует руководствоваться общетеоретическими положениями. Их своеобразие обусловливается природой гражданских процессуальных норм и сферой реализации – гражданским судопроизводством.

Само понятие «принцип» имеет латинское происхождение и означает основное, исходное положение какой-либо теории, учения, мировоззрения. Большинство авторов (В. Семенов, Н. Чечина, В. Щеглов) отмечают, что принципы права представляют собой его идейные основы и нормативно-руководящие начала.

Отдельные авторы (К. Уржинский, Г. Осокина) выделяют два способа фиксации принципов в нормах права: *текстуальный*, когда основополагающие положения непосредственно закрепляются в конкретных гражданских процессуальных нормах, и *смысловой*, при котором содержание конкретного принципа выводится из системного анализа отдельных правовых норм или институтов. При этом необходимо учитывать и то, что принцип гражданского процессуального права в обязательном порядке находит свое

закрепление не в одной, а в нескольких нормах, вследствие чего является самостоятельным институтом (Ж. Сталев).

Исходя из этого, можно отметить, что *принципы гражданского процессуального права* представляют собой закрепленные в законодательстве основополагающие идеи, положения, руководящие начала по вопросам осуществления судопроизводства по гражданским делам, закрепленные и раскрытые в нормах гражданского процессуального права, и главные направления политики государства в области правового регулирования общественных отношений, связанных с защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов субъектов гражданского процесса.

Пока принципы не закреплены в нормах права, они являются научной доктриной. Принцип становится правовым после раскрытия его сути в норме права.

Принципы устанавливают содержание, структуру гражданского процессуального права. Они определяют цель процесса и методы достижения этой цели, характеризуют содержание деятельности субъектов гражданского процессуального права, определяют существенные черты, выражающие сущность процессуального права.

Принципы гражданского процессуального права представляют собой не просто группу, а образуют определенную совокупность, систему. Это обусловливается единством выраженных в них идей, устремленностью к выполнению единой цели, подчеркивает публичный характер гражданского процесса.

Основные принципы гражданского процессуального права нашли свое отражение в Конституции КР. Однако ряд основополагающих принципов закреплен в специальном нормативном правовом акте – ГПК КР. Главное призвание принципов гражданского процессуального права выражается не столько в провозглашении прав и обязанностей субъектов гражданских процессуальных правоотношений, сколько в обеспечении их реального осуществления.

Все изменения и дополнения, которые вносятся в гражданское процессуальное законодательство, формулируются в первую очередь исходя из принципов отрасли.

Каждый из принципов играет самостоятельную роль на разных стадиях процесса или в его отдельных институтах.

Значение принципов гражданского процессуального права определяется прежде всего их влиянием на нормотворческую деятельность. При внесении различных поправок в законодательство нормотворческие органы не должны допускать противоречия новых норм права действующим его принципам.

Велико значение принципов процессуального права и для правоприменительной деятельности: они определяют основные формы, методы деятельности суда и других участников процесса при осуществлении правосудия по гражданским делам, сущность процессуальной формы гражданского судопроизводства. Нарушение норм права, закрепляющих принципы гражданского процессуального права, влечет, как правило, отмену судебных решений.

Значение принципов гражданского процессуального права:

- являются важными демократическими гарантиями правосудия по гражданским делам;
- суд руководствуется не только конкретными гражданскими процессуальными нормами, но и принципами процессуального права;
- способствуют правильному толкованию всех норм гражданского процессуального права;
- способствуют преодолению пробелов в гражданском процессуальном праве. Применение аналогии закона или права возможно лишь на базе принципов гражданского процессуального права;
- определяют собой структуру и существенные черты гражданского процессуального права, его общие положения;
- обусловливают содержание процессуального права в целом;
- охватывают все нормы и институты гражданского процессуального права;

- указывают цель процесса и методы ее достижения;
- предопределяют характер и содержание деятельности субъектов права, общее направление развития и дальнейшего совершенствования данной отрасли.

2.2. Состав и система принципов. Виды классификации принципов

В науке гражданского процессуального права принято разграничивать термины «состав принципов», «система принципов» и «классификация принципов», которые несут в себе различную смысловую нагрузку.

Состав принципов – это простая (количественная) совокупность принципов, которая позволяет установить лишь перечень, т.е. набор принципов, присущих гражданскому процессуальному праву как самостоятельной отрасли права на определенном этапе его развития. Состав принципов непостоянен постольку, поскольку в известной мере зависим от воли законодателя.

Структура (состав) принципов гражданского процессуального права состоит из следующих компонентов:

- наличие определенных представлений в сфере правосознания, в том числе правосознания судей и иных юристов, и в правовой науке;
- закрепление соответствующих положений в действующем законодательстве;
- реализация принципов права в конкретной сфере общественных отношений.

Система (*systema*) – греческое слово, в переводе на русский язык означает целое, составленное из частей, употребляется для обозначения порядка, обусловленного планомерным, правильным расположением частей в определенной их связи между собой.

Система принципов гражданского процессуального права представляет собой логически непротиворечивое, взаимозависимое на функциональной основе соединение принципов в единое целое, обусловленное всем предшествующим опытом

осуществления деятельности по рассмотрению и разрешению судами гражданских дел, а также правовыми традициями в данной сфере. Определить систему принципов – значит установить объективные связи между отдельными принципами, их обусловленность, взаимозависимость и внутреннюю согласованность между собой, без которых невозможно эффективное воздействие принципов на право, а значит, и воздействие права на регулируемые им общественные отношения. Представляется, что все связи между принципами можно с известной долей условности подразделить на следующие три группы.

1. *Связи консолидирующего характера (генетические)*. В эту группу попадают многочисленные связи, которые существуют между принципом законности и всеми остальными принципами гражданского процессуального права. Главным общим признаком всех этих связей является объединительный (консолидирующий) характер, обусловленный особым положением принципа законности в системе принципов гражданского процессуального права, о котором будет сказано ниже, а также значимостью законности для реализации целей правосудия. В то же время эти связи носят генетический характер в том смысле, что все вместе и каждая из них в отдельности обеспечивают непререкаемость (императивность) гражданской процессуальной формы. К числу ярко выраженных связей данного вида относятся связи между законностью и состязательностью, законностью и диспозитивностью, законностью и юридической истиной, законностью и независимостью судей, законностью и правовой определенностью и др.

2. *Связи детерминирующего характера (функциональные)*. Несмотря на важность генетических связей, определяющее значение для выстраивания модели судопроизводства на основе сложившихся в обществе и государстве аксиологических представлений о правосудии по гражданским делам имеют связи детерминирующего характера, второе название которых – функциональные – подчеркивает, что эти связи выстраиваются исходя из функциональной роли принципов, к тому же в большинстве своем относящихся к числу функциональных. В эту группу попадают

прежде всего связи между принципами, определяющими модель гражданского судопроизводства (состязательность, процессуальное равноправие сторон, диспозитивность, юридическая истина и судейское руководство). Примерами такого рода связей являются связи между состязательностью и диспозитивностью, состязательностью и процессуальным равноправием сторон, состязательностью и юридической истиной, судейским руководством и юридической истиной, а также между состязательностью и диспозитивностью, с одной стороны, и судейским руководством – с другой. К функциональным относятся и связи, складывающиеся между принципами, участвующими в формировании модели гражданского судопроизводства, и некоторыми принципами из числа не относящихся к таковым. Например, связи между процессуальным равноправием и независимостью (в части беспристрастности, неангажированности), процессуальным равноправием и равенством всех перед законом и судом.

3. *Связи частного характера (специальные*). К этой группе относятся все связи между принципами, которые не попадают в разряд генетических и функциональных, что автоматически исключает из числа частных связи между законностью и другими принципами, а также связи между функциональными принципами, определяющими модель гражданского судопроизводства. Частный характер этих связей означает, что они, с одной стороны, отражают общеполезное взаимодействие между принципами в рамках тех конкретных (частных) аспектов процесса, которые ими определяются, и тем самым оказывают опосредованное влияние на достижение целей правосудия – с другой. В качестве примера специальных связей необходимо назвать, в частности, связь между устностью и гласностью, процессуальной экономией и доступностью правосудия, непосредственностью и устностью, равенством всех перед законом и судом и независимостью судей, а также между доступностью правосудия и разумностью сроков судопроизводства и целый ряд других связей.

Главное в системе принципов – связи между отдельными принципами, а систематизация принципов есть не что иное, как

сведение принципов к внутренне согласованному единству, или, иными словами, деятельность по упорядочению принципов, приведению их в систему[1].

Таким образом, система гражданского процессуального права включает всю совокупность принципов данной отрасли права в их соотношении и взаимозависимости.

Под *классификацией принципов* понимается деление их состава на отдельные группы по какому-либо признаку, называемому основанием классификации принципов гражданского процесса. В силу органической связи между принципами более важным представляется их сущность – то главное, что имеется в содержании принципа и его влиянии на судопроизводство, а не в их рубрикации.

Традиционно принципы гражданского процессуального права классифицируют по различным основаниям.

1. *По источнику закрепления:*

1) *принципы, закрепленные в Конституции КР:*

а) осуществление правосудия только судом;

б) независимость судей и подчинение их только закону;

в) несменяемость судей;

г) неприкосновенность судей;

д) состязательность сторон;

е) равноправие перед законом и судом;

ё) гласность судебного разбирательства;

2) *принципы, закрепленные в ГПК КР:*

а) единоличное и коллегиальное рассмотрение гражданского дела;

б) язык гражданского судопроизводства;

в) диспозитивность;

г) сочетание устности и письменности;

д) непосредственность;

е) непрерывность.

---

[1] *Сахнова Т.В.* Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М., 2008. С. 86.

2. ***По сфере действия:***

1) *общеправовые* – это принципы, присущие всем отраслям права, в том числе и гражданскому процессуальному праву.

На сегодняшний день единого мнения относительно перечня общеправовых принципов в современной юридической науке не существует. Большинство ученых выделяют следующие общеправовые принципы:

а) верховенство права;

б) справедливость;

в) законность;

г) взаимная ответственность государства и гражданина;

д) широкая доступность правовой информации;

е) недопустимость произвольного ограничения прав и свобод;

ё) уважение прав и свобод человека и гражданина;

ж) правосудие;

з) демократизм;

2) *межотраслевые принципы* характерны для нескольких отраслей права, преимущественно смежных, весьма близко соприкасающихся между собой (уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право).

На межотраслевые принципы полностью налагаются и общеправовые. В каждой отдельной отрасли права или же в группе отраслей они приобретают свою специфику.

К межотраслевым принципам права относятся:

а) осуществление правосудия только судом;

б) гласность судебного разбирательства;

в) национальный язык судопроизводства;

г) независимость судей и подчинение их только закону;

д) равенство всех перед законом и судом;

3) *отраслевые* – это принципы, присущие только одной отрасли права. К гражданскому процессуальному праву относятся принципы диспозитивности, процессуального равноправия сторон в абсолютной форме;

4) *принципы отдельных правовых институтов* – это процессуальные принципы, присущие только одному институту. Например, институт судебного разбирательства гражданских дел – принцип непосредственности, принцип устности; институт доказательств – допустимость средств доказывания, относимость доказательств.

3. ***По объекту правового регулирования (воздействия):***

1) *организационные принципы* – это принципы, которые определяют порядок организации деятельности суда. К ним относятся принципы:

а) осуществления правосудия только судом;

б) сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел;

в) независимости судей;

г) равенства всех перед законом и судом;

д) языка гражданского судопроизводства;

е) гласности судебного разбирательства;

2) *функциональные принципы* – это принципы, определяющие только процессуальную деятельность суда и других участников гражданского процесса. К ним относятся принципы:

а) законности;

б) диспозитивности;

в) состязательности и равноправия сторон;

г) сочетания устности и письменности;

д) непосредственности.

2.3. Организационные принципы

К организационным относятся те принципы, которые непосредственно связаны с организацией гражданского процесса, на которых основывается гражданское судопроизводство.

1. *Принцип осуществления правосудия только судом* (ст. 6 ГПК КР) предполагает следующее:

1) правосудие в Кыргызской Республике осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией

КР. Правосудие осуществляется от имени Кыргызской Республики и имеет своим назначением защиту прав и свобод человека, а также законных интересов граждан и юридических лиц, обеспечение исполнения Конституции, законов, иных нормативных правовых актов КР и вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика.

Судебная система КР состоит из Верховного суда КР и местных судов. В составе Верховного суда КР действует Конституционная палата. В Кыргызской Республике законом могут учреждаться также специализированные суды, а создание чрезвычайных судов не допускается;

2) осуществление правосудия по конкретному делу надлежащим судом. Это положение означает, что из всех действующих в стране судов конкретное дело должно быть рассмотрено судом, определенным с учетом положений о подсудности и подведомственности;

3) правосудие должно осуществляться только лицами, наделенными в установленном порядке статусом судьи в соответствии с нормами конституционного Закона КР «О статусе судей КР». В определенных законом случаях в состав гражданского суда могут входить граждане КР, которые имеют право участвовать в отправлении правосудия.

Освещение принципа осуществления правосудия только судом предполагает раскрытие понятия «правосудие», под которым можно понимать рассмотрение и разрешение судом подведомственных дел на основе закона в предусмотренной процессуальной форме с целью защиты прав и интересов граждан, предприятий, организаций, учреждений и государства. Правосудие в судах общей юрисдикции осуществляется в следующих формах: в судопроизводстве по гражданским, экономическим, административным и уголовным делам.

Деятельность по осуществлению правосудия отличается от иных способов разрешения гражданско-правовых споров прежде всего наличием специфической процессуальной формы. Именно

процессуальная форма придает особо высокую степень защищенности прав и интересов различных субъектов и отличает деятельность судов от иных органов (например, третейского суда, комиссий по разрешению трудовых споров, медиации). Кроме того, только суд вправе лишить гражданина его личных, имущественных и иных прав. Именно суд осуществляет судебный контроль за деятельностью административных органов путем разрешения жалоб на их действия.

Так, суду предоставлены исключительные полномочия по осуществлению правосудия, поскольку ни один другой государственный орган не обладает такими возможностями, как суд, для принятия решения на основе непосредственного всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела в условиях гласного и устного судебного разбирательства при обеспечении состязательности и равноправия сторон.

2. *Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел.* Согласно ст. 8 ГПК КР гражданские дела в районных судах рассматриваются в первой инстанции судьей единолично, если иное не предусмотрено законом. Гражданские дела в судебных коллегиях областных судов и Бишкекского городского суда в апелляционном порядке рассматриваются коллегиально судебными составами из трех судей. В Верховном суде КР рассмотрение гражданских дел в кассационном порядке осуществляется судебной коллегией в составе трех судей.

В единоличный и коллегиальный составы могут входить только профессиональные судьи, отвечающие требованиям, предусмотренным законодательством КР.

3. *Принцип независимости судей* (ст. 9 ГПК КР). Судьи независимы и подчиняются только Конституции и законам КР. Этот принцип позволяет говорить о неограниченной власти, предоставляемой судьям. Независимость судей предполагает:

1) запрет вмешательства в их деятельность;

2) закрепление строгого порядка и основания приостановления и прекращения их полномочий;

3) право судьи на отставку;

4) неприкосновенность судьи;

5) государственное материальное и социальное обеспечение, соответствующее статусу судей;

6) невозможность привлечения судьи к какой-либо ответственности за выражение им при осуществлении правосудия своего мнения и принятое решение, если вступившим в законную силу решением суда не будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении;

7) ответственность лиц, виновных в оказании незаконного воздействия на судей, участвовавших в рассмотрении дела.

Независимость судей обеспечивается и обязанностью судьи неукоснительно соблюдать Конституцию и иные нормативные правовые акты КР при осуществлении правосудия, а также своих полномочий; не заниматься политической и/или предпринимательской деятельностью; во внеслужебных отношениях избегать всего того, что может подорвать авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности; не совмещать работу на должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской и творческой деятельности. Гарантии независимости судей устанавливаются Конституцией и законами КР.

4. Правосудие по гражданским делам осуществляется *по принципу равенства всех перед законом и судом* – независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, местожительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, а также всех организаций – независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности, местонахождения, подчиненности и других обстоятельств. Данный принцип предоставляет участникам гражданского судопроизводства равные возможности по защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов. Принцип равенства всех перед законом и судом является конституционным, а применительно к гражданскому

судопроизводству означает возможность сторон гражданского процесса представлять доказательства, участвовать в их исследовании, обжаловать судебные решения, подавать частные жалобы, заявлять ходатайства и отводы (ст. 7 ГПК КР).

5. *Принцип языка гражданского судопроизводства* (ст. 12 ГПК КР) означает, что судопроизводство по гражданским делам ведется на государственном или официальном языке Кыргызской Республики, и гарантирует участникам гражданского судопроизводства, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство (кыргызский или русский), возможность воспользоваться услугами переводчика, предоставленного судом или стороной. Документы на иностранных языках лица, участвующие в деле, представляют с приобщенным заверенным в установленном порядке переводом на государственный или официальный язык.

6. *Принцип гласности судебного разбирательства* (ст. 13 ГПК КР) означает, что судебное разбирательство во всех судах проводится открыто и его могут посетить все желающие лица, достигшие восемнадцати лет.

Лица, участвующие в деле или любое заинтересованное лицо, присутствующие на открытом судебном заседании, имеют право фиксировать письменно или с помощью средств аудиозаписи ход судебного разбирательства. Кино- и фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио, телевидению и в информационно-телекоммуникационной сети Интернет допускаются с разрешения суда.

Рассмотрение дел в закрытых судебных заседаниях осуществляются по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, а также по другим делам, когда это предусмотрено законом. Закрытое судебное разбирательство допускается также при удовлетворении ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, неразглашения сведений о частной жизни граждан или на иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному рассмотрению дела.

О рассмотрении дела в закрытом судебном заседании суд выносит мотивированное определение, в котором указывается о предупреждении судом лиц, присутствовавших в закрытом судебном заседании, об ответственности за разглашение сведений, ставших известными при рассмотрении дела.

При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики. Дело в закрытом судебном заседании рассматривается и разрешается с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства. Трансляция закрытого судебного заседания по радио, телевидению и в информационно-телекоммуникационной сети Интернет не допускается.

Следует отметить, что решение суда во всех случаях провозглашается публично, а по делам, рассмотренным в закрытом заседании, публично оглашается резолютивная часть решения суда с согласия сторон (ч. 7 ст. 13 ГПК КР).

2.4. Функциональные принципы

1. *Принцип законности* является основополагающим для всей системы и означает, что гражданское судопроизводство осуществляется на основе действующего законодательства и деятельность суда и всех участников гражданского процесса не может выходить за рамки законодательства, которое должно неукоснительно соблюдаться всеми субъектами гражданских процессуальных правоотношений в целях обеспечения поставленных задач перед гражданским судопроизводством – защитить нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы граждан и юридических лиц. Принцип законности реализуется на всех стадиях гражданского процесса в строгом соответствии с законодательством КР.

2. *Принцип диспозитивности* (ст. 11 ГПК КР). В теории гражданского процессуального права многие ученые-процессуалисты данный принцип называют краеугольным. Он позволяет

лицам, участвующим в гражданском судопроизводстве, распоряжаться своими правами по собственному усмотрению в соответствии с целями и задачами гражданского процесса. Например, по инициативе лица, обратившегося в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов, возбуждается гражданское судопроизводство, таким образом данное лицо воспользовалось правом обращения в суд за судебной защитой нарушенного или оспариваемого права. Если бы лицо, чье право нарушено или оспорено, не обратилось в суд, то и гражданское судопроизводство не было бы возбуждено.

При реализации принципа диспозитивности участники гражданского процесса не должны забывать о том, что их действия не могут противоречить нормам законодательства и нарушать права и законные интересы иных участников гражданского процесса.

3. *Принцип состязательности и равноправия сторон*. Согласно ст. 10 ГПК КР правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел. В гражданском производстве бремя доказывания возлагается на стороны гражданского процесса.

Принцип состязательности представляет собой равную возможность лицу, которому предъявлено обвинение в нарушении чьих-то прав, представить, в свою очередь, доказательства, подтверждающие правоту его действий.

Принцип равноправия сторон указывает на наличие равных процессуальных прав, а также на доступность судебной защиты.

Каждое лицо, чье право нарушено, имеет возможность обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов в установленном законом порядке.

4. *Принцип сочетания устности и письменности* означает, что некоторые процессуальные действия должны совершаться только в устной форме, а некоторые – в письменной. Например, разбирательство в суде ведется в устной форме, стороны могут устно в судебном заседании излагать свои обяснения по поводу заявленных требований. Устная речь позволяет определить посредством интонации, фраз смысл сказанного, что, в свою очередь, дает возможность установить намерения сторон. В то время, когда стороны устно излагают свои доводы по обстоятельствам дела, секретарем судебного заседания ведется протокол судебного заседания, в котором отражается каждое слово, сказанное сторонами и другими участниками гражданского процесса. Таким образом, судебное разбирательство по делу ведется в устной форме, а протокол судебного заседания составляется в письменной форме, тем самым сочетается устность и письменность.

5. *Принцип непосредственности*. Согласно ст. 14 ГПК КР суд при рассмотрении дела по существу обязан непосредственно, т. е. лично, исследовать доказательства по делу: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалиста, ознакомиться с письменными доказательствами и осмотреть вещественные доказательства, прослушать и просмотреть аудио- и видеозаписи. Разбирательство дела происходит устно и при неизменном составе суда. В случае замены судьи (при единоличном составе) или одного из судей (в коллегиальном составе) в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала.

Глава 3. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

3.1. Понятие и признаки гражданских процессуальных правоотношений

Понятие «гражданские процессуальные правоотношения» в правовую науку впервые ввел в XIX в. известный учный-процессуалист Оскар Бюлов. Гражданские процессуальные правоотношения конструировались им как обычные обязательственные отношения гражданско-правового характера, в котором стороны и суд имеют права и обязанности. Бюловская теория гражданского процесса как правоотношения на долгие годы стала основной в науке процессуального права.

Наука процессуального права приступила к систематическому изучению проблем гражданского процессуального правоотношения лишь в 50-е годы XX в. Понятию «процессуального правоотношения», его структуре теория гражданского процессуального права уделяет серьезное внимание. Надо полагать, что такой интерес и обширная разработка данной проблемы связаны с общим стремлением процессуалистов укрепить законность в правосудии по гражданским делам и выяснить механизм действия норм гражданского права.

Определение понятия «процессуальное правоотношение» необходимо для проведения различия между процессом как деятельностью, процессуальным правом и материальным правоотношением, предметом процессуального отношения[1].

В настоящее время наукой гражданского процессуального права признано бесспорным то, что процессуальные

[1] Гражданский процесс: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. / под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М.: ПБОЮЛ Гриженко, 2001. С. 35.

правоотношения – вид правовых отношений со всеми присущими последним качествами, они составляют предмет гражданского процессуального права. Будучи самостоятельным видом, они обладают только им присущими особенностями, отражая в себе черты, характеризующие особенности гражданского процессуального права как самостоятельной (автономной) отрасли права, и самостоятельны как вид настолько, насколько самостоятельно гражданское процессуальное право.

Гражданские процессуальные правоотношения – это связь между судом и иными участниками процесса. В этом правоотношении нет большого количества субъектов.

Между судом, осуществляющим правосудие, и другими участниками процесса возникают общественные отношения, регламентированные гражданским процессуальным правом. Такие отношения называются гражданскими процессуальными правоотношениями. Как и все иные правоотношения, они устанавливают права и обязанности их участников.

Специфичные черты гражданских процессуальных правоотношений проявляются в особой роли суда в правоотношениях. Именно суд определяет публично-правовой характер гражданского процесса. А в последовательно возникающих правах и обязанностях субъектов правоотношений раскрываются развивающийся характер и динамизм гражданского процесса.

Гражданские процессуальные правоотношения – это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения, которые складываются между судом и другими участниками процессуальной деятельности в ходе осуществления правосудия по конкретным гражданским делам.

Гражданские процессуальные правоотношения обладают следующими признаками:

1) они возникают, изменяются либо прекращаются только на основе гражданских процессуальных норм;

2) это волевые отношения, так как для их возникновения необходима инициатива определенных субъектов (подача иска, вызов свидетеля и т. д.);

3) их обязательным участником является суд, т. е. гражданские процессуальные правоотношения осуществляются между участниками общественных отношений – судом и другими участниками дела;

4) юридически закрепляют взаимоотношения указанных субъектов через их субъективные гражданско-процессуальные права и юридические гражданско-процессуальные обязанности;

5) гражданские процессуальные правоотношения характеризуются как властеотношения. Между их субъектами нет равенства, так как суд – это государственный орган. Таким образом, это отношения власти и подчинения;

6) реализация субъективных гражданских процессуальных прав и обязанностей обеспечивается возможностями правового воздействия – санкциями гражданско-процессуального, административного, уголовного права;

7) гражданские процессуальные правоотношения отличают динамизм, постоянное развитие по мере перехода от одного процессуального действия к другому, от стадии к стадии гражданского процесса[1].

Гражданские процессуальные правоотношения возникают и развиваются на диспозитивной основе вследствие свободных действий лица, которое обращается в суд за защитой своих прав, свобод и законных интересов.

Моментом возникновения гражданских процессуальных правоотношений являются обращение с исковым заявлением, заявлением в суд лица, чье право нарушено, и факт вынесения судьей определения о возбуждении гражданского производства по делу.

Целью этих правоотношений является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод или охраняемых интересов, поэтому они по своей природе являются охранительными.

[1] Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В.В. Ярков. М.: Волтерс Клувер, 2011. С. 34.

3.2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений

В соответствии с положениями общей теории права к предпосылкам возникновения любых правоотношений относят наличие нормы права, правоспособность субъектов права и наличие юридического факта. Это в полной мере относится и к гражданским процессуальным правоотношениям.

Так, предпосылками возникновения, изменения, прекращения гражданских процессуальных правоотношений являются:

1) норма гражданского процессуального права;

2) правосубъектность участников правоотношений;

3) наличие юридического факта.

Рассмотрим их.

1. Норма права – исходящее от государства и им охраняемое общеобязательное, формально-определенное предписание, выраженное в виде правила поведения или отправного установления и являющееся государственным регулятором общественных отношений.

Нормы гражданского процессуального права – это закрепленные в законе общеобязательные правила поведения, регулирующие общественные отношения, которые складываются в связи с рассмотрением в суде гражданских дел. Традиционно считается, что гражданские процессуальные правоотношения не могут возникнуть и развиваться в отсутствии норм процессуального права, т. е. не может быть гражданских процессуальных правоотношений, не урегулированных процессуальными нормами. Однако в соответствии с ч. 3 ст. 15 ГПК КР в случае отсутствия норм права, регулирующих спорные отношения, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия законов), а при отсутствии таких норм разрешает дело исходя из общих начал, смысла и принципов гражданского процессуального законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

2. *Правосубъектность участников правоотношений* – это способность лица быть участником гражданских процессуальных правоотношений. Она включает в себя два свойства: правоспособность и дееспособность участников гражданских процессуальных правоотношений.

Гражданская процессуальная правоспособность – это установленная законом способность иметь гражданские процессуальные права и обязанности участников гражданских процессуальных правоотношений. Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству КР правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 38 ГПК КР).

Гражданская процессуальная дееспособность – это способность субъектов своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю. Процессуальная дееспособность принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим восемнадцати лет, и юридическим лицам (ст. 39 ГПК КР).

Несовершеннолетний может лично осуществлять свои процессуальные права и процессуальные обязанности в суде в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, со времени вступления в брак, а также в случае объявления его в установленном законом порядке полностью дееспособным (эмансипация).

Права, свободы и охраняемые законом интересы несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также граждан, признанных ограниченно дееспособными, защищаются в суде их родителями, усыновителями, приемными родителями или попечителями, однако суд вправе привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних или граждан, признанных ограниченно дееспособными.

В случаях, предусмотренных законом, в частности, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, а также из сделок, связанных с распоряжением

полученным заработком или доходами от предпринимательской деятельности, несовершеннолетние имеют право лично защищать в суде свои права, свободы и охраняемые законом интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних.

Права, свободы и охраняемые законом интересы несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, а также граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства, защищаются в суде их законными представителями – родителями, усыновителями, приемными родителями, опекунами, администрацией воспитательных, лечебных учреждений, учреждениями социальной защиты населения или другими аналогичными учреждениями.

Определение гражданской процессуальной дееспособности является принципиальным только для физических лиц, у юридических лиц дееспособность возникает одновременно с процессуальной правоспособностью в момент государственной регистрации.

3. *Юридические факты* – это определенные жизненные обстоятельства, с которыми связываются возникновение, изменение и прекращение гражданских процессуальных правоотношений, т. е. ими в гражданском процессе являются действия субъектов процессуальных правоотношений и события.

Ключевое значение в возникновении, движении и прекращении гражданских процессуальных правоотношений занимают действия суда и других субъектов гражданского процесса.

Гражданские процессуальные действия – это реализация процессуальных прав и обязанностей субъектов правоотношений (например, вынесение определения суда, предъявление иска, заявление ходатайства, отказ от иска, заключение мирового соглашения и др.). Процессуальные действия совершаются в установленной процессуальным законом форме и последовательности.

Совершенные процессуальные действия имеют значение юридических фактов, порождающих права и обязанности других субъектов процессуальных правоотношений. Благодаря этому открывается возможность совершения следующего

процессуального действия. Например, представление письменного доказательства ответчиком является реализацией его права представлять доказательства и одновременно порождает обязанность суда рассмотреть вопрос о принятии доказательства и вынести соответствующее определение. В свою очередь, определение суда о принятии доказательства порождает право истца ознакомиться с представленным доказательством и т. д.

События гораздо реже, чем процессуальные действия, выступают юридическими фактами, имеющими значение для гражданских процессуальных правоотношений. К ним относятся смерть истца или ответчика, истечение процессуального срока, с которым закон связывает наступление юридических последствий и т. д. Например, смерть стороны по спору является юридическим фактом, порождающим обязанность суда рассмотреть вопрос о приостановлении либо прекращении производства по делу и вынести соответствующее определение.

Иногда значение юридического факта приобретает бездействие участника процессуальных правоотношений. Так, неявка свидетеля в судебное заседание является юридическим фактом, вызывающим обязанность суда установить ее причины, а при признании причин неуважительными – наложить на свидетеля штраф.

3.3. Структура гражданских процессуальных правоотношений

Гражданские процессуальные правоотношения имеют свою структуру, состоящую их трех элементов: субъектов, содержания и объектов правового отношения.

1. *Субъекты*. Нормы гражданского процессуального права, регламентируя все отношения между судом и лицами, участвующими в процессе, наделяют каждого участника процесса самостоятельным комплексом процессуальных прав и обязанностей в соответствии с их положением в деле. Поэтому субъектами

гражданских процессуальных правоотношений являются суд и все лица, участвующие в процессе.

Многосубъектность – одна из ключевых особенностей гражданских процессуальных правоотношений. Однако состав участников процессуальных правоотношений по гражданским делам различен: он меняется в зависимости от конкретных обстоятельств дела и стадии процесса. Так, если участник гражданского процесса не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, в дело будет вовлечен переводчик (ч. 2 ст. 12 ГПК КР). В деле о лишении родительских прав помимо истца и ответчика будут принимать участие прокурор и представитель уполномоченного государственного органа по защите детей (ч. 2 ст. 75 СК КР).

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений подразделяют на три группы (см. схему 1):

1) лица, осуществляющие правосудие;
2) лица, участвующие в деле;
3) лица, содействующие осуществлению правосудия.

Рассмотрим.

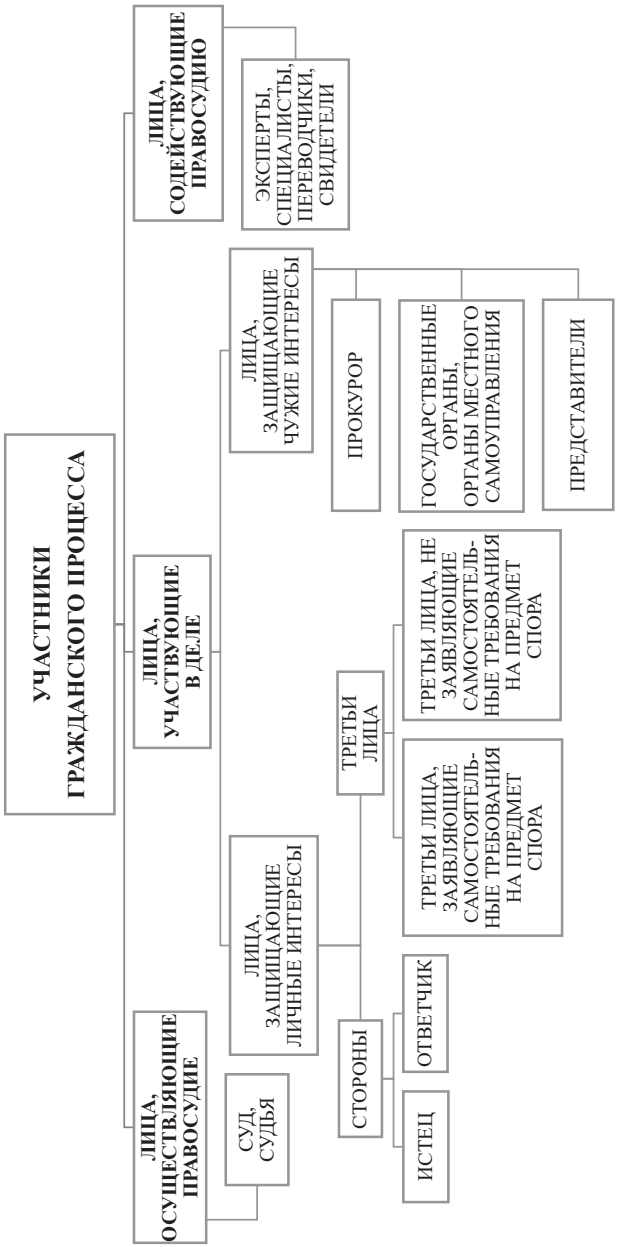
1) *Лица, осуществляющие правосудие,* к ним относятся суды всех инстанций (ст. 6 ГПК КР). Суд – субъект, разрешающий спор.

В гражданском процессе он носитель власти и действует от имени Кыргызской Республики. Только суду принадлежат процессуальные полномочия по управлению процессом, он реализует их путем совершения процессуальных действий.

Полномочия суда отличаются в зависимости от стадии процесса. Так, в суде первой инстанции центральной задачей судьи является разрешение дела по существу. Поэтому основные его полномочия направлены на установление истины по делу и вынесение законного и обоснованного решения.

В апелляционной, кассационной инстанциях основной задачей суда является проверка постановлений, вынесенных нижестоящими судами. В проверочных инстанциях полномочия суда, осуществляемые судом соответствующего уровня, определяются границами пересмотра решения.

Схема 1.


УЧАСТНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА
ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИЕ ПРАВОСУДИЕ
СУД, СУДЬЯ
ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ДЕЛЕ
ЛИЦА, ЗАЩИЩАЮЩИЕ ЛИЧНЫЕ ИНТЕРЕСЫ
СТОРОНЫ
ИСТЕЦ
ОТВЕТЧИК
ТРЕТЬИ ЛИЦА
ТРЕТЬИ ЛИЦА, ЗАЯВЛЯЮЩИЕ САМОСТОЯТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ НА ПРЕДМЕТ СПОРА
ТРЕТЬИ ЛИЦА, НЕ ЗАЯВЛЯЮЩИЕ САМОСТОЯТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ НА ПРЕДМЕТ СПОРА
ЛИЦА, ЗАЩИЩАЮЩИЕ ЧУЖИЕ ИНТЕРЕСЫ
ПРОКУРОР
ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ, ОРГАНЫ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ
ПРЕДСТАВИТЕЛИ
ЛИЦА, СОДЕЙСТВУЮЩИЕ ПРАВОСУДИЮ
ЭКСПЕРТЫ, СПЕЦИАЛИСТЫ, ПЕРЕВОДЧИКИ, СВИДЕТЕЛИ

Помимо правоотношений с участниками процесса, при рассмотрении гражданского дела у суда также могут возникать процессуальные правоотношения с лицами, не являющимися участниками процесса. Так, закон предусматривает обязанность граждан, присутствующих в суде, соблюдать порядок в зале судебного заседания. При нарушении порядка в судебном заседании суд полномочен применить процессуальные меры к нарушителям в виде предупреждения, удаления из зала судебного заседания или подвергнуть их штрафу (ст. 161 ГПК КР). Лица, располагающие доказательствами, истребуемыми судом, обязаны их представить в установленные сроки. При неисполнении этой обязанности суд полномочен наложить штраф (ст. 66 ГПК КР).

Состав суда. В суде первой инстанции дела рассматриваются судьей единолично, в судах апелляционной и кассационной инстанций – судебными коллегиями в составе трех судей. Судьи, входящие в состав судебных коллегий при рассмотрении дел пользуются равными правами (ст. 17 ГПК КР).

Ч. 2 ст. 6 ГПК КР установлено, что в предусмотренных законом случаях и порядке граждане КР имеют право участвовать в отправлении правосудия. Однако в настоящее время закон, предусматривающий участие присяжных заседателей в судах общей юрисдикции при рассмотрении гражданских дел, отсутствует.

2) *Лица, участвующие в деле* – участники гражданского процесса, имеющие юридический интерес в исходе дела. К ним относятся стороны, третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, представители (ст. 36 ГПК КР).

Юридический интерес состоит в судебной защите своего права или в случаях, предусмотренных законом, других лиц. В этой связи, лица, участвующие в деле, подразделяются на две подгруппы:

а) защищающие личные интересы (стороны, третьи лица);

б) защищающие чужие интересы (прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, представители).

Закон предоставляет лицам, участвующим в деле, самые широкие процессуальные гарантии охраны их прав, свобод

и законных интересов в рамках гражданского судопроизводства. Эти гарантии закреплены на уровне Конституции и законов КР.

В комплекс процессуальных гарантий входят: система принципов гражданского процесса, процессуальная форма рассмотрения и разрешения дела, комплекс процессуальных прав, позволяющих заинтересованным лицам знать всю информацию о деле, участвовать в исследовании доказательств и отстаивать свою позицию в суде, система пересмотра постановлений судов, а также конкретные нормы, например, право быть извещенным о времени и месте проведения судебного заседания или совершения процессуального действия. При других порядках защиты права (административном, общественном) заинтересованным лицам не обеспечиваются гарантии такого уровня и в таком объеме.

3) *Лица, содействующие осуществлению правосудия* – участники гражданского процесса, выполняющие определенные законом вспомогательные функции в связи с рассмотрением гражданского дела. В состав этой группы входят эксперты, специалисты, переводчики, свидетели. У всех этих лиц нет юридического интереса в деле (ст. 51 ГПК КР), т. е. их деятельность носит вспомогательно-технический характер, и в отличие от лиц, участвующих в деле, они не имеют юридической заинтересованности в исходе дела.

Таким образом, субъекты гражданских процессуальных правоотношений, т. е. граждане, имеют право участвовать в гражданском судопроизводстве не только для защиты своих или чужих субъективных прав, свобод и законных интересов, но и с иной процессуальной целью. Так, граждане могут участвовать в гражданском судопроизводстве с целью сообщения суду сведений о юридических фактах (свидетели – согласно ст. 56 ГПК КР) либо оказания помощи суду в установлении юридических фактов с помощью специальных познаний (эксперты – согласно ст. 52 ГПК КР). Граждане могут участвовать в процессе с целью оказания помощи суду в общении с лицами, не владеющими языком судопроизводства (переводчики – согласно ст. 55 ГПК КР), или в качестве специалиста, который играет значимую роль в разрешении

спора путем дачи консультаций в той или иной сфере (специалисты – согласно ст. 53 ГПК КР).

Совершенно очевидно, что способность физического лица к участию в процессе по гражданскому делу в качестве свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика возникает не с момента его рождения, а значительно позже, поскольку обуславливается иными юридическими факторами: соответствующим психофизическим состоянием гражданина, позволяющим ему выполнять функции свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, а также наличием фактических или специальных познаний.

2. *Содержание гражданских процессуальных правоотношений* составляют процессуальные права и процессуальные обязанности субъектов этих отношений, возникающие при рассмотрении и разрешении гражданского дела.

В отношении суда вместо понятия «право» используется термин «правомочия», поскольку процессуальные возможности суда, являясь властными по своей сути, основаны на предусмотренной законом необходимости совершать действия, связанные с управлением процесса и разрешением гражданского дела по существу.

Процессуальные права и обязанности у каждого из участников процесса возникают по отношению к суду.

Каждое отдельное право и встречная обязанность создают правоотношение, называемое в юридической литературе элементарным: например, право истца заявить ходатайство – обязанность суда рассмотреть ходатайство; правомочие суда предупредить эксперта об ответственности за нарушение его процессуальных обязанностей – обязанность эксперта соблюдать процессуальные обязанности.

Понятие «элементарное процессуальное правоотношение» включает еще одно значение. Отношения, возникающие между судом и любым участником процесса в течение рассмотрения гражданского дела в суде (т. е. отношения «суд – истец», «суд – ответчик» и т. д.) называют элементарными. Соответственно суд

вступает в самостоятельные процессуальные отношения с каждым участником процесса.

Однако элементарные процессуальные правоотношения имеют смысл только в общей их связи. Цели гражданского процесса не могут быть достигнуты, если права и обязанности каждого участника процесса, правомочия суда будут оторваны друг от друга. Лишь соединившись, элементарные правоотношения создают единое сложное и взаимообусловленное правоотношение. Только в этом виде процессуальное отношение имеет целостное значение гражданского процессуального правоотношения по конкретному делу.

Такое правоотношение называется сложным, поскольку оно состоит из нескольких элементарных отношений, возникающих по поводу рассмотрения одного гражданского дела. В процессуальном отношении как минимум соединяются два элементарных правоотношения: «суд – истец» и «суд – ответчик», каждое из которых, в свою очередь, состоит из множества отдельных последовательно сменяющихся прав и обязанностей этих субъектов.

Единым правоотношение является потому, что права и обязанности всех участников процесса объединены через суд.

Все элементарные правоотношения возникают по поводу рассмотрения одного и того же гражданского дела. Между всеми субъектами процесса существует опосредованная судом процессуальная правовая связь. Конечной целью участия любого лица в процессуальных правоотношениях является достижение судом задач правосудия по конкретному делу.

Так, истец вступает в процессуальные правоотношения с судом с целью защиты своего права; свидетель дает показания суду в целях постановления правосудного решения; переводчик привлекается судом в процесс для помощи лицу, не владеющему языком судопроизводства и т. д.

Следовательно, по каждому гражданскому делу между судом и всеми другими участниками процесса возникает одно процессуальное правоотношение. Гражданское процессуальное правоотношение представляет собой единое сложное правоотношение

между судом и другими участниками процесса, состоящее из множества взаимообусловленных элементарных правоотношений, последовательно сменяющих друг друга, объединенных целью правильного рассмотрения и разрешения дела. Гражданское процессуальное правоотношение существует в течение всего процесса и полностью охватывает процессуальную деятельность суда и других его участников.

3. *Объектом гражданских процессуальных правоотношений* является то, на что они направлены, по поводу чего возникают субъективные права и юридические обязанности их участников.

Необходимо различать общий объект всей системы процессуальных правоотношений по конкретному гражданскому делу и специальные объекты каждого правоотношения, взятого в отдельности.

Общим объектом всей системы процессуальных правоотношений по тому или иному делу является материально-правовой спор или охраняемый законом интерес, который суд обязан разрешить или защитить.

Специальный объект – это результат, который достигается в процессе осуществления конкретных правоотношений. Например, процессуальные правоотношения между судом и свидетелем направлены на получение от свидетеля информации о фактах, которые имеют значение по делу; процессуальные правоотношения между судом и истцом направлены на получение разъяснений по делу относительно искового заявления, его обоснования; объектом процессуального правоотношения между судом и экспертом является основанное на специальных знаниях заключение о существенных для дела фактах и т. д.

Глава 4. СУД КАК ОСНОВНОЙ УЧАСТНИК ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

4.1. Общие положения о судах общей юрисдикции Кыргызской Республики

Суд – это орган государственной власти, основная функция которого заключается в отправлении правосудия в лице судей от имени Кыргызской Республики по гражданским, уголовным, административным, экономическим делам. Никакие другие органы и лица не вправе осуществлять правосудие. Правосудие – деятельность суда по надлежащему рассмотрению и разрешению в порядке конституционного, гражданского, уголовного, административного судопроизводства дел, правовых вопросов и применению на основе закона государственного принуждения в целях обеспечения законности и правопорядка. Вступившие в законную силу судебные акты, а также исходящие от судов законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения являются обязательными для всех без исключения государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Кыргызской Республики. Поэтому суд – не только обязательный, но и главный субъект гражданских процессуальных правоотношений. Особый статус суда как субъекта гражданских процессуальных правоотношений определяется конституционными принципами правосудия и статусом судей.

В Кыргызской Республике суды общей юрисдикции состоят из Верховного суда КР и местных судов.

Верховный суд КР является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным, экономическим делам и осуществляет пересмотр судебных актов местных судов

по обращениям участников судебного процесса в порядке, определяемом законом.

Верховный суд КР состоит из председателя, трех заместителей председателя и 31 судьи Верховного суда. Изменение численности судей Верховного суда КР допускается только по предложению Совета судей КР.

В Верховном суде КР действуют следующие структуры:

- Пленум;
- судебная коллегия по гражданским и экономическим делам;
- судебная коллегия по уголовным делам и делам о проступках;
- судебная коллегия по административным делам.

В судебных коллегиях для рассмотрения судебных дел образуются судебные составы из трех судей. Персональный состав судебных коллегий избирается Пленумом Верховного суда КР из числа его судей.

Судебные коллегии Верховного суда КР возглавляют председатели судебных коллегий – заместители председателя Верховного суда КР.

Судебные коллегии осуществляют:

а) пересмотр в кассационном порядке вступивших в законную силу судебных актов в случаях и в соответствии с порядком, предусмотренным процессуальными законами;

б) пересмотр по новым или вновь открывшимся обстоятельствам принятых ими судебных актов в случаях, предусмотренных процессуальными законами.

Систему местных судов составляют:

1) суды первой инстанции (районные суды, районные суды в городе, городские суды), которые состоят из председателя суда и судей;

2) суды второй инстанции (Бишкекский городской суд, областные суды), которые состоят из председателя, его заместителей и судей.

В судах второй инстанции действуют следующие структуры:

- судебная коллегия по гражданским и экономическим делам;
- судебная коллегия по уголовным делам и делам о проступках;

- судебная коллегия по административным делам.

Создание, реорганизация и упразднение местных судов, изменение численности судей местных судов осуществляются только законом. При упразднении местных судов вопросы осуществления правосудия, отнесенные к их ведению, передаются в юрисдикцию других судов. Штатные единицы судей упраздняемых судов передаются в другие суды, а судьи переводятся в них в порядке ротации.

Итак, система судов общей юрисдикции построена следующим образом:

Суд I инстанции	- районные суды в г. Бишкек; - районные суды в областях; - городские суды	рассматривает дело по существу
Суд II инстанции	- Бишкекский городской суд; - областные суды	рассматривает дело в апелляционном порядке
Суд III инстанции	Верховный суд КР	рассматривает дело в кассационном порядке

4.2. Состав суда. Отводы и самоотводы

В связи с особой ролью судьи в гражданском процессе закон предъявляет к нему целый ряд требований как качественного, так и количественного характера.

Относительно качественного характера судья согласно ст. ст. 19, 20 ГПК КР не может рассматривать дело и подлежит отводу (самоотводу), если он:

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

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

3) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, представителя, секретаря судебного заседания.

Также в состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Кроме того, судья, принимавший участие в рассмотрении дела, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде другой инстанции.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в первой или второй инстанциях, не может участвовать в повторном рассмотрении этого же дела в той же инстанции. Исключением из этого правила являются случаи рассмотрения дел по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, а также случаи предыдущего рассмотрения дела без вынесения решения.

Участие судьи Верховного суда КР в рассмотрении дела в кассационном порядке не является препятствием для его повторного участия в рассмотрении данного дела в том же порядке.

Количественные требования определяют число судей, входящих в состав суда. В соответствии со ст. 17 ГПК КР дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично. В случаях, предусмотренных законом, дела в судах первой инстанции рассматриваются коллегиально – в составе трех профессиональных судей.

Гражданские дела в суде апелляционной инстанции рассматриваются судебной коллегией Бишкекского городского или областного суда в составе трех судей (председательствующего судьи и двух судей).

Рассмотрение гражданских дел в кассационном порядке осуществляется судебной коллегией Верховного суда КР в составе трех судей (председательствующего судьи и двух судей).

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, в том числе с использованием автоматизированной информационной системы.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, решаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий судья голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу, но при объявлении принятого по делу решения суда не оглашается (ст. 18 ГПК КР).

Итак, суд является обязательным участником гражданского процесса, все гражданские процессуальные правоотношения складываются между судом и иными участниками процесса. Суд как представитель государства руководит процессом, направляет действия его участников, содействует в реализации их прав и обязанностей, выносит решения, имеющие властный характер, обязательные для всех субъектов, которым они адресуются. Судья не имеет материальной заинтересованности в исходе дела, его интерес лежит в процессуальной сфере, при этом его процессуальный интерес не лежит на чьей-либо стороне.

4.3. Правовой статус судьи

Общая характеристика. Правовой статус судьи определяется повышенными требованиями к его приобретению и прекращению, установлением высоких стандартов к личности обладателя, квалификации и поведению, усилением ответственности за ненадлежащее исполнение судейских полномочий, материальным и социальным обеспечением и иными гарантиями, соответствующими высокому статусу.

Статус судьи возникает со дня вступления в должность судьи соответствующего суда и прекращается со дня издания акта об освобождении судьи от должности и о прекращении полномочий судьи в соответствии с нормами конституционного Закона КР «О статусе судей КР». Судья считается вступившим в должность с момента принесения им присяги.

Присяга судей Верховного суда КР приносится на заседании Жогорку Кенеша КР в день их избрания. Присяга судей местных судов приносится на собрании судей Верховного суда КР не позднее пяти дней со дня их назначения. Судья местного суда, переведенный из одного местного суда в другой, к присяге не приводится.

Присяга приносится в торжественной обстановке и имеет следующее содержание:

«Я, ..., вступая в должность судьи Кыргызской Республики, перед своим Отечеством и своим народом клянусь: честно, добросовестно, беспристрастно и справедливо осуществлять правосудие в соответствии с Конституцией и законами Кыргызской Республики; строго соблюдать правила Кодекса чести судьи».

Судьи всех судов Кыргызской Республики обладают единым статусом и различаются между собой только полномочиями, определяемыми законодательством об организации и о процессуальной деятельности соответствующих судов.

Судьям в зависимости от занимаемой должности, стажа работы в этой должности и иных предусмотренных законом обстоятельств присваиваются квалификационные классы.

Судьями являются лица, наделенные в соответствии с Конституцией и законами КР полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе. Они независимы и подчиняются только Конституции и законам КР.

Судьи всех судов Кыргызской Республики занимают свои должности и сохраняют полномочия до тех пор, пока их поведение является безупречным. Под нарушением требований безупречности понимается несовместимое с высоким званием судьи существенное либо систематическое совершение судьей дисциплинарных проступков (проступка). Нарушение требований безупречности поведения судей является основанием для привлечения судьи к ответственности в порядке, определяемом законами КР.

Основные права судьи. Согласно ст. 5-2 конституционного Закона КР «О статусе судей КР», судьи имеют право:

1) на перевод (ротацию) в другой суд;

2) быть избранными председателем или заместителем председателя суда, а также в органы судейского самоуправления, в Совет по отбору судей и Дисциплинарную комиссию при Совете судей;

3) на отставку;

4) требовать опровержения или признания необоснованными любых обвинений против него о нарушении требований безупречности поведения судьи;

5) на содействие со стороны государства и органов судейского самоуправления в реализации его законных интересов;

6) на обеспечение гарантий, установленных вышеназванным конституционным Законом.

Перечисленные права не ограничивают другие права гражданина, являющегося судьей, предоставленные Конституцией КР гражданам КР, если реализация этих прав не вступает в противоречие с высоким статусом судьи.

Основные обязанности судьи. Ст. 5-1 конституционного Закона КР «О статусе судей КР» определены требования к судье в соответствии с его статусом, согласно которым судья обязан:

1) неукоснительно соблюдать Конституцию и законы КР, быть верным присяге судьи;

2) соблюдать требования Кодекса чести судей КР и избегать всего, что могло бы опорочить авторитет и достоинство судьи;

3) противостоять попыткам незаконного вмешательства в деятельность по отправлению правосудия;

4) соблюдать тайну совещания судей;

5) декларировать свое имущество, доходы и расходы в соответствии с законодательством КР;

6) соблюдать правила трудового распорядка;

7) повышать квалификацию в соответствии с учебными программами не реже одного раза в три года.

Ограничения для судей. Судья не вправе:

1) быть представителем (кроме случаев законного представительства) по делам физических или юридических лиц в судах и других государственных органах;

2) допускать публичные высказывания по вопросу, который является предметом рассмотрения в суде, до вступления в законную силу судебного акта;

3) разглашать или использовать в целях, не связанных с осуществлением полномочий судьи, сведения, отнесенные в соответствии с законом к информации ограниченного доступа, или служебную информацию, ставшую ему известной в связи с осуществлением полномочий судьи;

4) пользоваться подарками, полученными в связи с протокольными и другими официальными мероприятиями. Такие подарки признаются государственной собственностью и передаются судьей по акту в суд, в котором он занимает должность судьи, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Судья, сдавший подарок, полученный им в связи с протокольным и другим официальным мероприятием, может его выкупить в установленном законом порядке;

5) принимать без разрешения Совета судей почетные и специальные (за исключением научных и спортивных) звания, награды и иные знаки отличия иностранных государств, политических партий;

6) выезжать в служебные командировки за пределы Кыргызской Республики за счет средств физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с законодательством КР, международными договорами КР или договоренностями на взаимной основе Верховного суда КР, Совета судей с соответствующими судами иностранных государств, международными и иностранными организациями;

7) входить в состав органов управления, попечительских или наблюдательных советов, иных органов, действующих на территории Кыргызской Республики иностранных некоммерческих неправительственных организаций и их структурных под-

разделений, если иное не предусмотрено законодательством КР, международными договорами КР или договоренностями на взаимной основе Верховного суда КР с соответствующими судами иностранных государств, международными и иностранными организациями;

8) участвовать в забастовках и митингах;

9) осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать должность судьи с депутатской деятельностью или деятельностью в государственных органах и органах местного самоуправления, другой оплачиваемой работой, за исключением:

- педагогической, научной, экспертной и творческой деятельности, дополнительно оплачиваемой из средств, не запрещенных законодательством, по согласованию с председателем соответствующего суда. Осуществление указанной деятельности не должно отражаться на количестве и качестве выполняемой работы по месту работы судьи;
- участвовать в деятельности органов судейского самоуправления, Совета по отбору судей КР, Дисциплинарной комиссии при Совете судей.

Кроме того, судьи не могут состоять в партиях, выступать в поддержку или против какой-либо политической партии.

Гарантии независимости судей. Согласно ст. 11 конституционного Закона КР «О статусе судей КР» независимость судьи обеспечивается:

1) осуществлением правосудия в порядке, предусмотренном только законом;

2) запретом, под угрозой ответственности, вмешательства в деятельность судьи с чьей бы то ни было стороны;

3) несменяемостью судьи;

4) неприкосновенностью судьи;

5) обязательностью предоставления судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу;

6) функционированием органов судейского самоуправления;

7) правом на отставку.

Гарантии независимости судьи, предусмотренные Конституцией КР и конституционным Законом КР «О статусе судей КР», не могут быть отменены либо снижены ни при каких обстоятельствах.

Кроме того, запрещается всякое вмешательство в деятельность по осуществлению правосудия. Лица, виновные во вмешательстве в деятельность судьи по осуществлению правосудия, несут ответственность, предусмотренную законом.

Никто не вправе требовать от судьи отчета по конкретному судебному делу, за исключением случаев, когда в соответствии с конституционным Законом КР «О статусе судей КР» рассматривается вопрос об ответственности судьи.

Судья не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в его производстве дел, представлять дела кому бы то ни было для ознакомления, иначе как в случаях и порядке, предусмотренных процессуальным законом.

Помимо этого, необходимо отметить, что судьи всех судов Кыргызской Республики несменяемы. Они занимают свои должности и сохраняют полномочия в пределах конституционного срока.

Судья не может быть досрочно освобожден или отстранен от должности, его полномочия не могут быть приостановлены или прекращены иначе как в порядке и по основаниям, установленным Конституцией КР и конституционным Законом КР «О статусе судей КР».

Однако судья, осуществляющий свои полномочия в местном суде, находящемся в одном регионе республики, может быть в порядке перевода (ротации) направлен в другой местный суд на равнозначную или вышестоящую должность для осуществления полномочий судьи этого местного суда только в случаях и по основаниям, предусмотренным вышеназванным конституционным Законом.

Вместе с тем судья обладает правом неприкосновенности и не может быть задержан и арестован, подвергнут обыску или личному досмотру, кроме случаев, когда он застигнут на месте

совершения преступления. Неприкосновенность судьи распространяется не только на личность судьи, но и на его жилище и служебное помещение, корреспонденцию, имущество и документы, используемые им транспорт и средства связи. Судья, задержанный по подозрению в совершении преступления или по иному основанию либо принудительно доставленный в любой правоохранительный орган, если личность этого судьи не могла быть известна в момент задержания, после ее установления подлежит немедленному освобождению.

Судья, в том числе после прекращения своих полномочий и освобождения от занимаемой должности, не может быть привлечен к уголовной и административной ответственности, налагаемой в судебном порядке, за противоправные деяния, совершенные им в период осуществления полномочий судьи, в ином порядке, чем установлено конституционным Законом КР «О статусе судей КР». Личный досмотр судьи не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом в целях обеспечения безопасности других людей.

Ответственность судей. Судьи в определенных случаях могут быть привлечены к дисциплинарной, уголовной или административной ответственности в установленном законом порядке.

Так, в соответствии со ст. 28 конституционного Закона КР «О статусе судей КР» судья привлекается к *дисциплинарной ответственности* за совершение дисциплинарного проступка, которым признается виновное действие или бездействие судьи при исполнении служебных обязанностей либо во внеслужебной деятельности, выразившееся в:

1) очевидном и грубом нарушении законности при осуществлении правосудия;

2) грубом нарушении Кодекса чести судьи;

3) разглашении тайны совещательной комнаты или тайны, ставшей известной судье при рассмотрении дела в закрытом судебном заседании;

4) неуведомлении Совета судей в установленном законом порядке о любом виде вмешательства в его деятельность при

отправлении правосудия или осуществлении других полномочий, предусмотренных законом, а также любого другого вмешательства, не предусмотренного законом;

5) непредставлении или несвоевременном декларировании своего имущества, доходов и расходов, отражении при этом заведомо ложных сведений;

6) грубом нарушении правил трудового распорядка, повлекшем отрицательные последствия в работе суда;

7) грубом нарушении иных требований, предусмотренных конституционным Законом КР «О статусе судей КР», предъявляемых к судье.

Отмена или изменение судебного акта не влекут дисциплинарной ответственности судьи, если при этом не были допущены грубые нарушения закона.

Привлечение судьи к дисциплинарной ответственности за совершение дисциплинарного проступка влечет применение одной из следующих мер дисциплинарного взыскания: предупреждение, замечание, выговор или досрочное освобождение судьи от занимаемой должности. Срок действия предупреждения составляет шесть месяцев, замечания – девять месяцев, выговора – двенадцать месяцев.

За каждый дисциплинарный проступок налагается лишь одно дисциплинарное взыскание – с учетом характера дисциплинарного проступка, обстоятельства и последствий его совершения, формы вины, личности судьи, совершившего дисциплинарный проступок, и степени нарушения действиями (бездействием) судьи прав, свобод и законных интересов физических или юридических лиц.

Предупреждение, замечание или выговор могут быть сняты Дисциплинарной комиссией при Совете судей не ранее чем после истечения половины срока действия соответствующего примененного дисциплинарного взыскания.

Досрочное освобождение судьи от занимаемой должности за совершение дисциплинарного проступка может налагаться на судью в исключительных случаях как крайняя мера

дисциплинарного взыскания за нарушение судьей требований безупречности, подтвержденное решением Дисциплинарной комиссии при Совете судей. В случае нарушения порядка привлечения судьи к дисциплинарной ответственности в виде досрочного освобождения судьи от занимаемой должности решение Дисциплинарной комиссии при Совете судей может быть обжаловано в суде. Решения Дисциплинарной комиссии при Совете судей о применении к судье других видов дисциплинарного взыскания не подлежат обжалованию.

По вышеуказанному основанию судьи Верховного суда КР могут быть досрочно освобождены от занимаемой должности Жогорку Кенешем КР большинством, не менее двумя третями голосов от общего числа депутатов парламента по представлению Президента КР, а судьи местных судов – Президентом КР. Решения Жогорку Кенеша КР, Президента КР о досрочном освобождении судьи Верховного суда КР и местного суда обжалованию не подлежат.

Порядок привлечения судьи к *уголовной*, *административной ответственности*, налагаемых в судебном порядке, определены ст. 30 конституционного Закона КР «О статусе судей КР». Решение о возбуждении уголовного дела в отношении судьи принимается Генеральным прокурором КР.

Привлечение судьи к уголовной ответственности допускается с согласия Дисциплинарной комиссии при Совете судей по представлению Генерального прокурора КР.

Для получения согласия на привлечение судьи к уголовной ответственности Генеральный прокурор КР вносит в Совет судей соответствующее представление, в котором указываются обстоятельства уголовного дела, статья уголовного закона, по которой судья обвиняется, просьба о даче согласия на привлечение к уголовной ответственности (на привлечение в качестве обвиняемого).

Для получения согласия на привлечение судьи к административной ответственности, налагаемой в судебном порядке,

представление в Дисциплинарную комиссию при Совете судей вносит соответствующий государственный орган.

В случае изменения в ходе расследования уголовного дела или дела об административном правонарушении квалификации состава преступления или правонарушения, которое может повлечь ухудшение положения судьи, привлечение судьи к уголовной или административной ответственности допускается в порядке, установленном законом.

Дисциплинарная комиссия при Совете судей отказывает в удовлетворении представления о даче согласия на привлечение судьи к уголовной или административной ответственности, налагаемой в судебном порядке, если доводы в представлении основаны на позиции, занимаемой судьей при осуществлении им судейских полномочий.

Не допускается повторное внесение представления о даче согласия на привлечение судьи к уголовной или административной ответственности, налагаемой в судебном порядке, по тем же основаниям в случае принятия Дисциплинарной комиссией при Совете судей решения об отказе в даче такого согласия.

Судьи, полномочия которых прекращены, привлекаются к уголовной ответственности за деяния, совершенные ими в период осуществления полномочий судьи, в вышеопределяемом порядке.

Решение Дисциплинарной комиссии при Совете судей о даче согласия на привлечение судьи к уголовной или административной ответственности, налагаемой в судебном порядке, обжалованию не подлежит.

Глава 5. СТОРОНЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

5.1. Понятие и виды сторон

Сторонами в гражданском процессе являются участвующие в деле лица, спор которых о праве или об охраняемом законом интересе в установленном порядке должен рассмотреть и разрешить суд.

Стороны – главные участники гражданского процесса. Это основные лица, участвующие в деле, которые делятся на два вида: истец и ответчик.

Истец – лицо, в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов которого возбуждено гражданское дело. По общему правилу дело возбуждается по заявлению самого заинтересованного лица. В предусмотренных законом случаях дело может быть возбуждено по заявлению прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, отдельных граждан или юридических лиц. Однако кем бы возбуждение гражданского дела в суде ни было инициировано, процессуальное положение истца в процессе занимает лицо, являющееся субъектом спорного права (интереса).

Таким образом, для правильного определения процессуального положения истца в процессе важно не то, кто непосредственно обратился в суд с заявлением, а то, о защите чьих прав и интересов идет речь в данном случае.

Ответчик – другая сторона в споре. Это лицо, к которому предъявлен иск. Истец в заявлении указывает на ответчика как на нарушителя его прав, свобод и интересов, вследствие этого он привлекается судом к ответу.

Истец и ответчик персонифицируют гражданское дело. Отличительная особенность сторон заключается в том, что они

лично заинтересованы в исходе дела. У истца и ответчика противоположные интересы, между ними идет спор о праве или об охраняемом законом интересе. Следовательно, стороны имеют не только процессуальный, но и материально-правовой интерес. Задача суда состоит в том, чтобы спорные правоотношения сторон по делу урегулировать и придать им бесспорный характер. На них распространяется законная сила решения суда.

В момент возбуждения гражданского дела лишь предполагается, что истцу принадлежит определенное право (интерес), оспариваемое лицом, к которому представлен иск. Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что стороны – это предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения или охраняемого законом интереса.

Чтобы быть истцом или ответчиком, достаточно обладать гражданской процессуальной правоспособностью, а чтобы лично осуществлять в суде свои права и поручать ведение дела представителю, необходимо обладать и гражданской процессуальной дееспособностью.

На основе изложенного можно выделить следующие признаки сторон гражданского процесса:

1) они обязательные субъекты гражданского процесса;

2) лица, между которыми возник спор о праве или об охраняемом законом интересе, являющемся предметом судебного разбирательства;

3) целью участия сторон в гражданском процессе является защита своих прав, свобод или охраняемых законом интересов;

4) для сторон характерна противоположность их интересов;

5) стороны наделены широким кругом процессуальных прав и обязанностей, необходимых для осуществления ими процессуальных функций;

6) правосубъектность сторон допускает наличие правопреемства.

В зависимости от вида гражданского судопроизводства стороны гражданского процесса именуются по-разному:

а) в делах искового и заочного производства сторонами являются *истец* и *ответчик*;

б) в делах приказного производства стороны именуются *взыскателем* и *должником*;

в) в делах особого производства нет сторон. В них есть *заявитель* и *заинтересованные лица*. В особом производстве о сторонах можно говорить в порядке исключения только применительно к делам о признании гражданина ограниченно дееспособным, где лицо, обратившееся в суд с заявлением, именуется *заявителем*, а ответная сторона – *гражданином*.

Сторонами в процессе могут быть граждане, индивидуальные предприниматели, юридические лица. В предусмотренных законом случаях сторонами в процессе могут быть организации, не являющиеся юридическими лицами. В качестве сторон по гражданскому делу могут также выступать: государство, иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица.

5.2. Процессуальные права и обязанности сторон

Стороны в гражданском процессе пользуются равными процессуальными правами. Так, праву истца предъявить иск соответствует право ответчика на защиту против предъявления иска. Стороны несут также и равные процессуальные обязанности.

Стороны как юридически заинтересованные в исходе дела лица вправе осуществлять все процессуальные действия, в частности, подавать заявления, знакомиться с материалами дела, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств и др.

Объем процессуальных прав сторон значительно шире, чем у других участников гражданского судопроизводства. Только стороны наделены правами по распоряжению процессом и предметом спора. Например, истец может изменить основание или предмет иска, увеличить либо уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе изменить основание возражений против иска, полностью или частично признать иск.

Стороны могут окончить дело мировым соглашением. Указанные действия совершаются под контролем суда. Также необходимо отметить, что суд не принимает отказа истца от иска, признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения сторон, если эти действия противоречат закону или нарушают чьи-либо права и охраняемые законом интересы (ст. ст. 43, 77 ГПК КР).

С процессуальными правами сторон связаны их процессуальные обязанности. Прежде всего стороны обязаны добросовестно пользоваться принадлежащими им правами. Попытки истца или ответчика тянуть процесс или отклониться от существа дела пресекаются судом.

Стороны обязаны своевременно являться по вызову суда, соблюдать порядок в зале судебного заседания, совершать процессуальные действия в установленные законом или судом сроки и т. д. Стороны должны говорить суду правду и обосновывать свои требования и возражения. Каждая сторона доказывает факты, на которые ссылается как на основание своих требований или возражений.

За нарушение этих и некоторых других процессуальных обязанностей закон предусматривает определенные санкции. Так, на сторону, недобросовестно заявившую неосновательный иск или спор против иска или систематически противодействовавшую правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может возложить уплату в пользу другой стороны компенсации за фактическую потерю рабочего времени (ст. 114 ГПК КР). Суд может обязать недобросовестную сторону возместить судебные расходы другой стороне или в доход государства, если они вызваны недобросовестными либо заведомо неправильными действиями (дачей ложных объяснений, сокрытием доказательств и т. п.).

Согласно ст. 40 ГПК КР стороны в ходе процесса пользуются равными процессуальными правами и соответственно несут равные процессуальные обязанности. Как права, так и обязанности сторон делятся на общие и специальные.

Общие процессуальные права – это права, которыми наделены все лица, участвующие в деле. В соответствии со ст. 37 ГПК КР к ним относятся:

- право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства;
- давать устные и письменные объяснения суду;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам;
- возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные акты;
- пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им ГПК КР.

Специальные процессуальные права – это такие исключительные права, которые закон предоставляет лишь истцу и ответчику.

Так, согласно ст. 43 ГПК КР истец вправе изменить основание или предмет иска, отказаться от иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований.

Ответчик вправе признать иск полностью или частично, или предъявить встречный иск (ст. 140 ГПК КР).

Стороны могут окончить дело мировым соглашением на любой стадии процесса. Мировое соглашение – это взаимоприемлемый договор, устанавливающий условия прекращения спора о праве между сторонами. Оно утверждается определением суда и влечет прекращение производства по делу.

Общие процессуальные обязанности сторон:

- добросовестно пользоваться своими процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности (ст. 37 ГПК КР);
- соблюдать установленный в судебном заседании порядок (160 ГПК КР);
- беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего судьи;

- с уважением относиться к составу суда;
- известить суд о причинах неявки на процесс и представить доказательства уважительности этих причин (ст. 169 ГПК КР);
- совершать процессуальные действия в установленные законом или судом сроки.

Специальные процессуальные обязанности зависят от характера конкретных процессуальных действий. Так, стороны обязаны представлять процессуальные документы по установленной законом форме (ст. 134 ГПК КР); обязанность истца при составлении искового заявления – внести в него ряд обязательных сведений (ст. ст. 134, 135 ГПК КР); и истец, и ответчик обязаны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований и возражений; стороны обязаны своевременно оплачивать судебные расходы по делу (ст. 113 ГПК КР) и др.

5.3. Процессуальное соучастие

Иск может быть предъявлен несколькими истцами совместно или к нескольким ответчикам. Одновременное участие в гражданском процессе на стороне истца или ответчика, или на обеих сторонах нескольких лиц называется *процессуальным соучастием*.

Соучастники, которые выступают на стороне истца, именуются *соистцами*.

Соучастники, которые выступают на стороне ответчика, именуются *соответчиками*.

Процессуальное соучастие преследует своей основной целью правильное и объективное разрешение спора, а также оптимизацию процессуальных затрат.

Закон устанавливает условия, при которых допускается процессуальное соучастие (ст. 41 ГПК КР):

1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков (например, право общей собственности принадлежит трем лицам; защищая свое право в случае его нарушения, все собственники становятся соистцами. То

же и в случае, когда при солидарных обязательствах два и более лица признаются судом в качестве соответчиков);

2) права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание (например, иски к средствам массовой информации по поводу защиты чести, достоинства или деловой репутации, заявляемые гражданами и юридическими лицами. Основанием будет распространение сведений, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию. По таким делам в процесс вовлекаются авторы не соответствующих действительности порочащих сведений, а также лица, распространившие эти сведения);

3) предметом спора являются однородные права и обязанности (например, требования о взыскании заработной платы, предъявленные несколькими работниками к одному работодателю. Их можно объединить в одно дело, так как предметом спора являются однородные обстоятельства (выполненная работа и начисленная заработная плата)).

Основное предназначение процессуального соучастия заключается в параллельном рассмотрении в общем судебном процессе нескольких требований. При этом:

- минимизируются судебные расходы;
- снижается общее количество заседаний в суде;
- уменьшается затрачиваемое судом время на изучение материалов дела, так как их оценку в данном случае достаточно провести один раз;
- выносимое общее судебное решение позволяет свести к минимуму вероятность принятия противоположных по смыслу решений по идентичным вопросам, как если бы эти вопросы были рассмотрены в различных процессах.

Существует два вида процессуального соучастия.

1. *Соучастие в процессуально-правовом смысле* классифицируется на:

- *активное* – когда на стороне истца некоторое множество истцов (два и более) выдвигают свои требования к одному ответчику;

- *пассивное* – когда единственным истцом предъявлены требования к двум и более ответчикам;
- *смешанное* – одновременно обе стороны процесса представлены несколькими лицами.

2. *Соучастие в материально-правовом смысле* делится на:

- о*бязательное* (необходимое) – это соучастие, предусмотренное законом, который требует обязательного участия в процессе всех соучастников. Рассмотрение дела в отсутствие хотя бы одного из них невозможно, если недопустимо разделение однородных требований (наличие у соучастников общего права или долга). Например, в делах о праве совместной собственности, об исключении имущества из описи, о праве наследования, о защите чести и достоинства;
- *необязательное* (факультативное) – это соучастие, где не обязательно участие в процессе всех субъектов правоотношения, чтобы разрешить спор о праве одного из них. Возможность факультативного соучастия допускается судом, как правило, для более экономного и целесообразного рассмотрения дела. Например, суд допускает обращение с общим иском нескольких уволенных с работы, если обстоятельства их увольнения идентичны.

Названные соучастники наделены всеми правами и обязанностями соответствующих сторон процесса. Соучастники наделяются равными процессуальными правами и несут одинаковые процессуальные обязанности, перечисленные в ст. ст. 37, 43, 113, 140, 160 и других статьях ГПК КР. При этом каждый из соучастников по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно[1].

Вместе с тем они имеют дополнительные процессуальные права, в частности, процессуальные соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников (ч. 1 ст. 41 ГПК КР).

[1] Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В.В. Ярков. М.: Волтерс Клувер, 2011. С. 74.

5.4. Ненадлежащая сторона в процессе. Порядок замены ненадлежащей стороны

Действительные участники гражданского судопроизводства по конкретному делу называются *надлежащими сторонами.*

Возникший судебный процесс будет нормально развиваться только в том случае, если истец или ответчик является надлежащей стороной.

В теории гражданского процессуального права способность лица быть стороной в конкретном деле, т. е. установление и доказывание надлежащего характера сторон к данному гражданскому процессу, называют *легитимацией*.

Юридическая связь лица с правом, по поводу защиты или восстановления которого возник данный процесс, называется *активной легитимацией*. Связь лица с обязанностью, вытекающей из спорного материального правоотношения в данном процессе, называют *пассивной легитимацией*.

Обращаясь в суд, истец должен доказать наличие спорного правоотношения и принадлежность спорного права именно ему (активная легитимация), а также то, что ответственность за нарушение лежит именно на данном ответчике (пассивная легитимация). При возбуждении дела в суде предполагается, что стороны являются субъектами спорного правоотношения, следовательно, надлежащими.

Гражданское процессуальное законодательство возлагает на истца обязанность установить способность ответчика быть стороной данного процесса. Следовательно, легитимировать себя и ответчика – значит указать в исковом заявлении все факты, которые могут предварительно убедить судью в том, что именно этот истец и этот ответчик являются субъектами спорного материального правоотношения. Иными словами, предъявляя иск, истец должен представить суду данные, из которых было бы видно, что он является надлежащим истцом, а привлекаемое им к ответу лицо является надлежащим ответчиком.

Однако, иногда в ходе рассмотрения дела, чаще всего при его подготовке, исключается само предположение о том, что та или иная сторона или обе являются субъектами спорного правоотношения. В этом случае стороны (истец или ответчик, а возможно, и тот, и другой) признаются ненадлежащими.

Таким образом, *ненадлежащая сторона* – лицо, в отношении которого по материалам дела исключается предположение о том, что оно является субъектом спорного правоотношения, т. е. это такое лицо, которое первоначально предполагалось участником спорного правоотношения, но, как выяснилось впоследствии, таковым в действительности не являлось. Например, лицо (истец), ошибочно считая, что обязанность перед ним несет определенный субъект (ответчик), предъявляет ему иск. В действительности же обязанность несет другой гражданин или организация. Лицо, к которому предъявлен этот иск, является в гражданском процессе ненадлежащим ответчиком, т. е. лицом, ошибочно привлеченным в качестве стороны гражданского процесса, хотя оно не ответственно за причиненный истцу вред.

Ненадлежащая сторона – процессуально правоспособное лицо, которое обладает всеми присущими стороне процессуальными правами и обязанностями. Ненадлежащая сторона является субъектом процесса, стороной по делу, иначе невозможно было бы процессуальное общение. Поэтому недопустим отказ в принятии искового заявления по мотивам предъявления иска ненадлежащим истцом или к ненадлежащему ответчику.

ГПК КР не допускает замену ненадлежащего истца. Если даже истец ненадлежащий и настаивает на принятии его искового заявления, судья должен принять заявление и возбудить дело. При установлении в результате рассмотрения дела, что истец действительно ненадлежащий, суд впоследствии выносит решение об отказе в удовлетворении его иска.

Процессуальный закон предусматривает возможность замены только ненадлежащего ответчика, которого определяет истец. Поэтому, прежде всего истец должен дать согласие на устранение из дела названного им ответчика и замену его другим ответчиком,

у которого предположительно имеется связь с обязанностью отвечать по данному иску. Так, согласно ст. 42 ГПК КР суд первой инстанции, установив при подготовке дела или во время его разбирательства в суде, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, может *по ходатайству истца* допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим. О замене ненадлежащего ответчика судом выносится определение. После замены ненадлежащего ответчика подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала.

Участие в деле ненадлежащего ответчика препятствует законному и обоснованному разрешению спора. В этой связи возникает проблема замены ненадлежащей стороны. Учитывая, что замена ответчика возможна на стадиях подготовки дела к судебному разбирательству или разбирательства дела в суде первой инстанции, в целях объективного и справедливого рассмотрения и разрешения спора инициировать замену ненадлежащего ответчика также может *суд с согласия истца.* Для этого суду необходимо известить истца о том, что ответчик ненадлежащий, объяснить ему последствия и получить его согласие на замену.

Если истец согласен на замену, суд выносит определение об отстранении (исключении) ненадлежащего ответчика от участия в деле и о привлечении надлежащего ответчика в процесс, известив надлежащего ответчика и вызвав его в установленном порядке в суд. Предварительно, истец должен вручить ему копию искового заявления в определенном законом порядке. Ответчику предоставляется время для подготовки к защите против иска. После замены ответчика подготовка и рассмотрение дела, включая установленные для этого сроки, начинаются заново. При замене ответчика истцу не следует еще раз уплачивать государственную пошлину. Замена ответчика может повлечь изменение подсудности, но это не влияет на рассмотрение дела судом. Привлеченный с согласия истца в процесс ответчик пользуется всеми процессуальными правами с момента вступления. При вступлении в процесс надлежащего ответчика все происходившее до

его вступления для него необязательно, поскольку рассмотрение дела производится судом сначала.

В случае *если истец не согласен на замену* ненадлежащего ответчика другим лицом, суд не вправе устранить из дела первоначального ответчика по своему усмотрению и должен рассматривать и разрешать дело по предъявленному иску. Ненадлежащий ответчик, оставшийся по требованию истца в процессе и являющийся субъектом первоначально заявленного иска, пользуется всеми процессуальными правами стороны с начала возникновения производства до постановления судебного решения.

Последствия отказа истца на замену ненадлежащего ответчика в процессе: как правило, итогом будет решение суда об отказе в удовлетворении требований истца, так как ответчик не имеет никакого отношения к предъявленным требованиям.

Поэтому при принятии решения о согласии или несогласии замены ответчика истцу нужно взвесить все моменты.

Итак, замена ненадлежащего ответчика в гражданском процессе может произойти в любое время, до того как судья удалится из зала судебного заседания для вынесения итогового судебного акта.

Процедура замены ненадлежащего ответчика в гражданском процессе может быть в двух вариациях:

- по ходатайству самого истца перед судом;
- по инициативе суда, который предлагает истцу заменить ответчика. При этом истцу принадлежит право согласится или отказать.

Однако в теории гражданского процесса также есть третий вариант замены ненадлежащего ответчика надлежащим: если истец возражает и настаивает на первом ответчике, тогда судья оставляет двух ответчиков: и первого (ненадлежащего), и нового (надлежащего), о чем выносится соответствующее определение суда. В этом случае судья откладывает разбирательство, так как новому (привлеченному) ответчику необходимо время на ознакомление с претензиями истца и сбор дополнительной

информации для своей защиты. Как только ответчик ознакомится со всем делом, оно начинается с самого начала.

Участие двух ответчиков (надлежащего и ненадлежащего) в суде. Все действия ответчика, который является ненадлежащим и находится в суде, не имеют никакой силы и на решение суда никак не повлияют, т. е. если ненадлежащий ответчик уже совершил какие-то действия, представил какую-то информацию, то для настоящего ответчика и для судьи это не будет иметь значения.

Решение суда при участии двух ответчиков (надлежащего и ненадлежащего) может быть следующим:

- требования истца, которые неправильно предъявлены к первому (ненадлежащему) ответчику, признаются верными и удовлетворяются за счет надлежащего ответчика;
- отказ в требованиях истца к обоим ответчикам.

В целом, относительно замены ненадлежащего ответчика, следует отметить, что если судья не выполнит просьбу истца или самостоятельно не примет решение о замене ненадлежащего ответчика, то в последующем такое решение станет незаконным и будет отменено.

5.5. Процессуальное правопреемство

Процессуальное правопреемство является особым случаем замены стороны в судебном процессе.

Под *гражданским процессуальным правопреемством* понимается замена лица, участвующего в судопроизводстве в качестве стороны (правопредшественника), другим лицом (правопреемником), при которой правопреемник продолжает в судопроизводстве участие правопредшественника. Иначе говоря, процессуальное правопреемство – это переход процессуальных прав и обязанностей по спорному материальному правоотношению от одного лица к другому, ранее не участвовавшему в деле.

Процессуальное правопреемство возможно не только в отношении сторон, но и третьих лиц. Такой вывод правомерен по следующим соображениям. Третье лицо, заявляющее самостоятельное

требование на предмет спора, адресует свое требование к истцу, ответчику или одновременно к обоим и тем самым оказывается субъектом (стороной) других правоотношений с каждым из них. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, участвует на стороне истца или ответчика и также является субъектом (стороной) того правоотношения, которое связывает его либо с первоначальным истцом, либо с первоначальным ответчиком. Таким образом, не только стороны первоначального спорного материального правоотношения, но и третьи лица подпадают под действие правила, содержащегося в ст. 47 ГПК КР.

Процессуальное правопреемство возможно на любой стадии гражданского процесса.

Основаниями гражданского процессуального правопреемства согласно ст. 47 ГПК КР являются:

- смерть гражданина, бывшего стороной или третьим лицом;
- реорганизация юридического лица;
- уступка права требования;
- перевод долга;
- другие случаи перемены лиц в обязательствах.

Процессуальное правопреемство *недопустимо* по правам и обязанностям, имеющим *личный* характер, т. е. когда требование неразрывно связано с личностью истца или ответчика, кредитора или должника (например, взыскание алиментов, восстановление на работе, расторжение брака), а *возможно* лишь по спорам *материального* (имущественного) характера. Оно допускается в случаях:

а) общего правопреемства (гражданин, являющийся стороной в деле, умер; юридическое лицо, являющееся стороной в деле, реорганизовано);

б) частного правопреемства (уступка права требования, перевод долга и др.).

Материальное правопреемство автоматически не порождает правопреемства в гражданском процессе. Связано это с тем, что вступление в процесс правопреемника-истца зависит от его

волеизъявления. Вступление в процесс правопреемника-ответчика зависит от воли истца.

Вступление в гражданский процесс правопреемника оформляется определением суда. При этом определение суда об отказе в допуске в процесс правопреемника может быть обжаловано.

В случае смерти гражданина или реорганизации юридического лица, являющихся стороной по делу, если спорное правоотношение допускает правопреемство, производство по такому делу судом приостанавливается до вступления в процесс правопреемника (ст. ст. 215, 216 ГПК КР).

При процессуальном правопреемстве процесс не начинается вновь, как при замене ненадлежащей стороны, а возобновляется с той стадии, на которой был приостановлен (универсальное правопреемство), либо продолжается с той стадии, на которой произошло правопреемство (сингулярное правопреемство). В случаях сингулярного правопреемства вступление в дело правопреемника происходит без приостановления производства по делу.

Все действия, совершенные до вступления правопреемника в процесс, обязательны для него в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

Правопреемник, вступая в процесс, должен представить суду документы, подтверждающие его правопреемство (например, свидетельство о праве на наследство, документ о реорганизации юридического лица, договор об уступке права требования и др.).

Замена лица, участвующего в деле в порядке процессуального правопреемства, отличается от замены ненадлежащего ответчика надлежащим по следующим основаниям и последствиям:

1) процессуальное правопреемство, как уже отмечалось, предполагает преемство в материальном праве. Между ненадлежащей и надлежащей сторонами никакой материально-правовой связи не существует;

2) процессуальное правопреемство ведет к передаче правопреемнику всех процессуальных прав и обязанностей правопредшественника. Ненадлежащая сторона не может передать свои права и обязанности надлежащей;

3) при процессуальном правопреемстве судебный процесс возобновляется с того действия, на котором он был приостановлен. В случае замены ненадлежащей стороны судебный процесс начинается с самого начала;

4) для правопреемника все действия, совершенные в процессе до его вступления в дело, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое правопреемник заменил (ч. 2 ст. 47 ГПК КР). Например, правопреемник не вправе требовать перепроверки доказательств, если в их исследовании участвовал правопредшественник. В то же время процессуальные действия, совершенные ненадлежащей стороной, не являются обязательными для надлежащей стороны.

Глава 6. ТРЕТЬИ ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

6.1. Понятие и виды третьих лиц

В гражданском процессе выступают две стороны с противоположными интересами – истец и ответчик, каждая из которых отстаивает свою правоту. Наряду со сторонами в исходе дела могут быть заинтересованы и другие лица, которые ни соистцом, ни соответчиком по делу не являются. И в ряде случаев процесс усложняется; помимо сторон, в него вступают по своей инициативе или привлекаются другие лица, юридически заинтересованные в исходе данного дела. Интересы привлекаемых в процесс лиц не всегда совпадают с интересами сторон, поэтому они называются третьими лицами. Они входят в состав лиц, участвующих в деле. В качестве третьих лиц могут выступать как физические, так и юридические лица.

Третьи лица – это лица, которые вступают или привлекаются в уже начатый процесс для защиты своих прав и интересов, не совпадающих с правами и интересами сторон по делу, и имеют определенную заинтересованность в исходе дела, поскольку решение суда может повлиять на их права и обязанности.

Вступление третьих лиц в процесс осуществляется, как правило, на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Вместе с тем закон допускает возможность вступления в дело третьих лиц до принятия судом первой инстанции решения по делу (ст. 44 ГПК КР).

Третьи лица, в зависимости от вида, привлекаются или допускаются к участию в деле следующими способами:

- по собственной инициативе;
- по инициативе суда;
- по инициативе сторон.

При вступлении в дело третьего лица его рассмотрение происходит с самого начала.

Непривлечение третьих лиц в процесс может служить основанием для отмены судебного решения по делу. Посредством института третьих лиц обеспечивается возможность более быстро и правильно рассмотреть дело, а также предотвращается опасность вынесения судом противоречивых решений по связанным между собой делам.

Степень юридической заинтересованности третьих лиц в процессе по спору между сторонами может быть различной. Например, третье лицо может вступить в процесс путем предъявления самостоятельного требования на предмет спора между сторонами. Кроме того, третье лицо, не заявляя таких требований, вправе вступить в процесс на стороне истца или ответчика, если судебное решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон.

Так, в зависимости от оснований вступления в процесс и степени заинтересованности в исходе дела различают два вида третьих лиц:

1) *третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора*, которые могут вступить в процесс до вынесения решения по делу судом первой инстанции путем предъявления иска к одной или обеим сторонам. Они пользуются всеми правами и несут все обязанности истца (ст. 44 ГПК КР);

2) *третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора*, которые могут вступить в процесс на стороне истца или ответчика до вынесения судом первой инстанции решения по делу, если оно способно повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, кроме права на изменение основания и предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, предъявление встречного иска, требование принудительного исполнения решения суда (ст. 45 ГПК КР).

Указанные виды третьих лиц имеют немало общего:

во-первых, они вступают в уже начавшийся процесс по спору между истцом и ответчиком;

во-вторых, права и интересы третьих лиц не совпадают по своему содержанию с правами и интересами сторон;

в-третьих, решение суда по спору между сторонами может повлиять на права или обязанности третьих лиц.

Вместе с тем третьи лица в гражданском процессе в зависимости от их вида имеют некоторые специфические особенности (отличия), заключающиеся в характере заинтересованности в исходе дела.

Во-первых, интерес третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора – материально-правовой и процессуально-правовой, а интерес третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора – процессуально-правовой.

Во-вторых, интерес третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора направлен на сам предмет спора, а интерес третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора заключается в его определенном результате, направленном на предотвращение возможности в будущем регрессного иска к себе.

Примеры.

1. Интересы третьих лиц могут быть затронуты решением суда по спору между сторонами. Например, гражданин А., уезжая в отпуск, передал гражданину Б. телевизор на хранение. После возвращения из отпуска гражданин А. потребовал возвращения телевизора, но получил отказ. Тогда он обратился в суд с исковым заявлением, в котором просил обязать гражданина Б. передать ему телевизор. В процессе разбирательства было установлено, что гражданин А. взял телевизор в пункте проката, который вступил в процесс и заявил самостоятельные исковые требования на предмет спора, так как техника принадлежит *на праве собственности* именно ему. Без привлечения (вступления) пункта проката в процесс, решение может быть несправедливым. *Интерес*

у третьего лица с самостоятельными требованиями на предмет спора (т. е. пункта проката) направлен на сам предмет спора.

2. Один гражданин купил у другого вещь (шубу). Затем к покупателю было предъявлено требование лицом – не участником договора купли-продажи – об отчуждении данной вещи, так как она выбыла из владения лица, предъявившего требование, помимо его *воли*. Покупатель указал на продавца, чтобы привлечь его в процесс в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора. Если продавец не докажет, что он имел право продать шубу, то она у покупателя будет отобрана, а покупатель приобретет право на регрессный иск к продавцу о возврате покупной цены. *Интерес третьего лица без самостоятельных требований на предмет спора направлен на предотвращение возможности в будущем регрессного иска к себе.*

На основе изложенного, можно сделать вывод, что третьи лица обладают следующими признаками:

а) они отнесены к лицам, участвующим в деле, и, таким образом, они наделены соответствующими правами и обязанностями (ст. 36 ГПК КР);

б) имеют и материально-правовую, и процессуально-правовую заинтересованность в результатах судебного разбирательства;

в) решение по делу имеет значение для третьих лиц, но это значение зависит от их вида;

г) вступают или привлекаются в процесс, который уже начался между сторонами;

д) выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов.

Таким образом, участие третьих лиц в гражданском процессе является одним из случаев осложнения процесса по субъектному составу. В связи с этим третьих лиц следует отличать от соистцов или соответчиков, которые занимают в процессе самостоятельное положение, и требования их не исключают друг друга.

Третьи лица имеют материальные правоотношения только с тем лицом, на стороне которого они выступают. У них отсутствует наличие связи с противоположной стороной.

Интересы третьего лица могут быть защищены и посредством возбуждения отдельного дела. Но в этом случае третье лицо имеет меньше возможностей получить, например, вещь, о которой идет спор. Сторона, в пользу которой ранее вынесено решение, может уничтожить ее или продать добросовестному приобретателю. И тогда третье лицо вынуждено будет довольствоваться только денежной компенсацией. Поэтому вступление третьих лиц в дело выгодно как суду, так и самим третьим лицам.

Участие в процессе третьих лиц:

1) обеспечивает возможность наиболее полного исследования всех обстоятельств, имеющих существенное значение для дела;

2) способствует наиболее быстрому и эффективному рассмотрению и разрешения спора;

3) дает возможность определить права и обязанности других участников процесса и защитить их интересы в процессе рассмотрения дела, вынести законное и обоснованное решение по делу;

4) исключает возможность вынесения противоречивых решений в отношении одного и того же предмета спора.

6.2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора

В гражданском процессе существует два способа защиты прав лица, считающего, что ему принадлежит право, по поводу которого возник спор:

а) предъявление истцом самостоятельного иска;

б) вступление в качестве третьего лица в уже начатый процесс и заявление самостоятельных требований на предмет спора.

Правовое положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, уравнено с процессуальным положением истца: оно ищет защиты и требует, чтобы спорное право суд признал не за истцом и/или не за ответчиком, а за

ним, и добивается решения в свою пользу. Требования данного третьего лица равнозначны требованию первоначального истца к ответчику.

Основным для правильного определения процессуального положения третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, является вопрос о том, предъявляет ли он самостоятельные требования относительно предмета спора.

Третье лицо, которое предъявляет самостоятельные требования на предмет спора к обеим сторонам, по существу само является стороной в спорном деле и имеет все права и обязанности стороны.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора – это материально и процессуально заинтересованные в результатах рассмотрения дела участники гражданского процесса, которые вступают в уже начатое разбирательство между истцом (соистцами) и ответчиком (соответчиками) для защиты своего права на предмет спора путем предъявления требований к одной или обеим сторонам. Интересы третьих лиц могут быть затронуты решением суда по спору между сторонами.

Инициатива вступления в дело третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора чаще всего принадлежит самим третьим лицам или может возникнуть по ходатайству стороны (истца или ответчика) уже на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Если третье лицо, заявляющее самостоятельное требование на предмет спора, не реализует свое право на вступление в процесс с самостоятельными требованиями, судья не может привлечь его к участию в деле. При этом третье лицо может требовать защиты своего нарушенного права путем предъявления самостоятельного иска к той стороне процесса, в пользу которой было вынесено решение суда.

При вступлении в процесс третьего лица, суд выносит мотивированное определение о признании его третьим лицом с самостоятельными требованиями на предмет спора в рассматриваемом деле, и рассмотрение дела производится с самого начала.

Например, гражданка А предъявила иск к гражданину Б об истребовании имущества из незаконного владения. Узнав об этом споре, в гражданский процесс в качестве третьего лица вступил гражданин В, который свои требования предъявил одновременно и к истцу, и к ответчику, – иск о признании за ним права собственности на имущество, являющееся предметом спора между сторонами. *Интерес у третьего лица направлен на сам предмет спора.*

Третье лицо с самостоятельными требованиями на предмет спора, предъявляя иск, тем самым ставит под сомнение наличие права на предмет спора у истца и/или у ответчика.

Когда третье лицо вступает в процесс с самостоятельными требованиями, суд должен одновременно рассмотреть два иска: иск первоначального истца (соистцов) и иск третьего лица.

Третье лицо имеет право заявлять самостоятельное требование как на часть, так и на весь предмет спора. Но если же требование третьего лица направляется не на предмет спора между сторонами, то в данном случае оно не может рассматриваться как требование. Основание и предмет требований истца (соистцов) и третьего лица могут быть идентичными или отличаться друг от друга.

Если же суд признает, что иск третьего лица не относится к рассматриваемому делу, то он выносит определение об отклонении такого ходатайства о рассмотрении его иска совместно с первоначальным иском и, следовательно, об отказе допустить в процесс данное лицо в качестве третьего лица с самостоятельными требованиями. Данное определение суда обжалованию не подлежит. Такое лицо может защитить свои права путем предъявления в суд самостоятельного иска на общих основаниях.

Третье лицо с самостоятельными требованиями на предмет спора может вступить в уже начавшийся процесс также на стадии судебного разбирательства, но до момента вынесения судом решения по делу (практически – до удаления суда в совещательную комнату). После того как суд вынес решение, третье лицо вправе защитить в суде свои права путем предъявления самостоятельного иска на общих основаниях.

Процессуальное положение третьего лица с самостоятельными требованиями на предмет спора и процессуальное положение истца идентичны.

Во-первых, вступая в процесс третье лицо предъявляет свое требование в суд и при этом учитывает все требования, которые предусмотрены законом для искового заявления, а именно нормы ст. ст. 134, 135 ГПК КР.

Во-вторых, ст. 44 ГПК КР установлено, что третье лицо, заявляющее самостоятельное требование на предмет спора, обладает такими же правами и обязанностями, как и истец.

В-третьих, третьи лица в ходе (предварительного) судебного разбирательства согласно ст. 37 ГПК КР имеют право:

- знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии;
- заявлять отводы судье, прокурору, переводчику, эксперту, специалисту, секретарю судебного заседания (ст. 22 ГПК КР) по основаниям, предусмотренными ст. ст. 19, 21 ГПК КР;
- представлять доказательства (ст. ст. 65, 66, 80, 91 ГПК КР), а также участвовать в исследовании доказательств (ст. ст. 67, 83, 89, 183, 185, 186, 187 ГПК КР);
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле (свидетелям, экспертам, специалистам, представителям государственных органов и органов местного самоуправления (ст. ст. 93, 179, 189, 191, 192 ГПК КР));
- заявлять ходатайства, возражать против ходатайств (ст. 168 ГПК КР);
- давать устные и письменные объяснения суду (ст. ст. 77, 176 ГПК КР);
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам и возражать против доводов других лиц, участвующих в деле;
- участвовать в судебных прениях (ст. 194 ГПК КР);
- обжаловать судебные акты;
- пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными ГПК КР.

В-четвертых, как и истец, третье лицо с самостоятельными требованиями может изменять предмет и основание иска, уменьшать или же увеличивать размер своих исковых требований либо же отказаться от своих требований. Также имеет право обжаловать судебное решение по делу, заключить мировое соглашение. Может производить и другие процессуальные действия истца по делу.

В-пятых, третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, обязано оплатить государственную пошлину при подаче им заявления, апелляционной и кассационной жалоб (ст. 102 ГПК КР).

Вместе с тем стоит отличать третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, от истца (соистцов).

Во-первых, третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, вступает в уже начатый процесс до принятия судебного решения судом первой инстанции, тогда как истец (соистцы) является инициатором возбуждения гражданского дела, т. е. с его подачи начинается сам судебный процесс.

Во-вторых, требования соистцов совместимы, т. е. не исключают друг друга и всегда адресованы ответчику. Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора и истец в то же время могут находиться в споре между собой, и их требования могут быть несовместимы, т. е. исключают друг друга. Суд, удовлетворяя самостоятельные требования третьего лица на предмет спора, в части или полностью отказывает истцу (соистцам) в иске.

В-третьих, соистцы предъявляют требования, не исключающие друг друга. Отказ или удовлетворение требования одного из соистцов не влияет на разрешение требований других. Что же касается третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, то предмет их требований должен полностью совпадать с предметом требований истца в полном объеме или частично. Поэтому удовлетворение требования истца обязательно повлечет за собой отказ в иске (полностью или частично) третьему лицу, и наоборот.

На основе вышеизложенного, третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, присущи следующие признаки:

1) являются субъектами спорного материального правоотношения;

2) вступают в уже начатый процесс между другими лицами;

3) вступают в процесс добровольно, путем подачи самостоятельного искового заявления;

4) вступают в процесс до вынесения решения по делу судом первой инстанции;

5) могут быть как физическими, так и юридическими лицами;

6) могут претендовать на весь предмет спора или на его часть;

7) имеют интересы, которые противоположны интересам обеих сторон или одной из них;

8) обладают всеми процессуальными правами и обязанностями истца.

6.3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора

Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора – это лица, участвующие в деле, имеющие процессуальную заинтересованность в исходе судебного разбирательства, которые могут вступить в процесс на стороне истца или ответчика до вынесения судом решения, если оно может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Вступив в процесс, они стремятся помочь лицу, на стороне которого участвуют (истца или ответчика), с тем чтобы защитить свой собственный интерес на будущее.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, могут быть привлечены к участию в деле: по ходатайству стороны, по собственной инициативе или по инициативе суда.

О вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, выносится определение

суда. При вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, рассмотрение дела в суде производится с самого начала.

Основная цель участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора в гражданском процессе, – защита собственных интересов, поскольку решение суда, вынесенное по основному спору между истцом и ответчиком, может повлиять на его собственные права по отношению к одной из сторон.

Основанием для вступления (привлечения) в дело третьего лица служит возможность предъявления иска к лицу, обусловленная взаимной связью основного спорного правоотношения между одной из сторон и третьим лицом, поскольку третье лицо стремится защитить себя на будущее перед одной из сторон обязательств или обеспечить возможность предъявить к одной из них требование в порядке регресса.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, чаще могут участвовать в процессе на стороне ответчика. Гораздо реже в судебной практике встречаются случаи участия третьих лиц на стороне истца.

Довольно часто третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, привлекаются при возможности регресса.

Например, городской автобус совершил дорожно-транспортное происшествие, в результате которого пострадали несколько автомобилей. Владельцы автомобилей имеют право требовать компенсацию материального вреда с компании, осуществляющей пассажирские перевозки в городе, которая в данном случае является надлежащим ответчиком. Водитель же данного автобуса может быть привлечен в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. Компания же, в свою очередь, в рамках отдельного производства имеет право взыскать с него все затраты в порядке регресса.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора:

- не обладают диспозитивными процессуальными правами;
- не являются предположительными субъектами спорного материального правоотношения.

В этой связи, процессуальный закон не предоставляет третьим лицам, не заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, полного спектра прав и обязанностей стороны. Однако поскольку третьи лица участвуют в деле на стороне истца или ответчика, они, следовательно, содействуют защите субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон.

Таким образом, согласно нормам ч. 2 ст. 45 ГПК КР третье лицо, не заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности стороны (в зависимости от того, на чьей стороне оно выступает – истца или ответчика), за исключением права на:

- изменение основания или предмета иска;
- увеличение или уменьшение размера исковых требований;
- отказ от иска;
- признание иска;
- заключение мирового соглашения;
- предъявление встречного иска;
- требование принудительного исполнения решения суда.

На основе вышеизложенного, третьим лицам, не заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, присущи следующие признаки:

1) они не являются субъектом спорного материального правоотношения между истцом и ответчиком;

2) причина участия их в деле – процессуальная заинтересованность (возможность регресса);

3) они вступают в уже начатый судебный процесс путем подачи заявления либо привлекаются к участию в деле по инициативе суда или по ходатайству одной из сторон;

4) судебное решение не затрагивает субъективных прав третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

Глава 7. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

7.1. Общая характеристика прокурора как участника гражданского процесса

Прокурор в гражданском процессе может участвовать в трех аспектах:

1) как физическое лицо – является стороной в гражданском деле, где защищает личные интересы (имущественные и неимущественные) от своего собственного имени;

2) как сотрудник органа – является представителем от органа прокуратуры в гражданском деле, где защищает интересы своего работодателя как стороны процесса (требуется доверенность);

3) от имени своей должности (прокурора) или прокуратуры – защищает права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц (граждан, общества или государства). В этом случае в гражданском процессе прокурору доверенность не нужна, так как он не представитель. Ему достаточно предъявить служебное удостоверение, которое подтверждает его полномочия.

В рамках настоящей главы участие прокурора в гражданском судопроизводстве актуально лишь в третьем аспекте, т. е. при участии как прокурора, защищающего права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц.

Термин «прокуратура» с латинского (*procurare*) означает заботиться. Прокуратура представляет собой единую централизованную систему, на которую законом возложены:

1) надзор за точным и единообразным исполнением законов органами исполнительной власти, а также другими государственными органами, перечень которых определяется конституционным законом, органами местного самоуправления и должностными лицами указанных органов;

2) надзор за соблюдением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, следствие;

3) надзор за соблюдением законов при исполнении судебных решений по уголовным делам, а также при применении мер принудительного характера, связанных с ограничением личной свободы граждан;

4) представительство интересов гражданина или государства в суде в случаях, определенных законом;

5) поддержание государственного обвинения в суде;

6) возбуждение уголовных дел в отношении должностных лиц государственных органов, перечень которых определяется конституционным законом, с передачей дел на расследование в соответствующие органы, а также уголовное преследование лиц, имеющих статус военнослужащих.

В рамках настоящей главы правовой интерес представляет четвертое полномочие органов прокуратуры – представительство интересов гражданина или государства в суде в случаях, определенных законом.

Согласно ст. 39 Закона КР «О прокуратуре КР» прокурор в соответствии с процессуальным законодательством вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело на любой стадии гражданского процесса, если этого требует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства. На любой стадии процесса и в любой форме прокурор защищает в суде не собственные, а государственные и общественные интересы, а также интересы отдельных граждан или неопределенного круга лиц.

Прокурор не вправе обращаться в суд с заявлением о защите прав юридических лиц, поскольку эти лица, как правило, обладают достаточными средствами для содержания юридических служб, юриста в своем штате либо имеют финансовые средства для привлечения его по договору оказания соответствующих услуг.

Участие прокурора в суде является продолжением его деятельности по обеспечению законности, поскольку он от имени

Кыргызской Республики осуществляет надзор за точным и единообразным исполнением законов на вверенной ему территории, следовательно, интерес прокурора – государственно-правовой. Такое участие помогает прокурору осуществлять полномочия, возложенные на него Конституцией КР и Законом КР «О прокуратуре КР». Данный служебный интерес характеризует существо процессуального положения и деятельности прокурора в гражданском процессе.

Так, согласно ст. 28 Закона КР «О прокуратуре КР» прокурор в пределах своей компетенции вносит в суд представление на незаконный и необоснованный судебный акт в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Вместе с тем законодатель не наделяет прокурора функцией надзора за деятельностью судов по осуществлению правосудия. В этом выражается одно из проявлений конституционного принципа независимости судей и подчинения их только Конституции и законам КР. В гражданском судопроизводстве прокурор выступает самостоятельно и независимо от других участвующих в деле лиц, поскольку его заинтересованность в процессе вытекает из его компетенции.

Таким образом, сущность участия прокурора в гражданском процессе заключается в том, что прокурор обеспечивает законность действий всех участников судопроизводства, правильность выносимых судом постановлений, устраняет всяческие нарушения закона, оказывает помощь суду в осуществлении правосудия[1].

Процессуальным законодательством прокурор отнесен к лицам, участвующим в деле (ст. 36 ГПК КР). Прокурор в гражданском процессе рассматривается как обычное лицо, участвующее в деле, которое не обладает никакими преимуществами перед другими лицами, участвующими в деле, и его участие отражает необходимость сохранения баланса между публичными и частными интересами. В процессе прокурор обладает теми же

[1] *Власов А.А.* Гражданское процессуальное право. М.: ТК Велби, 2004. С. 43.

процессуальными правами и несет те же процессуальные обязанности, что и остальные лица, участвующие в деле.

Так, согласно ст. 37 ГПК КР лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, приводить доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными ГПК КР. Они обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности, предусмотренные ГПК КР.

Участие прокурора в гражданском судопроизводстве проявляется в двух формах:

- участие прокурора в гражданском процессе путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма);
- вступление прокурора в уже начатый процесс для дачи заключения по делу.

В зависимости от формы участия прокурора в гражданском процессе полномочия данного субъекта могут меняться и иметь свои особенности[1].

Конституция КР, ГПК КР и Закон КР «О прокуратуре КР» составляют правовую основу для участия прокурора в любом гражданском деле, на любой стадии гражданского процесса.

Помимо перечисленных нормативных правовых актов, положения об участии прокурора в гражданском процессе также предусмотрены в СК КР, КоД КР и др.

Прокурору в гражданском процессе присуще следующие характерные признаки:

1) участвует в процессе в защиту прав других лиц, а не своих собственных (в этом отличие прокурора от сторон и третьих лиц);

[1] См. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе».

2) подает заявление в суд и участвует в судебном процессе если имеется прямое указание закона либо если этого требует охрана прав, свобод и законных интересов граждан, государственных или общественных интересов;

3) относится к лицам, участвующим в деле;

4) обладает только процессуально-правовой заинтересованностью, у него нет материально-правового интереса – в его пользу, в пользу прокуратуры никогда и ничего не будет взыскано;

5) в процессе выступает от своего имени (имеется в виду не от своего собственного имени, а от имени прокурора, от имени прокуратуры; по этому признаку прокурор отличается от представителей, которые тоже выступают в защиту других лиц, но от имени этих лиц) и именуется «процессуальным истцом»;

6) наряду с процессуальным истцом к делу привлекается истец, чьи материальные права должен защитить суд;

7) обладает как всеми процессуальными правами лиц, участвующих в деле, так и определенными специфическими полномочиями (например, дача заключения по делу при вступлении в уже начатый процесс);

8) в пределах компетенции вносит в суд представление на незаконный и необоснованный судебный акт;

9) освобожден от уплаты государственной пошлины и не несет судебных расходов по делу;

10) на прокурора не распространяются все последствия законной силы судебного решения.

7.2. Цель, задачи и основания участия прокурора в гражданском процессе

В современной жизни, когда не все могут воспользоваться юридической квалифицированной помощью адвоката, очень нужен прокурор. Он необходим для защиты государственных и общественных интересов в гражданском процессе и «безгласного частного интереса» (например, несовершеннолетние, недееспособные и т. д.).

Прокурор является особым участником гражданского процесса, для характеристики которого уместнее всего употребить выработанный процессуальной наукой термин «правозаступник». В отличие от представителя, поверенный слуга частного интереса стороны – его клиента – защищает индивидуальные права частного лица ввиду и во имя общественного блага. Прокурор выступает в гражданском процессе в качестве правозаступника, когда он предъявляет иски или вступает в уже начавшийся процесс для защиты прав, свобод и охраняемых интересов частных лиц. В некоторых случаях прокурор – защитник государственных и общественных интересов, который является законным представителем государства.

В гражданском судопроизводстве прокурор выступает самостоятельно и независимо от других участвующих в деле лиц, поскольку его заинтересованность в процессе вытекает из его компетенции.

В силу своей компетенции прокурор может быть заинтересован в участии в рассмотрении и разрешении любого гражданского дела. Этим заинтересованность прокурора отличается от заинтересованности государственных органов и органов местного самоуправления, участие которых в гражданском судопроизводстве ограничивается лишь сферой их деятельности, их функциями[1].

В соответствии с ч. 1 ст. 26 Закона КР «О прокуратуре КР» прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов лиц или неопределенного круга лиц, а также вступить в дело, рассматриваемое в суде, если этого требует охрана прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государственных или общественных интересов. Следовательно, основанием участия прокурора в гражданском судопроизводстве является осуществление им законоохранительной функции.

Вместе с тем от основания участия прокурора в гражданском процессе необходимо отличать поводы для такого участия. Так,

[1] *Власов А.А.* Гражданское процессуальное право. М.: ТК Велби, 2004. С. 44.

прокурор может участвовать в судопроизводстве по конкретному гражданскому делу в связи с устными или письменными заявлениями граждан, сообщениями государственных органов, органов местного самоуправления, публикациями в средствах массовой информации и т. д. Любое заинтересовавшее его сообщение может послужить поводом к участию в судопроизводстве. Необходимость участия прокурора в конкретном гражданском деле в подавляющем большинстве случаев определяется мнением прокурора. Термин «мнение прокурора» означает, что он сам, исходя из понимания своих обязанностей, решает вопрос о личном участии в процессе по тому или иному делу с учетом требований ст. 48 ГПК КР.

Однако есть отдельные категории гражданских дел, в рассмотрении которых участие прокурора носит обязательный характер в силу закона. Например, ряд статей, регламентирующих такой порядок, содержатся в ГПК КР (ст. ст. 48, 272, 274, 277, 279, 280, 282, 290, 294, 317 ГПК КР), СК КР (ст. ст. 61, 75, 77, 78 СК КР), КоД КР (ст. ст. 61, 63, 66 КоД КР).

Из этого следует вывод, что основаниями участия прокурора в гражданском процессе являются прямое указание закона либо так называемое мнение прокурора, которое также ограничено процессуальным законодательством.

Согласно нормам ч. 3 ст. 39 Закона КР «О прокуратуре КР» прокурор в соответствии с процессуальным законодательством вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело на любой стадии процесса, если этого требует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства.

Возбуждение гражданского процесса по делу в суде первой инстанции наступает вследствие подачи прокурором в суд соответствующего процессуального документа: в делах искового и особого производства – заявления; во второй и в третьей инстанциях – путем внесения апелляционного и кассационного представления; на любой стадии процесса – путем подачи представления о пересмотре определений суда.

Участие прокурора в разбирательстве гражданских дел способствует осуществлению целей правосудия и реализации задач, стоящих перед судом, с тем чтобы выполнялось требование закона о всестороннем, полном, объективном разбирательстве дела во всех судебных инстанциях и по каждому делу выносились законные и обоснованные решения, определения и постановления. Свои полномочия в гражданском судопроизводстве прокурор осуществляет независимо от каких бы то ни было органов и должностных лиц, подчиняясь только закону и руководствуясь указаниями Генерального прокурора КР.

Целями участия прокурора в судебном разбирательстве по гражданским делам являются: защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, неопределенного круга лиц, а также если требуется охрана государтвенных или общественных интересов; укрепление законности; обеспечение верховенства закона; законности действий участников судопроизводства, правильности судебных постановлений (определения, решения); помощь суду в осуществлении правосудия.

Задачами прокуратуры при участии в гражданском судопроизводстве являются:

1) обеспечение участия прокурора в рассмотрении судами гражданских дел путем: а) подачи заявлений в суд; б) непосредственного участия в судебном разбирательстве дел; в) опротестования незаконных постановлений суда;

2) использование прокурорами предоставленного им законом права предъявлять в суд иски и заявления в целях устранения и пресечения нарушений закона. Прокурор предъявляет и поддерживает в суде иск в интересах пострадавших (граждан, неопределенного круга лиц), которые по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не могут лично отстаивать в суде свои права, свободы и охраняемые законом интересы;

3) обеспечение полноты и аргументации исков и заявлений в суде, предоставление суду необходимых и исчерпывающих доказательств;

4) обязательное участие в судебном разбирательстве по гражданским делам, если такое участие предусмотрено законом или признано необходимым судом, а также если этого требует охрана государственных или общественных интересов;

5) обязательное участие в рассмотрении дел, возбужденных по заявлениям прокуроров, а также начатых по апелляционным и кассационным представлениям прокуроров;

6) участие в исследовании доказательств, вынесение заключений, возникающих во время разбирательства дела и по существу дела в целом. Прокурор обязан при этом руководствоваться принципами законности, состязательности и равноправия сторон;

7) своевременное реагирование на допущенные судом ошибки. Принесение протеста по незаконным и необоснованным судебным постановлениям в делах, рассмотренных с участием прокурора. По другим делам прокурор использует право принесения апелляционных, кассационных и частных представлений.

Решение поставленных задач в процессе участия прокурора в рассмотрении гражданских дел или осуществлении надзора за законностью издаваемых судом правовых актов осуществляется путем применения предоставленных прокурору законом полномочий, которые определяются процессуальным законодательством.

7.3. Формы участия прокурора в гражданском процессе

В теории гражданского процессуального права выделяют две формы участия прокурора в гражданском процессе:

1) участие прокурора в гражданском процессе путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма);

2) вступление прокурора в уже начатый процесс для дачи заключения по делу.

Процессуальный закон также предусматривает аналогичные формы участия прокурора в гражданском судопроизводстве. В частности, согласно ч. 1 ст. 48 ГПК КР прокурор вправе

обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов *других лиц* или неопределенного круга лиц, а также *вступить в дело, рассматриваемое в суде*, если этого требует охрана прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государственных или общественных интересов.

Первоначально рассмотрим общие черты обеих форм участия прокурора в гражданском процессе.

Во-первых, участие прокурора в указанных формах возможно на любой стадии гражданского процесса.

Во-вторых, прокурор в процессе выступает от своего имени, т. е. от своей должности и фамилии.

В-третьих, участие прокурора в гражданском процессе и его полномочия подтверждаются документом, удостоверяющим его служебное положение (удостоверение). Он обязан явиться в суд в форменном обмундировании.

В-четвертых, прокурор не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу по следующим основаниям:

а) если он является родственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

б) если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела.

При этом участие прокурора при предыдущем рассмотрении данного дела в качестве прокурора не является основанием для его отвода (ст. 21 ГПК КР).

При наличии хотя бы одного из вышеуказанных обстоятельств прокурор обязан заявить самоотвод.

В-пятых, прокурор входит в состав лиц, участвующих в деле, и, следовательно, обладает процессуальными правами и обязанностями, общими для всех участвующих в деле лиц. Он имеет право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе

судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты и пр.

Прокурор обязан добросовестно пользоваться всеми принадлежащими ему процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности (ст. 37 ГПК КР).

В-шестых, прокурор не имеет материальной заинтересованности в исходе дела.

В-седьмых, прокурор освобожден от уплаты государственной пошлины и не несет никаких судебных расходов по делу (п. 16 ч. 1 ст. 141 КоНД КР).

Каждая форма участия прокурора в гражданском процессе имеет свои характерные особенности.

***Первая форма**. Участие прокурора в гражданском процессе путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма).*

Прокурор по своей инициативе обращается в суд общей юрисдикции с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц от своего имени (т. е. от своей должности и фамилии), чтобы суд возбудил гражданское дело, рассмотрел и разрешил его в установленном законом порядке.

В ст. 48 ГПК КР перечислен круг субъектов, чьи права, свободы и охраняемые законом интересы прокурор может защитить путем обращения с соответствующим заявлением в суд, а именно:

1) в защиту интересов конкретного гражданина, который не может самостоятельно обратиться в суд по уважительным причинам (по состоянию здоровья, возрасту и др.). При обращении прокурора в суд, в своем заявлении он должен указать причины, почему гражданин сам не может обратиться в суд.

Прокурор может обратиться в суд при наличии просьбы (письменного или устного обращения, либо обращения через средства массовой информации) гражданина по защите его права, свободы и охраняемого законом интереса. Без данной просьбы прокурор не вправе обращаться в суд. Исключением является заявление в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов

недееспособных граждан или несовершеннолетних лиц, где прокурор независимо от их просьбы может обратиться в суд;

2) в защиту неопределенного круга лиц, т. е. это круг лиц, который на момент подачи иска персонифицировать не представляется возможным (например, в защиту прав потребителей – широкий круг лиц, который невозможно персонифицировать).

Вопрос о предъявлении иска в суд решается прокурором самостоятельно – в зависимости от того, требуется ли в процессе защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, которые по состоянию здоровья (например, недееспособный гражданин, инвалид), возрасту (например, пожилой человек, несовершеннолетнее лицо) или иным причинам (например, неимущий, многодетный) не могут сами обратиться в суд и лично отстаивать в суде свои права, свободы и охраняемые законом интересы, либо когда нарушены права, свободы и охраняемые законом интересы значительного числа граждан (например, потребители, беженцы), либо в силу каких-либо обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение.

Таким образом, предъявление исков в защиту интересов других лиц или неопределенного круга лиц в порядке надзора за соблюдением прав, свобод и охраняемых законом интересов человека и гражданина является как правом, так и должностной обязанностью прокурора. В процессе, возбужденном по его иску, участие прокурора обязательно. Процессуальный закон требует, чтобы лицо, в интересах которого начато дело по заявлению прокурора, извещалось о начавшемся в его интересах процессе и участвовало в нем в качестве истца. Так, прокурор вправе обратиться в суд первой инстанции с заявлением по любому виду гражданского судопроизводства.

Прокурор обязан соблюдать установленный процессуальным законом порядок обращения в суд. От прокурора не требуются специальные полномочия для инициирования возбуждения дела в суде в интересах других лиц или неопределенного круга лиц. При предъявлении иска он обязан в своем заявлении сослаться на закон, подлежащий применению. К форме и содержанию

заявления прокурора предъявляются те же требования, что и для всех. Прокурор обязан при составлении заявления внести в него ряд обязательных сведений, указанных в ст. ст. 134, 135 ГПК КР.

При этом на заявления, подаваемые прокурором в интересах вышеуказанных лиц, не налагается государственная пошлина (ст. 141 КоНД КР), он вообще не несет никаких судебных расходов. Главный акцент в процессуальной деятельности прокурора смещен на защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан или неопределенного круга лиц. Поэтому прокурор не должен подменять в судебном процессе самих частных лиц – участников гражданского оборота, который строится на недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.

Прокурор, обратившийся с заявлением, пользуется всеми процессуальными правами и выполняет все процессуальные обязанности истца, предусмотренные ГПК КР, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов.

Наряду с общими правами истца прокурор, обратившийся с заявлением, также обладает некоторыми специальными правами истца (ст. 43 ГПК КР), а именно правами на:

1) изменение основания или предмета иска;

2) изменение размера исковых требований;

3) полный или частичный отказ от иска.

Прокурор вправе изменить основание или предмет иска и увеличить размер исковых требований до вынесения решения судом первой инстанции, а уменьшить размер исковых требований и отказаться от иска – на любой стадии процесса.

Предъявив иск, прокурор должен участвовать в рассмотрении гражданского дела в суде. Личное участие прокурора помогает не только лучше обосновать предъявленное требование, но и обеспечить строгое соблюдение процессуальных и материальных законов в ходе рассмотрения и разрешения дела.

Принимая во внимание, что прокурор может иметь лишь процессуальный интерес в исходе дела, в гражданском процессе он будет называться «процессуальным истцом». Настоящим

же истцом является субъект спорного правоотношения, который имеет материальный и процессуальный интерес в исходе дела. Прокурор выступает по делу первым, даже если в процессе лично участвует истец, он будет выступать после прокурора. В судебных прениях также выступает первым прокурор (ст. ст. 176, 194 ГПК КР). При этом прокурор точно такой же участник процесса, его участие не должно нарушать равноправия сторон. Суд оценивает позицию прокурора точно так же, как он оценивал бы позицию любой другой стороны.

Прокурор не связан в процессе ни своей первоначальной позицией при предъявлении иска, ни интересами лица (неопределенного круга лиц), права и свободы которого нарушены. Руководствуясь только законом и приходя к выводу, что требования, предъявленные им, не законны или не обоснованы, он не только вправе, но и обязан как блюститель законности отказаться от иска полностью или в необоснованной им части.

В случае отказа прокурора поддерживать требование, предъявленное в защиту интересов другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если это лицо или его законный представитель не заявят об отказе от иска. При отказе истца от иска, заявленного прокурором, суд прекращает производство по делу (ч. 3 ст. 48 ГПК КР).

Иными словами, суд прекращает производство по делу лишь в том случае, если от исковых требований отказывается и лицо, в интересах которого этот иск был подан. Отказ прокурора от предъявленного иска не лишает самого истца права требовать у суда продолжения рассмотрения дела по существу.

Более сложной является ситуация, когда прокурор предъявляет иск в защиту права, свободы и охраняемого законом интереса определенного лица, а оно отказывается вступить в процесс в качестве истца, либо настаивает на прекращении дела, хотя прокурор с этим не согласен. В некоторых случаях процесс в такой ситуации должен быть продолжен, а лицо, в интересах которого иск был первоначально предъявлен прокурором, может быть

привлечено в процесс в качестве соответчика (например, по иску о признании брака недействительным – ст. 29 СК КР).

Вместе с тем необходимо отметить, что к прокурору не может быть предъявлен встречный иск, он предъявляется к истцу по делу. На прокурора, инициировавшего возбуждение гражданского дела, не будет распространяться законная сила судебного решения.

***Вторая форма**. Вступление прокурора в уже начатый процесс для дачи заключения по делу.*

Эта форма участия прокурора в гражданском процессе возможна только в случаях, прямо предусмотренных законом (ч. 4 ст. 48 ГПК КР).

Если при первой форме формируется общее правило, конкретные дела не перечисляются, прокурор вправе по своему усмотрению обратиться в суд с иском о защите нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, неопределенного круга лиц, то для второй формы должно быть четкое и прямое указание закона на обязательное участие прокурора при рассмотрении и разрешении в суде определенных категорий гражданских дел.

Вступление прокурора в уже начавшийся процесс между другими сторонами производится лишь с одной единственной целью – дать заключение по данному делу. Обозначенное должно быть прямо предусмотрено законодательством.

Так, в ГПК КР определены нормы, предусматривающие прямое указание на обязательное участие прокурора при разрешении в судебном порядке конкретных гражданских дел. К ним относятся:

- дела об усыновлении ребенка (ст. 272 ГПК КР);
- дела об отмене усыновления ребенка (ст. 274 ГПК КР);
- дела о назначении опекуна (попечителя) (ст. 277 ГПК КР);
- дела об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей (ст. 279 ГПК КР);
- дела о направлении детей в интернатные учреждения (ст. ст. 280, 282 ГПК КР);

- дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным (ст. ст. 290, 294 ГПК КР);
- дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар (ст. 317 ГПК КР);
- другие дела особого производства, когда участие прокурора при их рассмотрении указано в законе (ст. 263 ГПК КР).

К законам КР, предусматривающим судебный порядок рассмотрения и разрешения какого-либо спорного правоотношения с обязательным участием прокурора, например, относится СК КР, а именно:

- дела о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав (ст. ст. 75, 77, 78 СК КР);
- дела о защите прав и законных интересов несовершеннолетнего (ст. 61 СК КР).

В случае рассмотрения в суде дела, по которому участие прокурора обязательно, суд обязан принять необходимые меры для своевременного извещения прокуратуры о рассмотрении такого дела, а также о дате, времени и месте его рассмотрения. И соответствующий сотрудник прокуратуры должен явиться в суд в форменном обмундировании, предъявить суду документ, удостоверяющий его служебное положение и участвовать по делу.

Неявка прокурора, официально извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием рассмотрению дела, кроме случаев, когда законом предусмотрено обязательное участие прокурора. В этих случаях суд откладывает судебное разбирательство (ч. 5 ст. 48 ГПК КР).

Во второй форме прокурор – никакая ни сторона (ни истец, ни ответчик), его вообще ни с кем нельзя сравнить. В этой форме прокурор обладает всеми общими процессуальными правами и несет общие процессуальные обязанности лиц, участвующих в деле, предусмотренные ст. 37 ГПК КР, но(!) прокурор объяснений по делу не дает, в судебных прениях не выступает. Единственная его роль (помимо реализации общих полномочий) – дать заключение по делу.

По своей юридической сути заключение прокурора является актом реализации прав и обязанностей – с присущими ему характерными признаками и особенностями, обусловленными отраслью. Таким образом, исходя из современного понимания акта, заключение прокурора следует рассматривать не только как определенный результат оформления процесса реализации материальных и гражданско-процессуальных норм, но и как само действие. Заключение прокурора имеет значительное количество признаков, которые присущи акту применения права. Однако отсутствие признака «обязательность акта для лиц, кому он адресован» не позволяет назвать заключение прокурора актом применения права в полном смысле этого слова. Порядок формирования заключения является идентичным порядку формирования акта применения права. Заключение прокурора является своеобразной моделью разрешения правового конфликта.

Заключение прокурора является результатом реализации материального, гражданско-процессуального права, представляющих собой комплекс мыслительных и фактических, организационных и юридических операций, имеющих целью обеспечить нормальное течение процесса реализации правовых предписаний.

Дача заключения прокурором – единый и вместе с тем сложный процесс, имеющий начало и окончание. Он состоит из нескольких логически связанных друг с другом стадий, в рамках каждой из них разрешаются конкретные организационные и исследовательские задачи по реализации права.

1. Дача заключения связана с конкретными жизненными обстоятельствами, образующими в своей совокупности фактическую основу разрешаемого дела, поэтому этот процесс всегда начинается с установления и исследования фактических обстоятельств дела, являющихся его фактической основой, в отношении которой и применяется юридическая норма.

Факты требуют оценки не только с точки зрения их достоверности или недостоверности, но и с точки зрения их правомерности или неправомерности, т. е. с точки зрения их юридической значимости, а для этого нужно обратиться к самим правовым

нормам. Нормы права определяют юридическую значимость поступков и действий людей. Следовательно, для того чтобы установить юридически значимые признаки фактов, давать им юридическую оценку, необходимо исходить из типической обрисовки их в правовой норме. Таким образом, фактический процесс применения правовых норм начинается с установления фактов, требующих правового решения, а логически он начинается с выбора нормы, в соответствии с которой квалифицируются факты.

Установление и анализ фактических обстоятельств осуществляются на основе предварительной проверки и изучения материалов дела, поступивших в суд. Прокурор в соответствии со ст. 36 ГПК КР является лицом, участвующим в деле, поэтому в ходе определения фактических обстоятельств дела пользуется всеми средствами, предусмотренными ст. 37 ГПК КР, т. е. может знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, истребовать в случае необходимости доказательства и т. д.

Таким образом, прокурор, давая заключение по делу, оценивает фактические обстоятельства и применяет нормы с разных позиций. Прокурор оценивает конфликтную ситуацию исключительно с точки зрения соблюдения закона, предлагает свой вариант ее разрешения, при этом в этом же заключении он дает оценку действиям других участников рассматриваемого дела.

Всестороннее и полное исследование фактических обстоятельств, собранных в соответствии с требованиями закона, способствует формированию правильного заключения по делу.

2. При установлении юридической основы дела дается правовая квалификация (юридическая оценка) установленным фактическим обстоятельствам дела, т. е. прокурор ищет и «примеряет» норму права или их совокупность, с помощью чего в последующем возможно разрешить конфликтную ситуацию. Для этого необходимо вначале определить отрасль права, регулирующую подобные отношения, а затем в ней отыскать конкретную норму, распространяемую на данную ситуацию. Необходимым элементом правовой квалификации является проверка выбранной

нормы на предмет ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц. В частности, устанавливается: действует ли норма на момент разрешения конкретного дела; действует ли она на той территории, где решается дело. Наконец, осуществляя проверку выбранной нормы, необходимо установить ее подлинный текст. Для этого следует пользоваться официальным текстом нормативного правового акта, опубликованного в официальных источниках (например, Централизованный банк данных правовой информации КР, республиканская газета «Эркин-Тоо»).

Выбор правовых норм в ходе правоприменения права неизбежно связан с уяснением их содержания. Часто в этом помогают уполномоченному субъекту разъяснения нормативных правовых актов, которые дают разные органы и лица в официальном и неофициальном порядке. И уяснение требований норм как внутренний интеллектуальный процесс, и разъяснение их как выражение вовне своих заключений о содержании права с целью показать, как надо понимать правовой акт, чаще всего объединяют одним понятием – «толкование права».

3. Принятие решения по делу – формирование заключения по делу – завершающая и вместе с тем основная стадия процесса правоприменения, в ходе которой осуществляется применение права в собственном смысле слова, в то время как все предшествующие стадии подготавливают предварительные условия и материалы для окончательного решения по делу. При формировании заключения по делу видно, как норма права оказывает воздействие на правовой конфликт и тем самым разрешает его, устанавливая права и обязанности субъектов, ищущих защиту в суде. Именно в заключении норма права приобретает индивидуально-властный характер, определяется окончательная связь нормы права с установленными фактами.

Результатом формирования принятия решения по делу является индивидуально-правовой акт – заключение прокурора.

Доведение содержания заключения прокурора до сведения суда производится после исследования всех доказательств (если в деле участвуют государственный орган и орган местного

самоуправления для дачи заключения по делу, то после дачи ими заключений) и перед прениями сторон, председательствующий судья предоставляет слово для заключения по делу прокурору. Заключение доводится до суда в устной форме, речь уполномоченного прокурора заносится в протокол судебного заседания. Подготовленное заключение в письменной форме приобщается к материалам дела.

Законодатель, закрепляя в ГПК КР такую форму участия прокурора, как дача заключения по делу, вероятнее всего, преследовал цель получения судом самостоятельного варианта разрешения правового конфликта со стороны специального субъекта.

Однако заключение прокурора в гражданском судопроизводстве не носит обязательного характера для суда, а имеет рекомендательное значение. Заключение не создает юридически значимых последствий для сторон. Если суд не согласен с заключением, то в этом случае требуются аргументированные доводы суда о несогласии с выводами, содержащимися в заключении[1].

Прокурор является носителем специальных знаний, используемых судом для разрешения сложных вопросов. Специфика определяется тем, что субъектом дачи заключения в порядке ст. 48 ГПК КР является государственный орган – структурный элемент государства, властно осуществляющий исполнительно-распорядительную деятельность, который участвует в судопроизводстве постольку, поскольку такое участие связано с выполняемыми им функциями, делегированными ему государством.

Заключение прокурора – это мнение по поводу того, как следует рассмотреть дело с точки зрения норм права.

Таким образом, *заключением прокурора* в гражданском судопроизводстве является форма выражения мнения специального органа (прокурора) по конкретному гражданскому делу, составленного в устной (письменной) форме и направленного на

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. М. К. Треушникова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец ”», 2007. С. 160.

регулирование общественных отношений, имеющего рекомендательный характер для суда.

Заключению прокурора как документу и действию по реализации права присущи следующие черты:

1) заключение является мнением по разрешению конкретного дела. Это своеобразный итог рассмотрения дела, которому предшествовала работа по изучению фактических обстоятельств и норм материального и процессуального права. Прокурор с позиции возложенных на него обязанностей в заключении излагает самостоятельное видение разрешения правового конфликта;

2) заключение выносит уполномоченный субъект – прокурор;

3) заключение выносится в соответствии и на основе норм материального и процессуального права. При формировании заключения уполномоченный орган должен изучить и правильно применить касающиеся рассматриваемого дела нормативные правовые акты;

4) заключение содержит права и обязанности субъекта, в отношении которого оно составлено. В резолютивной части заключения прокурора предлагается определить меру поведения лица. Например, если в заключении прокурор пришел к выводу о том, что необходимо лишить родителей родительских прав, и с этим суд согласился, то после вступления решения суда в законную силу статус родителей изменится, они не смогут в полном объеме выполнять функции родителей;

5) заключение имеет разовое значение. Данный признак означает, что, например, ранее составленное заключение по делу о лишении родительских прав не может быть использовано в качестве шаблона по другим делам аналогичного характера. Составитель заключения в каждом конкретном случае в отношении конкретных субъектов должен составить самостоятельное заключение;

6) суд оценивает заключение прокурора по общим правилам оценки доказательств, поэтому заключение, с которым согласился суд, является юридическим фактом, порождающим, изменяющим или прекращающим конкретные правоотношения. Вместе с тем заключение прокурора не есть доказательство;

7) заключение представляет собой официальный акт – документ, выражающий волю государства и постановляемый компетентным органом, который государство уполномочило на реализацию права в определенных сферах общественных отношений;

8) заключение направлено на то, чтобы вызвать определенные юридические последствия;

9) заключение является средством защиты прав, свобод и законных интересов различных субъектов гражданских процессуальных правоотношений.

Содержание, структура и свойства заключения прокурора в гражданском процессе. В процессуальном законе не урегулирован вопрос содержания и структуры заключения прокурора. Это положение вызывает некоторые трудности в составлении данного документа со стороны обязанных субъектов. Нерешенность вопроса не способствует формированию однообразной правильной практики, что негативно сказывается на всем процессе судебной защиты прав человека и гражданина. В этой связи, наукой гражданского процессуального права выработаны следующие рекомендации по содержанию, структуре и свойствам заключения прокурора.

Заключение прокурора непосредственно основано на нормах права, а сущность последних, как известно, – государственная воля, поэтому содержание и форма данных актов являются частным вопросом содержания и формы правовых актов вообще. Заключение прокурора должно быть пронизано духом права, не искажать государственную волю общества.

Следовательно, содержание заключения прокурора можно определить через содержание нормы гражданско-процессуального и материального права. Таким образом, конкретные предписания, правила поведения лица, содержащиеся в заключении прокурора, можно рассматривать как одну из сторон видения содержания данных актов.

Статус, правовая природа участия прокурора в гражданском процессе с целью дачи заключения по делу позволяют выделить в заключении:

1) фактическое содержание (указываются наименование органа, которому поручено представить заключение, дело, место, время, лицо, по инициативе которого дается заключение; излагаются факты, раскрываются их сущность, причины возникновения, доказательства, анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическая квалификация, ее обоснование; приводятся нормативные правовые акты, действующие в определенной отрасли, и их толкование применительно к обстоятельствам дела, указываются официальные разъяснения применяемого закона, также процессуальные нормы, которыми руководствовался субъект);

2) правовое содержание (выводы, сделанные на основе оценки доказательств и установленных обстоятельств, – исходя из норм права, подлежащих реализации в данном конкретном случае).

Заключение прокурора, изложенное в письменной форме, включает в себя вводную, описательную, мотивировочную части и выводы (структура заключения).

В первой части, вводной, указываются наименование органа, которому поручено представить заключение, место, время составления, по чьей инициативе дается заключение и по какому делу, а также другие данные.

Вторая часть – описательная: в ней излагаются факты, раскрываются их сущность, причины возникновения, доказательства.

Третья часть – мотивировочная: она включает в себя анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическую квалификацию, ее обоснование, приводятся нормативные правовые акты, действующие в определенной отрасли, и их толкование применительно к обстоятельствам дела, указание на официальные разъяснения применяемого закона и процессуальные нормы, которыми руководствовался субъект.

В четвертой части делаются выводы на основе оценки доказательств и установленных обстоятельств исходя из норм права, подлежащих реализации в данном конкретном случае. Оно и представляет собой собственно заключение компетентного органа.

Заключение прокурора, как и любой правовой акт, должно обладать определенными свойствами, которые характеризовали бы его в объективной действительности как самостоятельный документ. Данные свойства вытекают из природы, структуры, содержания, формы и значения таких заключений, они отражают их действительность.

Заключению прокурора в гражданском процессе присущи такие свойства, как:

1) *обоснованность*, означающая, что выводы прокурора должны соответствовать действительным взаимоотношениям конфликтующих лиц, возникшим до рассмотрения дела в суде и рассматриваемым в гражданском судопроизводстве. В заключении отражаются имеющие значение обстоятельства (в отношении заключения прокурора – юридически значимые обстоятельства) и факты, подтвержденные доказательствами;

2) *мотивированность*, означающая, что в заключении должно быть указано, какие обстоятельства (фактические данные) положены в его основу, почему они приняты субъектом (какими подкреплены доказательствами), а также какие факты отвергнуты органом и почему. Мотивированность предполагает не просто ссылки на доказательства, но и логическую оценку таковых в целях правильного толкования норм права и квалификации спорного правоотношения. Таким образом, заключение считается мотивированным, если фактические данные будут подтверждены конкретными доказательствами. Из этого следует, что при формировании заключения прокурор должен руководствоваться не только той информацией, которую получил в ходе осуществления самостоятельной деятельности, но и пользоваться данными, содержащимися в материалах дела;

3) *полнота*. Заключение может считаться полным только в том случае, если дает окончательные ответы на поставленные вопросы. При неосвещении какого-либо вопроса в заключении оно будет считаться неполным, что существенно снизит его эффективность при рассмотрении и разрешении гражданского дела;

4) *достоверность*, означающая, что фактические данные должны быть изложены в заключении без искажения их смысла и сущности, а нормы права взяты из официальных источников;

5) *определенность*, означающая, что прокурор излагает суду самостоятельное видение разрешения дела в ясной и четкой форме, не допуская при этом формулирование альтернативного варианта разрешения конфликта.

Заключения прокурора, не соответствующие данным свойствам, снижают свою эффективность и превращаются в бесполезный документ, из которого суд не может извлечь необходимых сведений для вынесения законного решения.

Если говорить о заключении как о действии прокурора, то структура будет следующей:

- действия по установлению фактических обстоятельств дела;
- действия, выражающие выбор и анализ юридических норм;
- действия, из которых складывается решение юридического дела;
- доведение до сведения заинтересованных лиц содержания принятого решения.

Вместе с тем в правоприменительной практике возникает вопрос: а может ли прокурор участвовать в одном и том же деле в двух формах? Это две различные формы, прокурор не может выступать в них одновременно, участвуя в процессе. Для соблюдения равенства сторон в гражданском процессе участие прокурора по делу в обеих формах в одном процессе не допускается.

Глава 8. УЧАСТИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ИНЫХ ОРГАНОВ, ГРАЖДАН И ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ЗАЩИЩАЮЩИХ ПРАВА ДРУГИХ ЛИЦ

8.1. Общая характеристика, цель и основания участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц

Как известно, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица могут занимать в гражданском процессе положение стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, в тех случаях, когда они сами являются непосредственными носителями прав и обязанностей, о защите которых просят суд, и когда они выступают от своего имени и в защиту собственных интересов. В приведенной ситуации они имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела.

Однако вышеперечисленные субъекты могут участвовать в гражданском процессе для защиты не только своих нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов, но также для защиты нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, являющихся субъектами спорного материального правоотношения. В этом случае основанием их участия в процессе будет служить заинтересованность в законном и обоснованном разрешении спора, вытекающая из тех функций и обязанностей, которые возложены на них законом и актами, определяющими компетенцию данного государственного органа, органа местного

самоуправления, иного органа, гражданина или юридического лица.

Участие в гражданском судопроизводстве органов государственного управления, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и законные интересы других лиц по их просьбе либо нарушенные или оспариваемые права, свободы и законные интересы неопределенного круга лиц, преследует общественные или государственные цели.

Данная правозащитная функция возложена, в частности, на государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы как средство непосредственного и оперативного руководства обществом. Поэтому одним из способов осуществления правозащитной функции государства является участие государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в гражданском процессе.

Так, согласно нормам ст. 5 ГПК КР гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, вступающего в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов другого лица, а также в защиту интересов неопределенного круга лиц либо в защиту государственных или общественных интересов, в случаях, предусмотренных законодательством КР.

В соответствии со ст. 49 ГПК КР в случаях, предусмотренных законом, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица могут обращаться в суд с иском о защите прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц по их просьбе или неопределенного круга лиц.

Законодательное закрепление и правовая регламентация участия в гражданском процессе лиц, которые защищают не свои права, а охраняемые законом интересы и права других субъектов, служат важной гарантией законности осуществления правосудия.

Обязательными условиями для возбуждения дела, инициированного со стороны государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, гражданина или юридического лица

в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, являются:

1) прямое указание закона;

2) наличие просьбы заинтересованного лица (субъекта спорного материального правоотношения), в защиту прав которого предъявляется иск в процессуальном смысле.

Цель участия в процессе названных субъектов – защита общественных или государственных интересов, субъективных прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц.

Государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица относятся к той группе лиц, участвующих в деле, которые имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, участвуют в процессе от своего имени, но в защиту чужих интересов. Они участвуют в процессе в силу возложенной на них законом функций (служебной обязанности) в области управления той или иной деятельности, в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц.

Основанием участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц является не только наличие специальных указаний в законе на возможность участия их в процессе в защиту прав и законных интересов других лиц, но и социальная направленность, особая значимость тех прав и охраняемых законом интересов, в защиту которых они выступают (например, охрана интересов несовершеннолетних, защита прав потребителей).

Таким образом, участие в гражданском процессе вышеназванных субъектов по вопросам своей компетенции представляет собой самостоятельный гражданский процессуальный институт, включающий в себя нормы, закрепленные в ст. ст. 5, 36, 49, 50 ГПК КР. В этой связи юридическая заинтересованность в исходе того или иного гражданского дела государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, участвующих в гражданском процессе в порядке

указанных статьей ГПК КР по вопросам своей компетенции, явилась основанием для отнесения их к лицам, участвующим в деле, их заинтересованность носит исключительно государственно-правовой или общественный интерес.

Указанные субъекты, будучи лицами, участвующими в деле, обладают всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности сторон, предусмотренные ст. 37 ГПК КР для этой категории лиц.

В лице своих представителей они имеют право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные акты и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им ГПК КР. Также они обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности.

В процессуальном законе формы участия в гражданском процессе вышеперечисленных органов и лиц, смоделированы по аналогии с формами участия в нем прокурора, но с некоторыми особенностями.

Так, нормы ГПК КР предусматривают две процессуальные формы участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц:

1) участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма) (ст. 49 ГПК КР);

2) вступление государственных органов, органов местного самоуправления в уже начатый процесс для дачи заключения по делу (ст. 50 ГПК КР).

Особенности каждой формы рассмотрены в § 8.2. настоящей главы.

Резюмируя вышеизложенное, следует отметить, что государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица, защищающие права других лиц в гражданском процессе имеют следующие характерные признаки:

1) участвуют в процессе в защиту прав других лиц, а не своих собственных (в этом отличие от сторон и третьих лиц);

2) подают заявление в суд и участвуют в судебном процессе только при наличии прямого указания закона и письменной просьбы заинтересованного лица;

3) относятся к лицам, участвующим в деле;

4) обладают только процессуально-правовой заинтересованностью в исходе дела;

5) в процессе выступают от имени органа (организации), защищающего права других лиц в пределах его компетенций, представителями которого являются и именуются «процессуальным истцом»;

6) наряду с процессуальным истцом к делу привлекается истец, чьи материальные права должен защитить суд;

7) обладают как всеми процессуальными правами лиц, участвующих в деле, так и определенными специфическими полномочиями (например, дача заключения по делу при вступлении в уже начатый процесс);

8) освобождены от уплаты государственной пошлины и не несут судебных расходов по делу;

9) на них не распространяются последствия законной силы судебного решения.

8.2. Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе

Закон предусматривает две формы участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц:

1) участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма) (ст. 49 ГПК КР);

2) вступление государственных органов, органов местного самоуправления в уже начатый процесс для дачи заключения по делу (ст. 50 ГПК КР).

Первоначально рассмотрим общие черты обеих форм участия в гражданском судопроизводстве вышеназванных субъектов.

Во-первых, непременным условием для участия в процессе государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, юридического лица является прямое указание закона на это.

Во-вторых, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, юридические лица принимают участие в гражданском процессе только по вопросам, связаным с их компетенцией.

В-третьих, представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц или отдельные граждане в процессе выступают от имени соответствующего уполномоченного органа или лица.

В-четвертых, участие представителя государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, юридического лица или отдельного гражданина в гражданском процессе и их полномочия подтверждаются доверенностью на

представительство в суде, выданной в установленном порядке соответствующим органом или лицом.

В-пятых, представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц или отдельный гражданин входят в состав лиц, участвующих в деле, и, следовательно, обладает процессуальными правами и обязанностями, общими для всех участвующих в деле лиц. Они имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, и пр. Лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности (ст. 37 ГПК КР).

В-шестых, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица не имеют материальной заинтересованности в исходе дела.

В-седьмых, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица освобождены от уплаты государственной пошлины и не несут никаких судебных расходов по делу (п. 11 ч. 1 ст. 141 КоНД КР).

Далее рассмотрим особенности каждой из форм участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц.

***Первая форма**. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц путем обращения в суд с иском в защиту прав других лиц (инициативная форма)*.

В соответствии с ч. 1 ст. 49 ГПК КР государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане

и юридические лица в случаях прямо предусмотренных законом могут по собственной инициативе обращатся в суд с иском в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц.

Основная цель их участия в процессе состоит в защите прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и неопределенного круга лиц, выполнении обязанностей, порученных им государством по охране этих прав и интересов путем оказания содействия суду. Участвуя в гражданском процессе, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица защищают не только права непосредственных их носителей, но и интересы государства и общества в целом, т. е. правопорядок.

Круг субъектов, чьи права и интересы в суде могут защищать представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц или отдельные граждане: физические лица или неопределенный круг лиц. Данное положение должно быть закреплено в нормативном правовом акте и прямо содержать в себе указание на такой субъект.

Обращение в суд государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц или граждан с иском о защите прав, свобод и охраняемых интересов других лиц возможно лишь *по их просьбе* (или его представителя, другого заинтересованного лица), выраженной в письменной или устной форме, либо опубликованной (озвученной) в средствах массовой информации.

Целый ряд норм, предусматривающих возможность возбуждения судом гражданских дел по заявлениям вышеуказанных органов и лиц определены ГПК КР. В частности:

1) ст. 58 «Ведение дел Кыргызской Республики и местных сообществ»: от имени Кыргызской Республики в суде выступают уполномоченные государственные органы, а от имени местных сообществ – органы местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной положениями об этих органах или

иными нормативными правовыми актами, определяющими статус этих органов;

2) ст. 274 «Отмена усыновления ребенка»: производится в судебном порядке по основаниям, предусмотренным КоД КР, по заявлению его родителя (родителей), усыновителей (усыновителя) ребенка, усыновленного ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, органа по защите детей, прокурора;

3) ст. 279 «Освобождение и отстранение опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей»: с заявлением об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей в суд вправе обратиться орган по защите детей, сам опекун (попечитель), родители (родитель) подопечного, усыновители (усыновитель) несовершеннолетнего подопечного, администрация воспитательного, лечебного учреждения, учреждения социальной защиты населения или другого аналогичного учреждения, в которое помещен подопечный, сам подопечный, члены его семьи, его близкие родственники (независимо от совместного проживания), а также прокурор;

4) ст. 280 «Производство по делам о направлении детей в интернатные учреждения»: заявления о направлении детей-сирот, детей, родители которых лишены или ограничены в родительских правах, признаны безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), отбывают наказание в виде лишения свободы, в интернатные учреждения независимо от формы собственности подаются соответствующими органами по защите детей, законными представителями ребенка, его близкими родственниками, членами его семьи, а также прокурором в суд по месту жительства или месту нахождения детей;

5) ст. 284 «Рассмотрение дел о пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение»: с заявлением о пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение в суд вправе обратиться орган по защите детей, на территории которого проживает семья ребенка, соответствующий уполномоченный орган, в ведомственном подчинении которого находится интернатное учреждение, законные представители ребенка;

6) ст. 290 «Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным»: дело о признании гражданина ограниченно дееспособным вследствие патологического влечения к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами может быть возбуждено по заявлению членов его семьи, органа по защите детей, прокурора;

7) ст. 296 «Отмена ограничения дееспособности и признание гражданина дееспособным»: в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 65 ГК КР, суд по заявлению самого гражданина, члена его семьи, попечителя, органа по защите детей, прокурора выносит решение об отмене ограничения дееспособности гражданина. В случаях, предусмотренных п. 3 ст. 64 ГК КР, суд по заявлению опекуна, членов его семьи, близких родственников, психиатрического лечебного учреждения, органа по защите детей, прокурора на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы выносит решение о признании гражданина дееспособным;

8) ст. 300 «Отмена решения об эмансипации»: заявление об отмене решения об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации) подается родителями, усыновителями или попечителями, а также органами по защите детей в суд, вынесший решение об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, либо по месту нахождения органа по защите детей, принявшего такое решение;

9) ст. 301 «Подача заявления о признании движимой вещи бесхозяйной и признание права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь»: заявление о признании движимой вещи бесхозяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства или нахождения заявителя. Заявление о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь подается в суд по месту ее нахождения органом, управомоченным управлять муниципальным имуществом;

10) ст. 314 «Подача заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар»: заявление

о принудительной госпитализации гражданина подается в суд по месту нахождения психиатрического учреждения, в которое помещен гражданин.

СК КР также содержит ряд статей, уполномочивающих работников государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц на обращение в суд с иском в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц. В частности, таковыми определены:

1) ч. 1 ст. 29 «Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным»: требовать признания брака недействительным вправе:

- несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей или прокурор, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста;
- супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, опекун супруга, признанного недееспособным, супруг по предыдущему нерасторгнутому браку, другие лица, права которых нарушены заключением брака, произведенного с нарушением требований ст. 15 СК КР, а также территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей;

2) ч. 1 ст. 75 «Порядок лишения родительских прав»: дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению одного из родителей (лиц, их заменяющих), прокурора, а также по заявлениям органов или учреждений, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (территориальных подразделений уполномоченного государственного органа по защите детей, комиссий по делам детей, учреждений для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и др.);

3) ч. 2 ст. 78 «Ограничение родительских прав»: ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения

является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав. Если родители (один из них) не изменяют своего поведения, территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обязано предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей вправе предъявить иск о лишении родителей (одного из них) родительских прав до истечения этого срока;

4) ч. 2 ст. 85 «Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей»: в случае если родители (один из них) не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на их содержание (алименты) взыскиваются с родителей (одного из них) в судебном порядке на основании иска в суд, поданного от имени ребенка одним из родителей, либо иска территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей, которому предоставляется право предъявления иска о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них);

5) ст. 107 «Признание недействительным соглашения об уплате алиментов, нарушающего интересы получателя алиментов»: если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, в частности, в случае несоблюдения требований п. 2 ст. 108 СК КР, такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, а также территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей или прокурора.

Нормы, предусматривающие обращение в суд с иском в защиту прав других лиц представителями государственных органов,

органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц и граждан, имеются и в материальном праве, регулирующем большое количество правоотношений, служащим предметом рассмотрения в суде.

Например, такая норма содержится в Законе КР «О защите прав потребителей». Так, согласно ст. 16 названного Закона предъявлять иски в суд в защиту интересов потребителя (группы потребителей, неопределенного круга потребителей) вправе государственный антимонопольный орган, уполномоченный государственный орган, осуществляющий государственный контроль (надзор), органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их союзы, ассоциации).

В соответствии со ст. 45 Закона КР «Об охране окружающей среды» предъявлять иски в суд о возмещении вреда здоровью и имуществу граждан, причиненного нарушением природоохранного законодательства имеют право общественные объединения и формирования, выполняющие экологические функции.

Представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц и отдельные граждане, защищающие права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц (неопределенного круга лиц), либо государственные или общественные интересы обязаны соблюдать установленный процессуальным законом порядок обращения в суд.

Так, перечисленными субъектами заявление подается в суд в письменной форме машинописным текстом. К содержанию заявления предъявляются те же требования, что и для всех. При составлении заявления они обязаны внести в него ряд обязательных сведений, указанных в ч. 2 ст. 134 ГПК КР.

В заявлении, предъявляемом в государственных или общественных интересах, должна содержаться следующая информация:

а) обоснование того, в чем заключается государственный или общественный интерес;

б) какое право нарушено;

в) ссылка на закон или иной правовой акт.

В случае предъявления государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами иска в интересах гражданина, в нем должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином и должен быть приложен документ, подтверждающий согласие на подачу заявления в суд, кроме случаев подачи заявления в интересах недееспособного лица.

Представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц и отдельные граждане, предъявляя иск в защиту чужих интересов, не являются стороной в материальном смысле, а выступают в качестве истцов только в процессуальном смысле. В этой связи, в гражданском процессе они называются «процессуальными истцами». Следовательно, они имеют лишь процессуальный интерес в исходе судебного дела.

Процессуальные истцы пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, предусмотренные процессуальным законом, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 49 ГПК КР).

Процессуальные истцы должны обосновывать и поддерживать в судебном заседании требования, с которыми они обратились в суд, совершать все действия в таком же порядке, как и истец – субъект спорного материального правоотношения, т. е. сторона в материальном смысле. К ним нельзя предъявить встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным исковым требованием.

Лицо, в интересах которого дело начато по заявлению органов и лиц, имеющих по закону право на обращение в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, извещается судом о возникшем процессе и участвует в нем в качестве истца (ч. 3 ст. 40 ГПК КР).

Кроме общих процессуальных прав и обязанностей истца (ст. 37 ГПК КР), государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица согласно

ст. 43 ГПК КР в качестве процессуального истца обладают кругом специальных прав истца, а именно:

1) изменить основание или предмет иска;

2) изменить размер исковых требований;

3) отказаться от иска полностью или частично.

Процессуальный истец вправе изменить основание или предмет иска и увеличить размер исковых требований до вынесения решения судом первой инстанции, а уменьшить размер исковых требований и отказаться от иска на любой стадии процесса.

Предъявив иск, представитель соответствующего государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, юридического лица или отдельный гражданин обязан лично участвовать в рассмотрении гражданского дела в суде. Являясь процессуальным истцом, представитель вышеназванных субъектов выступает по делу первым, даже если в процессе участвует истец лично – истец будет выступать после него (ст. 176 ГПК КР). В судебных прениях процессуальный истец выступает также первым (ч. 3 ст. 194 ГПК КР). При этом представитель государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, юридического лица или отдельный гражданин точно такой же участник процесса, его участие не должно нарушать равноправия сторон. Суд оценивает его позицию точно так же, как он оценивал бы позицию любой другой стороны.

Процессуальный истец в процессе не связан ни своей первоначальной позицией при предъявлении иска, ни интересами лица (неопределенного круга лиц), права и свободы которого нарушены. Руководствуясь только законом и приходя к выводу, что требования, предъявленные им, не законны или не обоснованы, он вправе отказаться от иска полностью или в необоснованной им части.

В случае отказа процессуального истца поддерживать требования, заявленные им в интересах другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если лицо, в чьих интересах заявлено требование, или его представитель не заявят об отказе от иска. В случае отказа представителя государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа, юридического

лица, гражданина поддержать требование, заявленное им в интересах другого лица, а также отказа истца от иска суд прекращает производство по делу.

Иными словами, суд прекращает производство по делу лишь в том случае, если от исковых требований отказывается и лицо, в интересах которого этот иск был подан. Отказ процессуального истца от предъявленного иска не лишает самого истца права требовать у суда продолжения рассмотрения дела по существу.

Вместе с тем государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы могут занимать в гражданском процессе также положение ответчиков в процессуальном смысле и называться «процессуальным ответчиком». Например, органы или учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (территориальные подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей, комиссии по делам детей, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и др.), могут занимать положение ответчика в процессуальном смысле по делу о восстановлении в родительских правах или об отмене усыновления.

Следовательно, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы участвуя в гражданском процессе в качестве процессуального ответчика, несут бремя, возложенное на ответчика, предусмотренное ГПК КР.

***Вторая форма**. Вступление государственных органов, органов местного самоуправления в уже начатый процесс для дачи заключения по делу.*

В соответствии со ст. 50 ГПК КР суд в необходимых случаях может привлечь к участию в деле соответствующий компетентный государственный орган или орган местного самоуправления для дачи заключения по делу.

Из данной правовой нормы следует, что для дачи компетентного заключения по рассматриваемому делу судом привлекаются только представители государственных органов, органов местного самоуправления. Прочие субъекты (иные органы, граждане и юридические лица) не могут участвовать в процессе в рамках

второй формы, т. е. не могут вступать в начатый процесс для дачи заключения по делу.

Необходимо отметить, что вторая форма участия возможна только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Так, ГПК КР предусматривает ряд случаев, прямо регламентирующих обязательное участие в процессе представителя государственного органа, органа местного самоуправления. В частности,

1) ст. 277 – дела о назначении опекуна (попечителя) суд рассматривает с обязательным участием кандидата в опекуны (попечители), представителя органа по защите детей, а также прокурора;

2) ст. 279 – дела об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) рассматриваются судом с обязательным участием представителя органа по защите детей, опекуна (попечителя), а также прокурора;

3) ст. 282 – дела о направлении ребенка в интернатное учреждение суд рассматривает с обязательным участием представителя органа по защите детей и прокурора;

4) ст. 284 – дела о пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение рассматриваются судом с обязательным участием представителя органа по защите детей, представителя интернатного учреждения, в котором находится ребенок, и прокурора;

5) ст. 294 – дела о признании гражданина ограниченно дееспособным суд рассматривает с участием самого гражданина, заявителя, прокурора и представителя органа по защите детей;

6) ст. 298 – заявления об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) рассматриваются судом с обязательным участием заявителя, одного или обоих родителей или усыновителей, попечителей, а также представителя органа по защите детей;

7) ст. 317 – дела о госпитализации гражданина в психиатрический стационар в принудительном порядке рассматриваются с обязательным участием представителя психиатрического учреждения, обратившегося в суд, прокурора и представителя лица, в отношении которого решается вопрос о госпитализации.

В СК КР также определены нормы, предусматривающие участие государственных органов в рассмотрении того или иного гражданского дела в суде. В частности,

1) ст. 29 – при рассмотрении дела о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, а также с лицом, признанным судом недееспособным, к участию привлекается территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей;

2) ч. 2. ст. 71 – если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей по требованию родителей (одного из них), исходя из интересов ребенка;

3) ч. 2 ст. 75 – дела о лишении родительских прав рассматриваются с обязательным участием прокурора и территориальных подразделений уполномоченного государственного органа по защите детей;

4) ч. 2 ст. 77 – дела о восстановлении в родительских правах рассматриваются с участием территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей, а также прокурора;

5) ч. 4. ст. 78 – дела об ограничении родительских прав рассматриваются с участием прокурора и территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей;

6) ст. 83 – при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск о защите ребенка, к участию в деле должно быть привлечено территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей.

Нормы, предусматривающие участие государственных органов, органов местного самоуправления в гражданском процессе, имеются и в материальном праве, регулирующих большое количество правоотношений, служащих предметом рассмотрения в суде.

Необходимо отметить, что, если представитель государственного органа, органа местного самоуправления привлекается к участию в деле, его участие в деле является не только правом, но и обязанностью.

Во второй форме представитель государственного органа, органа местного самоуправления не является стороной дела (ни истец, ни ответчик), его ни с кем нельзя сравнить. Он обладает всеми процессуальными правами и несет процессуальные обязанности лица, участвующего в деле, предусмотренные ст. 37 ГПК КР, за исключением того, что уполномоченный представитель не дает объяснений по делу, не выступает в судебных прениях.

Единственная его роль (помимо реализации общих полномочий) – дать заключение по делу, которая одновременно является специальной целью.

Государственные органы, органы местного самоуправления могут вступить в уже начатый процесс по своей инициативе, по инициативе суда или по инициативе участвующих в деле лиц для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных законом на них обязанностей по защите прав, свобод и законных интересов других лиц.

Вопрос о вступлении представителя государственного органа, органа местного самоуправления в уже начатый процесс решается на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Вступление представителя возможно до принятия судом первой инстанции решения по делу.

В случае рассмотрения в суде дела, по которому участие представителя определенного государственного органа, органа местного самоуправления обязательно (т. е. в законе есть прямое указание на это), судья должен известить соответствующий орган о слушании конкретного дела с указанием даты, времени и места. И представитель соответствующего органа обязан явиться в суд с надлежаще оформленным документом (доверенностью) для этого и участвовать в разбирательстве по делу. По итогам рассмотрения дела по существу представитель государственного органа,

органа местного самоуправления обязан представить заключение своего органа.

Заключение, даваемое государственными органами, органами местного самоуправления должно содержать не только информацию о тех действиях, которые были совершены данным органом, но также содержать правовой вывод, основанный на законе, т. е. как должен быть разрешен спор или установлен факт по делу, которое находится в производстве суда. Здесь важно отметить, что государственный орган, орган местного самоуправления дают заключение в рамках своих компетенций, определенных соответствующим законодательством.

Заключение государственного органа, органа местного самоуправления представляется в письменной форме и должно быть подписано руководителем соответствующего органа либо уполномоченным на то должностным лицом.

Заключение указанных органов оглашается представителем государственного органа, органа местного самоуправления в ходе судебного заседания – после рассмотрения и исследования всех доказательств по делу и перед судебными прениями сторон. После чего суд, лица, участвующие в деле, их представители могут задавать представителю государственного органа, органа местного самоуправления вопросы по поводу данного заключения в целях его разъяснения и уточнения.

Заключение государственного органа, органа местного самоуправления имеет важное значение для правильного разрешения спора (установления факта), однако суд не связан доводами и выводами, содержащимися в заключении, и может вынести решение, противоположное высказанному мнению. В таком случае решение должно содержать аргументированные доводы суда о причинах несогласия с выводами, изложенными в заключении.

Следует отметить, что дача заключения государственными органами, органами местного самоуправления сближает их с прокурором и экспертом (поскольку они также дают свои заключения в гражданском процессе).

Однако, в участии прокурора и в участии государственного органа, органа местного самоуправления в гражданском процессе при даче заключения по делу имеются существенные отличия. Так, в частности:

- прокурор имеет возможность участия в любом гражданском деле, а государственные органы и органы местного самоуправления – лишь по определенным делам, прямо указанным в законах;
- прокурор дает правовое заключение как по определенным вопросам, так и по делу в целом, а государственные органы и органы местного самоуправления – только по вопросам, связаным с их компетенцией;
- заключение прокурора в суде оглашается устно, а государственные органы и органы местного самоуправления представляют его в письменной форме.

Прокурор дает свое заключение после того, как дали заключения государственный орган и/или орган местного самоуправления. Оценивая данные документы исключительно с точки зрения закона, прокурор отражает свое мнение в отношении этих актов. Поэтому по правовому содержанию заключения этих органов могут быть не одинаковыми в том случае, если прокурор выявит нарушение законности со стороны государственного органа и/или органа местного самоуправления.

Заключения государственного органа, органа местного самоуправления, также следует отличать от заключения эксперта.

Эксперт – лицо, которое не заинтересовано в исходе дела и в своем заключении дает ответы лишь на те вопросы, которые поставлены в определении суда о назначении экспертизы и касающиеся исключительно фактов, но никак не права. Участие в процессе эксперта зависит от конкретных обстоятельств дела, в то время как участие в процессе государственного органа, органа местного самоуправления, как правило, обусловлено прямым указанием закона.

Заключение эксперта является средством доказывания, а заключения прокурора, государственного органа и органа месного самоуправления не являются таковыми.

Глава 9. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ

9.1. Общие положения о представительстве в гражданском процессе

В Кыргызской Республике каждому гарантирована судебная защита, граждане и организации могут осуществлять ее как самостоятельно, так и через своих представителей.

В некоторых случаях граждане не могут или не хотят лично присутствовать в судебном заседании в силу юридических или фактических причин. К юридическим можно отнести, например, отсутствие у лица необходимого объема дееспособности, а к фактическим – обстоятельства, препятствующие дееспособному гражданину участвовать в процессе (болезнь, командировка и т. д.). Кроме того, в связи с недостаточной правовой грамотностью лицу может требоваться квалифицированная юридическая помощь. Интересы юридического лица должен защищать в гражданском процессе ограниченный круг граждан, а не все его работники. Организации участвуют в гражданском процессе через свои органы управления или их представителей. Так, для этих целей в гражданском процессе существует институт представительства, который имеет глубокие исторические корни.

Институт представительства известен римскому частному праву. В римских процессах действовали *actores* (представители юридического лица), *tutores* (опекуны) и *curatores* (попечители), *procuratores* (поверенные по договору), *advocatus* (лица, которые сопровождали своих родственников и друзей в суд и давали во время процесса советы).

Процессуальный закон не содержит в себе понятия «представительство». В научной литературе высказаны две основные позиции по этому вопросу:

1) представительство как правоотношение, по которому одно лицо совершает действия в процессе в интересах другого лица;

2) представительство как (процессуальная) деятельность одного лица – представителя в пользу другого.

Таким образом, *судебное представительство* – это правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у последнего возникают процессуальные права и обязанности.

Цель представительства заключается в оказании представляемому определенной правовой помощи в защите его субъективных прав, свобод и охраняемых законом интересов, а также в содействии суду в сборе и исследовании доказательств по существу возникшего спора и в постановлении законного и обоснованного судебного акта.

В соответствии с ч. 1 ст. 57 ГПК КР граждане имеют право вести свои дела лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.

Для личного ведения дела в суде необходимо обладать гражданской процессуальной дееспособностью. Физические лица, участвующие в деле и не обладающие дееспособностью, не могут лично защищать свои права, свободы и законные интересы, не могут сами осуществлять свои субъективные процессуальные права и исполнять обязанности. Дела недееспособных лиц ведут их законные представители.

Юридические лица обладают гражданской процессуальной дееспособностью, но непосредственно сами вести дело в суде не могут. Дела юридических лиц и иных организаций, не имеющих статуса юридического лица, ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, учредительными документами, либо их представители, наделенные соответствующими полномочиями. Руководители организаций

представляют суду документы, удостоверяющие их служебное положение и полномочия (ч. 2 ст. 57 ГПК КР).

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости – учредительными документами. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии. Представительство интересов организации в суде обычно осуществляют либо сами должностные лица, либо штатные юристы, либо адвокаты, обслуживающие организации по договорам или разовым соглашениям.

От имени Кыргызской Республики в суде выступают уполномоченные государственные органы, а от имени местных сообществ – органы местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной положениями об этих органах или иными нормативными правовыми актами, определяющими статус этих органов. В случаях и в порядке, предусмотренных нормативными правовыми актами КР о местных сообществах, по специальному поручению и от их имени могут выступать в суде соответствующие юридические и физические лица (ст. 58 ГПК КР).

Своих представителей при рассмотрении дела судом общей юрисдикции могут иметь все лица, участвующие в деле, за исключением прокурора, осуществляющего в силу занимаемой им должности функции, выполнение которых возложено на органы прокуратуры государством.

Институт судебного представительства в ходе гражданского процесса решает следующие задачи:

а) освободить представляемых от необходимости лично участвовать в достаточно затяжных судебных процессах;

б) обеспечить представляемым квалифицированную, юридически грамотную защиту их интересов;

в) обеспечить квалифицированную помощь лицам, лишенным возможности лично участвовать в процессе (например, заключенным) или лицам, частично или полностью недееспособным.

Часто физические и юридические лица при ведении судебных дел желают получить квалифицированную юридическую помощь и направляют для участия в процессе своих представителей, делегируя им соответствующие полномочия.

Так, субъектами судебного представительства являются:

1) *представляемый* – физическое или юридическое лицо, которое нуждается в оказании ему правовой помощи или в силу нехватки времени наделяет другое лицо совершать от своего имени и в своих интересах определенные гражданско-процессуальные действия в судебных органах с целью защиты своих нарушенных прав, свобод или охраняемых законом интересов;

2) *представитель в суде* – им может быть любое дееспособное физическое лицо, имеющее надлежащим образом оформленное полномочие на ведение дела в суде (ст. 59 ГПК КР). Им не обязательно иметь юридическое образование.

Ст. 60 ГПК КР определен четкий перечень лиц, которым *запрещено* быть представителями в суде. Так, представителями в суде не могут быть:

1) лицо, не достигшее совершеннолетия;

2) лицо, признанное судом недееспособным или ограниченное в дееспособности;

3) судьи, следователи, прокуроры, судебные исполнители, депутаты представительных органов власти и органов местного самоуправления, кроме случаев участия их в процессе в качестве уполномоченных соответствующих организаций или в качестве законных представителей;

4) адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных законодательством об адвокатуре;

5) лицо, которое по данному делу оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам представляемого;

6) лицо, участвовавшее в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, судебного исполнителя, свидетеля или понятого.

В судебном представительстве также следует различать отношения между субъектами, которые делятся на два типа правоотношений: внешнее и внутреннее.

Внешнее правоотношение строится между представителем и судом. Данные правоотношения регулируются только нормами ГПК КР.

Внутреннее правоотношение складывается между представителем и представляемым. Эти правоотношения регламентируются нормами материального права.

Вместе с тем следует отметить, что гражданское процессуальное представительство имеет сходные черты с представительством в материальных правоотношениях, однако их смешивание недопустимо.

Между представительством в гражданском праве и представительством в гражданском процессе имеется ряд отличий:

1) *по законодательству:*

- гражданское представительство действует на основании норм гражданского законодательства;
- судебное представительство действует на основании норм ГПК КР;

2) *по цели представительства:*

- в гражданском праве цель – совершение сделок от имени и в интересах представляемого (возникновение, изменение или прекращение материальных правоотношений у представляемого);
- в гражданском процессе цель – представление интересов лица в судебном процессе (т. е. защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан или юридических лиц). Здесь не происходит возникновение, изменение или прекращение правоотношений;

3) *по уровню субъектов правоотношения в ходе достижения цели*:

- в гражданском праве – с третьими лицами («горизонтальные» отношения, отношения равноправных субъектов);

- в гражданском процессе – с судом («вертикальные» отношения власти и подчинения, так как суд – орган государственной власти);

4) *по объему полномочий*:

- в гражданском праве все полномочия представителя определяются доверителем;
- в гражданском процессе у представителя две группы полномочий:

а) те, которые дает доверитель (представитель не вправе выходить за пределы этих полномочий);

б) те, которые предоставляет закон (в рамках этих полномочий представитель может действовать свободно);

5) *по средствам, которые использует представитель*:

- в гражданском праве – те средства, которые передаются ему доверителем, а если доверитель не указывает ему средства – любые средства, кроме запрещенных законом;
- в гражданском процессе – только те средства, которые прямо предусмотрены в законе (например, заявить ходатайство, подать апелляционную жалобу и т. д.);

6) *по возможности одновременного участия представителя и представляемого в совершении действий*:

- в гражданском праве не допускается одновременное участие представителя и представляемого (так как тогда теряется сам смысл представительства);
- в гражданском процессе допускается параллельное, совместное участие и представителя, и представляемого (при этом возможны варианты – гражданин может сам защищать свои права, либо совместно с представителем, либо только представитель);

7) *по оформлению полномочий*:

- в гражданском праве полномочия должны быть надлежаще оформлены (как исключение возможно представительство без оформления полномочий, например, когда полномочия представителя явствуют из обстановки – продавец, кассир в магазине);

- в гражданском процессе полномочия представителя всегда должны быть надлежаще оформлены.

Резюмируя вышеизложенное, следует отметить, что судебное представительство обладает следующими характерными признаками:

1) судебный представитель всегда действует от имени другого лица (представляемого);

2) судебный представитель обладает правом на совершение процессуальных действий, его полномочия носят производный характер от процессуальных прав и обязанностей представляемого (т. е. представитель осуществляет права и обязанности лица, которое представляет);

3) правовая позиция судебного представителя не может противоречить правовой позиции лица, которое он представляет;

4) личное участие в гражданском процессе гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. В некоторых случаях сам закон предусматривает обязательное параллельное участие в деле представителя и представляемого (например, в делах об усыновлении ребенка);

5) судебный представитель вправе действовать только в пределах, предоставленных ему законом или договором полномочий;

6) судебный представитель совершает процессуальные действия в интересах представляемого им лица, поэтому юридический интерес представителя в деле носит не материально-правовой, а процессуально-правовой характер;

7) через представителей могут действовать любые лица, участвующие в деле, за исключением прокурора;

8) судебное представительство допускается на всех стадиях гражданского процесса и во всех видах гражданского судопроизводства.

9.2. Виды представительства

В научной литературе существуют классификации судебного представительства по различным основаниям. В самом общем

виде представительство подразделяется на добровольное и обязательное. Данная классификация проводится по характеру отношений представителя и представляемого.

Виды судебного представительства	
1. Добровольное: а) договорное; б) общественное	2. Обязательное: а) законное; б) уставное; в) официальное

Рассмотрим.

1. *Добровольное представительство* может возникнуть только при наличии свободного волеизъявления представляемого (граждан и организаций, в том числе представительство одного из соучастников по поручению других соучастников). Основанием возникновения данного вида представительства является соответствующее соглашение, заключенное на добровольных началах между представителем и представляемым. Таким представителем может быть любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия. В рамках добровольного представительства выделяются договорное и общественное представительства.

а) *В договорном представительстве* отношения между представителем и представляемым в основном строятся на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение своего гражданского дела в суде, а другая сторона принимает на себя эти обязанности.

Договорное представительство является наиболее распространенным видом представительства в гражданском процессе.

Круг лиц, которые могут участвовать в гражданском процессе в качестве договорного представителя, весьма широк. В суде договорными представителями могут быть адвокаты, юрисконсульты и другие работники организаций, дееспособные граждане, не лишенные по закону права быть представителями в суде,

если они в установленном порядке получили соответствующие полномочия и суд допустил их к участию в деле.

Наиболее часто в качестве судебных представителей выступают адвокаты. Это объясняется специфическим характером адвокатской деятельности и высоким профессиональным уровнем. Правовой статус адвоката и основные положения об адвокатской деятельности определены Законом КР «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности».

Адвокатская деятельность в КР – квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими лицензию на право занятия адвокатской деятельностью в установленном законом порядке, физическим и юридическим лицам, государственным органам, органам местного самоуправления в целях защиты и обеспечения их прав, свобод и законных интересов, а также доступа к правосудию (ст. 16 Закона КР «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности»).

Чтобы получить правовую помощь, гражданин или юридическое лицо как участники процесса обязаны заключить с потенциальным представителем договор поручения на ведение дела в суде.

Адвокат, приняв поручение на ведение дела в суде, вправе собирать, закреплять и представлять суду сведения, касающиеся обстоятельств дела, запрашивать из государственных, частных и иных организаций необходимые по делу справки, характеристики, сведения и другие документы.

Правовая помощь, оказываемая адвокатами, является платной. Размер оплаты (гонорар) определяется соглашением сторон.

В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти гарантируют независимость Адвокатуры КР, осуществляют финансирование деятельности адвокатов за счет государственного бюджета, оказывающих юридическую помощь гражданам КР бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством КР.

Так, в соответствии с ч. 3 ст. 6 Закона КР «О гарантированной государством юридической помощи» квалифицированная юридическая помощь предоставляется в сфере гражданского судопроизводства в виде представительства и/или защиты по гражданским делам на всех стадиях гражданского процесса. Право на получение такой помощи согласно ст. 8 вышеназванного Закона предоставлено истцам, ответчикам, годовой доход которых не превышает 60-кратного размера минимальной заработной платы, ежегодно устанавливаемого Законом КР «О республиканском бюджете».

К договорному представительству относится также представительство, осуществляемое работниками юридических лиц по делам этих лиц (т. е. представительство возникает из трудовых правоотношений). Как правило, дела юридических лиц в суде ведут юристы, которые, как и адвокаты, обладают специальными познаниями в области права и оказывают необходимую правовую помощь организациям, т. е. они представляют в судах интересы тех организаций, где работают. Штатный юрист организации действует на основании трудового договора (контракта), однако для участия в судебном процессе руководитель организации должен выдать ему доверенность.

Если юридическое лицо не имеет в штате юриста, ведение дела в суде может быть поручено любому работнику данной организации или адвокату, где руководитель организации должен также выдать соответствующую доверенность.

Также договорное представительство предусматривается в делах, где есть процессуальное соучастие. Так, нормами ч. 5 ст. 62 ГПК КР установлено, что, если представитель является одним из процессуальных соучастников по поручению других участников, доверитель может изложить его полномочия в суде в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания.

б) *Общественное представительство* в гражданском процессе осуществляется общественными объединениями, которые законом наделены правом выступить в суде в защиту интересов членов этих объединений. Особенность данного вида

представительства заключается в том, что общественные организации в виде профсоюзов, ассоциаций, союзов (например, изобретателей, писателей, ювелиров) создают специализированные юридические консультации и оказывают правовую помощь своим членам, в том числе представляя их интересы в судах.

Основанием возникновения общественного представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении. Например, факт членства гражданина в профессиональном союзе является основанием возникновения общественного (профсоюзного) представительства и защиты в суде интересов данного гражданина как члена профсоюза. Однако одного факта членства в этих общественных организациях недостаточно. Для полноценного возникновения отношений по данному представительству необходимо заключение соответствующего договора поручения, который заключается только с членами этих организаций, что позволяет рассматривать его как один из видов договорного представительства.

Так, общественными представителями в суде выступают уполномоченные соответствующих общественных объединений. По существу они являются представителями сторон, третьих лиц и других участников гражданского процесса. К ним применяются общие нормы ГПК КР, относящиеся к представительству в суде.

Общественные представители допускаются к участию в деле только по просьбе и с согласия самого представляемого (члена объединения), оформленного надлежащим образом. При отсутствии такого согласия уполномоченный общественного объединения не может быть допущен в процесс в качестве представителя.

2. *Обязательное представительство* не предусматривает необходимости согласия представляемого лица и возникает в силу прямого указания закона или иного правового акта. При обязательном представительстве рассмотрение дела в суде без представителя невозможно.

В данном виде выделяют представительство недееспособных и ограниченно дееспособных (законное представительство), представительство на основании устава (уставное представительство)

и представительство по назначению (официальное представительство).

а) *Законное представительство* – это представительство, возникающее непосредственно на основании закона.

Специфика законного представительства состоит в том, что:

- его возникновение связано не с волеизъявлением представляемого, а с прямым указанием закона;
- кандидатура потенциального представителя в императивной форме определяется законом;
- объем полномочий представителя также определяется законом и никоим образом не связан с позицией представляемого.

Основаниями возникновения данного вида представительства являются:

- факт происхождения детей от соответствующих родителей;
- факт усыновления детей;
- административный акт о назначении опеки или попечительства;
- помещение лиц, нуждающихся в опеке или попечительстве в соответствующие учреждения, приемную семью или в семью патронатного воспитания.

Несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет не обладают гражданской процессуальной дееспособностью. Вести дела в суде от их имени могут только законные представители – родители, усыновители или опекуны.

Совершеннолетние граждане, признанные судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, не могут (как и несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет) лично вести свои дела в суде. Их права и интересы в суде защищают законные представители.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждане, признанные судом ограниченно дееспособными, обладают ограниченной процессуальной дееспособностью. Интересы указанных лиц в суде защищают их родители, усыновители или попечители. Однако суд должен привлекать

к участию в деле самих несовершеннолетних либо граждан, признанных ограниченно дееспособными.

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 61 ГПК КР права и охраняемые законом интересы недееспособных граждан, лиц, не обладающих полной дееспособностью или признанных ограниченно дееспособными, защищают в суде их родители, независимо от возраста последних, усыновители, опекуны или попечители. Законные представители совершают от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом.

В случае признания гражданина безвестно отсутствующим для охраны его имущества назначают опекуна (хранителя). По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в управление имущество безвестно отсутствующего (ч. 3 ст. 61 ГПК КР).

По делу, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим, если наследство еще никем не принято, в качестве представителя наследника выступает хранитель или опекун, назначенный для охраны и управления наследственным имуществом (ч. 4 ст. 61 ГПК КР).

Таким образом, законное представительство в гражданском процессе осуществляется:

во-первых, родителями, усыновителями, опекунами и попечителями для защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов:

- недееспособных лиц (малолетних, душевнобольных);
- граждан, не обладающих полной дееспособностью (несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет);
- граждан, признанных в установленном законом порядке ограниченно дееспособными;

во-вторых, опекунами, назначенными для охраны имущества безвестно отсутствующего, по делам, в которых должен участвовать безвестно отсутствующий;

в-третьих, опекунами, назначенными для охраны и управления наследственным имуществом, по делам, в которых должен участвовать наследник, если наследство еще никем не принято.

Законные представители (как и все представители в гражданском процессе) должны быть дееспособными. Они вправе (с некоторыми ограничениями, предусмотренными законом) совершать процессуальные действия, которые могли бы осуществлять в процессе сами представляемые, если бы обладали гражданской процессуальной дееспособностью.

Законные представители могут поручать ведение дела в суде адвокату или другому лицу, избранному ими в качестве представителя. Это лицо может выступать в суде вместе с законным представителем.

б) *Уставное представительство* характерно для случаев участия в качестве стороны, третьего лица в гражданском процессе юридического лица корпоративного типа (множественность органов управления). Данные юридические лица имеют сложную структуру управления, в которую входят как единоличные, так и коллегиальные органы управления. Учредительными документами такого юридического лица предполагается разграничение полномочий (компетенций) между коллегиальными и единоличными органами управления (например, единоличный исполнительный орган акционерного общества – генеральный директор, который без доверенности действует от имени общества, представляя его интересы во всех учреждениях).

Уставной представитель юридического лица – единоличный орган управления или один из членов коллегиального органа управления без доверенности в силу полномочий, вытекающих из устава, иных учредительных документов, – представляет интересы данного юридического лица в суде. Данные представители в подтверждение своих полномочий предоставляют заверенную в установленном порядке копию учредительных документов,

а также документы, подтверждающие их служебный статус (должность) – для единоличного органа управления, либо выписку из протокола соответствующего собрания участников о выборе одного из членов коллегиального органа управления юридического лица.

Таким образом, уставное представительство – это право вышестоящей организации без специального поручения выступать в защиту интересов данной или нижестоящей организации.

К организациям корпоративного типа следует относить акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, сельскохозяйственные кооперативы и пр.

в) *Официальное представительство* в гражданском процессе имеет место тогда, когда суд по своей инициативе назначает представителя стороне или третьему лицу.

Например, когда сторона или третье лицо являются:

- недееспособными лицами (малолетние, душевнобольные) и не имеют опекуна;
- лицами, не обладающими полной дееспособностью (несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет);
- лицами, признанными в установленном законом порядке ограниченно дееспособными.

По ряду дел несовершеннолетние могут самостоятельно обратиться с иском в суд за защитой своих нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов и быть стороной судебного процесса. Так, по делам, возникающим из гражданских (ст. 61 ГК КР), семейных (ч. 2 ст. 61 СК КР), трудовых (ст. 18 ТК КР) и иных правоотношений и из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком или доходами от предпринимательской деятельности, несовершеннолетние с четырнадцати лет лично защищают в суде свои права и охраняемые законом интересы. Вопрос о привлечении к участию в таких делах родителей, усыновителей, опекунов или попечителей несовершеннолетних для оказания им помощи разрешается судом.

В качестве официального представителя стороны или третьего лица в гражданском процессе судом назначаются адвокаты, имеющие действующую лицензию на право занятия адвокатской деятельностью и являющиеся членами Адвокатуры КР (ст. 2 ГПК КР).

Процессуальный закон содержит ряд статей, регламентирующих назначение адвокатов официальными представителями вышеуказанных лиц по отдельным категориям дел.

Так, согласно ч. 6 ст. 61 ГПК КР по делам о защите прав несовершеннолетних, где заявителем выступает сам несовершеннолетний, а также в других предусмотренных законом случаях суд назначает адвоката в качестве представителя.

Ст. 292 ГПК КР предусмотрено, что после принятия заявления о признании гражданина недееспособным при отсутствии у него представителя судья назначает официального представителя-адвоката для представления и защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу.

Также нормами ст. 315 ГПК КР установлено, что после принятия заявления о принудительной госпитализации гражданина при отсутствии у него представителя судья назначает официального представителя-адвоката для представления и защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу.

Полномочия адвоката в гражданском процессе по делу удостоверяются ордером поручения лица, осуществляющего юридическую практику, выданным в соответствии с законодательством КР об адвокатской деятельности (ч. 4 ст. 62 ГПК КР).

Официальный представитель-адвокат в процессе обладает полномочиями законного представителя. В соответствии с законом юридическая помощь официального представителя-адвоката предоставляется на бесплатной основе.

Подводя итоги, можно сделать вывод, что своих представителей при рассмотрении дел судом общей юрисдикции могут иметь все участвующие в деле лица, за исключением прокурора.

9.3. Полномочия представителей и их оформление

Судебные представители участвуют в гражданском процессе, совершают процессуальные действия от имени и в интересах представляемых (граждан или юридических лиц).

Полномочия представителя в суде – субъективная обязанность представителя перед лицом, которое он представляет, осуществить определенные юридические действия от его имени, выраженные в установленной законом форме.

Полномочия представителя делятся на два вида: общие и специальные.

Общие полномочия – это весь объем процессуальных действий, которые вправе совершать лица, участвующие в деле, в соответствии со ст. 37 ГПК КР, независимо от того, оговорены ли они в доверенности.

Так, в частности, к ним относятся: право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного процесса вопросам, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, и пользоваться другими процессуальными правами общего характера, предоставленными им ГПК КР.

Полномочие на ведение дел в суде дает представителю право на совершение практически всех процессуальных действий, за исключением тех, на совершение которых в силу закона требуются специальные полномочия.

Специальные полномочия касаются осуществления наиболее важных действий, связанных с распоряжением объектом процесса, определением характера судебной защиты. Они должны быть специально оговорены в доверенности, выданной

представляемым. Полный спектр таких полномочий перечислен в процессуальном законе.

Так, согласно ч. 2 ст. 63 ГПК КР специальными полномочиями представителя, кроме законных представителей, является право на подписание искового заявления (заявления) и возражения на исковое заявление (заявление), их подачу, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, заключение соглашения по фактическим обстоятельствам дела, подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся и новым обстоятельствам, передачу дела в суд аксакалов, полный или частичный отказ от исковых требований, полное или частичное признание иска, увеличение или уменьшение исковых требований, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного акта, отказ от жалобы, выдачу исполнительного листа.

Судебные представители обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности.

Оформление полномочий судебного представителя. Для легитимизации представителя в суде необходимо оформление его полномочий. Гражданское процессуальное законодательство предусматривает пять видов оформлений полномочий судебного представителя – в зависимости от того, кто выступает в его качестве. Рассмотрим.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 62 ГПК КР полномочия представителя физического лица должны быть выражены в нотариально удостоверенной доверенности – особом документе, удостоверяющем полномочия. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (представляемым) другому лицу (представителю) для представительства перед судом.

Доверенность должна содержать следующую информацию: место и дату ее совершения; данные о представляемом (фамилию, имя, отчество, гражданство, место жительства, реквизиты документа, удостоверяющего личность); сведения о представителе

(фамилию, имя, отчество и место жительства); перечень полномочий, которые должны быть изложены в доверенности полно и ясно, с тем чтобы они не вызывали различное понимание и не могли выходить за пределы полномочий представляемого, предусмотренных процессуальным законом.

Представитель по доверенности должен лично осуществлять те полномочия, которые ему предоставлены по доверенности представляемым. Однако представляемый вправе предусмотреть в доверенности право представителя на передоверие представленных полномочий другому лицу. В доверенности может быть предусмотрено передоверие как всех полномочий, так и передоверие отдельных полномочий. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена (ст. 205 ГК КР).

Также доверенность должна содержать информацию о сроке ее действия. Общий срок доверенности не может превышать трех лет. Если в доверенности не будет указан срок ее действия, она сохраняет силу только в течение одного года со дня ее совершения. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия основной доверенности. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, считается недействительной (ст. 203 ГК КР).

Доверенность на судебное представительство подписывается представляемым, представителем и нотариусом, удостоверяющим данный факт, и заверяется его печатью.

Стоит помнить, что представляемый вправе в любое время отменить доверенность, а представитель – отказаться от нее. В случае отмены доверенности представляемый обязан известить об этом представителя, суд, рассматривающий дело, а также известные ему третьи лица, имеющие какую-либо причастность по данному вопросу, и затребовать возврата доверенности. Действия, совершенные представителем до того, как он узнал или должен был узнать об отмене доверенности, признаются легитимными.

К нотариально удостоверенным доверенностям, согласно ст. 204 ГК КР, приравниваются:

- доверенности лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других лечебных учреждениях, удостоверенные начальником или главным врачом такого учреждения;
- доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения или заведения;
- доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы или содержащихся под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений;
- доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Также к нотариально удостоверенным доверенностям на представительство в суде приравниваются доверенности лиц, находящихся за пределами страны по служебным или личным делам, удостоверенные консулом или другим должностным лицом данного консульского учреждения в государстве пребывания или членом дипломатического персонала дипломатического представительства КР в этом государстве согласно Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами консульских учреждений КР, утвержденной постановлением Правительства КР от 15 июля 2013 года № 412.

2. В соответствии с ч. 2 ст. 62 ГПК КР родители, усыновители (удочерители), опекуны и попечители предъявляют суду документы, удостоверяющие их права.

Перечисленные лица в рамках гражданского процесса отнесены к законным представителям, которые, вступая в дело, обязаны представить суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

Представленные документы должны содержать в себе подтверждение:

- факта происхождения ребенка от соответствующего (их) родителя (ей) – свидетельство о рождении;
- факта усыновления конкретного ребенка – вступившее в законную силу решение суда об усыновлении данного ребенка или свидетельство о рождении;
- административного акта о назначении опеки или попечительства.

Законные представители выступают в суде в защиту прав, свобод и законных интересов несовершеннолетнего или недееспособного лица.

3. Согласно нормам ч. 3 ст. 62 ГПК КР представительство юридических лиц оформляется письменной доверенностью, выданной уполномоченному лицу, или документами, удостоверяющими право должностного лица без доверенности представлять юридическое лицо.

Из содержания данной правовой нормы следует, что представлять интересы юридического лица в суде можно двумя путями – с оформлением доверенности и без нее. Какой из этих путей выбрать – решает руководящий орган юридического лица. Рассмотрим оба варианта.

Представительство юридических лиц осуществляется органом юридического лица, который действует в соответствии с нормативными правовыми актами или учредительными документами.

Без доверенности в суде вправе действовать только первый руководитель данного юридического лица (при единоличном органе управления). Полномочия руководителя организации должны подтверждаться документами, удостоверяющими их служебное положение. Такими документами могут быть устав организации либо учредительный договор, решение (протокол) об избрании руководителя, приказ о назначении на должность руководителя организации, а также иные документы в соответствии с требованиями законов, регулирующие данную организационно-правовую форму юридического лица.

Также без доверенности представлять интересы юридического лица в суде может один из членов коллегиального органа данного юридического лица (при коллегиальном органе управления) в силу полномочий, вытекающих из устава, иных учредительных документов. Данный представитель в подтверждение своих полномочий предоставляет суду заверенную в установленном порядке копию учредительных документов, а также выписку из протокола соответствующего собрания участников о выборе его (члена коллегиального органа) представителем интересов юридического лица в суде.

Во всех остальных случаях интересы юридического лица в суде представляются лицами с надлежаще оформленной доверенностью. Данный документ может быть выписан на другое юридическое лицо или на конкретного человека. Если в штате организации работает юрист, то доверенность чаще всего выписывается на его имя, если же такого специалиста нет, то документ можно выписать на любого другого сотрудника либо на имя привлеченного лица (постороннего).

Оформление доверенности на представительство в суде производится в письменной форме. Специально разработанного унифицированного бланка на представление интересов в суде не существует, однако при оформлении стоит придерживаться норм, установленных для подобных документов правилами делопроизводства.

Доверенность на представительство интересов юридического лица в суде составляется на фирменном бланке, подписывается первым руководителем и удостоверяется печатью данного юридического лица

4. В соответствии с ч. 4 ст. 62 ГПК КР полномочия адвоката удостоверяются ордером поручения лица, осуществляющего юридическую практику, выданным в соответствии с законодательством КР об адвокатской деятельности.

Так, ч. 5 ст. 27 Закона КР «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности» определяет, что полномочия адвоката по предоставлению юридической помощи удостоверяются ордером

поручения, выданным адвокатом, осуществляющим адвокатскую деятельность в форме адвокатского кабинета, либо адвокатской организацией на основании соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем. Наличие ордера поручения является основанием для признания адвоката в качестве уполномоченного лица представлять, защищать интересы доверителя в суде.

5. Согласно ч. 5 ст. 62 ГПК КР, если представитель является одним из процессуальных соучастников по поручению других участников, доверитель может изложить его полномочия в суде в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания.

Данная правовая норма в гражданском процессе возможна на добровольном и обоюдном согласии соучастников (соистцов или соответчиков) и расценивается как договорное представительство.

Глава 10. УЧАСТНИКИ ПРОЦЕССА, СОДЕЙСТВУЮЩИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ

10.1. Правовой статус эксперта

Правовой статус судебного эксперта в рамках гражданского процесса регулируется нормами ГПК КР и Закона КР «О судебно-экспертной деятельности».

Эксперт – это лицо, которое обладает специальными знаниями в области науки, техники, искусства или ремесла, которое в результате исследования фактических материалов дела дает суду заключение об их существе и значении. Эксперты не имеют правового интереса в исходе дела и привлекаются в процесс в качестве источника средств доказывания.

Как правило, эксперт вступает в дело по назначению суда либо по инициативе сторон или других лиц, участвующих в деле, на любой стадии гражданского процесса, но до постановления судебного решения. Во всех случаях эксперт вовлекается в гражданское дело определением суда.

В соответствии со ст. 52 ГПК КР экспертом в гражданском судопроизводстве может выступать лицо, обладающее специальными познаниями, необходимыми для дачи заключения, и назначенное судом в определенных случаях.

В качестве судебного эксперта могут выступать:

1) государственный судебный эксперт;

2) негосударственный судебный эксперт;

3) другое лицо, обладающее необходимыми специальными знаниями.

Государственным и негосударственным судебным экспертом является работник судебно-экспертной организации, производящий судебную экспертизу в порядке исполнения своих должностных обязанностей.

Государственный судебный эксперт не является государственным служащим, за исключением экспертов подразделений правоохранительных органов.

Лицо, привлеченное для участия в деле в качестве судебного эксперта, не состоящее в штате какой-либо судебно-экспертной организации, производит судебную экспертизу в порядке выполнения поручения суда, ее назначившего – в соответствии с законодательством КР.

К эксперту предъявляются определенные требования. Им должен быть гражданин КР, имеющий высшее профессиональное образование и прошедший последующую подготовку по конкретной экспертной специальности.

Следует отметить, что в качестве судебного эксперта не могут привлекаться лица, имеющие непогашенную или неснятую судимость.

Права и обязанности эксперта. В соответствии со ст. 96 ГПК КР эксперт обязан явиться по вызову суда и дать объективное заключение по поставленным ему вопросам. Экспертное заключение дается в письменной форме, которое содержит подробное описание произведенных исследований, сделанные в их результате выводы и обоснованные ответы на поставленные судом вопросы. Если эксперт при производстве экспертизы установит обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Помимо этого, эксперт, будучи участником гражданского процесса, обязан подчинятся общему порядку судебного заседания, определенному ст. 160 ГПК КР, согласно которой при входе судьи (судей) в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают, дают свои показания и объяснения стоя, судебные акты также выслушивают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего. Все участники процесса обращаются к судье (судьям) со словами «уважаемый суд».

Кроме того, в соответствии со ст. 21 Закона КР «О судебно-экспертной деятельности» эксперт вправе:

1) ходатайствовать перед руководителем соответствующей судебно-экспертной организации о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов;

2) делать подлежащие занесению в протокол следственного действия или судебного заседания заявления по поводу неправильного истолкования участниками процесса его заключения или показаний;

3) давать заключение и ответы на языке, которым свободно владеет, и пользоваться услугами переводчика, назначенного судом;

4) знакомиться с материалами дела, касающимися предмета судебной экспертизы, и подавать ходатайство о предоставлении дополнительных материалов;

5) изменять в заключении формулировку вопроса, изложенного в определении о назначении судебной экспертизы, не меняя сути задания. После воспроизведения вопроса в первоначальной формулировке указывается, как этот вопрос понимается судебным экспертом в соответствии с его компетенцией и специальными знаниями;

6) самостоятельно выбирать методику экспертного исследования и при необходимости проводить научные исследования и эксперименты в целях надлежащего производства данной судебной экспертизы;

7) просить суд об ограничении времени его присутствия на судебном заседании в пределах необходимых для исследования доказательств, имеющих значение для дачи заключения, или заявлять о необходимости проведения такого исследования в условиях судебно-экспертной организации;

8) знакомиться с протоколом его опросов и высказывать замечания, подлежащие внесению в протокол, излагать собственноручно свои ответы при опросе;

9) совещаться с другими судебными экспертами, если судебная экспертиза проводится комиссионно;

10) излагать особое мнение в производстве судебных экспертиз;

11) указывать в своем заключении, включая постановку дополнительных вопросов по собственной инициативе, на установленные при производстве судебной экспертизы обстоятельства, имеющие существенное значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы;

12) с разрешения органа (лица), назначившего судебную экспертизу, присутствовать при проведении судебных действий и заявлять ходатайства, касающиеся предмета судебной экспертизы;

13) обжаловать в порядке, установленном законом, действия и решения суда или иных лиц, назначивших судебную экспертизу, если они нарушают права и законные интересы судебного эксперта;

14) истребовать возмещение расходов, связанных с производством судебных экспертиз;

15) отказаться от производства судебной экспертизы, если:

а) имеется угроза жизни и здоровью судебного эксперта вследствие отсутствия необходимых условий проведения исследований;

б) нарушен принцип независимости судебного эксперта;

в) современный уровень развития науки не позволяет ответить на поставленные вопросы;

16) сообщить о невозможности дачи заключения при следующих условиях – если:

а) поставленный вопрос выходит за пределы специальных знаний судебного эксперта;

б) непригодны или недостаточны для дачи заключения предъявленные судебному эксперту материалы;

в) современный уровень научных разработок методик и методов исследования не позволяет однозначно решить поставленный вопрос;

г) отсутствует научно разработанная методика решения поставленного вопроса;

д) выявленные совокупности признаков противоречивы и недостаточны для решения вопроса по существу;

17) имеет и другие права, предусмотренные ГПК КР.

Эксперт не вправе:

1) исследовать вещественные доказательства и материалы дела, не указанные в определении о назначении судебной экспертизы;

2) хранить материалы гражданского дела, по которому проводится судебная экспертиза, вне служебного помещения;

3) самостоятельно привлекать других судебных экспертов или лиц к производству порученной ему судебной экспертизы;

4) вступать без согласия суда, назначившего судебную экспертизу, в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;

5) самостоятельно собирать и изымать материалы, относящиеся к делу, но не представленные ему в установленном законом порядке;

6) давать заключения, объяснения, предложения по вопросам, разрешение которых выходит за пределы его компетенции;

7) сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением суда, ее назначившего;

8) уничтожать объекты исследований либо существенно изменять их свойства без разрешения суда, назначившего судебную экспертизу.

Эксперт обязан:

1) принять к производству порученную ему руководителем соответствующей судебно-экспертной организации судебную экспертизу;

2) провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела, дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам, входящим в его компетенцию;

3) информировать суд, назначивший судебную экспертизу, обо всех установленных им фактах, свидетельствующих о необходимости расширения объема исследования, в том числе как

с привлечением новых судебных экспертов, так и путем организации производства других экспертиз;

4) не допускать порчи и повреждения вещественных доказательств, обеспечивая их максимальное сохранение в тех случаях, когда они вызваны характером исследования;

5) не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы, в том числе те, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну, а также данные материалов дела;

6) обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела.

Ограничения для эксперта. Помимо вышеуказанных прав и обязанностей, процессуальный закон в отношении судебных экспертов также предусматривает и ограничения.

Ст. 21 ГПК КР определен перечень оснований для (само) отвода эксперта. Так, в частности, эксперт не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит (само) отводу, если он:

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

2) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела;

3) находится или находился в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

4) производил ревизию, материалы которой послужили основанием для обращения в суд либо используются при рассмотрении данного гражданского дела.

При этом участие эксперта при предыдущем рассмотрении данного дела в качестве эксперта не является основанием для его отвода.

Ответственность эксперта. В случае неявки эксперта в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, на него может быть наложен штраф в размере до пятидесяти расчетных показателей (ч. 2 ст. 170 ГПК КР).

При нарушении порядка в зале судебного заседания, предусмотренного ст. 160 ГПК КР, суд полномочен применить процессуальные меры к нарушителям в виде предупреждения, удаления из зала судебного заседания или подвергнуть штрафу (ст. 161 ГПК КР).

Кроме того, эксперт несет уголовную ответственность за дачу заведомо ложного заключения, за отказ или уклонение от дачи заключения, а также за дачу ложных показаний в судебном разбирательстве.

Так, согласно ст. 345 УК КР заведомо ложное заключение или показания эксперта в гражданском судопроизводстве наказываются одной из следующих санкций:

- исправительными работами IV категории (для физических лиц – от двух лет шести месяцев до трех лет);
- штрафом V категории (для физических лиц – от 2200 до 2600 расчетных показателей);
- лишением свободы I категории (для физических лиц – до двух лет шести месяцев) с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

Также эксперт наказывается одной из следующих санкций за заведомо ложное заключение в исполнительном производстве:

- исправительными работами III категории (для физических лиц – от двух лет до двух лет шести месяцев);
- штрафом IV категории (для физических лиц – от 1800 до 2200 расчетных показателей);
- общественными работами IV категории (для физических лиц – от 280 до 360 часов).

Следует отметить, что эксперт освобождается от уголовной ответственности за вышеуказанные деяния, если он добровольно в судебном разбирательстве до вынесения решения суда заявил о ложности данных им показаний и заключения.

Также ст. 346 УК КР предусмотрена уголовная ответственность эксперта за отказ или уклонение от дачи заключения или

показания в судебном заседании, которые наказываются одной из следующих санкций:

- общественными работами II категории (для физических лиц – от 120 до 200 часов);
- исправительными работами I категории (для физических лиц – от одного года до одного года шести месяцев);
- штрафом II категории (для физических лиц – от 1000 до 1400 расчетных показателей).

10.2. Правовой статус специалиста

Привлечение специалиста в гражданском процессе является незаменимым при решении вопросов, ответы на которые судья не может найти общедоступным путем. Это может быть связано с делами о нарушении правил эксплуатации объектов, оборудования, несоблюдении локальных актов, причинении вреда гражданам в результате аварий, неправильного лечения, отравления пищевыми продуктами и т. д.

В соответствии со ст. 53 ГПК КР *специалистом* в гражданском судопроизводстве выступает лицо, обладающее специальными познаниями и навыками применения технических средств, которое может дать консультацию, пояснение по обстоятельствам дела и доказательствам или оказать техническую помощь во время совершения процессуальных действий. Специалист приглашается для участия в судебном разбирательстве в тех случаях, когда суду либо участникам судебного заседания при исследовании доказательств могут потребоваться специальные знания и навыки в области науки, техники, искусства или ремесла.

Специалист независим и не заинтересован в исходе дела. Это сведущее лицо, обладающее специальными знаниями в определенной области науки, культуры, искусства, техники, ремесла, а также навыками применения специальных знаний в силу профессионального опыта, которое привлекается в гражданский процесс для содействия суду в отправлении правосудия. С правовой точки зрения специалист должен трактовать научные положения,

справочные данные, касающиеся различных сфер человеческой жизни.

Процессуальный закон не содержит каких-либо требований, предъявляемых к лицу, привлекаемому судом в качестве специалиста. Это связано с тем, что результатам деятельности специалиста не предано значение доказательств по делу, в отличие от результатов деятельности эксперта. Суд, основываясь на ст. 53 ГПК КР, определяет способность того или иного лица выступать специалистом по определенному вопросу. Критерием в данном случае является наличие у лица специальных знаний для оказания суду консультативно-справочной или технической помощи. При этом данные процессуальные действия соотносятся таким образом, что специалист может участвовать в их осуществлении в различных формах, предусмотренных ГПК КР. Так, при воспроизведении аудио- и видеозаписи специалист может давать консультацию, например, о наличии дефектов на записи и необходимости назначения экспертизы, и выполнять чисто техническую функцию по воспроизведению такой записи.

Относительно форм участия специалиста в научной литературе наиболее распространенной является концепция специалиста-консультанта: специалист – не эксперт, но вправе давать заключения как консультант суда. Их значение двояко:

а) решение конкретных вопросов для установления определенных обстоятельств (без проведения исследования);

б) сообщение научных положений, опытных, справочных данных из теории и практики применения специальных знаний.

Специалисты-консультанты могут давать оценку научной обоснованности проведенных экспертиз, указывать на недостатки в их проведении, сообщать о неиспользованных возможностях. Однако вопрос о доказательственной значимости такой деятельности специалиста не рассматривается.

Целью деятельности специалиста является содействие суду при отправлении правосудия путем дачи консультации на основе специальных знаний, не требующей проведения исследования.

Основанием участия специалиста для дачи консультации и пояснений при рассмотрении гражданского дела судом служит определение суда о привлечении к участию в деле в качестве специалиста конкретного лица, вынесенное как в связи с ходатайством участвующих в деле лиц, так и по собственной инициативе суда. Именно с этого момента у специалиста возникают права и обязанности.

Права и обязанности специалиста. Согласно ст. 54 ГПК КР специалист в гражданском судопроизводстве имеет право:

1) знать цель своего вызова в суд;

2) отказаться от участия в гражданском процессе, если он не владеет соответствующими знаниями и навыками;

3) с разрешения суда задавать вопросы лицам, принимающим участие в деле;

4) на оплату за выполненную работу, если это не входит в круг его служебных обязанностей;

5) на компенсацию расходов, связанных с вызовом в суд.

Специалист обязан:

1) явиться по вызову суда;

2) участвовать в разбирательстве дела;

3) высказать свое мнение, исходя из знаний и навыков в области науки, техники, искусства или ремесла;

4) отвечать на поставленные судом вопросы;

5) давать устные и письменные консультации и пояснения;

6) обращать внимание суда на характерные обстоятельства или особенности доказательств;

7) при необходимости оказывать суду техническую помощь.

Кроме того, специалист обязан соблюдать порядок в ходе судебного разбирательства, установленный ст. 160 ГПК КР, согласно которой при входе судьи (судей) в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают, дают свои показания и объяснения стоя, судебные акты также выслушивают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего. Все участники процесса обращаются к судье (судьям) со словами «уважаемый суд».

Ограничения для специалиста. Ст. 21 ГПК КР определен перечень оснований для (само) отвода спецалиста. В частности, специалист не может участвовать в гражданском процессе и подлежит (само) отводу, если он:

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

2) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела;

3) находится или находился в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

4) производил ревизию, материалы которой послужили основанием для обращения в суд либо используются при рассмотрении данного гражданского дела.

Ответственность специалиста. Если по причинам, признанным судом неуважительными, специалист не явится по вызову суда, откажется или уклонится давать консультации и пояснения или не окажет технической помощи, то на него может быть наложен штраф в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей (ч. 4 ст. 53 ГПК КР).

При нарушении порядка в зале судебного заседания, предусмотренного ст. 160 ГПК КР, суд полномочен применить процессуальные меры к нарушителям в виде предупреждения, удаления из зала судебного заседания или подвергнуть штрафу (ст. 161 ГПК КР).

Кроме того, специалист за дачу заведомо ложного показания (консультации, пояснения) несет уголовную ответственность. Так, согласно ст. 345 УК КР заведомо ложные показания специалиста в гражданском судопроизводстве наказываются одной из следующих санкций:

- исправительными работами IV категории (для физических лиц – от двух лет шести месяцев до трех лет);
- штрафом V категории (для физических лиц – от 2200 до 2600 расчетных показателей);
- лишением свободы I категории (для физических лиц – до двух лет шести месяцев) с лишением права занимать определенные

должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

Также специалист наказывается одной из следующих санкций за заведомо ложное показание в исполнительном производстве:

- исправительными работами III категории (для физических лиц – от двух лет до двух лет шести месяцев);
- штрафом IV категории (для физических лиц – от 1800 до 2200 расчетных показателей);
- общественными работами IV категории (для физических лиц – от 280 до 360 часов).

Следует отметить, что специалист освобождается от уголовной ответственности за вышеуказанные деяния, если он добровольно в судебном разбирательстве до вынесения решения суда заявил о ложности данных им показаний.

10.3. Правовой статус переводчика

В соответствии со ст. 12 ГПК КР судопроизводство по гражданским делам ведется на государственном или официальном языке. Лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, показания и заключения, выступать и заявлять ходатайства на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика в установленном порядке.

Законодательство КР рассматривает переводчика как конституционную гарантию прав и как «инструмент», содействующий осуществлению правосудия. При этом в ГПК КР нет точного определения понятию «переводчик», несмотря на это, есть целый ряд норм, которые подразумевают переводчика как самостоятельного субъекта судебного разбирательства по гражданским делам, наделенный элементами правосубъектности и деликтоспособности.

Переводчик – это физическое лицо, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для осуществления в рамках гражданского процесса перевода, в отношении которого судом вынесено определение о назначении его переводчиком. Разумеется, имеется в виду знание не одного, а как минимум двух языков. При этом знание языка подразумевает за собой точный перевод и юридической терминологии. Убедиться в профессиональности переводчика с официального языка можно, проверив наличие у него документа, подтверждающего его знания. А вот убедиться в знании редкого языка достаточно трудно, так как нет такой специальности.

Согласно вышеизложенному, переводчиком является лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и назначенное судом в случаях, предусмотренных ГПК КР. Переводчик может быть назначен из числа предложенных участниками гражданского процесса лиц. Иные участники гражданского процесса не вправе принимать на себя обязанности переводчика, хотя они и владели бы необходимыми для перевода языками (ст. 55 ГПК КР).

Необходимость привлечения переводчика может быть выявлена еще на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. В этом случае переводчик обязан явиться по вызову суда и полно, правильно и своевременно осуществлять перевод.

Права и обязанности переводчика. Переводчику в зале суда председательствующий судья разъясняет его права и обязанности (ст. 164 ГПК КР).

Так, в ходе судебного разбирательства переводчик обязан переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участвующих в деле лиц и свидетелей, оглашаемых и имеющихся в деле документов, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов, а также распоряжений председательствующего, определений и решения суда.

Переводчик вправе задавать присутствующим во время перевода участникам процесса вопросы для уточнения перевода, делать замечания по поводу правильности перевода в протоколе судебного заседания.

Помимо этого, переводчик обязан соблюдать порядок в зале судебного заседания, установленный ст. 160 ГПК КР согласно которой, при входе судьи (судей) в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают, дают свои показания и объяснения стоя, судебные акты также выслушивают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего. Все участники процесса обращаются к судье (судьям) со словами «уважаемый суд».

Кроме того, в гражданском процессе переводчик имеет право на оплату за выполненную работу и компенсацию расходов, связанные с вызовом в суд.

Ограничения для переводчика. Процессуальный закон предусматривает случаи, когда приглашенный переводчик не вправе быть субъектом конкретного гражданского процессуального правоотношения. Ст. 21 ГПК КР предусмотрены основания для (само) отвода переводчика в следующих случаях:

1) если он является родственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;

2) если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела.

При этом участие переводчика при предыдущем рассмотрении данного дела в качестве переводчика не является основанием для его отвода.

Ответственность переводчика. В случае уклонения переводчика от явки в суд судом на него может быть наложен штраф в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей (ч. 3 ст. 164 ГПК КР).

При нарушении порядка в зале судебного заседания, предусмотренного ст. 160 ГПК КР, суд полномочен применить процессуальные меры к нарушителям в виде предупреждения, удаления

из зала судебного заседания или подвергнуть штрафу (ст. 161 ГПК КР).

Кроме того, переводчик несет уголовную ответственность за заведомо неправильный перевод. Так, в соответствии со ст. 345 УК КР за заведомо неправильный перевод в гражданском судопроизводстве переводчик наказывается одной из следующих санкций:

- исправительными работами IV категории (для физических лиц – от двух лет шести месяцев до трех лет);
- штрафом V категории (для физических лиц – от 2200 до 2600 расчетных показателей);
- лишением свободы I категории (для физических лиц – до двух лет шести месяцев) с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

Также переводчик наказывается одной из следующих санкций за заведомо неправильный перевод в исполнительном производстве:

- исправительными работами III категории (для физических лиц – от двух лет до двух лет шести месяцев);
- штрафом IV категории (для физических лиц – от 1800 до 2200 расчетных показателей);
- общественными работами IV категории (для физических лиц – от 280 до 360 часов).

Следует отметить, что переводчик освобождается от уголовной ответственности за деяние, предусмотренное вышеуказанной статьей, если он добровольно в судебном разбирательстве до вынесения решения суда заявил о заведомо неправильном переводе.

Вместе с тем вышеизложенные правила распространяются также на лицо, понимающее знаки немого или глухого (сурдопереводчика) и приглашенное для участия в разбирательстве дела (ч. 4 ст. 164 ГПК КР).

10.4. Правовой статус свидетеля

Свидетель – это юридически незаинтересованное в исходе дела лицо, вызываемое в суд для сообщения сведений о непосредственно им воспринятых или сообщенных ему фактах, имеющих значение для дела. Поскольку свидетель не является участником материально-правовых отношений, он отличается от лиц, участвующих в деле, тем, что не имеет юридической заинтересованности в исходе дела.

Свидетелем может быть любое лицо, которому известны сведения и обстоятельства, имеющие значение для разрешения спора судом (ст. 56 ГПК КР). Свидетель сообщает суду известные ему сведения и обстоятельства устно. По предложению суда он может изложить свои показания и в письменном виде.

ГПК КР не устанавливает возрастных ограничений для свидетелей, но вводит некоторые процессуальные особенности в реализации допроса по отношению к несовершеннолетним.

Допрос свидетеля в возрасте до восемнадцати лет производится с участием педагога или психолога, а также законных представителей. 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 (ч.1 ст. 181 ГПК КР).

Следует отметить, что если свидетель (не зависимо от его возраста) не может указать источник своей осведомленности, сообщаемые сведения не являются доказательствами.

Закон определяет случаи, когда лица не подлежат допросу в качестве свидетеля или когда они вправе отказаться от дачи свидетельских показаний. В теории гражданского процессуального права такие случаи называются «привилегиями», т. е. освобождение от дачи свидетельских показаний. Выделяют два вида привилегий: абсолютные и относительные. При абсолютных привилегиях лица не подлежат допросу в качестве свидетелей в силу

предписания правовых норм, при относительных – право лица давать показания в качестве свидетеля или отказаться от этого[1].

ГПК КР содержит в себе абсолютные и относительные привилегии, правда, избегая самого термина «привилегия».

В соответствии с ч. 1 ст. 78 ГПК КР не подлежат допросу в качестве свидетелей (абсолютные привилегии) следующие лица:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судья – об обстоятельствах обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникавших при вынесении решения;

3) лица, которые в силу своего малолетнего возраста, физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты и давать о них правильные показания;

4) священнослужители – об обстоятельствах, которые им стали известны на исповеди;

5) медиатор – об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе медиации.

Ч. 2 ст. 78 ГПК КР предусмотрен исчерпывающий перечень лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, но при желании они могут дать такие показания (относительные привилегии):

1) гражданин – против самого себя;

2) супруг – против супруга;

3) дети – против родителей и родители – против детей;

4) братья и сестры – друг против друга;

5) дедушка, бабушка – против внуков и внуки – против дедушки, бабушки;

6) депутаты представительных органов власти – в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских обязанностей.

---

[1] Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 246.

Вместе с тем суд в рамках своих полномочий может освободить лицо от обязанности давать свидетельские показания в отношении сведений, составляющих (ч. 3 ст. 78 ГПК КР):

- государственную тайну, перечень которых определяется законом;
- коммерческую или иную тайну в случаях, предусмотренных законом.

Права и обязанности свидетеля. В соответствии со ст. 79 ГПК КР все свидетели наделены правами и обязанностями. Так, лицо, вызванное в суд в качестве свидетеля, обязано явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания, отвечать на вопросы суда и лиц, участвующих в деле. Свидетель может быть допрошен судом на месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда.

Также, свидетель имеет право на возмещение расходов, связанные с вызовом в суд, и на получение денежной компенсации в связи с потерей времени. При ходатайстве суд указывает стороне, которая пригласила свидетеля в судебное заседание, внести денежные средства, предназначенные для выплаты свидетелю, на депозитный счет суда. Расчет со свидетелем производится после выполнения свидетелем своих обязательств.

Помимо указанных прав и обязанностей, закон также предусматривает обязанность для всех присутствующих в процессе граждан (в том числе свидетелей), соблюдать порядок в зале судебного заседания. Так, согласно нормам ст. 160 ГПК КР при входе судьи (судей) в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают, дают свои показания и объяснения стоя, судебные акты также выслушивают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего (например, когда свидетель является инвалидом). Все участники процесса обращаются к судье (судьям) со словами «уважаемый суд».

Участники процесса, а также все присутствующие в зале судебного заседания граждане обязаны соблюдать данный порядок.

Ответственность свидетеля. В случае неявки свидетеля в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, на него может быть наложен штраф в размере до пятидесяти расчетных показателей (ч. 2 ст. 170 ГПК КР).

При нарушении порядка в зале судебного заседания, предусмотренного ст. 160 ГПК КР, суд полномочен применить процессуальные меры к нарушителям в виде предупреждения, удаления из зала судебного заседания или подвергнуть штрафу (ст. 161 ГПК КР).

Кроме того, свидетели несут уголовную ответственность за дачу ложных показаний, за отказ или уклонение от дачи показаний в судебном заседании.

Так, в соответствии со ст. 345 УК КР заведомо ложные показания свидетеля в гражданском судопроизводстве наказываются одной из следующих санкций:

- исправительными работами IV категории (для несовершеннолетних – от девяти месяцев до одного года, для других физических лиц – от двух лет шести месяцев до трех лет);
- штрафом V категории (для несовершеннолетних – от 1000 до 1200 расчетных показателей, для других физических лиц – от 2200 до 2600 расчетных показателей);
- лишением свободы I категории (для несовершеннолетних – до одного года шести месяцев, для других физических лиц – до двух лет шести месяцев) с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

При этом к данной статье имеется примечание, предусматривающее освобождение свидетеля от уголовной ответственности за вышеуказанное деяние, если он добровольно в судебном разбирательстве до вынесения решения суда заявил о ложности данных им показаний.

Людей привлекают лишь за заведомо ложные показания. Это значит, что свидетель осознанно исказил реальные события в своем рассказе. Но чаще всего показания не соответствуют происшедшему из-за ряда причин: волнения (не каждый день люди

приходят в суд, где обстановка не очень-то приятная), особенностей памяти, мышления. При отсутствии в показаниях явной лжи судья критически оценивает показания, мотивируя и обосновывая причины их неприятия.

Ст. 346 УК КР определено, что отказ или уклонение свидетеля от дачи показаний в судебном заседании наказываются:

- общественными работами II категории (для несовершеннолетних – от 60 до 80 часов, для других физических лиц – от 120 до 200 часов);
- исправительными работами I категории (для несовершеннолетних – от двух до четырех месяцев, для других физических лиц – от одного года до одного года шести месяцев);
- штрафом II категории (для несовершеннолетних – от 400 до 600 расчетных показателей, для других физических лиц – от 1000 до 1400 расчетных показателей);

К ст. 346 УК КР также предусмотрено примечание, согласно которому свидетель не подлежит уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний против самого себя, супруги (супруга) или близких родственников.

Глава 11. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

11.1. Понятие, значение и виды подведомственности

Ключевым моментом в разрешении того или иного правового конфликта является вопрос о том, кто может рассматривать те или иные споры, дела. Решить этот вопрос призван институт подведомственности, который предназначен для разграничения компетенции органов, правомочных разрешать юридические споры и ряд других дел.

Слово «подведомственность» имеет исконно русское происхождение и означает «подвести дело под ведомство», ввести какой-либо юридический вопрос (дело) в систему учреждения, обслуживающую соответствующую отрасль, направление, сферу, область.

В словаре русского языка С.И. Ожегова подведомственность определяется как относимость споров о праве и других юридических дел к компетенции определенной системы юрисдикционных органов[1]. Такая формулировка наиболее соответствует этимологическому значению прилагательного «подведомственный» как «находящийся в чьем-либо ведении». Так, понимание подведомственности в общем смысле – отнесение спора о праве или иного юридического дела к компетенции определенного органа, т. е. означает, что вопрос разрешения находится в чьем-либо ведении.

В Кыргызской Республике каждый вправе защищать свои права, свободы и охраняемые законом интересы всеми способами, не запрещенными законом. Каждому гарантируется судебная защита его прав, свобод и охраняемых законом интересов,

[1] *Ожегов С.И.* Словарь русского языка: 70 000 слов / под ред. Н.Ю. Шведовой. 17-е изд. М.: Рус. яз., 1985. С. 459.

предусмотренных Конституцией и законами КР, а также вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика, общепризнанными принципами и нормами международного права. Государство обеспечивает развитие внесудебных и досудебных методов, форм и способов защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов человека и гражданина.

Согласно законодательству КР, к органам, имеющим право рассматривать и разрешать юридические дела гражданско-правовой направленности (гражданские, трудовые, семейные и др.), т. е. споры о праве и иные правовые вопросы индивидуального характера (об установлении того или иного юридического факта правового состояния лица или имущества и др.), относятся:

1) органы государственной власти (суды, нотариат, органы ЗАГС, различные органы государственного управления);

2) общественные органы (профсоюзные комитеты, комиссии по трудовым спорам, органы управления кооперативных организаций и т. п.);

3) смешанные (государственно-общественные) органы (третейские суды, суды аксакалов, медиаторы).

Каждый из названных органов вправе разрешать только те споры гражданско-правового характера, которые законом отнесены к его ведению/компетенции, т. е. подведомственные ему. Подведомственность суду гражданских дел позволяет отграничить круг правовых споров, разрешаемых судом, от круга дел, разрешаемых иными несудебными органами.

Таким образом, *подведомственность* – это относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве или иного юридического дела к компетенции определенного органа. Большинство таких дел разрешается судами общей юрисдикции, но некоторые споры передаются в ведение других органов. Каждый орган может рассматривать только те вопросы, которые ему подведомственны.

Суды общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства рассматривают все дела лиц, заинтересованных в защите

нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов, если в соответствии с законодательством КР их защита не осуществляется в иной форме судопроизводства (конституционного, уголовного, административного).

В теории гражданского процессуального права различают несколько видов подведомственности. Знание особенностей этих видов позволяет правильно решать вопрос о применении той или иной формы защиты права или о последовательности обращения граждан и организаций за защитой прав в различные органы государства или компетентные органы.

Виды подведомственности	
1. Единоличная	2. Множественная: а) альтернативная подведомственность; б) договорная подведомственность; в) условная подведомственность; г) подведомственность нескольких связанных между собой требований

1. *Единоличная (исключительная) подведомственность* означает, что дело рассматривается только непосредственно судом и не может разрешаться по существу другими органами.

Для разрешения спора судом не требуется обязательный досудебный порядок обращения в какие-либо иные органы. К исключительной подведомственности относится абсолютное большинство споров, вытекающих из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, экологических и других правоотношений, рассматриваемых исключительно судом, они не могут решаться по существу другими органами.

2. *Множественная подведомственность* означает, что юридический вопрос может быть решен:

1) в суде общей юрисдикции или третейском суде;

2) в комиссии по трудовым спорам или в суде.

В некоторых случаях закон предоставляет заявителю право выбора органа, в который он может обратиться за разрешением юридического вопроса, либо предоставляет сторонам самим

решить вопрос о выборе органа, либо строго определяет последовательность обращения в различные органы, решающие юридические вопросы. В этой связи различают следующие разновидности множественной подведомственности:

а) *альтернативная* – подведомственность, где спор правового характера по закону может быть разрешен не только судом, но и другим несудебным органом, т. е. заинтересованному лицу предоставляется возможность обращаться за защитой своих нарушенных прав как в судебные, так и внесудебные органы.

Например, решения или действия (бездействия) филиала юридического лица и его должностных лиц могут быть обжалованы двумя путями: в административном порядке (жалоба подается в вышестоящий орган данного филиала, т. е. юридическому лицу) или в судебном (заявление подается в суд). При этом предварительное обращение в вышестоящий орган не является обязательным условием для обращения в суд.

Обращение к той или иной форме защиты права зависит от усмотрения истца, заявителя, другого заинтересованного лица;

б) *договорная* – подведомственность, которая определяется соглашением сторон, выраженным как в отдельном документе, так и в тексте гражданско-правового договора (контракте). Например, граждане имеют право при заключении сделки, в одном из пунктов договора зафиксировать, что все споры, возникающие из этого договора, будут разрешаться в конкретном третейском суде. Об этом же участники сделки могут совершить отдельную третейскую запись;

в) *условная* подведомственность означает, что для определенной категории споров или иных правовых вопросов соблюдение предварительного внесудебного порядка их рассмотрения выступает в качестве необходимого условия их подведомственности суду, т. е. до разбирательства судом дело должно быть рассмотрено другим органом.

Например, досудебное рассмотрение дел о возмещении вреда. Согласно ст. 258 ТК КР потерпевшие и лица, имеющие право на возмещение вреда в случае смерти потерпевшего,

вправе обжаловать решение работодателя по вопросам, связанным с возмещением вреда, в уполномоченный государственный орган в области надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства или в профсоюз. Решение уполномоченного государственного органа в области надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства, технической инспекции труда профсоюзов о выплате сумм возмещения вреда является для работодателя обязательным.

В случае несогласия работодателя с таким решением оно может быть обжаловано им в судебном порядке;

г) *подведомственность нескольких связанных между собой требований* – в случае предъявления нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие – иному суду или иному государственному органу либо организации, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции, если иное не предусмотрено законодательством.

Объективное соединение требований возможно при наличии общности их оснований.

Если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных другому суду или иному органу.

Правильное определение подведомственности юридического вопроса или спора позволяет экономить время, регулировать нагрузку юрисдикционных органов.

В соответствии со ст. 25 ГПК КР в порядке гражданского судопроизводства суды рассматривают все дела, за исключением дел, отнесенных к конституционному, административному и уголовному судопроизводствам.

По соглашению сторон гражданско-правовой спор, рассматриваемый судом, в случаях, предусмотренных законодательством КР, до принятия решения в суде первой инстанции может быть передан на разрешение суда аксакалов (ст. 26 ГПК КР) или третейскому суду (ст. 27 ГПК КР).

Подведомственность дел тем или иным органам устанавливается законами или другими правовыми актами. В качестве критериев разграничения подведомственности служат: характер спора, субъектный состав, наличие спора, наличие договора между сторонами спора.

11.2. Понятие, значение и виды подсудности. Изменение подсудности

Понятие «подсудность» необходимо отличать от понятия «подведомственность».

Нормы о подсудности определяют компетенцию конкретных судов внутри судебной системы по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Нормы же о подведомственности разграничивают компетенцию судов общей юрисдикции от иных судов (конституционного, третейского), а также других государственных органов и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать те или иные вопросы права.

При возбуждении в суде гражданских дел, важно правильно определить как подведомственность дела, так и его подсудность. Условие возникновения гражданского процесса по конкретному спору – решение судьей двусторонней задачи:

1) относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда (подведомственность);

2) какой конкретно суд обязан рассматривать данное дело (подсудность).

Таким образом, институт подведомственности служит разграничению компетенции между различными юрисдикционными органами, а институт подсудности – разграничению компетенции между судами внутри самостоятельной ветви судебной системы.

Подсудность – правовой институт, нормы которого регулируют разграничение компетенции между конкретными судами судебной системы. Правила подсудности определяют компетенцию конкретных судов общей юрисдикции по рассмотрению и разрешению гражданских дел по первой инстанции.

Систему судов общей юрисдикции в Кыргызской Республике составляют: Верховный суд КР и местные суды. К местным судам относятся суды первой и второй инстанций.

Согласно нормам ст. 28 ГПК КР все гражданские дела подсудны районным судам, кроме дел, подсудных административному суду. Принимая исковое заявление (заявление) и определяя, что гражданское дело подведомственно судам общей юрисдикции, судья должен решить, какому из судов судебной системы оно подсудно. Следовательно, в зависимости от компетенции того или иного судебного органа определяется подсудность данного прошения.

Судебная власть каждого суда определяется известными пределами. Компетенцию судебного органа определяют осуществляемые им функции. Это может быть:

а) рассмотрение и разрешение гражданского дела по существу – функция суда первой инстанции;

б) проверка законности и обоснованности решений и определений судов первой инстанции, не вступивших в законную силу – функция суда апелляционной инстанции;

в) проверка законности и обоснованности вступивших в законную силу актов судов первой и апелляционной инстанций – функция суда кассационной инстанции;

г) пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам – функция судов всех инстанций (зависит от того, каким судом принят судебный акт по существу дела (первой или второй инстанцией), либо изменено решение суда или постановлено новое решение (судом кассационной инстанции).

Во всех перечисленных случаях исковые заявления (заявления), апелляционные жалобы/представления (ст. 324 ГПК КР), кассационные жалобы/представления (ст. 355 ГПК КР) и заявления/представления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам (ст. 376 ГПК КР) подаются надлежащими заинтересованными лицами в суды первой инстанции соответствующего района. Как ранее уже было отмечено,

судья должен правильно определить подсудность каждого поданного документа определенному суду (как по вертикали, так и по горизонтали судебной системы).

Разграничение компетенции между судами по рассмотрению и разрешению гражданских дел по первой инстанции осуществляется, с одной стороны, по роду (характеру) дел, подлежащих разрешению судами различного уровня, с другой – в соответствии с территориальной юрисдикцией однородных судов.

По этим основным признакам в процессуальной науке различают два вида подсудности: родовую и территориальную.

Виды подсудности	
1. Родовая	2. Территориальная: а) общая подсудность; б) альтернативная подсудность; в) исключительная подсудность; г) договорная подсудность; д) подсудность нескольких связанных между собой дел; е) подсудность нескольких связанных между собой требований

1. *Родовая (предметная) подсудность* – это подсудность, определяющая, какого уровня суд должен рассматривать гражданское дело. Она основана на распределении гражданских дел между судами разных уровней, т. е. по вертикали (суды I, II, III инстанций). Конкретные критерии родовой подсудности определяются характером (родом) дела, предметом спора и субъектным составом правоотношения.

2. *Территориальная (пространственная) подсудность* – это подсудность гражданского дела суду в зависимости от территории, на которую распространяется деятельность данного суда. Правило территориальной подсудности позволяет распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы, т. е. по горизонтали. Конкретными критериями территориальной подсудности могут выступать место

жительства сторон, место нахождения спорного имущества, место рассмотрения первоначального иска.

В свою очередь территориальная подсудность делится на следующие подвиды:

а) *общая подсудность* определяется местом жительства ответчика-физического лица или местом нахождения ответчика-юридического лица.

Так, согласно ч. 1 ст. 30 ГПК КР иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика.

В соответствии с нормами Конституции КР каждый имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах территории Кыргызской Республики.

Согласно ст. 55 ГК КР местом жительства гражданина признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает, местом пребывания называется то место, где гражданин находится временно. Местом жительства несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (родителей, усыновителей или опекунов).

Иск к юридическому лицу по общему правилу предъявляется по месту нахождения юридического лица или по месту нахождения его имущества. Иск учредителя (участника, акционера) к юридическому лицу предъявляется по месту нахождения этого юридического лица (ч.ч. 2, 3 ст. 30 ГПК КР). Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в его учредительных документах не установлено иное;

б) *альтернативная подсудность (по выбору истца)* означает, что гражданские дела подсудны не только суду по месту жительства или месту нахождения ответчика, но и другому суду, указанному в законе.

Когда дело подсудно нескольким судам одного уровня, выбор суда для рассмотрения и разрешения правового спора принадлежит истцу (заявителю).

Смысл правил альтернативной подсудности состоит в том, чтобы создать дополнительные благоприятные правовые гарантии для стороны, нуждающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права, в выборе суда. В правилах альтернативной подсудности учитываются особые обстоятельства, связанные с повышенной охраной прав, свобод и законных интересов лиц, нуждающихся в судебной защите.

Нормы об альтернативной подсудности не подлежат расширительному толкованию и применению. Судья не имеет права отказывать истцу в применении правил альтернативной подсудности и переадресовывать истца в другой суд, ссылаясь на возможность рассмотрения дела и в другом суде.

В процессуальном законе установлены случаи определения места (суда) рассмотрения дела по выбору истца. Так, согласно ст. 31 ГПК КР:

- иски к ответчику, место жительства, место нахождения которого неизвестно, либо не имеющему место жительства в Кыргызской Республике, могут предъявляться по месту нахождения его имущества в Кыргызской Республике или по последнему известному месту жительства или месту нахождения;
- иски, вытекающие из деятельности филиала или представительства юридического лица, могут предъявляться истцом также по месту нахождения филиала или представительства;
- иски о взыскании алиментов, об установлении отцовства, о лишении или об ограничении родительских прав могут предъявляться также по месту жительства истца;
- иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом также по месту его жительства или по месту причинения вреда;
- иски о расторжении брака могут предъявляться по месту жительства истца также в случаях, когда при нем находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным;

- 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, подпиской о невыезде либо незаконным наложением административного взыскания в виде ареста, могут предъявляться также по месту жительства истца;
- иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также по месту жительства истца либо по месту заключения или исполнения договора;
- иски, вытекающие из договора, в котором указано место исполнения, могут быть предъявлены также по месту исполнения договора;

в) *исключительная подсудность* возможна только по определенным категориям гражданских дел, указанным в законе, выбор суда не зависит от воли истца, а точно предопределен процессуальным законом. Предъявление исков по перечисленным в законе гражданским делам в другие суды, кроме указанных, исключается.

Перечень исков, подпадающих под действие правил исключительной подсудности, исчерпывающе определен ст. 32 ГПК КР. Так, в частности, к ним отнесены:

- иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;
- иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту нахождения наследственного имущества или основной его части;
- иски к перевозчикам, вытекающие из договоров о перевозке грузов, пассажиров или багажа, предъявляются в суд по месту нахождения органа предприятия транспорта;

г) *договорная (добровольная) подсудность* означает, что стороны по соглашению между собой могут изменять территориальную подсудность для данного дела (ст. 34 ГПК КР).

В соответствии с принципами диспозитивности гражданского процесса стороны вправе сами определить суд, которому подсудно дело. Однако изменить могут только два вида территориальной подсудности: общую и альтернативную.

Соглашение о подсудности может включаться в виде самостоятельного пункта гражданско-правового договора, заключенного между сторонами и являющегося объектом рассмотрения суда. Соглашение сторон о подсудности может быть выражено и в ходатайствах, заявляемых перед судом, о передаче дела, например, по месту жительства истца.

Договорная подсудность дает много преимуществ для сторон, дополнительные удобства, поскольку законом предусмотрено их право самим избирать наиболее удобный в территориальном отношении суд. Заключенное соглашение о подсудности в равной мере обязательно для сторон, изменение условий договора одной из сторон не допускается. Закон не предусматривает права стороны в одностороннем порядке изменить условия договора о подсудности.

По соглашению сторон спор, подведомственный суду, в случаях, предусмотренных законодательством, до принятия решения в суде первой инстанции может быть передан на рассмотрение третейскому суду;

д) *подсудность нескольких связанных между собой дел* имеет место в том случае, когда между делами существует такая объективная связь, которая позволяет рассматривать все заявленные требования в одном процессе.

Так, в соответствии со ст. 33 ГПК КР:

- иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется по месту жительства или по месту нахождения одного из ответчиков – по выбору истца;
- встречный иск, иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, независимо от его

подсудности предъявляется в суде по месту рассмотрения первоначального иска;

- гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам подсудности, установленным ГПК КР;

е) *подсудность нескольких связанных между собой требований.* Закон предусматривает нормы о соединении и разъединении нескольких исковых требований в одном суде. Так, в соответствии со ст. 156 ГПК КР судья выделяет одно или несколько из соединенных требований в отдельное производство, если признает раздельное рассмотрение требований более целесообразным. При предъявлении требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает раздельное рассмотрение требований более целесообразным.

Также судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному и тому же ответчику, вправе объединить их в одно производство для совместного рассмотрения, если такое объединение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

При этом объединение в одно производство нескольких требований, которые подлежат рассмотрению в различных судопроизводствах, не допускается. Если при разбирательстве дела в районном суде оно стало подсудным административному суду, то он выносит определение о передаче дела в административный суд, и наоборот (ст. 29 ГПК КР).

Следует отметить, что правовыми последствиями несоблюдения правил подсудности являются возвращение искового заявления при возбуждении гражданского судопроизводства либо передача дела в соответствующий суд.

Если дело было принято судом к производству с соблюдением правил подсудности, он обязан рассмотреть его по существу, даже при дальнейшем изменении подсудности (например,

изменение места жительства ответчика на стадии судебного разбирательства).

Изменение подсудности. Передача дела, принятого к производству, в другой суд может иметь место, но лишь в случаях, предусмотренных в процессуальном законе. Ст. 35 ГПК КР предусмотрены четыре таких случая, а именно:

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

2) если после отвода одного или нескольких судей замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом;

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

4) в случаях, предусмотренных в ч.ч. 2 и 3 ст. 29 ГПК КР[1].

О передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд по основаниям, предусмотренным в п.п. 1, 3 и 4 ст. 35 ГПК КР, выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба (представление). Передача дела в другой суд осуществляется по истечении срока обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы (представления) – после вынесения определения суда об оставлении жалобы без удовлетворения.

Дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, которому оно направлено. Споры о подсудности между судами не допускаются.

[1] Ст. 29 ГПК КР:

ч. 2. Если при разбирательстве дела в районном суде оно стало подсудным административному суду, суд выносит определение о передаче дела в административный суд.

ч. 3. Если при разбирательстве дела в административном суде оно стало подсудным районному суду, суд выносит определение о передаче дела в районный суд.

Глава 12. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

12.1. Понятие и виды процессуальных сроков

Суды обязаны не только правильно, но и своевременно рассматривать и разрешать гражданские дела, исполнять судебные постановления и другие акты, подлежащие исполнению.

Соблюдение процессуальных сроков – одна из гарантий надлежащей защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц.

Процессуальный срок – это предусмотренный законом или назначаемый судом определенный отрезок (промежуток) времени, в течение которого должно или может быть совершено то или иное процессуальное действие (например, рассмотрено гражданское дело, исполнено судебное решение).

Процессуальные сроки способствуют своевременному рассмотрению и разрешению гражданских дел, противодействуют неоправданной спешке и волоките судопроизводства, дисциплинируют суд и иные субъекты гражданских процессуальных правоотношений.

Таким образом, процессуальные сроки в гражданском процессе – весьма важный элемент, несоблюдение которых сделает невозможным судебное разбирательство. Контроль за соблюдением процессуальных сроков осуществляется судом и может привести к неблагоприятным последствиям (например, возврату документов истцу, наложению штрафа).

Гражданским процессуальным законодательством определены процессуальные сроки как для суда, так и для юридически (не) заинтересованных в исходе дела лиц.

Процессуальные сроки классифицируются по различным основаниям.

	Виды процессуальных сроков
1	По порядку установления: а) законные; б) судебные
2	По продолжительности: а) общие; б) специальные (сокращенные и удлиненные)
3	По адресату: а) адресованные суду; б) адресованные лицам, участвующим в деле; в) адресованные лицам, содействующим осуществлению правосудия; г) адресованные иным лицам
4	По способу исчисления: а) сроки, определяемые точной календарной датой; б) сроки, определяемые действием (событием); в) сроки, исчисляемые определенным периодом времени

1. *По порядку установления* процессуальные сроки подразделяются на:

а) *законные (нормативные)* – сроки, установленные законом (ГПК КР и иными нормативными правовыми актами). Например, суд апелляционной инстанции должен рассмотреть поступившее по апелляционной жалобе (представлению) дело не позднее двух месяцев со дня его поступления (ст. 327 ГПК КР); кассационная жалоба (представление) подлежит рассмотрению в двухмесячный срок со дня поступления дела в Верховный суд КР (ст. 363 ГПК КР);

б) *судебные* – сроки, назначаемые судьей самостоятельно, если вопрос о них законодательством не определен. Например, законом не установлен срок для исправления недостатков искового заявления. В этих и некоторых других случаях сроки назначаются судом.

Продолжительность процессуальных сроков, назначенных судом, определяется в каждом отдельном случае конкретными обстоятельствами дела.

Вместе с тем сроки для совершения процессуальных действий должны назначаться судом с таким расчетом, чтобы производство по делу было закончено в установленный законом срок.

2. *По продолжительности* процессуальные сроки делятся на:

а) *общие* – унифицированные сроки, предусмотренные законом. Например, по общему сроку гражданские дела рассматриваются и разрешаются в срок до трех месяцев со дня поступления заявления в районный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР);

б) *специальные* – это процессуальные сроки, которые в свою очередь подразделяются на:

- *сокращенные* – укороченные процессуальным законом сроки, по длительности они меньше чем общий срок рассмотрения дела в суде первой инстанции. Сокращенные сроки рассмотрения гражданских дел установлены по некоторым категориям дел. Например, согласно ч. 2 ст. 157 ГПК КР к ним относятся:

- дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов, об усыновлении, о назначении опекуна (попечителя) и о направлении детей в интернатные учреждения, которые рассматриваются и разрешаются в срок до одного месяца со дня принятия заявления к производству суда;
- дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар, которые рассматриваются и разрешаются судом не позднее пяти дней со дня принятия дела к производству;
- экономические дела, которые рассматриваются и разрешаются в срок до двух месяцев со дня поступления, включая срок на подготовку и принятие решения;

- *удлиненные* – продолговатые сроки, по длительности они больше чем общий срок рассмотрения дела в суде первой инстанции. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 306 ГПК КР заявление о признании утраченного документа (ценные бумаги)

недействительным подается в суд по месту нахождения учреждения (лица), выдавшего этот документ.

Суд после принятия заявления выносит определение о запрещении выдавшему документ учреждению (лицу) производить по нему платежи или выдачи и направляет копию определения в учреждение (лицу), выдавшее документ, держателю реестра, регистратору. В данном определении также указывается о производстве публикации в местной газете (за счет заявителя), которая должна содержать в себе: а) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа, б) указание лица, подавшего заявление, и его места жительства, в) наименование и отличительные признаки документа, г) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в трехмесячный срок со дня публикации подать в суд заявление о своих правах на этот документ (ст. 308 ГПК КР).

Читатель-фактический держатель документа, об утрате которого заявлено, обязан до истечения трехмесячного срока со дня публикации такой информации, подать в суд, вынесший определение, заявление о своих правах на этот документ и представить его подлинник (ст. 309 ГПК КР). В этом случае, суд оставляет заявление лица, утратившего документ, без рассмотрения и устанавливает срок (до двух месяцев), в течение которого выдавшему документ учреждению (лицу) запрещается производить по нему платежи и выдачи (ст. 310 ГПК КР).

В случае, не поступления в суд такого заявления, дело о признании утраченного документа недействительным судья рассматривает по истечении трехмесячного срока со дня публикации (ст. 311 ГПК КР).

Таким образом, гражданское дело о признании утраченного документа недействительным, в целом, судом рассматривается до шести месяцев (общий срок рассмотрения и разрешения гражданского дела районным судом – до трех месяцев со дня поступления заявления в суд (ч. 1 ст. 157 ГПК КР), плюс должно пройти три месяца со дня публикации (ст. ст. 308, 311 ГПК КР), в совокупности процессуальный срок составит до шести месяцев).

3. *По адресату*, т. е. в зависимости от субъекта, которому адресованы процессуальные сроки, их можно классифицировать на следующие подвиды:

а) *адресованные суду* – сроки, предусмотренные законом для совершения процессуальных действий со стороны суда. Так, ГПК КР установлены сроки совершения судом первой инстанции отдельных процессуальных действий, например:

- вопрос о принятии искового заявления к производству суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в суд, а по делам, связанным с принудительной госпитализацией в психиатрический стационар, – не позднее следующего дня с момента поступления заявления (ст. 136 ГПК КР);
- об отказе в принятии заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть вынесено в семидневный срок с момента обращения в суд, вручено или направлено заявителю одновременно с возвращением поданных им документов (ч. 2 ст. 137 ГПК КР);
- определение о возвращении заявления должно быть вынесено в пятидневный срок с момента его поступления в суд и вручено или направлено заявителю со всеми приложенными к заявлению документами (ч. 3 ст. 138 ГПК КР);
- решение суда выносится немедленно после разбирательства дела (ч. 3 ст. 198 ГПК КР);
- определение суда оглашается немедленно после его принятия (ч. 3 ст. 224 ГПК КР);
- замечания на протокол должны быть рассмотрены подписавшим его судьей в течение пяти дней со дня их подачи (ч. 3 ст. 233 ГПК КР);
- в определении о судебном поручении кратко излагается содержание рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в срок до одного месяца (ч. 2 ст. 71 ГПК КР).

ГПК КР установлены и другие сроки совершения отдельных процессуальных действий судами первой нстанции.

Законом также определены сроки рассмотрения гражданских дел в судах апелляционной и кассационной инстанций;

б) *адресованные лицам, участвующим в деле.* Лицами, юридически заинтересованными в исходе дела, процессуальные действия должны совершаться в сроки, установленные законом или назначенные судом. Для этих участников гражданского судопроизводства процессуальным законом предусмотрены свои сроки, например:

- подача письменных замечаний на протокол судебного заседания – в течение пяти дней со дня его подписания (ч. 1 ст. 232 ГПК КР);
- подача апелляционной жалобы (представления) на решение суда – в течение тридцати дней после вынесения судом решения, если иные сроки не предусмотрены законом (ч. 2 ст. 324 ГПК КР);
- подача кассационной жалобы (представления) – в течение трех месяцев со дня вынесения судебного акта апелляционной инстанции, если иное не предусмотрено законом (ч. 1 ст. 353 ГПК КР);
- подача заявления (представления) о пересмотре дела по вновь открывшимся или новым обстоятельствам – в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, послуживших основанием для пересмотра (ст. 376 ГПК КР), и др.;

в) *адресованные лицам, содействующим осуществлению правосудия.* Процессуальные действия со стороны эксперта, специалиста, переводчика, свидетелей должны совершаться в сроки, назначенные судом. Например, явиться на судебное заседание в назначенный судом срок, указанный в судебной повестке (ст. 128 ГПК КР);

г) *адресованные иным лицам.* В некоторых случаях процессуальные сроки могут быть определены и для лиц, не являющихся участниками процесса. Эти сроки установлены процессуальным законом или назначаются судом в каждом конкретном случае. Так, например:

- любой государственный орган, юридическое лицо, гражданин по требованию суда обязаны в указанный им срок представить находящиеся у них документы или другие доказательства (п. 7 ст. 153 ГПК КР);
- должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в недельный срок со дня получения запроса с указанием причин (ч. 3 ст. 66 ГПК КР);
- лица, не имеющие возможности представить требуемое письменное доказательство или представить его в установленный судом срок, обязаны известить об этом суд с указанием причин (ч. 2 ст. 82 ГПК КР);
- лица, не имеющие возможности представить требуемую вещь либо представить ее в установленный судом срок, обязаны известить об этом суд с указанием причин (ч. 2 ст. 87 ГПК КР).

4. *По способу исчисления* процессуальные сроки подразделяются на:

а) *сроки, определяемые точной календарной датой* совершения какого-либо процессуального действия, исчисляются днями, месяцами или годами. С окончанием соответствующего дня (месяца, года) заканчивается и процессуальный срок. Например, в случае отправки каких-либо документов по почте соблюдение срока определяется исходя из даты на первом оттиске штемпеля организации почтовой связи. Если на почтовом отправлении на первом оттиске штемпеля стоит дата, совпадающая с датой последнего дня срока, то срок пропущенным не считается;

б) *сроки, определяемые действием (событием)*, устанавливаются иначе: то или иное действие должно произойти после совершения какого-то действия и (или) до совершения другого действия. Например, самоотвод или отвод судьи, прокурора или иных участников процесса должен быть заявлен до начала рассмотрения дела;

в) *сроки, исчисляемые определенным периодом времени.* Здесь точный момент процессуального действия не устанавливается.

В связи с этим, заинтересованное лицо вправе совершить какое-либо действие в любой день установленного периода/срока. Например, заинтересованное лицо имеет право подать кассационную жалобу (представление) в суд соответствующей инстанции в течение трех месяцев со дня вынесения судебного акта апелляционной инстанции, т. е. действие может быть совершено в течение всего срока, в любой день, но в рамках указанного периода (т. е. трех месяцев).

12.2. Порядок исчисления процессуальных сроков

Для того чтобы совершить процессуальное действие точно в срок, для него отведенный, необходимо знать, как исчисляются процессуальные сроки.

В соответствии со ст. 122 ГПК КР процессуальные действия совершаются в сроки, установленные ГПК КР или иным законом. В случаях, когда процессуальные сроки не установлены законом, они назначаются судом.

Сроки для совершения процессуальных действий определяются:

1) точной календарной датой;

2) указанием на событие или действие, которое обязательно должно наступить;

3) периодом времени.

Рассмотрим.

1. Сроки, устанавливаемые точной календарной датой, исчисляются тем же годом, месяцем, днем, числом, часом. Как правило, эти сроки устанавливаются судом. Примером тому может служить дата назначения судебного заседания (25 марта 2020 года, 10:00 часов). Если же такой срок определяется календарной датой без указания конкретного часа, то процессуальное действие можно совершить в течение всего календарного дня.

2. Сроки, определяемые указанием на событие или действие, которое обязательно должно наступить, имеют свою специфику

исчисления. Процессуальные действия можно или должны совершать только до или после наступления какого-либо события или действия.

Классической иллюстрацией исчисления процессуальных сроков данного вида являются сроки приостановления производства по делу (ст. 217 ГПК КР). В частности, в случае смерти гражданина, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство, суд обязан приостановить производство по делу согласно п. 1 ст. 215 ГПК КР. Такое приостановление необходимо для того, чтобы определить правопреемника по делу. При этом следует отметить, что установить точную календарную дату или период времени, в течение которого произойдет замена выбывшей стороны ее правопреемником, не представляется возможным. Именно поэтому законодательством предусмотрена возможность исчисления сроков указанием на событие или действие. Как только правопреемник будет определен и готов продолжить участие вместо правопредшественника, окончится срок приостановления производства по делу.

3. При исчислении сроков, определяемых периодом времени, необходимо установить начало исчисления процессуального срока и его окончание. Установление обеих границ течения таких процессуальных сроков необходимо именно по той причине, что соответствующие процессуальные действия могут быть совершены в любой момент их течения, иными словами, между начальным и конечным моментами. Началом исчисления данного вида сроков является следующий день после даты или наступления события, которым определено его начало. Например, согласно ч. 1 ст. 237 ГПК КР ответчик, не присутствовавший в судебном заседании, вправе подать в суд, вынесший заочное решение, заявление об отмене этого решения в течение пяти дней с момента получения им копии заочного решения. Таким образом, указанный срок для ответчика начнет исчисляться с момента получения им копии заочного решения.

Итак, фиксируя начало исчисления процессуального срока, определяемого периодом времени, следует установить либо

точную дату, с которой начинается исчисление, либо наступление события, являющегося точкой отсчета процессуального срока.

Исчисление процессуальных сроков. В соответствии со ст. 122 ГПК КР течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Если срок исчисляется годами, он истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока (ч. 1 ст. 123 ГПК КР). Например, у семейной пары родился ребенок 1 февраля 2020 года. Супруг желает расторгнуть брак и предъявляет иск об этом 1 июля 2020 года. Однако, согласно ч. 1 ст. 138 ГПК КР суд возвращает исковое заявление, если мужем без согласия жены предъявлен иск о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка. О возвращении искового заявления суд выносит мотивированное определение, в котором обязан указать причину, препятствующую возбуждению дела. Таким образом, супруг может подать иск о расторжении брака лишь при исполнении ребенку 1 года, т. е. 1 февраля 2021 года.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующие число и месяц последнего месяца срока (ч. 1 ст. 123 ГПК КР). Например, трехмесячный срок на обжалование судебного постановления в порядке кассации заканчивается 10 мая 2020 года, если обжалуемое постановление вступило в законную силу 10 февраля 2020 года.

При этом следует учитывать, что если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, то срок истекает в последний день этого месяца (ч. 1 ст. 123 ГПК КР). Например, назначенный судом 30 января 2020 года одномесячный срок на представление определенного документа (письменного доказательства) истекает 28 февраля 2020 года (последний день месяца).

Окончание процессуального срока, исчисляемого днями, определяется последним днем срока. Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено

до двадцати четырех часов последнего дня срока. Если жалоба, документы либо денежные суммы были сданы органу связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, то срок не считается пропущенным. Если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или в другой организации, то срок истекает в тот час, когда в этих организациях по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции (ч.ч. 3, 4 ст. 123 ГПК КР).

Процессуальный срок течет непрерывно, в него включаются и рабочие, и нерабочие дни. В случае если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, то днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день (ч. 2 ст. 123 ГПК КР). Данное правило также распространяется и на сроки, исчисляемые годами и месяцами.

Окончанием процессуального срока, который определен периодом времени, является завершение его исчисления.

Таким образом, вопрос об исчислении сроков имеет важное прикладное значение. Правильное исчисление процессуальных сроков не позволит соответствующему субъекту его пропустить и, как следствие, сделать невозможным осуществление им своих обязанностей или реализацию прав.

Последствия пропуска процессуальных сроков. Закон предусматривает определенные последствия, связанные с истечением или пропуском процессуальных сроков. Так, в соответствии со ст. 124 ГПК КР право на совершение процессуальных действий погашается с истечением установленного законом или назначенного судом срока.

Лица, своевременно не совершившие необходимых действий, лишаются права на их совершение. Однако обязанность совершения процессуального действия при пропуске срока сохраняется. Обязанное лицо должно совершить необходимое действие и по его истечении.

Пропуск процессуальных сроков по неуважительным причинам влечет для сторон и других субъектов гражданского процесса неблагоприятные последствия в виде лишения права на

совершение процессуального действия (например, жалобы и документы, поданные по истечении установленных процессуальных сроков, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенного срока, не рассматриваются судом и возвращаются лицу, которым они были поданы, с мотивированным определением суда) или возникает возможность применения в отношении неисправного субъекта процессуальных санкций (например, штрафа).

Неблагоприятные последствия в виде процессуальных санкций могут быть применены судом за нарушение процессуальных сроков без уважительных причин, также, на иные лица, не являющиеся субъектами гражданского процесса. Например, согласно ч. 3 ст. 66 ГПК КР должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство в установленный судом срок, должны известить об этом суд в недельный срок со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения, а также если требование суда о представлении доказательства не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, на виновные лица, не являющиеся лицами, участвующими в деле, налагается штраф: на граждан – до десяти, на должностные лица – до двадцати, на организации – до пятидесяти расчетных показателей. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц, граждан и организации, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду.

12.3. Приостановление, продление, восстановление процессуальных сроков

Процессуальный срок может быть приостановлен, продлен или восстановлен.

Приостановление процессуального срока – это приостановление их исчисления. Приостановление процессуальных сроков связано с приостановлением производства по делу.

Так, согласно нормам ст. 125 ГПК КР течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно

с приостановлением производства по делу. Следовательно, приостановление процессуальных сроков – это остановка всех процессуальных действий по делу, вызванная наступлением указанных в законе обстоятельств, препятствующих дальнейшему рассмотрению и разрешению дела.

Процессуальным законом предусмотрены обстоятельства, когда суд обязан приостановить производство по делу. К ним, согласно ст. 215 ГПК КР, отнесены следующие случаи:

1) смерть гражданина, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

2) утрата стороной дееспособности;

3) пребывание ответчика в участвующей в боевых действиях части Вооруженных сил, других войсках или воинских формированиях КР или ходатайство истца, находящегося в участвующей в боевых действиях части Вооруженных сил, других войсках или воинских формированиях КР;

4) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в порядке конституционного, гражданского, административного, уголовного судопроизводства или в административном порядке.

Помимо указанных случаев, суд вправе приостановить производство по делу по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле в случаях, предусмотренных ст. 216 ГПК КР:

1) пребывания стороны на военной службе по призыву в Вооруженных силах, других войсках или воинских формированиях КР или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

2) реорганизации юридического лица, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

3) нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения;

4) назначения судом экспертизы;

5) направления судебного поручения;

6) направления официального запроса в государственные органы или органы местного самоуправления по толкованию нормативных правовых актов;

7) получения уведомления Конституционной палаты Верховного суда КР о принятии к своему рассмотрению запроса о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела;

8) заключения сторонами договора о применении медиации.

Приостановление производства по делу производится определением суда, которое может быть обжаловано заинтересованными лицами в установленном порядке (ст. 218 ГПК КР).

При этом обжалованию не подлежат определения суда, вынесенные в случаях, предусмотренных п.п. 3–5 ст. 216 ГПК КР, а именно:

- нахождение стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения;
- назначение судом экспертизы;
- направление судебного поручения.

Производство по делу возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. При возобновлении производства суд выносит определение и извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела на общих основаниях (ст. 219 ГПК КР).

Продление процессуального срока – установление нового, более длительного срока для совершения процессуального действия. Продлить возможно только сроки, установленные судом, – как истекшие, так и не истекшие. Согласно ст. 126 ГПК КР назначенные судом сроки могут быть продлены определением суда по заявлению заинтересованного лица в случае невозможности совершения им процессуального действия в установленный срок.

Решение вопроса о продлении сроков решается судьей единолично без соблюдения формы судебного заседания и без извещения лиц, участвующих в деле.

Восстановление процессуального срока. В случае пропуска процессуального срока, установленного законом, лица, пропустившие его, могут обратиться в суд с вопросом о его восстановлении. Восстановление пропущенного срока возможно, если суд признает причины пропуска срока уважительными.

Уважительными причинами для восстановления пропущенного срока являются возможные обстоятельства, объективно исключающие возможность совершения (выполнения) какого-либо процессуального действия. В отношении физических лиц к таким обстоятельствам могут относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние и иные относящиеся к личности заявителя обстоятельства. В отношении юридических лиц такими обстоятельствами (с учетом наличия у них объективно больших по сравнению с физическими лицами возможностей для соблюдения срока на обжалование) могут быть признаны любые обстоятельства, не зависящие от воли их руководителя и (или) сотрудников, исключающие возможность своевременной подачи заявления или жалобы.

В отличие от продления, вопрос о восстановлении пропущенных сроков решается судом в судебном заседании. Согласно ч. 2 ст. 127 ГПК КР заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд первой инстанции и рассматривается соответствующим судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для разрешения поставленного перед судом вопроса.

Подавая заявление о восстановлении пропущенного срока, заявитель также должен совершить то процессуальное действие, срок на совершение которого он пропустил. Например, в случае пропуска срока на подачу апелляционной жалобы, одновременно с заявлением о восстановлении срока заявитель должен подать и саму апелляционную жалобу.

Суд первоначально рассматривает заявление о восстановлении пропущенного срока и в случае его удовлетворения выносит соответствующее определение. После чего приступает

к рассмотрению самой апелляционной жалобы, по которой был восстановлен пропущенный срок.

Суд также может вынести определение об отказе в восстановлении пропущенного срока, если причины такого пропуска признает не уважительными.

На определение суда об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана жалоба (представление).

Таким образом, можно указать следующие отличия восстановления сроков от продления:

1) восстанавливаться могут только сроки, предусмотренные законом, а продлеваться – сроки, установленные судом;

2) ходатайство о восстановлении срока подается после пропуска срока, а о продлении – как после пропуска, так и до того момента, когда срок истек;

3) ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном заседании, а о продлении – вне судебного заседания.

Глава 13. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

13.1. Понятие, цели и функции судебных расходов в гражданском процессе

Отправление правосудия, как и любая другая государственная деятельность, требует значительных бюджетных затрат. Содержание судебной системы – мероприятие дорогостоящее и в основном возложено на государство. Для возмещения государству судебных расходов, понесенных на содержание судебной системы и обеспечение ее деятельности, законом определены расходы, часть которых перекладывается на лица, обращающиеся за защитой своих нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов в суды общей юрисдикции.

Назначение судебных расходов состоит не только в частичном возмещении государству затрат на правосудие, но и в компенсации лицам, участвующим в деле, лицам, содействующим осуществлению правосудия, расходов по ведению дела в суде.

Таким образом, *судебные расходы* в гражданском процессуальном праве представляют собой денежные средства/платежи, осуществляемые лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела в суде, а также исполнением судебных постановлений. Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 101 ГПК КР). Особенности каждого из видов рассмотрены в § 13.2. и § 13.3. настоящей главы.

Судебные расходы можно также понимать в узком и широком смыслах.

В широком смысле они представляют материальные средства, необходимые для функционирования системы правосудия, которые могут быть получены только из двух источников:

1) государственного финансирования судебной системы;

2) денежных средств, вносимых на расчетный счет суда лицами, заинтересованными в рассмотрении и разрешении их правового спора.

Последние являются судебными расходами в узком смысле. Судебные расходы в узком смысле можно охарактеризовать как денежные затраты, связанные с разрешением и рассмотрением гражданского дела, а также с исполнением судебного решения.

Судебные расходы выполняют не только компенсационную роль. Обязанность их выполнения также выступает как фактор предупреждения необоснованных обращений в суд, побуждает заинтересованные лица добросовестно пользоваться процессуальными правами и надлежащим образом исполнять процессуальные обязанности. При этом устанавливаемый законом размер государственной пошлины не должен создавать препятствия на пути реализации заинтересованными лицами права на обращение в суд, поэтому судебные расходы, возложенные на граждан, обращающихся в суд, формально-минимальные, т. е. доступные для обращения.

Особенностью института судебных расходов является то, что он регулируется одновременно нормами финансового и гражданского процессуального права. К предмету финансово-правового регулирования относятся вопросы, связанные с поступлением судебных расходов в государственный бюджет: размер платежей, порядок их исчисления, освобождение от их уплаты, а также основания и порядок возвращения из бюджета денежных сумм гражданам и организациям.

На основе изложенного можно резюмировать, что возложение судебных расходов на заинтересованные лица (стороны, третьи лица) в гражданском процессе преследует троякую цель:

1) частичное возмещение государству затрат на обеспечение функционирования судебной системы;

2) возмещение расходов, связанных с разбирательством конкретного дела:

- государству – в связи с понесенными судом издержками;

- лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия (компенсация затрат на проведение экспертизы, вознаграждение экспертам, переводчикам, возмещение расходов свидетелей и др.);

3) предупреждение необоснованных обращений в суд за защитой (сутяжничество), а также побуждение лиц в добровольном порядке исполнять свои обязанности (необоснованные уклонения от выполнения гражданско-правовых, семейных, трудовых и т. п. обязанностей).

Перечисленные цели выявляют основные функции, которые призван выполнять институт судебных расходов. Функции судебных расходов классифицируются следующим образом:

1) *превентивная*, выражающаяся в предупреждении совершения правонарушений в гражданских правоотношениях, подачи необоснованных исков и обращений в суд, злоупотреблений процессуальными правами и ненадлежащего исполнения процессуальных обязанностей в процессе;

2) *компенсационная*, которая за счет государственной пошлины призвана обеспечить частичное возмещение расходов государства на судопроизводство, минимизировать содержание судебной системы. По отношению к судебным издержкам имеет восстановительный характер, направлена на обеспечение компенсации затрат участвующих в деле либо содействующих осуществлению правосудия лиц;

3) *социальная*, которая проявляется в том, что судебные расходы в то же время за счет небольшой величины призваны обеспечивать фактическую (экономическую) доступность к правосудию[1].

Указанные три функции являются основными и признанными практически всеми специалистами, изучающими институт судебных расходов.

[1] *Осокина Г.Л.* Курс гражданского судопроизводства России. Общая часть: учебное пособие. Томск: Изд-во Том. ун-та, 2002. С. 274.

Вместе с тем в научной литературе встречается и более подробная классификация, которая также включает следующие функции судебных расходов:

1) *стимулирующая*, которая заключается в побуждении субъектов экономических правоотношений к выполнению своих обязанностей перед друг другом, участников спора к его урегулированию мирным путем, к соблюдению процессуальных прав и надлежащему исполнению процессуальных обязанностей при рассмотрении дела в суде, к примирению сторон в ходе процесса, к исполнению судебных актов, содействующая укреплению законности, становлению и развитию партнерских деловых отношений;

2) *санкционная*, характеризующая судебные расходы как санкцию для лица, злоупотребившего процессуальными правами либо не исполнившего или исполнившего ненадлежащим образом свои процессуальные обязанности;

3) *воспитательная*, содействующая формированию уважительного отношения к закону и суду;

4) *процессуальная*, характеризующая элементы института судебных расходов как неотъемлемую часть гражданского судопроизводства, где уплата государственной пошлины выступает в качестве условия реализации права на предъявление иска в суд, а разрешение вопросов по судебным издержкам – одна из его стадий.

Указанные функции тесно взаимосвязаны между собой и разным образом находят свое отражение в элементах судебных расходов.

13.2. Государственная пошлина

Под *государственной пошлиной* понимается установленный законом обязательный и действующий на всей территории денежный сбор/платеж, взимаемый соответствующими государственными органами (например, судом) за совершение юридически значимых действий (например, принятие искового заявления) либо выдачу документов.

Плательщиками государственной пошлины являются стороны, заявители, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора при подаче ими исковых заявлений, заявлений, апелляционных и кассационных жалоб.

Объекты взимания государственной пошлины. Государственная пошлина взимается с подаваемых в суд: 1) исковых заявлений; 2) заявлений о выдаче судебного приказа; 3) заявлений по делам особого производства; 4) заявлений о признании банкротом (несостоятельным); 5) апелляционных жалоб; 6) кассационных жалоб; 7) заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений третейского суда, международного и иностранного третейского суда (арбитража); 8) апелляционных и кассационных жалоб на определения суда по вопросам выдачи исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, международного и иностранного третейского суда (арбитража); 9) заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений иностранных судов, если международным договором не предусмотрено иное; 10) апелляционных и кассационных жалоб на определение суда по вопросам выдачи исполнительного листа на принудительное исполнение решения иностранного суда, если международным договором не предусмотрено иное; 11) заявлений стороны третейского разбирательства об обеспечении иска.

Различают три вида государственной пошлины: простую, пропорциональную и смешанную.

Рассмотрим.

1. *Простая (фиксированная)* – государственная пошлина, взимаемая в твердой (фиксированной) денежной сумме, которая определяется в зависимости от категории или сущности требования.

В соответствии со ст. 139 КоНД КР государственная пошлина определяется в ставках, устанавливаемых Правительством КР с согласия Жогорку Кенеша КР. Так, ставки государственных пошлин в Кыргызской Республике утверждены постановлением Правительства КР от 15 апреля 2019 года № 159 «Об утверждении

ставок государственной пошлины», в котором определены твердые размеры фиксированных государственных пошлин, взимаемых с подаваемых в суд исковых заявлений, в том числе по преддоговорным спорам, с заявлений (жалоб) по делам особого производства, с апелляционных и кассационных жалоб.

2. *Пропорциональная* – государственная пошлина, взыскиваемая с исковых заявлений и жалоб на решения суда по делам имущественного характера, зависит от цены иска и определяется в процентном соотношении к соответствующей сумме.

Цена иска представляет собой институт искового производства, характеризующий стоимостное денежное выражение предмета спора между истцом (третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора) и ответчиком.

Обозначение цены иска по исковым требованиям, подлежащим денежной оценке, является обязательным реквизитом искового заявления, предъявляемого в суд первой инстанции.

Если предметом искового требования выступает конкретная денежная сумма (например, иски о взыскании долга, понуждении к исполнению других обязательств в денежной форме), то цена иска равна самой взыскиваемой сумме. В цену иска не должны включаться судебные расходы: на оплату помощи адвоката или иного представителя, на проезд истца к месту рассмотрения дела, почтовые расходы и т. п. издержки, которые истец понес или предполагает понести в связи с рассмотрением его дела в суде.

В виндикационных исках, предметом которых является конкретное имущество, цена иска определяется стоимостью отыскиваемого имущества. Как правило, имущество оценивается исходя из рыночных цен, действующих на день предъявления иска, за исключением случаев, когда оценка производится по регулируемым ценам. Если объект иска составляют ценные бумаги, то при оценке учитываются их котировки в национальной торговой системе. Цена иска, объектом которого выступают здания, сооружения и иное недвижимое имущество, не может быть ниже балансовой оценки строения (для строений, принадлежащих юридическим лицам), инвентаризационной оценки строения,

а если инвентаризация объекта по каким-либо причинам не проведена, то не ниже оценки по договору страхования.

Порядок определения цены иска. Определение цены иска при предъявлении требований о взысканиях периодических платежей характеризуется законодательным ограничением наибольшего периода взыскания, с общей суммы которого и устанавливается цена иска. Она указывается истцом в исковом заявлении, заявителем – в заявлении или лицом, подающим апелляционную или кассационную жалобу, – в жалобе и определяется на основании ГПК КР и законодательства о государственной пошлине.

Согласно ст. 104 ГПК КР цена иска определяется в исках:

1) о взыскании денежных сумм взыскиваемой суммой;

2) об истребовании имущества стоимостью истребуемого имущества;

3) о взыскании алиментов совокупностью платежей за один год;

4) о срочных платежах и выдачах совокупностью всех платежей или выдач, но не более чем за три года;

5) о бессрочных или пожизненных платежах совокупностью всех платежей или выдач, но не более чем за три года;

6) об уменьшении или увеличении платежей или выдач суммой, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи или выдачи, но не более чем за один год;

7) о прекращении платежей или выдач совокупностью оставшихся платежей или выдач, но не более чем за один год;

8) о досрочном расторжении договора имущественного найма совокупностью платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года;

9) о праве собственности на объекты недвижимого имущества, принадлежащие гражданам на праве собственности, стоимостью строения, но не ниже инвентаризационной оценки, или при отсутствии ее не ниже оценки по договору страхования, а для объектов недвижимого имущества, принадлежащих организациям, не ниже балансовой оценки объекта;

10) состоящих из нескольких самостоятельных требований, общей суммой всех требований;

11) о признании неподлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, исходя из оспариваемой суммы;

12) по спорам, возникшим при заключении, изменении или расторжении договоров, в соответствии с законодательством;

13) о признании сделок недействительными стоимостью имущества, являющегося предметом сделок.

Во избежание недобросовестности со стороны истца, желающего исказить настоящую цену иска в целях уменьшения размера подлежащей оплате государственной пошлины, а также в случаях явного несоответствия указанной цены иска, она определяется судом при принятии искового заявления или в ходе судебного разбирательства, о чем выносится мотивированное определение суда.

Пропорциональные ставки государственных пошлин, взыскиваемых с подаваемых в суд исковых заявлений, в том числе по преддоговорным спорам, с заявлений по делам особого производства, с апелляционных и кассационных жалоб определены постановлением Правительства КР от 15 апреля 2019 года № 159 «Об утверждении ставок государственной пошлины».

3. *Смешанная* – сочетает в себе элементы фиксированной и пропорциональной пошлин.

Порядок уплаты государственной пошлины. Государственная пошлина уплачивается в банках (филиалах) и иных финансово-кредитных учреждениях в национальной валюте Кыргызской Республики наличными деньгами либо путем перечисления средств с банковского счета плательщика. Прием государственной пошлины осуществляется с выдачей квитанции установленной формы. При обращении в суд государственная пошлина уплачивается (взимается) при подаче исковых заявлений, заявлений, апелляционных и кассационных жалоб. Если одна из сторон

по закону освобождена от уплаты государственной пошлины, ее полностью уплачивает вторая сторона (ст. 140 КоНД КР).

Освобождение от уплаты государственной пошлины. В случаях, предусмотренных законодательством о неналоговых доходах, лица, участвующие в деле, могут быть полностью или частично освобождены от уплаты государственной пошлины. Так, согласно ч. 1 ст. 141 КоНД КР от взимания государственной пошлины освобождаются:

1) истцы по искам о взыскании заработной платы и других сумм в порядке оплаты труда и других требований, вытекающих из трудовых правоотношений;

2) истцы по искам, вытекающим из авторского права, из права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также из других прав на интеллектуальную собственность;

3) истцы по искам о взыскании алиментов;

4) истцы по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также в связи со смертью кормильца;

5) Социальный фонд КР и его органы – по регрессным искам о взыскании с причинителя вреда сумм пособий и пенсий, выплаченных потерпевшему или членам его семьи; по искам о взыскании неправильно выплаченных пособий и пенсий; по искам о взыскании с граждан обязательных платежей; по искам о взыскании задолженности по страховым взносам обязательного государственного социального страхования; по искам имущественного характера, взысканные суммы по которым направляются на финансирование пенсий и пособий;

6) истцы по искам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением;

7) стороны, представляющие апелляционные, кассационные жалобы по делам о расторжении брака;

8) стороны по спорам и регрессным искам, связанным с возмещением ущерба, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения

заключения под стражу либо незаконным наложением взыскания за нарушения;

9) физические и юридические лица – за выдачу им документов в связи с рассмотрением уголовных дел и дел о взыскании алиментов;

10) граждане – за выдачу или за свидетельствование верности копий документов, необходимых для получения государственных пособий и пенсий, а также по делам опеки и усыновления (удочерения);

11) государственные и общественные органы, физические и юридические лица, обратившиеся в случаях, предусмотренных законом, в суд с заявлением в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц;

12) граждане, подающие апелляционные жалобы по уголовным делам, в которых оспаривается правильность взыскания материального ущерба, причиненного преступлением;

13) органы внутренних дел – истцы – по делам о взыскании расходов по розыску лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов и других платежей;

14) финансовые органы – за подачу в суд заявлений по делам особого производства;

15) физические и юридические лица – за подачу в суд:

а) заявлений об отмене судебных актов о прекращении дел или об оставлении их без рассмотрения, об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка исполнения судебного акта, об обеспечении исков или о замене одного вида обеспечения другим;

б) заявлений о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам;

в) заявлений о сложении или об уменьшении штрафов, наложенных судом;

г) заявлений о восстановлении пропущенных сроков;

д) частных жалоб на судебные акты об отказе в сложении или уменьшении штрафов, других частных жалоб на судебные акты;

е) жалоб на акты по делам об ответственности за нарушения, вынесенные уполномоченными на то органами;

16) прокурор – по искам, подаваемым в интересах физических лиц, а также в защиту общественных и государственных интересов;

17) налоговые, таможенные и иные финансовые органы, выступающие в качестве истцов и ответчиков во всех инстанциях;

18) некоммерческие и общественные организации лиц с ограниченными возможностями здоровья, их учреждения, учебно-производственные предприятия и объединения – по всем искам, подаваемым в суд;

19) природоохранные органы – по искам о взыскании в доход государства средств для возмещения ущерба, причиненного государству загрязнением окружающей среды и нерациональным использованием природных ресурсов, нарушением правил охоты, рыболовства и охраны рыбных запасов;

20) истец – уполномоченный государственный орган по управлению государственным имуществом – по искам, связанным с вопросами разгосударствления и приватизации государственного имущества и взысканием задолженности по кредитам и дивидендам, начисленным на государственный пакет акций;

21) истцы – по искам, связанным с неуплатой штрафа в срок за нарушение правил по стандартизации, метрологии и сертификации;

22) истцы – по искам, связанным с защитой прав потребителей;

23) администратор (ликвидатор) – в соответствии с законодательством КР в качестве истца и ответчика по всем делам в интересах лица, в отношении которого проводится процесс банкротства или процедура ликвидации;

24) государственный орган по делам о банкротстве и его территориальные органы – по заявлениям о признании должника банкротом;

25) уполномоченный государственный орган в области науки и интеллектуальной собственности – по искам, непосредственно связанным с выполнением функций и полномочий;

26) уполномоченный государственный орган по антимонопольной политике – по искам о взыскании штрафных и экономических санкций в бюджет и по искам о принуждении к исполнению акта уполномоченного государственного органа по антимонопольной политике;

27) уполномоченный государственный орган по рынку ценных бумаг – по искам, связанным с вопросами, отнесенными к его компетенции, в том числе о признании недействительными сделок с ценными бумагами и выпуска ценных бумаг;

28) государственные органы, органы местного самоуправления, выступающие в качестве истцов, – по регрессным искам к лицам, причинившим ущерб при осуществлении служебных обязанностей;

29) уполномоченный государственный орган по государственным материальным резервам – по искам, непосредственно связанным с выполнением функций и полномочий, определенных соответствующим законодательством КР;

30) уполномоченный государственный орган по санитарному надзору – истец – по искам, связанным с нарушением санитарного законодательства;

31) Правительство КР – в качестве истца и ответчика по всем делам;

32) уполномоченный государственный орган по контролю за аудиторской деятельностью – по искам о взыскании штрафных санкций в бюджет и по искам о принуждении к исполнению акта уполномоченного государственного органа по контролю за аудиторской деятельностью;

33) уполномоченный государственный орган в сфере ветеринарной и фитосанитарной безопасности – по искам, непосредственно связанным с выполнением функций и полномочий;

34) Национальный банк КР – в качестве истца и ответчика по всем делам;

35) уполномоченный государственный орган по прогнозированию и исполнению бюджета и его подведомственные подразделения, выступающие в качестве истцов и ответчиков во всех инстанциях;

36) органы местного самоуправления – по искам в интересах местного сообщества, в том числе: о защите муниципальной собственности, высвобождении объектов муниципальной собственности, об устранении препятствий в пользовании муниципальным имуществом; о признании имущества бесхозяйным, взыскании арендных платежей, взыскании выплаченных из местного бюджета денежных средств в связи с неисполнением гражданско-правовых договоров, в том числе процентов и пени по ним, о признании незаконными действий, бездействия и решений государственных органов и органов местного самоуправления, повлекших нарушение прав местного сообщества на муниципальное имущество.

Как видно, законодателем дается исчерпывающий перечень лиц, освобожденных от уплаты государственной пошлины при судебных тяжбах.

Отсрочка и рассрочка уплаты государственной пошлины. В соответствии со ст. 106 ГПК КР лицо, подающее заявление или жалобу, вправе ходатайствовать об отсрочке или о рассрочке уплаты государственной пошлины. При рассмотрении заявления суд учитывает имущественное положение заявителя. Максимальный срок отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины не может превышать одного года, исчисляемого со дня вынесения соответствующего определения судом. На определение суда по вопросу об отсрочке или о рассрочке уплаты государственной пошлины может быть подана жалоба (представление).

При этом следует отметить, что положения об отсрочке и о рассрочке уплаты государственной пошлины не распространяются на юридические лица и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Доплата государственной пошлины. При затруднительности определения цены иска в момент его предъявления размер

государственной пошлины окончательно определяется судом при разрешении дела.

При увеличении исковых требований недостающая сумма пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска. Рассмотрение дела продолжается после предоставления истцом доказательств уплаты государственной пошлины или разрешения судом вопроса об освобождении или уменьшении ее размера.

В случае неуплаты государственной пошлины в установленный судом срок исковое заявление оставляется без рассмотрения в соответствии с п. 9 ст. 222 ГПК КР.

Возвращение государственной пошлины. Заинтересованное лицо вправе подать в суд заявление о возврате уплаченной государственной пошлины до истечения годичного срока со дня вступления в законную силу судебного акта, разрешающего спор по существу. Возврат государственной пошлины производится на основании определения суда. Обстоятельства, являющиеся основанием для полного или частичного возврата государственной пошлины, указываются в определении суда.

Уплаченная государственная пошлина возвращается полностью или частично в случаях, предусмотренных ст. 108 ГПК КР:

1) внесения пошлины в большем размере, чем требуется по действующему законодательству, т. е. государственная пошлина возвращается в сумме, излишне внесенной;

2) отказа в принятии заявления по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 137 ГПК КР;

3) возвращения заявления по основаниям, предусмотренным п.п. 1–5, 8 ч. 1 ст. 138 ГПК КР;

4) прекращения производства по делу по основаниям, предусмотренным п.п. 1, 2, 4–6, 9, 10 ст. 220 ГПК КР;

5) оставления заявления без рассмотрения по основаниям, предусмотренным п.п. 1, 2 ст. 222 ГПК КР;

6) признания иска ответчиком;

7) отказа апелляционной или кассационной инстанции в удовлетворении заявления о восстановлении пропущенного срока на апелляционное или кассационное обжалование судебного акта;

8) отказа лица от апелляционной и кассационной жалоб.

В случае прекращения производства по делу в связи с полным отказом истца от иска, утверждением судом мирового соглашения, заключением соглашения о передаче спора в третейский суд или вынесения решения в связи с полным признанием иска ответчиком, а также в случае прекращения производства по делу в связи с утверждением судом мирового соглашения на основании медиативного соглашения возвращается половина суммы государственной пошлины, оплаченной в соответствующей судебной инстанции.

Возврат государственной пошлины производится органами казначейства по месту ее зачисления в бюджет на основании определения суда при условии подачи заявления в суд до истечения одного года со дня поступления пошлины в бюджет. Казначейство должно перечислить излишне уплаченную сумму государственной пошлины на счет плательщика в течение десяти календарных дней, следующих за днем получения решения о правомерности требования плательщика (ст. 27 КоНД КР).

13.3. Судебные издержки

К *судебным издержкам*, связанным с рассмотрением дела, относятся расходы, которые несут участвующие в деле лица для выплаты их экспертам, специалистам, переводчикам, свидетелям, а также для возмещения иных затрат по совершению отдельных процессуальных действий[1].

В отличие от государственной пошлины размер судебных издержек определяется исходя из тех затрат, которые фактически понесли участвующие в рассмотрении конкретного дела лица.

К судебным издержкам согласно ст. 109 ГПК КР отнесены:

[1] *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Гражданский процесс: учебник для вузов. М.: Инфра, 2009. С. 98.

1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;

2) расходы по производству осмотра на месте;

3) расходы по розыску ответчика;

4) расходы, связанные с публикациями и объявлениями по делу;

5) почтовые расходы, связанные с рассмотрением дела;

6) другие, признанные судом, необходимые расходы.

Перечень судебных издержек законодатель оставил открытым, предоставляя суду право относить к издержкам, связанным с рассмотрением дела, другие необходимые расходы. Критерием отнесения денежных затрат к судебным издержкам выступают два признака:

а) необходимость оплаты определенных процессуальных действий или иных действий, непосредственно связанных с процессом (например, доставка процессуальных документов лицам, участвующим в деле, оплачиваемым курьером;

б) понесенные расходы должны быть направлены на своевременное и правильное рассмотрение судом конкретного гражданского дела.

Суммы, подлежащие выплате экспертам, специалистам, переводчикам и свидетелям, вызываемым в суд, определяются в установленном порядке и включают в себя:

- расходы по проезду и найму жилого помещения, понесенные ими в связи с явкой в суд, и суточные (ч. 1 ст. 110 ГПК КР);
- вознаграждение за выполненную экспертами, специалистами по поручению суда работу, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей в государственных или муниципальных учреждениях. Размер вознаграждения определяется судом с учетом мнения лиц, участвующих в деле, и по соглашению с экспертами и специалистами (ч. 2 ст. 110 ГПК КР);
- оплату труда переводчиков и выплату им понесенных расходов в связи с явкой в суд, за счет участника процесса, в интересах которого вызван переводчик, или бюджета (ч. 3 ст. 110 ГПК КР);

- денежную компенсацию для работающих граждан, вызываемых в качестве свидетелей, которая определяется из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и его среднего заработка, подтвержденного справкой с места работы. Неработающим гражданам выплачивается такая компенсация – исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля.

Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, специалистам, переводчикам, свидетелям или другие, связанные с рассмотрением дела, расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на депозитный счет соответствующего суда стороной, заявившей просьбу о совершении необходимого ей процессуального действия. Если назначение экспертов, привлечение специалистов, переводчиков и другие действия, подлежащие оплате, производятся по инициативе суда или указанная просьба заявлена обеими сторонами, то требуемые суммы вносятся сторонами в равных частях на депозитный счет суда. Перечисленные суммы не вносятся стороной, освобожденной от уплаты государственной пошлины, и относятся за счет бюджета (ст. 111 ГПК КР).

В соответствии со ст. 112 ГПК КР суммы, причитающиеся экспертам, специалистам, переводчикам и свидетелям, выплачиваются судом с депозитного счета после выполнения ими своих обязанностей.

К судебным издержкам также можно отнести взыскание компенсации за потерю времени. Так, компенсация за фактическую потерю времени взыскивается судом со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, в пользу другой стороны (ст. 114 ГПК КР). В материалах гражданского дела должны присутствовать доказательства вины лица, с которого взыскивается компенсация (например, систематическая неявка). При определении размера компенсации суд должен установить фактическую потерю времени, руководствоваться требованием

разумности и учитывать обстоятельства конкретного дела (его сложность, имущественное положение сторон и др.).

Расходы на оплату услуг представителей присуждаются судом по заявлению стороны, в пользу которой состоялось решение, с другой стороны. Данные расходы должны быть подтверждены доказательствами (например, договором поручения, банковскими документами) и подлежат возмещению, если не являются чрезмерными. При решении этого вопроса суд должен руководствоваться обусловленной конкретными обстоятельствами разумностью расходов.

В случае если в соответствии с установленным порядком помощь адвоката была оказана стороне, в пользу которой состоялось решение, бесплатно, указанная сумма взыскивается с другой стороны в пользу лица, осуществляющего юридическую практику (ст. 115 ГПК КР).

13.4. Порядок распределения и возмещения судебных расходов

Под распределением судебных расходов понимается определение стороны, с которой после разрешения дела будут взысканы (возмещены) судебные расходы.

При вынесении решения по делу суд обязан рассмотреть вопрос о распределении судебных расходов, что отражается в резолютивной части судебного решения (ч. 5 ст. 202 ГПК КР). Если в судебном решении данный вопрос не разрешен в установленном порядке, то может быть вынесено дополнительное решение согласно п. 3 ч. 1 ст. 207 ГПК КР.

В гражданской процессуальной доктрине закреплен принцип, согласно которому за процесс платит проигравшая сторона. По общему правилу стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы.

Так, в соответствии с нормами процессуального закона судебные расходы распределяются между сторонами следующим образом:

1) если иск удовлетворен полностью, истцу возвращаются уплаченная при подаче искового заявления государственная пошлина и все понесенные во время рассмотрения дела судебные издержки за счет взыскания их с ответчика;

2) если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику – пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано. При этом издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально удовлетворенной части исковых требований в доход соответствующего бюджета.

В случае если иск удовлетворен частично, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в доход соответствующего бюджета с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

Когда от уплаты судебных расходов освобождены обе стороны, то издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, возмещаются за счет средств бюджета (ч. 3 ст. 118 ГПК КР);

3) при отказе в иске судебные расходы, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в доход бюджета (ч. 2 ст. 118 ГПК КР);

4) при отказе полностью или частично в иске так называемому процессуальному истцу (т. е. лицам, обратившимся в суд в предусмотренных законом случаях с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц), ответчику возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им издержки, связанные с рассмотрением дела,

полностью или пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой истцу отказано (ст. 117 ГПК КР). При этом лицо, в интересах которого было возбуждено дело, ответчику ничего не возмещает.

В случае объявления розыска лица, уклоняющегося от уплаты причитающихся с него платежей, суд взыскивает с него расходы по производству розыска в доход соответствующего бюджета (ч. 4 ст. 118 ГПК КР).

Эти правила применяются также к распределению судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной и кассационной инстанциях. Если суд вышестоящей инстанции, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или вынесет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов (ч.ч. 2 и 3 ст. 113 ГПК КР).

Помимо вышеуказанных случаев, рассмотрение гражданского дела может прекратиться в связи с отказом истца от своего иска или заключением мирового соглашения между сторонами.

При отказе истца от иска по общему правилу ответчик не возмещает ему судебные расходы. Истец должен возместить ответчику понесенные им издержки. Если же отказ от иска произошел вследствие добровольного удовлетворения исковых требований ответчиком, все понесенные истцом по делу судебные расходы, в том числе расходы на оплату услуг представителя, по просьбе истца взыскиваются с ответчика (ч. 1 ст. 116 ГПК КР). Об этом истец должен заявить соответствующее ходатайство.

При заключении мирового соглашения, если стороны предусмотрели порядок распределения судебных расходов и расходов по оплате помощи представителя, расходы распределяются в соответствии с их соглашением. Если же такое соглашение достигнуто не было, суд решает вопрос распределения судебных расходов по общим правилам, т. е. по правилам ст. 113 ГПК КР.

Действия суда, связанные с судебными расходами, совершаются путем вынесения определений, на которые может быть подана жалоба (представление).

Жалоба на определение суда подается лицами, участвующими в деле, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены вынесенным по делу определением суда, в десятидневный срок со дня вынесения обжалуемого определения.

Если вопрос, связанный с судебными расходами, разрешен в судебном решении, то подача жалобы (представления) невозможна. В таком случае указание на неправильное распределение судебных расходов должно содержаться в апелляционной жалобе (представлении).

13.5. Судебные штрафы

Судебный штраф – это санкция имущественного характера (денежное взыскание), применяемая судом в качестве меры ответственности для участников процесса и других лиц, вовлекаемых в судопроизводство за неисполнение обязанности, установленной процессуальным законом.

Штрафы могут налагаться исключительно за виновные действия. Особенность наложения судебных штрафов состоит в оперативности совершения этого действия без проведения специального расследования.

Наложение штрафа должно дисциплинировать граждан и должностные лица, в итоге применение штрафных санкций призвано способствовать достижению целей отправления правосудия.

Штрафы взыскиваются в доход государства и выполняют дисциплинирующую роль, предупреждают возможные в будущем нарушения процессуальных норм, содействуют реализации задач судопроизводства[1].

Цель данного института – формирование уважительного отношения к суду, препятствие недопустимому поведению в суде участниками процесса и обеспечение надлежащего поведения участников процесса, в том числе по представлению

[1] *Васьковский Е.В.* Учебник гражданского процесса / под ред. В.А. Томсинова. М.: Просвещение, 2004. С. 105.

доказательственного материала, что в совокупности способствует эффективному разрешению спора.

О наложении штрафа выносится мотивированное определение. При наложении судебных штрафов суд должен руководствоваться следующими принципами:

- штрафы налагаются за невыполнение субъектами их обязанностей, установленных законом или судом;
- уплата штрафа не исключает необходимость совершения предписанных обязанностей;
- суд вправе налагать штраф неоднократно;
- судебные штрафы, наложенные судом на неучаствующих в рассмотрении дела должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления, организаций за нарушение предусмотренных законом обязанностей, взыскиваются из их личных средств.

В гражданском процессуальном праве субъектами института судебного штрафа являются, с одной стороны, суд, независимо от его состава (единоличный или коллегиальный), уполномоченный в процессе налагать штраф на виновные лица, с другой – все граждане и должностные лица (лица, участвующие в деле; лица, содействующие осуществлению правосудия; граждане и должностные лица органов и организаций, которым адресованы судебные запросы; присутствующие в зале судебного заседания), нарушившие законные распоряжения, требования, поручения, вызовы суда.

Основания для наложения судебных штрафов. Основания для наложения судебного штрафа на лица, участвующие в деле, а также на их представителей процессуальным законом прямо не предусмотрены. Применительно к ним ГПК КР содержит лишь одну норму, определяющую основание для наложения штрафа, – нарушение порядка судебного заседания, а также проявление неуважения к суду в ходе судебного заседания. Основания в обозначенной норме применяются ко всем лицам, присутствующим в зале судебного заседания, без исключения. Так, в рамках судопроизводства суд вправе наложить штраф на любое лицо,

виновное в нарушении порядка, а также за проявленное неуважение к суду в ходе судебного заседания в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей (ч. 3 ст. 161 ГПК КР).

Относительно применения штрафных санкций к лицам, содействующим осуществлению правосудия, следует отметить, что они могут быть подвергнуты штрафу в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей, в случае: а) неявки свидетеля, эксперта, специалиста или переводчика в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 4 ст. 53, ч. 3 ст. 164, ч. 2 ст. 170 ГПК КР), б) если специалист откажется или уклонится давать консультации и пояснения или не окажет технической помощи (ч. 4 ст. 53 ГПК КР).

Кроме того, закон предусматривает штрафные санкции в отношении виновных лиц, не являющихся лицами, участвующими в деле. Так, согласно ч. 3 ст. 66 ГПК КР должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое судом доказательство вообще или в установленный им срок, должны известить об этом суд в недельный срок со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения, а также если требование суда о представлении доказательства не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, на виновные лица, не являющиеся лицами, участвующими в деле, налагается штраф: на граждан – до десяти, на должностные лица – до двадцати, на организации – до пятидесяти расчетных показателей.

В случае же несообщения о принятых мерах по частному определению виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до ста расчетных показателей. Наложение штрафа не освобождает их от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда (ст. 226 ГПК КР).

Судебные штрафы, наложенные судом на должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления и организаций, взыскиваются из их личных средств.

Присутствующие в зале граждане могут быть оштрафованы за нарушение общественного порядка.

Итак, общим правовым основанием наложения штрафа на должностные лица и граждан, не относящихся к участникам процесса, является несоблюдение судебных постановлений, а также законных распоряжений, требований, поручений, вызовов и других обращений суда.

Порядок наложения штрафов. Судебные штрафы налагаются в случаях и в размерах, предусмотренных непосредственно ГПК КР.

Процессуальный закон дифференцирует размеры штрафов в зависимости не только от допущенного нарушения, но и от субъекта, его совершившего (гражданин или должностное лицо).

О наложении штрафа судом выносится определение, копия которого вручается лицу, на которое наложен штраф, или направляется ему не позднее следующего дня (ст. 120 ГПК КР).

Уплата штрафа не освобождает обязанное лицо от обязанности совершить соответствующее процессуальное действие (например, предоставить истребуемое судом доказательство, явиться в суд). Штраф может налагаться неоднократно, если нарушение носит систематический характер.

Сложение или уменьшение судебного штрафа. Закон не допускает апелляционного обжалования определения о наложении штрафа, однако предусматривает порядок его сложения или уменьшения.

Сложение штрафа означает освобождение оштрафованного лица от обязанности его уплаты, а уменьшение – снижение размера денежной суммы, взыскиваемой с этого лица.

Согласно ст. 121 ГПК КР лицо, на которое наложен штраф, в течение десяти дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа может обратиться в суд, наложивший штраф, с заявлением о сложении или об уменьшении размера штрафа. К заявлению должны быть приложены доказательства, подтверждающие основания для сложения или уменьшения штрафа. Данное заявление государственной пошлиной не облагается.

Заявление оштрафованного лица рассматривается в судебном заседании в течение десяти дней со дня поступления в суд. Лицо, на которое наложен штраф, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение либо об удовлетворении просьбы заявителя, либо об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа. На данное определение может быть подана частная жалоба (представление).

Глава 14. ИСК В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

14.1. Иск: понятие, сущность, элементы

Иск – это институт гражданского процессуального права.

Иск представляет собой должным образом процессуально оформленное материально-правовое требование истца к ответчику о защите нарушенных, непризнанных, оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов, которое предъявляется через суд в порядке искового производства и подлежит рассмотрению и разрешению в установленном законом порядке.

Слово «иск» с латинского *actio* переводится как действие, направленное на защиту своего права. Понятие «иск» происходит от слова «искать» – искать удовлетворения своих требований, защиты своих интересов. Несмотря на такое, казалось бы, простое определение, вокруг иска уже долгое время продолжается дискуссия в правовой науке.

В теории гражданского процессуального права нет единства взглядов на определение сущности иска. В целом относительно природы иска существует три концепции.

1. *Материально-правовая концепция* (иск в материальном, частно-правовом смысле). Основателем данной концепции является М.А. Гурвич («Право на иск». 1949 г.). Иск есть материально-правовое требование истца к ответчику. В материальном смысле – это состояние субъективного права, такая его стадия, на которой право на иск приобретает «боевой», активный характер, т. е. становится пригодным для немедленного принудительного осуществления через суд.

2. *Процессуально-правовая концепция* (иск в процессуальном, публичном смысле). Ее основателем является М.А. Юдельсон («Советский гражданский процесс». 1956 г.). В ней под иском

понимают обращение заинтересованного лица к суду с требованием о защите субъективного права или охраняемого законом интереса.

3. *Смешанная концепция* (иск в материальном и процессуальном смысле), основателем которой является Н.Б. Зейдер («Основные вопросы учения об иске в советском гражданском процессуальном праве». 1939 г.). Иск представляет собой единое требование заинтересованного лица о защите субъективного права или охраняемого законом интереса, имеющее две стороны: материально-правовую (требование истца к ответчику) и процессуально-правовую (требование истца к суду). Коротко: иск – это требование к ответчику через суд[1].

В процессуальном законе содержится следующее определение: исковое заявление – процессуальный документ, поданный в суд лицом, заинтересованным в защите своих нарушенных или оспариваемых субъективных прав, свобод и охраняемых законом интересов (ст. 2 ГПК КР).

Предполагается, что выделение в иске и материально-правовой, и процессуально-правовой сторон в наибольшей степени соответствует действующему законодательству, но с одним уточнением. Когда понятие «иск» употребляется в материально-правовом смысле, необходимо иметь в виду такие отрасли материального права, в которых субъекты обладают равными правами и обязанностями. Предъявить иск и состязаться в своей правоте можно только с равным. Кроме того, следует учитывать отраслевую принадлежность субъективного права (гражданское, семейное и др.), которое оказывает влияние на процесс, но не подрывает, не уничтожает исковую форму производства в суде, а делает ее гибкой и более приспособленной для защиты права, принадлежащего физическому или юридическому лицу.

Материально-правовая сторона иска обращена к нарушителю, его содержание определено отраслевой принадлежностью (семейные, жилищные и иные отношения). Процессуально-правовая

[1] *Осокина Г.Л.* Право на защиту в исковом судопроизводстве (право на иск). Томск: Изд-во Том. ун-та, 1990. С. 9–22.

сторона обращена к суду с требованием о проведении открытого гласного процесса, который регулируется нормами процессуального права, т. е. его содержание определяет процессуальное законодательство. Процессуальные нормы содержатся не только в ГПК КР, они также включены и во многие материально-правовые или регулятивные законы (например, СК КР, ТК КР и др.).

Сущность предъявленного в суд иска излагается в исковом заявлении заинтересованного лица. В процессуальном законодательстве заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за защитой своих или чужих нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов в различных формах – в зависимости от той или иной ситуации:

а) *исковое заявление* подается, когда возникает спор о праве, т. е. любое лицо, считающее, что его права и охраняемые законом интересы кем-либо нарушены, имеет право обратиться за их защитой в суд;

б) *заявление* подается субъектами, выступающими в защиту чужих интересов, а также гражданами и юридическими лицами на установление какого-либо факта (в особом производстве), на реализацию законных прав и интересов (в приказном производстве);

в) *жалобы* подаются при обращении в суды апелляционной и кассационной инстанций;

г) *представления* подаются при обращении прокурора о пересмотре судебных актов в порядке обжалования.

Элементы иска. Иск имеет внутреннюю структуру и состоит из элементов – признаков, дающих возможность проводить их индивидуализацию и классификацию.

Правильное понимание элементов имеет теоретическое значение как основание для процессуальной классификации исков на виды, а также играет большую роль в определении тождества исков, т. е. элементы позволяют отличить один иск от другого.

В иске следует различать три элемента: предмет, основание и содержание.

1. *Предметом иска* является все то, в отношении чего истец добивается судебного решения, это конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, возникающее из спорного правоотношения и по поводу которого суд должен вынести решение. При предъявлении иска истец может добиваться принуждения и принудительного осуществления своего материально-правового требования к ответчику (например, требовать возврата долга, возврата вещи в натуре, взыскания заработной платы).

Истец может требовать и признания судом наличия или отсутствия правового отношения между ним и ответчиком (например, признания его соавтором произведения, признания права на жилую площадь, признания отцовства).

Наряду с предметом иска в гражданском процессе принято выделять материальный объект спора. Ввиду очевидной и неразрывной связи последнего с предметом иска следует сделать вывод, что материальный объект спора входит в предмет иска и индивидуализирует материально-правовые требования истца. Особенно ярко это заметно при предъявлении виндикационных исков, заявляемых собственниками.

2. *Основанием иска* являются обстоятельства, факты, с которыми истец связывает наличие правовых отношений, выносимых на рассмотрение суда. Это юридические факты, на которых истец основывает материально-правовое требование к ответчику.

Факты, которые составляют основание иска, делятся на два вида:

а) факты, имеющие активное основание (они указывают на наличие у истца определенных субъективных прав, свобод или охраняемых интересов);

б) факты, имеющие пассивное основание (они указывают на нарушение ответчиком своих обязанностей относительно истца).

3. *Содержание иска* определяется той целью, которую преследует истец, предъявляя его. Истец может просить суд о присуждении ему определенной вещи, о признании наличия/отсутствия или об изменении его субъективного права. Следовательно, под содержанием иска надо понимать просьбу истца

к суду о присуждении, признании или об изменении (преобразовании) права.

Таким образом, предмет иска определяется требованием истца к ответчику, а содержание иска – требованием истца к суду. В содержании истец указывает процессуальную форму судебной защиты.

Некоторые авторы возражают против наличия третьего элемента. Они считают, что достаточно двух элементов, а третий только усложняет структуру иска.

Важно отметить, что элементы иска значимы для определения предмета доказывания, защиты ответчика против иска. Ответчик должен знать, на что претендует истец и на основании каких обстоятельств. Элементы иска также помогают суду определить объем требований истца и форму защиты.

14.2. Право на иск. Предпосылки возникновения и условия реализации права на иск

«Право на иск» как устоявшееся понятие теории гражданского процессуального права является разновидностью категории (родового понятия) «право на обращение в суд» и, по сути, означает право на обращение в суд в порядке искового производства.

В правоведении термин «право на иск» понимается в различных смыслах. Сторонники материально-правовой концепции (М.А. Гурвич, А.Ф. Клейнман, А.А. Добровольский, С.А. Иванова, Д.М. Чечот и др.), т. е. взгляда на иск как на материально-правовое требование истца к ответчику, рассматривают «право на иск» как самостоятельное субъективное право истца на получение защиты нарушенного субъективного материального права в определенном процессуальном порядке, в определенной процессуальной исковой форме и принудительной ее реализации[1]. При этом содержание права на иск составляет органичное, неразрывное единство двух правомочий: право на предъявление иска

[1] *Осокина Г.Л.* Право на защиту в исковом судопроизводстве (право на иск). Томск: Изд-во Том. ун-та, 1990. С. 15.

(возбуждение процесса по спору между сторонами) и право на удовлетворение иска (положительный результат процесса по этому спору)[1].

Ученые, придерживающиеся процессуально-правовой концепции (К.С. Юдельсон, К. Комиссаров, П.В. Логинов и др.), которые под иском понимают обращение заинтересованного лица к суду с требованием о защите субъективного права или охраняемого законом интереса, определяют, что «право на иск» – чисто процессуальное право, как право на обращение за судебной защитой.

Авторы, которых условно можно отнести к представителям смешанной концепции (Н.Б. Зейдер, Г.Л. Осокина и др.), по мнению которых иск представляет собой единое требование заинтересованного лица о защите субъективного права или охраняемого законом интереса, под «правом на иск» понимают право лица при наличии предусмотренных нормами процессуального и материального закона фактов требовать от конкретного суда вынесения решения о защите нарушенного или оспоренного права (охраняемого законом интереса), которому (праву) корреспондирует обязанность суда вынести решение соответствующего содержания[2]. Или другими словами: право на иск – это обеспеченная государством и закрепленная законом возможность юридически заинтересованного лица обратиться в суд с просьбой о рассмотрении и разрешении материально-правового спора с ответчиком и о защите нарушенного или оспоренного субъективного права либо охраняемого законом интереса[3]. Однако при анализе содержания «права на иск» они в модернизированном виде приходят к уже известным нам по первой позиции правомочиям: праву на предъявление иска и праву на удовлетворение иска.

---

[1] Арбитражный процесс: учебник / под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ОАО «Издательский дом “Городец”», 2017. С. 122.

[2] *Осокина Г.Л.* Право на защиту в исковом судопроизводстве (право на иск). Томск: Изд-во Том. ун-та, 1990. С. 18–24.

[3] Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В.В. Ярков. М.: Волтерс Клувер, 2011. С. 246.

Предлагается рассматривать «право на иск» в двух самостоятельных аспектах – процессуальном и материально-правовом. Соответственно под «правом на иск» в процессуальном смысле понимается право на предъявление иска, т. е. обращение к суду с требованием о защите (право на процесс независимо от его исхода), а под «правом на иск» в материальном смысле понимается удовлетворение иска как право на получение судебной защиты (на положительный исход судебного процесса).

Общим местом для всех концепций является выработанная процессуальной наукой теория предпосылок права на предъявление иска. Ее основной смысл заключается в том, что право на предъявление иска входит в содержание «права на иск» как первый и основной либо единственный элемент охранительно-искового правоотношения, данное правомочие (право) обусловлено наличием или отсутствием определенных юридических фактов (обстоятельств процессуального характера), делающих невозможным обращение в суд за защитой права. Разработка этой теории принадлежит М.А. Гурвичу, который ввел в научный оборот понятие «общие и специальные предпосылки права на предъявление иска»[1].

В настоящее время многие авторы возможность осуществления права на предъявление иска связывают с двумя группами фактов процессуального характера, которые именуются как:

- предпосылки права на предъявление иска;
- условия реализации права на предъявление иска.

Рассмотрим.

Предпосылки возникновения права на иск. В общефилософском смысле предпосылка – это некое условие, без которого явление невозможно. Или, как отражено в словаре С.И. Ожегова, предпосылка – это предварительное условие чего-нибудь[2]. Применительно к сфере гражданского судопроизводства

[1] *Осокина Г.Л.* Право на защиту в исковом судопроизводстве (право на иск). Томск: Изд-во Том. ун-та, 1990. С. 87.

[2] *Ожегов С.И., Шведова Н.Ю.* Толковый словарь русского языка. М., 1995. С. 571.

предпосылки – это такие признаки, по которым устанавливается наличие у заинтересованного лица права на предъявление иска.

Если при обращении в суд выяснится отсутствие у истца предпосылок права на предъявление иска, то наступят правовые последствия в виде отказа в принятии искового заявления. Если же их отсутствие выяснится уже после возбуждения дела в суде, то правовые последствия примут форму прекращения производства по делу. Поскольку процесс является сферой детально регламентированных отношений, постольку все обстоятельства процессуального характера (предпосылки) определены в законе.

Различают общие и специальные предпосылки права на предъявление иска.

1. *Общие предпосылки* обязательны для любой категории дел. Их можно подразделить на положительные и отрицательные. В каждом конкретном случае должны быть все положительные и отрицательные предпосылки.

К *положительным предпосылкам* относятся:

а) наличие у сторон гражданской процессуальной правоспособности.

Гражданская процессуальная правоспособность означает способность лица иметь гражданские процессуальные права и нести гражданские процессуальные обязанности, т. е. способность быть стороной в процессе. Согласно ст. 38 ГПК КР гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и юридическими лицами, обладающими по законодательству правом на судебную защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов;

б) лицо, обращающееся за судебной защитой, должно обладать юридической заинтересованностью в исходе дела.

Под юридической заинтересованностью в исходе дела понимается основанный на законе ожидаемый правовой результат, который должен наступить для заинтересованного лица в связи с рассмотрением и разрешением дела.

Юридическая заинтересованность может быть личной (как у сторон и третьих лиц) или государственной и общественной (как у лиц, защищающих чужие интересы);

в) дело должно быть подведомственно суду.

Под подведомственностью понимается относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного и иного органа, свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами.

Отрицательными предпосылками выступают:

а) отсутствие между сторонами соглашения о передаче дела на рассмотрение третейского суда;

б) отсутствие вступившего в законную силу решения суда или третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

в) отсутствие определения суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

г) отсутствие в производстве суда или третейского суда тождественного дела.

2. *Специальные предпосылки* необходимы только в предусмотренных законом случаях по отдельным категориям дел.

Так, по ряду дел, возникающих из трудовых правоотношений, установлен внесудебный предварительный порядок разрешения спора, где заинтересованное лицо до обращения в суд должно обратиться за разрешением спора в комиссию по трудовым спорам, заключение которой будет являтся специальной предпосылкой на предъявление иска.

По делам о расторжении брака согласие жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка на развод по требованию ее супруга является специальной предпосылкой на предъявление иска.

Наличие или отсутствие предпосылок права на предъявление иска (общих и специальных) проверяется при принятии иска

к производству суда. Обнаружение отсутствия хотя бы одной из предпосылок при принятии искового заявления влечет отказ в принятии заявления или его возвращение. Если же отсутствие предпосылки обнаруживается после возбуждения гражданского дела, оно прекращается либо заявление оставляется без рассмотрения.

Таким образом, отсутствие права на иск означает отсутствие самого права требовать определенного поведения от ответчика (должника).

Условия реализации права на предъявление иска. Для положительного решения вопроса о возбуждении конкретного дела в суде недостаточно наличие у заинтересованного лица права на предъявление иска, необходимо еще и реализовать это право в надлежащем порядке. Процессуальным законом к порядку обращения в суд предъявляется ряд требований.

Отсутствие вышеуказанных предпосылок права на предъявление иска относится к обстоятельствам непреодолимого характера, а несоблюдение порядка (условий) реализации права на предъявление иска порождает для истца временные препятствия при сохранении судебной перспективы для тождественного спора. Если при обращении в суд выяснится несоблюдение истцом условий реализации права на предъявление иска, то правовые последствия проявят себя в виде возвращения искового заявления. Если же нарушение порядка обращения с иском в суд выяснится на стадии подготовки дела к судебному разбирательству или разбирательства дела в суде, то правовые последствия примут форму оставления заявления без рассмотрения (за исключением правила о подсудности).

Таким образом, *условия реализации права на предъявление иска* – это такие обстоятельства процессуального характера, которые в совокупности характеризуют установленный законом порядок осуществления заинтересованным лицом права на предъявление иска.

В зависимости от круга дел, по которым они применяются, а также наличия или отсутствия обстоятельств, предусмотренных

законом, условия осуществления права на иск подразделяют на общие и специальные, положительные и отрицательные.

К условиям реализации права на предъявление иска относятся:

а) соблюдение истцом установленного законом для данной категории споров (предусмотренного договором сторон) досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком (равно не представление документов, подтверждающих его соблюдение) (*специальное и положительное*);

б) подсудность дела суду. Дело должно быть подсудно данному суду (*общее и положительное*);

в) гражданская процессуальная дееспособность истца. Исковое заявление должно быть подано дееспособным лицом (*общее и положительное*);

г) подписание и подача искового заявления уполномоченным лицом. Исковое заявление должно быть подписано истцом или подписано и подано лицом, имеющим полномочия на его подписание и предъявление в суд (*общее и положительное*);

д) отсутствие в производстве суда (третейского суда) тождественного спора (*общее и отрицательное*);

е) надлежащие форма и содержание искового заявления. Требования к исковому заявлению и прилагаемым к нему документам изложены в ст. ст. 134 и 135 ГПК КР. Судья, установив их несоблюдение, выносит определение об оставлении заявления без движения, в котором указывает на нарушения и определяет срок их устранения. Невыполнение истцом указаний судьи является основанием для возврата искового заявления с погашением факта его подачи в суд, что, в свою очередь, существенно влияет на исковую давность, особенно в условиях подачи иска в последние дни течения давностного срока (*общее и положительное*);

ё) уплата государственной пошлины (*специальное и положительное*);

ж) отсутствие между сторонами соглашения о передаче тождественного дела на рассмотрение третейского суда. Для осуществления данного условия законодатель установил пресекательный

процессуальный срок: возражение ответчика относительно рассмотрения и разрешения спора в суде должно поступить до начала рассмотрения дела по существу (*общее и отрицательное*).

Несоблюдение истцом условий реализации права на предъявление иска, а также отсутствие у истца самого этого права, обнаруженные до открытия производства по делу, процессуально фиксируются в определениях об отказе в принятии искового заявления или о его возврате. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с заявлением в суд, если прекратят существовать обстоятельства, ставшие основанием для возвращения заявления.

14.3. Виды исков и их характеристика

Классифицировать иски можно по трем основаниям:

1) по предмету иска – процессуально-правовая классификация исков;

2) по объекту защиты – материально-правовая классификация исков;

3) по характеру защищаемого интереса.

Классификация исков		
По процессуально-правовому признаку: а) иски о присуждении; б) иски о признании; в) преобразовательные иски	По материально-правовому признаку: а) гражданские; б) семейные; в) трудовые; г) земельные; д) жилищные и т. д.	По характеру защищаемого интереса: а) личные иски; б) иски в защиту прав других лиц; в) групповые иски (иски о защите неопределенного круга лиц); г) производные (косвенные) иски

Рассмотрим.

1. *По процессуально-правовому признаку* иски делятся на три вида.

а) *Иски о присуждении*. Самый распространенный вид исков в судебной практике. Они содержат конкретное материально-правовое притязание к ответчику, основанное на имеющемся между ними правоотношении. В иске о присуждении истец требует от суда обязать ответчика совершить определенное действие (например, вернуть долг) или воздержаться от совершения определенных действий (например, не чинить препятствий к пользованию имуществом). Обращение истца в суд вызвано тем, что ответчик в добровольном порядке не исполняет свои обязанности. Иски о присуждении направлены на принудительное исполнение судебного решения. Отсюда следует, что судебное решение, вынесенное по иску о присуждении, всегда должно исполняться, если не в добровольном, то в принудительном порядке.

Принудительное исполнение должником определенных действий является обязательной целью и неотъемлемым признаком исков о присуждении, поэтому их еще называют исполнительными исками.

б) *Иски о признании.* Они направлены на подтверждение судом наличия определенного права или правоотношения. Примерами таких исков могут служить иски об установлении отцовства, о признании права собственности, об усыновлении.

Такие иски еще называют установительными, поскольку они подготавливают основание для защиты еще не нарушенного права.

Иски о признании могут быть как положительные, так и отрицательные. Положительные иски направлены на установление наличия того или иного правоотношения, а отрицательные – на установление отсутствия того или иного факта.

в) *Преобразовательные иски.* Они определяются как иски, направленные на вынесение судебного решения, которым должно быть внесено нечто новое в существующее между сторонами правовое отношение. Положительное решение по преобразовательным искам влечет возникновение, изменение или прекращение права. Примерами таких исков могут служить иски о расторжении брака при наличии несовершеннолетних детей или при

отсутствии согласия супруга – в этом случае расторжение брака возможно только в судебном порядке, иски о расторжении договоров при неисполнении контрагентом своих обязательств также осуществляются судом и т. д.

Рассматривая преобразовательный иск и вынося по нему преобразовательное решение, суд не создает новых прав, а защищает право истца на изменение или прекращение существующего правоотношения, которое по закону не может быть осуществлено без решения суда. Иными словами, иски, направленные на вынесение таких решений, которые своим содержанием имеют материально-правовое действие – правообразующее или правопрекращающее. В данном случае предметом преобразовательного иска является право истца требовать от суда установления, изменения или прекращения того или иного правоотношения, права или обязанности.

2. *По материально-правовому признаку* иски можно дифференцировать по отраслям права и правовым институтам.

Если иск вытекает из гражданских правоотношений, то они будут *гражданские*; из семейных – *семейные*; из трудовых – *трудовые*; из земельных – *земельные;* из жилищных – *жилищные* и т. д.

Внутри каждой группы может быть более конкретная классификация. Например, иски из гражданских правоотношений, в свою очередь, подразделяются на:

- иски из отдельных договоров (договора аренды, договора лизинга и т. д.);
- иски о защите права собственности;
- иски о праве наследования;
- иски из авторских прав.

Классификация исков на виды по материально-правовому признаку играет важную роль при изучении судебной практики по отдельным категориям гражданских дел. Статистика движения дел по такой классификации служит основанием для выводов о причинах правонарушений в сфере гражданских, трудовых,

семейных и других правоотношений, а также для выработки мер борьбы с нарушениями и их предупреждения.

3. *По характеру защищаемого интереса* иски принято классифицировать на следующие виды.

а) *Личные иски.* Они направлены на защиту истцом собственных интересов, когда он является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по судебному решению. Личные иски являются основой для рассмотрения значительного числа отнесенных к судебной подведомственности гражданских дел.

б) *Иски в защиту прав других лиц.* Они направлены на защиту не собственных, а чужих интересов, когда истец в силу закона уполномочен на подачу иска в интересах других лиц. Например, заявления, подаваемые прокурором или органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей. В подобном случае выгодоприобретателем выступает лицо, чьи интересы защищаются в суде как участника спорного материального правоотношения, которому и принадлежит право требования.

в) *Групповые иски (иски о защите неопределенного круга лиц).* Они направлены на защиту интересов большой группы лиц, персональный состав которой неизвестен на момент возбуждения дела. Например, иски подаваемые государственным антимонопольным органом, общественным объединением потребителей в защиту интересов потребителей (неопределенного круга потребителей). Круг конкретных выгодоприобретателей по данному иску неизвестен на момент возбуждения дела в суде.

Предполагается, что сама процедура разбирательства, связанная с необходимостью оповещения и выявления участников группы, позволяет к вынесению судебного решения сделать состав группы определенным, т. е. персонифицированным.

Следует отметить, что вопрос о тождестве исков о защите неопределенного круга лиц и групповых исков является дискуссионным. Так, В.В. Ярков считает иски в защиту неопределенного

круга лиц разновидностью групповых исков[1], Н. Батаева разграничивает групповые иски и иски о защите неопределенного круга лиц по критерию определенности состава группы[2].

г) *Производные (косвенные) иски* являются новым способом частноправовой защиты прав акционеров, участников и учредителей хозяйственных обществ и товариществ, а также самих обществ.

Данный вид иска давно известен праву многих развитых стран и отражает возможности принуждения со стороны общества или группы его акционеров к определенному варианту поведения менеджеров общества, разрешая тем самым конфликты между владельцами общества (акционерами, участниками, учредителями) и его руководителями. Концепция косвенного иска произошла из практики английского траста, т. е. доверительного управления чужим имуществом. Ведь обязанности директоров общества, корпорации происходят от принципа траста – управления чужим имуществом, средствами его владельцев. Поскольку менеджеры управляют чужим имуществом, на них возлагается так называемая доверительная ответственность, управляющие должны действовать наиболее эффективно в интересах корпорации, в конечном счете акционеров, относясь к исполнению своих обязанностей с должной заботой. Косвенные иски возникли в связи с тем, что по мере того, как акции «распылялись» среди множества акционеров, исчезала фигура единоличного собственника корпорации, управление сосредоточивалось в руках менеджеров, действовавших подчас в своих собственных интересах, а не в интересах нанявших их акционеров. Такие конфликты интересов и стали первопричиной появления косвенных исков как правового средства воздействия отдельных групп акционеров на менеджеров корпораций.

---

[1] Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 264.

[2] *Батаева Н.* Необходимо ввести институт группового иска // Российская юстиция. 1998. № 10. С. 43.

Косвенные иски занимают особое место в системе исковой защиты прав. По косвенному иску в случае его удовлетворения прямым выгодоприобретателем является само общество, в пользу которого взыскивается присужденное. Выгода самих акционеров является косвенной, поскольку в свою пользу они лично ничего не получают, за исключением возмещения со стороны ответчика понесенных ими по делу судебных расходов в случае выигрыша дела.

14.4. Тождество исков

По одному иску судом не может быть вынесено несколько решений, потому суд не должен рассматривать иск, по которому ранее уже было вынесено решение. Установить, рассматривался ли ранее иск, с которым истец обращается в суд, позволяет институт тождества исков.

Иски являются тождественными, если совпадают их элементы (предмет, основание, содержание) и стороны.

Для определения тождества иска важнейшее значение имеют элементы иска, они являются средствами его индивидуализации, т. е. определения его тождества. К сожалению, гражданское процессуальное законодательство не содержит легального определения тождественных исков. Между тем такое определение понятия «тождественные иски» необходимо в целях наиболее эффективного применения и соблюдения соответствующих материально-правовых и процессуальных норм, а также предупреждения возможных ошибок при решении практических вопросов, связанных с правом на предъявление иска (возбуждением гражданского дела), правом на изменение иска, правом суда на выход за пределы заявленных исковых требований.

Тождество исков влечет различные последствия в зависимости от того, вынесено ли решение суда по тождественному иску или нет. Если имеется вступивший в законную силу судебный акт, принятый судом по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, то суд прекращает производство по

делу. Например, в связи с ненадлежащим качеством одного и того же товара покупатель в один суд предъявил иск к продавцу о замене недоброкачественного товара доброкачественным, а в другой – иск к тому же продавцу о возврате уплаченной за этот товар денежной суммы. Хотя, на первый взгляд, эти иски различны, не совпадают в них только выбранные покупателем способы защиты, т. е. содержание иска, рассматриваемые иски являются тождественными, поскольку их стороны (один и тот же покупатель, один и тот же продавец), предмет (нарушенное право покупателя на получение от продавца доброкачественного товара) и основание (передача продавцом покупателю недоброкачественного товара по договору купли-продажи) одинаковы.

При установлении тождества исков следует различать внутреннее и внешнее тождество.

Под *внутренним тождеством* понимается тождество первоначально заявленного и измененного в ходе судебного разбирательства иска. Данный вид тождества определяется сравнением элементов одного и того же иска в разных его положениях. Иными словами, внутреннее тождество устанавливается сравнением элементов иска, которые были ему присущи в момент предъявления, с элементами того же иска, находящегося на любом из последующих этапов или стадий развития процесса по конкретному гражданскому делу.

Кроме этого, внутреннее тождество иска определяется сопоставлением его элементов с содержанием судебного решения. Подобное сравнение необходимо для того, чтобы выяснить, на ту ли просьбу заинтересованного лица дан ответ в судебном решении.

Внутреннее тождество – это наличие у нескольких исков одинаковых либо предметов, либо оснований. Иски, тождественные внутренним тождеством, могут быть рассмотрены в одном процессе.

При этом соединение тождественных исков для рассмотрения в одном процессе возможно по инициативе истца или суда.

Дела соединяются по предмету (объекту) спора в случаях, когда:

1) одно лицо предъявляет к другому несколько исковых требований, вытекающих из одного правоотношения (например, о восстановлении на работе и об оплате вынужденного прогула);

2) иски одного вида (о признании, о преобразовании) соединяются с исками другого вида (о присуждении) (например, иски о расторжении договора купли-продажи и о взыскании убытков);

3) указано в законе (например, иски о лишении родительских прав и о взыскании алиментов).

Под *внешним тождеством* понимается совпадение элементов заявленного иска с элементами иска, который либо уже рассмотрен судом, либо находится на его рассмотрении. Данный вид тождества называется внешним потому, что сравнению подлежат элементы не одного и того же, а разных исков. Внешнее тождество определяется сравнением элементов заявленного иска с элементами другого иска, который либо уже рассмотрен по существу, о чем свидетельствует вступившее в законную силу решение или определение суда об утверждении мирового соглашения сторон, либо находится на рассмотрении суда общей юрисдикции или в третейском суде.

Внешнее тождество – это наличие у нескольких исков одинаковых предмета и основания. При этом в исках, тождественных внешним тождеством, предполагается один и тот же субъектный состав спорных правоотношений и содержание. Иски, тождественные внешним тождеством, не могут быть рассмотрены дважды.

Практическое значение понятия «внешнее тождество исков» заключается в том, что оно является юридическим инструментом, с помощью которого реализуется законодательный запрет на повторное рассмотрение одних и тех же исков. Внешнее тождество исков определяется судом на стадии возбуждения производства по делу. Следовательно, правовым последствием его обнаружения в момент обращения заинтересованного лица в суд является отказ судьи в принятии искового заявления, т. е. в возбуждении производства по тождественному иску.

Таким образом, институт тождества исков имеет крайне важное значение для правосудия, позволяя не допустить, чтобы по

одному иску судом были вынесены разные решения, а это, в свою очередь, способствует своевременному и справедливому правосудию и помогает не вносить сумятицу в материально-правовые отношения.

14.5. Распоряжение исковыми средствами защиты

В силу принципа диспозитивности стороны вправе по собственному усмотрению определять объем и средства защиты своих субъективных прав, свобод и охраняемых законом интересов.

В соответствии с ч. 5 ст. 40 ГПК КР стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности.

В ходе процесса стороны могут в известных рамках скорректировать свои материальные требования либо вообще отказаться от их защиты (ст. 43 ГПК КР):

1) истец вправе изменить иск или отказаться от него;

2) стороны могут окончить дело мировым соглашением;

3) ответчик вправе признать иск или защитить свои интересы.

Рассмотрим.

1. *Право на изменение иска*. Не всегда получается верно составить иск с первого раза. Иногда некоторые юридически значимые обстоятельства становятся известны уже после обращения в суд, в процессе разрешения спора в суде. И тогда истец может понять, что заявил не те требования, они не смогут обеспечить восстановление его нарушенных прав. В некоторых случаях позиция истца может измениться исходя из отзыва на иск или после предъявления встречного иска. И если не принять решение об изменении иска, суд может быть вынужден отказать в удовлетворении первоначально заявленных требований.

Поэтому законом среди прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, предусмотрены специальные права истца, а именно, изменение иска в части:

а) изменения основания или предмета иска;

б) изменения размера исковых требований;

в) отказа от иска.

Рассмотрим подробнее, когда допускается изменение иска и какие последствия это влечет. Изменение иска допускается исключительно *по инициативе истца.*

а) В соответствии с ч. 1 ст. 43 ГПК КР истец вправе изменить основание или предмет иска до вынесения решения судом первой инстанции.

Изменение оснований иска необходимо, если истцом неправильно описаны обстоятельства, на которых основаны требования. Например, в суд предъявлено исковое заявление о выселении временного жильца. Заявитель обосновывает требования тем, что жилье занимают граждане без регистрации. Однако это обстоятельство само по себе не может служить основанием выселения. Поэтому нужно изменить основание иска на другое – истечение срока пользования жильем.

Изменение предмета иска допускается, когда истец предъявляет ответчику новые требования материального или правового характера. Основание иска не меняется. Например, суд рассматривает иск о признании права собственности на жилое помещение. В процессе дела устанавливается, что заявитель может претендовать только на определение порядка пользования спорным жильем. Для таких ситуаций и предусмотрено изменение предмета иска.

Процессуальный закон предусматривает изменение только одной части иска – либо основания, либо его предмета (ч. 1 ст. 43 ГПК КР). Изменив одновременно и основание, и предмет иска, создается новый иск, который подлежит предъявлению в самостоятельном порядке. Таким образом, одновременное изменение основания и предмета иска не допускается.

Для изменения основания или предмета иска в суд необходимо предъявить заявление по установленной форме. Согласно ст. 43 ГПК КР дополнения и (или) изменения к исковому заявлению подаются в суд в письменной форме машинописным текстом на языке, на котором подано исковое заявление.

б) *Изменение размера исковых требований* фактически является их уточнением. Истец имеет право в процессе разбирательства заявить об увеличении или уменьшении размера своих исковых истребований. К примеру, истец требует возвращения суммы долга, процентов за пользование и просит их взыскать не на момент подачи искового заявления, а на день вынесения судом решения, следовательно, увеличиваются просрочка и неустойка. Уменьшение размера исковых требований допускается при неправильно занятой правовой позиции заявителем, счетной ошибки или частичном внесудебном удовлетворении требований ответчиком в добровольном порядке.

Согласно ч. 1 ст. 43 ГПК КР истец вправе увеличить размер исковых требований до вынесения решения судом первой инстанции, а уменьшить размер требований вправе на любой стадии процесса. Следует учесть, что увеличение размера исковых требований предусматривает доплату государственной пошлины в суд (ч. 2 ст. 107 ГПК КР). При уменьшении требований заявитель вправе претендовать на возврат государственной пошлины в размере излишне уплаченной части (ч. 1 ст. 108 ГПК КР).

в) О*тказ от иска* либо означает осознание истцом бесперспективности для себя судебного разбирательства, либо свидетельствует о достижении сторонами внесудебного мирового соглашения. В любом случае совершение истцом данного распорядительного действия свидетельствует о его отказе от права на судебную защиту.

Согласно ч. 1 ст. 43 ГПК КР истец вправе отказаться от иска на любой стадии процесса.

Заявление истца об отказе от иска должно быть предъявлено в письменной форме, которое приобщается к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

В случае отказа от иска суд разъясняет истцу (или сторонам) последствия данного процессуального действия, заключающееся в прекращении производства по делу и невозможности в дальнейшем обратится в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. ст. 220, 221 ГПК КР).

При отказе истца от иска суд выносит определение, которым прекращает производство по делу (ч.ч. 1–3 ст. 175 ГПК КР).

При отказе истца от иска в ходе апелляционного производства, суд апелляционной инстанции отменяет решение суда первой инстанции и прекращает производство по делу (ч. 2 ст. 332 ГПК КР).

Аналогичное положение содержится и в рамках кассационного производства. Суд кассационной инстанции, рассмотрев дело по кассационной жалобе (представлению), вправе отменить акт суда первой и второй инстанций и прекратить производство по делу по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК КР (ч. 1 ст. 365 ГПК КР).

Таким образом, даже после подачи документов в суд законом допускается изменение иска несколькими способами, правильно выбрать который должен сам истец.

2. *Окончание дела мировым соглашением.*

Мировое соглашение – это волеизъявление сторон гражданского процесса, направленное на достижение соглашения между истцом и ответчиком для окончания судебного разбирательства путем самостоятельного разрешения правового спора. Оно может быть заключено на других условиях, отличных от исковых требований. Таким образом происходит изменение иска. Например, истец претендовал на пользование жилым помещением, а стороны договорились о денежной компенсации взамен на отказ от прав на это жилье.

При заключении мирового соглашения сторонами дела их прежние права и обязанности в том или ином объеме, в зависимости от воли сторон, прекращаются, а в силу вступают условия, на которых заключено мировое соглашение, являющееся в своем роде сочетанием отступного, новации и (или) рассрочки.

Заключение мирового соглашения сторонами допускается на любой стадии процесса (ч. 3 ст. 43 ГПК КР). Для его утверждения сторонам требуется подать совместное заявление.

Мировое соглашение сторон утверждается определением суда, где должны быть указаны его условия (ч. 3 ст. 175 ГПК КР).

До его заключения суд разъясняет истцу или сторонам последствия их процессуальных действий (ч. 1 ст. 332 ГПК КР), а именно: оно влечет прекращение производства по делу (п. 5 ст. 220 ГПК КР) и исключает возможность повторного обращения в суд с тождественным заявлением (ч. 2 ст. 221 ГПК КР). На определение суда о прекращении производства по делу может быть подана частная жалоба (представление).

При заключении мирового соглашения сторон в ходе апелляционного производства, суд апелляционной инстанции отменяет вынесенное решение суда первой инстанции и прекращает производство по делу (ч. 2 ст. 332 ГПК КР).

Аналогичное положение содержится и в рамках кассационного производства. Суд кассационной инстанции, рассмотрев дело по кассационной жалобе (представлению), вправе отменить акты суда первой и апелляционной инстанций и прекратить производство по делу по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК КР (ч. 1 ст. 365 ГПК КР).

Мировое соглашение не может быть утверждено судом (судами всех инстанций), если его условия противоречат закону (ч. 4 ст. 43 ГПК КР). В случае отказа в утверждении мирового соглашения по указанным причинам суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу (ч. 6 ст. 175 ГПК КР).

Вместе с тем, следует отметить, что утвержденное определением суда мировое соглашение должно быть исполнено стороной (сторонами) в соответствии с его условиями.

Мировое соглашение, не исполненное добровольно, исполняется принудительно на основании исполнительного листа, выданного судом по заявлению заинтересованной стороны (ч. 7 ст. 175 ГПК КР).

3. *Признание иска ответчиком или защита его интересов.*

а) *Признание иска ответчиком*. Если ответчик считает требование истца полностью законным и обоснованным, он дает в судебном процессе свое согласие на удовлетворение судом исковых

требований к нему, влекущее за собой, как правило, вынесение решения об удовлетворении иска.

Принимая признание иска со стороны ответчика, суд кладет его в основу решения в пользу истца, ссылаясь на него в мотивировочной части решения.

Правомерность признания иска должна быть проверена судом. Суд не связан этим волеизъявлением стороны и может не принять его, если оно противоречит закону или нарушает права, свободы и охраняемые законом интересы ответчика или других лиц. Суд обязан разъяснить ответчику сущность признания им иска и процессуальные последствия этого действия.

От признания иска следует отличать признание стороной доказательственного факта. Признание одной стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования и возражения, по общему правилу освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов.

б) Гражданское процессуальное законодательство в силу принципов состязательности и процессуального равноправия сторон предоставляет ответчику действенные средства для защиты против предъявленного иска. Право ответчика на судебную защиту против иска возникает с момента возбуждения гражданского дела и привлечения в него в качестве такового, и заканчивается с момента вступления решения суда в законную силу.

В юридической литературе выделяют две формы *защиты интересов ответчика*: подача встречного иска и возражение против иска.

Встречный иск – это самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в ходе разбирательства дела для совместного рассмотрения с первоначальным иском до принятия судом решения по делу.

В соответствии со ст. 140 ГПК КР ответчик вправе до принятия судом решения (т. е. до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения) предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам

предъявления иска (составление искового заявления, уплата государственной пошлины и т. д.).

Исключение из общих правил касается лишь подсудности, а именно, встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 2 ст. 33 ГПК КР).

При этом порядок подачи встречного иска дополняется (к общим условиям реализации права на предъявление иска) тремя условиями принятия встречного иска судом (ст. 141 ГПК КР):

- встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;
- между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь, их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

Вместе с тем следует иметь в виду то обстоятельство, что для определения суда об отказе в принятии встречного иска возможность его обжалования процессуальным законом не предусмотрена.

Возражения против иска – это мотивированное опровержение ответчиком заявленных истцом исковых требований. Возражения делятся на два вида:

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

14.6. Обеспечение иска

Институт обеспечения иска представляет собой совокупность принудительных мер, налагаемых судом по ходатайству истца и ограничивающих права ответчика в распоряжении предметом спора. Обеспечительные меры применяются судом в тех случаях, когда исполнение вынесенного по делу судебного решения станет впоследствии затруднительным или невозможным.

Значение указанного института состоит в том, что он способствует защите законных интересов истца в том случае, когда ответчик действует недобросовестно или непринятие мер может повлечь невозможность исполнения судебного постановления.

Обеспечение иска может быть произведено судом по просьбе лиц, участвующих в деле. Обеспечение иска допускается только после принятия судом иска к производству на любой стадии рассмотрения дела (ст. 142 ГПК КР).

Меры обеспечения иска зависят от предмета искового заявления.

К мерам по обеспечению иска согласно ст. 144 ГПК КР относят:

1) наложение ареста на имущество или денежные средства, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или у других лиц. Арест на имущество или денежные средства налагается в пределах суммы иска и судебных расходов;

2) запрещение ответчику совершать определенные действия;

3) установление обязанности совершить определенные действия;

4) запрещение другим лицам передавать имущество или выполнять по отношению к нему иные обязательства;

5) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста;

6) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

Допускается одновременное применение двух или нескольких мер обеспечения иска, однако общая сумма обеспечения должна быть соразмерна заявленному истцом требованию.

В необходимых случаях суд может принять иные меры по обеспечению иска, если непринятие дополнительных мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. При нарушении принятых мер обеспечения иска виновные лица привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством КР.

Просьбу о применении обеспечительных мер истец подает в виде отдельного заявления или указывает в просительной части искового заявления.

Как правило, заявление об обеспечении иска рассматривается судом не позднее следующего дня после его поступления в суд без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. О принятии мер обеспечения иска суд выносит определение.

Данная особенность объясняется тем, что несвоевременное принятие мер по обеспечению иска может оказаться неэффективным и нарушить права истца. Извещение же ответчика и других лиц, участвующих в деле, может также привести к тому, что реальность исполнения решения в будущем окажется под значительной угрозой, поскольку ответчик может принять меры к сокрытию имущества, подлежащего обеспечению, реализовать его, передать другим лицам и т. д.

Если обеспечение иска происходит в судебном заседании, то все лица, участвующие в деле, в том числе ответчик, в случае явки его в суд могут давать свои объяснения по делу.

Определение суда об обеспечении иска приводится к исполнению немедленно в порядке, установленном законодательством КР. На это определение может быть подана частная жалоба (представление), однако данное действие не приостанавливает исполнение этого определения (ст. 146 ГПК КР).

На основании определения суда об обеспечении иска суд выдает истцу исполнительный лист (ст. 405 ГПК КР)

и одновременно направляет ответчику копию данного определения (ст. 145 ГПК КР).

Кроме того, о принятых обеспечительных мерах суд незамедлительно сообщает в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

Закон допускает изменение мер обеспечения иска по просьбе лица, участвующего в деле (ст. 147 ГПК КР).

Замена одной меры обеспечения иска другой проводится по просьбе истца в том случае, когда мера обеспечения иска, которую определил первоначально суд, не является достаточной или же оправданной. Это может произойти, например, в том случае, когда имущество, на которое был наложен арест, потеряло первоначальную ценность и поэтому не способно выполнить основное назначение, ибо не будет служить гарантией исполнения судебного решения в дальнейшем.

При обеспечении иска о взыскании денежной суммы ответчик вправе взамен принятых судом мер обеспечения иска внести на депозитный счет суда предъявленную истцом к взысканию сумму и средства на возмещение судебных расходов.

Замена одного вида обеспечения иска другим проводится в судебном заседании по итогам которого выносится определение суда. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не служит препятствием к рассмотрению вопроса о замене вида обеспечения.

На определение о замене обеспечения иска может быть подана частная жалоба (представление). Ее подача приостанавливает исполнение определения.

Согласно нормам ст. 148 ГПК КР обеспечительные меры могут быть отменены тем же судом по заявлению лиц, участвующих в деле. Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска.

Отмена обеспечения иска, как правило, имеет место тогда, когда изменились или исчезли условия, послужившие основанием для обеспечения иска.

Отметим, что в случае отказа в иске, прекращения производства по делу или оставления иска без рассмотрения, принятые меры обеспечения иска сохраняются до вступления судебного акта в законную силу. Однако по заявлению лиц, участвующих в деле, суд может одновременно с судебным актом или после его постановления вынести определение об отмене обеспечения иска.

При удовлетворении иска принятые меры по его обеспечению сохраняют свое действие до исполнения решения суда.

На определение суда об отмене обеспечения иска может быть подана частная жалоба (представление). Ее подача приостанавливает исполнение определения.

Так же, как и при принятии обеспечительных мер, суд при отмене мер обеспечения иска незамедлительно сообщает об этом в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход и прекращение.

Учитывая, что институт обеспечения иска в равной мере охраняет интересы как истца, так и других лиц (ответчика, третьих лиц), ответчик или иное лицо, в отношении которых приняты меры обеспечения иска, после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе потребовать от истца возмещения убытков, причиненных им мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца, путем предъявления соответствующего иска (ст. 149 ГПК КР).

Глава 15. ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

15.1. Судебное доказывание: понятие, цель, предмет

В процессе разбирательства гражданского дела суд обязан установить объективную истину. Это происходит с помощью судебного доказывания. В судебной деятельности доказывается наличие или отсутствие определенных фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение тех или иных правоотношений.

Судебное доказывание – это деятельность суда и лиц, участвующих в собирании, представлении, исследовании и оценке доказательств при разбирательстве дела, направленная на установление истины и разрешение спора между сторонами. Эта деятельность происходит в строгих процессуальных рамках, регламентированных ГПК КР.

Судебное доказывание как опосредованная форма судебного познания представляет собой четко и детально регламентированную законом процессуальную деятельность суда и участвующих в деле лиц по изучению фактических обстоятельств посредством доказательства с целью законного и обоснованного разрешения правового конфликта.

Особое значение для определения сущности и содержания доказывания имеет определение цели судебного доказывания в гражданском процессе. Она заключается во всестороннем, в полном и объективном выяснении реальных обстоятельств дела, т. е. установлении с помощью доказательств, в полном соответствии с объективной истиной юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение спорных

правоотношений между сторонами и других обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Правильное разрешение дела по существу, защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц возможны только в тех условиях, при которых суд правильно определит круг фактов, они должны быть доказаны в процессе судебного разбирательства. Факты, которые должны быть установлены в деле, определяют предмет доказывания.

Предмет доказывания – это совокупность юридических фактов, имеющих значение для правильного разрешения дела. По своей структуре предмет доказывания состоит из трех частей:

1) обстоятельств, обосновывающих требования истца;

2) фактов, обосновывающих возражения ответчика против иска;

3) иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Истец формирует в исковом заявлении первоначальный предмет доказывания, обозначая свое требование к ответчику и приводя определенные доказательства. Ответчик, получая копию искового заявления, в своем возражении приводит обстоятельства, по которым он не согласен с заявленным к нему требованием. Однако окончательно предмет доказывания формируется судом.

При формировании предмета доказывания основное значение имеет юридическая квалификация заявленного требования, так как предмет доказывания по делу устанавливается судом исходя из характера спорного материального правоотношения и правовых норм, регулирующих данное отношение.

Таким образом, предметом доказывания являются факты, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

К предмету доказывания можно отнести следующие факты:

1) юридические факты материально-правового характера – факты, с которыми закон связывает возникновение, изменение

и прекращение правоотношений между сторонами и на которые стороны ссылаются как на основание своих требований и возражений;

2) юридические факты процессуально-правового характера – факты, с которыми связано возникновение права на предъявление иска (например, выполнение обязательного досудебного порядка разрешения спора), право на приостановление производства по делу, его прекращение, а также право на совершение иных процессуальных действий (например, принятие мер обеспечения иска);

3) доказательственные факты – факты, которые, будучи доказанными, позволяют логическим путем вывести юридический факт (например, по делам о признании записи отцовства недействительной истец может ссылаться на доказательственный факт длительного отсутствия его в месте проживания ответчицы, в связи с чем исключается вывод об отцовстве);

4) факты, способствующие правильной оценке доказательств (например, факт подделки письменных доказательств)[1].

Правильное определение предмета доказывания имеет важное практическое значение в каждом деле. Это позволяет суду определить круг фактов, изучение которых необходимо для успешного разрешения задач. Если факты, необходимые для разрешения дела, не включаются в предмет доказывания, это приводит к вынесению судом незаконного и необоснованного решения. С другой стороны, включение в предмет доказывания юридических фактов, которые не касаются дела или не требуются, ведет к усложнению процесса, бесполезной трате времени, сил и средств суда и лиц, заинтересованных в разрешении дела.

Среди юридических фактов существуют такие, которые стороне по делу не нужно доказывать, на них достаточно только сослаться, – без необходимости доказывания. В этой связи, законодатель в ст. 70 ГПК КР определил основания для освобождения от доказывания, к которым относятся:

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2010. С. 245.

а) *общеизвестные факты* – факты, известные широкому кругу лиц, в том числе и составу суда, рассматривающему дело. Это могут быть:

- всемирно известные факты (например, пандемия);
- факты, известные в рамках страны (например, дата принятия Конституции КР);
- факты, известные на региональном и местном уровнях (локальные факты), т. е. в рамках одного муниципального образования (например, наводнение в определенной местности).

Если факт имеет мировой масштаб или известен в рамках всей страны, то суд имеет право сослаться на него при обосновании своих выводов по делу без каких-либо дополнительных указаний. Если же дело имеет связь с локальным фактом, то суд обязан указать в решении, что данный факт имеет локальное значение и известен в рамках конкретного муниципального образования, в связи с чем был признан судом не требующим доказывания;

б) *преюдициальные факты* – факты, установленные ранее вынесенным и вступившим в законную силу приговором или решением суда по конкретному делу.

Преюдиция − это юридическое предрешение наличия и истинности определенных фактов. Если юрисдикционный орган уже установил определенные факты, т. е. проверил и оценил их в установленном порядке, то они признаются преюдициальными − такими, которые при новом рассмотрении дела считаются установленными, истинными, не требующими новой проверки и оценки[1].

Согласно ч.ч. 2 и 3 ст. 70 ГПК КР обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением суда по ранее рассмотренному гражданскому, экономическому и административному делу, обязательны для суда, они не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого гражданского или экономического дела, в котором участвуют те же лица.

[1] *Мелехин А.В.* Теория государства и права: учебник. Изд. 2-е, перераб. и доп. М.: «КонсультантПлюс», 2009. С. 306.

Вступивший в законную силу акт суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого состоялся акт суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом;

в) *признанные стороной факты* (ч. 4 ст. 70 ГПК КР). Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания.

15.2. Структура доказывания

Институт судебного доказывания имеет свою специфическую структуру, которая включает субъекты, объекты и содержание.

Субъектами судебного доказывания в гражданском процессе являются суд и другие участники, имеющие материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в деле.

Суд – обязанный субъект познания в силу возложенной на него государством функции правосудия. Именно он обязан правильно определить обстоятельства, имеющие значение для дела. Невыполнение этого требования есть основание к отмене судебного постановления.

Участвующие в деле лица, прежде всего стороны, являются субъектами познания постольку, поскольку они вовлечены в орбиту гражданского судопроизводства. Имея в процессе иные, чем у суда, функции (иск и защита против иска), стороны не обязаны ничего познавать. Их устремления иные: убедить суд в своей правоте, защитить свои права, свободы и охраняемые законом интересы. Но став вольно (истец) или невольно (ответчик) участниками процесса, они также становятся и субъектами познания, и не только в той его части, которая может быть соотнесена с доказыванием (там они, как увидим далее, выступают главными субъектами). Правовую квалификацию обстоятельств дает в процессе суд, но вместе с судом их познают и стороны, свидетельством

чего являются, например, заключение мирового соглашения, отказ от иска, признание иска. Это также результат познания сторонами определенных обстоятельств, которые не были для них очевидны до и помимо судебного процесса.

Объекты судебного доказывания. Первоначально необходимо отметить, что под объектом гражданского процессуального доказывания понимается несколько отличное явление, чем предмет доказывания по делу.

Гражданское процессуальное доказывание подразделяется на следующие виды:

1) доказывание относительно отдельных юридических фактов.

Объектом доказывания для достижения какой-либо ближайшей юридической цели являются факты, перечисленные, как правило, в нормах не материального, а процессуального права. Для доказывания этих отдельных юридических фактов должен быть выполнен соответствующий предмет доказывания, так называемый локальный предмет доказывания (но не предмет доказывания по делу в целом). Например, лицо, ходатайствующее перед судом об истребовании письменного доказательства от каких-то лиц, должно обозначить это доказательство, указать причины, препятствующие его самостоятельному получению, и основания, по которым оно считает, что доказательство находится у данного лица или организации.

Таким образом, объектом доказывания для совершения отдельного процессуального действия являются обстоятельства, подлежащие установлению в соответствии с требованиями гражданского процессуального законодательства;

2) доказывание относительно всего гражданского дела.

Объект доказывания по делу в целом представляет собой предмет доказывания. Источниками предмета доказывания являются соответствующие положения норм права и основания требований и возражений сторон, конкретизирующие правовые предписания. Как правило, нормативным источником определения предмета доказывания являются нормы материального права.

Предмет доказывания определяется судом. Лица, участвующие в деле, выполняя возложенную на них обязанность доказывания, в совокупности доказывают обстоятельства, включенные в предмет доказывания. При невыполнении обязанности по доказыванию могут наступить неблагоприятные процессуальные последствия, например, вынесение решения не в интересах стороны, не выполнившей обязанность по доказыванию. Аналогичным образом при недоказанности отдельных юридических фактов суд отказывает в совершении процессуальных действий: не принимает меры по обеспечению иска, не назначает экспертизу и пр.

Последствия невыполнения предмета доказывания отражаются в судебном решении, результаты доказывания отдельных юридических фактов, как правило, – в определении.

Общим для двух видов объектов является вмешательство властного органа – суда, либо разрешающего гражданское дело, либо принимающего решение о совершении определенных процессуальных действий.

Таким образом, объектами доказывания являются обстоятельства, подлежащие установлению для разрешения гражданского дела или для совершения отдельного процессуального действия.

Содержание судебного доказывания состоит из следующих пяти стадий:

1) *указание заинтересованных лиц на доказательства*. При подаче искового заявления истец указывает в нем доказательства, на основании которых считает, что его право нарушено или оспорено. Это не означает, что истец должен фактически предоставить доказательства. Но при вынесении определения о принятии искового заявления и возбуждении гражданского производства по делу суд должен убедиться, что право, свабода и/или законный интерес истца нарушены. Так, например, при особом производстве для установления фактов, имеющих юридическое значение, заявителю необходимо представить доказательства о том, что иным внесудебным путем их получение невозможно;

2) *представление и раскрытие доказательств*. Стороны должны представить все имеющиеся по делу доказательства суду для их исследования. Материалы доказывания предоставляются лицами, непосредственно участвующими в деле или их представителями.

Если же суд посчитает, что представленных доказательств недостаточно для вынесения правильного, законного и обоснованного решения, он может предложить сторонам представить дополнительные доказательства. Если они не будут представлены, то суд вынесет решение на основании тех, которые имеются в деле. Но за недостаточностью доказанных фактов он может вынести решение об отказе в исковых требованиях или удовлетворении исковых требований не в полном объеме. В процессе представления доказательств суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносить обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались (ст. ст. 65, 66 ГПК КР).

Также необходимо отметить, что существуют основания для освобождения от доказывания. Обстоятельства, признанные судом общеизвестными, преюдициальными или признанными стороной не нуждаются в доказывании (ст. 70 ГПК КР);

3) *собирание и истребование доказательств*. Согласно процессуальному законодательству, доказательства представляются сторонами, заинтересованными в исходе дела. Суд не может вмешиваться в процесс представления доказательств сторонами. Однако если от стороны поступило ходатайство о невозможности или затруднительности получения каких-либо доказательств, которые имеют прямое отношение к гражданскому делу, то суд вправе помочь сторонам в истребовании доказательств.

Суд направляет запрос в соответствующий орган или гражданину для получения доказательств. Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в недельный срок со дня получения запроса с указанием причин. В случае неизвещения суда, а также при

невыполнении требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновные лица, не являющиеся лицами, участвующими в деле, налагается штраф: на граждан – до десяти, на должностные лица – до двадцати, на организации – до пятидесяти расчетных показателей.

Наложение штрафа не освобождает соответствующие должностные лица, граждан и организации, владеющие истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду (ст. 66 ГПК КР);

4) *фиксация и исследование имеющихся доказательств*. Это стадия судебного доказывания, на которой происходит исследование доказательств, представленных сторонами. Все представленные доказательства фиксируются в протоколе судебного заседания. В ходе исследования доказательств происходит извлечение информации, необходимой для подтверждения либо опровержения обстоятельств по делу. В гражданском процессе выделяют ряд способов исследований доказательств – получение объяснений сторон и третьих лиц, допрос свидетелей и экспертов, ознакомление и оглашение письменных доказательств, осмотр вещественных доказательств, воспроизведение аудио- и видеозаписи.

Стоит отметить, что в случае невозможности или затруднительной доставки доказательств в суд, суд может произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по месту их хранения или их местонахождению. Осмотр и исследование доказательств производятся судом с извещением лиц, участвующих в деле. Однако их неявка не препятствует осмотру и исследованию доказательств. В случае необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели. При осмотре и исследовании доказательств по их местонахождению составляется протокол (ст. 67 ГПК КР);

5) *оценка доказательств*. Согласно ст. 76 ГПК КР суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Никакие

доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Он оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении. При оценке документов или иных письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие документы или иное письменное доказательство исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат все другие неотъемлемые реквизиты данного вида доказательств.

При оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом хранилась копия документа.

Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств.

15.3. Правила доказывания

Для того чтобы прийти к верному итоговому выводу по разрешаемому судом гражданскому делу и вынесению законного и обоснованного решения, необходимо правильно разрешить представленные в суде доказательства.

Их решение позволяет ответить на вопросы: Какие доказательства допускать в процесс и исследовать? Какие доказательства допустимы, а какие нет? Может ли быть признано то или иное

доказательство достоверным? Являются ли имеющиеся в деле доказательства достаточными для разрешения дела? Необходимы или нет дальнейшие действия субъектов доказывания по установлению обстоятельств разрешаемого дела? Каковы пределы познания суда и пределы доказывания по делу?

Суд при оценке доказательств определяет относимость, допустимость, достоверность и достаточность доказательств.

1. *Относимыми доказательствами* в гражданском процессе являются те доказательства, которые имеют то или иное отношение к рассмотрению и разрешению дела по существу. Поэтому при подтверждении фактов, имеющих значение для вынесения правильного решения, стороны должны представлять доказательства, имеющие связь с предъявленными требованиями и фактами, требующими подтверждения или опровержения.

То есть, правило относимости заключается в том, что суд должен принять только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для дела (ст. 68 ГПК КР).

Доказательства признаются относящимися к делу в следующих случаях:

во-первых, когда с их помощью устанавливается какое-либо из обстоятельств, входящих в предмет доказывания (позитивные доказательства);

во-вторых, относимыми признаются доказательства, с помощью которых проверяются фактические данные (доказательства), уже имеющиеся в деле;

в-третьих, относимыми считаются не только материалы (сведения) или позитивные доказательства, устанавливающие искомые факты, но и доказательства негативные, опровергающие наличие тех или иных обстоятельств.

Правило относимости доказательств позволяет точно определить объем доказательственного материала, устранить из процесса все ненужное, не относящееся к делу.

При определении относимости доказательств особую значимость приобретает четкое и правильное определение как предмета доказывания в целом, так и локального предмета доказывания.

2. *Допустимость* соотносится с термином «ограничения» в использовании доказательств, предъявляемых сторонами. Понятие «допустимость» доказательств означает возможность использования того или иного доказательства в процессе доказывания обстоятельств, значимого для правильного разрешения дела.

Допустимость – пригодность доказательства с точки зрения законности источников, методов и приемов получения соответствующей информации.

Под допустимостью доказательств обычно понимают:

во-первых, использование только предусмотренных законом доказательств (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов);

во-вторых, подтверждение конкретных обстоятельств только определенными средствами доказывания;

в-третьих, получение доказательств с соблюдением гражданской процессуальной формы.

Проверка материалов, сведений на их допустимость и исключение из процесса доказательств, полученных с нарушением закона, рассматриваются как важнейшая гарантия обеспечения прав, свобод и охраняемых законом интересов, гарантия правильного разрешения гражданского дела.

Решая вопрос о том, какие доказательства допускать в процесс, а какие нет, суд руководствуется рассмотренными выше критериями.

При этом свойство допустимости доказательств определяется (должно определяться) законом. В то же время следует отметить, что ни один закон не содержит в целом, т. е. в систематизированном виде правил проверки допустимости доказательств. Отдельные интересующие нас нормы есть в ГПК КР, другие – в иных правовых актах, что затрудняет их практическое применение.

Чтобы избежать ошибок в решении вопроса допустимости или недопустимости доказательств, целесообразнее придерживаться следующих правил[1]:

а) о надлежащем субъекте представления доказательств. Доказательства должны быть получены лицом, правомочным проводить по данному делу то процессуальное действие, в ходе которого они получены;

б) о надлежащем источнике получения доказательств. Доказательства должны быть получены только из предусмотренных законом источников – средств доказывания (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов). Получение доказательства из не установленного законом источника, влечет его недопустимость;

в) о надлежащей процедуре получения доказательств. Доказательства должны быть получены с соблюдением порядка совершения соответствующего процессуального действия. ГПК КР предусмотрен целый ряд процессуальных действий. Например, истребование судом письменных либо вещественных доказательств, назначение экспертизы, осмотр на месте, судебное поручение.

Материалы (сведения), полученные путем проведения действий, не предусмотренных законом, либо с нарушением требований к процедуре процессуального действия (требований ко времени, к месту совершения действия, обязательного участия специалиста, переводчика), с применением насилия, угрозы, а также в случае заблуждения лица относительно своих прав и обязанностей, не могут быть положены в основу судебного решения;

г) о плодах отравленного дерева. Доказательство признается недопустимым, если оно получено на основе другого доказательства, добытого с нарушением закона. Например, экспертное заключение, в основу которого были положены сведения из документов (экспертиза по материалам дела), признанных судом

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. А.Г. Коваленко. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; ИНФРА-М, 2008. С. 97–99.

подложными, должно признаваться недопустимым и исключаться из числа доказательств по делу;

д) о недопустимости доказательств, содержащих сведения неизвестного происхождения. Доказательство признается недопустимым, если оно содержит сведения, происхождение которых неизвестно и которые не могут быть проверены. Так, согласно ч. 6 ст. 78 ГПК КР не являются доказательствами сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности;

е) о несправедливом предубеждении. Согласно данному правилу, сила доказательства не должна существенно превышать опасность несправедливого предубеждения. Без необходимости (вне связи с предметом доказывания) не должны исследоваться факты прежней судимости, факты, свидетельствующие о наличии отдельных заболеваний, особые привычки, пристрастия и прочие обстоятельства, которые могут сформировать предвзятое отношение суда к одной из сторон. Данное правило призвано исключить возможность влияния на суд заинтересованных участников.

Разумеется, указанное правило не может распространяться на спорные правоотношения, где данные о личности непосредственно связаны с материально-правовым основанием спорного правоотношения (например, по обязательствам из причинения вреда здоровью).

3. При определении *достоверности* доказательств проводится проверка источников получения доказательств, так как доказательства, полученные с нарушением процессуального законодательства, не могут быть положены в основу судебного решения по гражданскому делу.

Достоверность – это характеристика доказательства, отражающая точность установленных обстоятельств дела фактическим обстоятельствам, имевшим место.

Слово «достоверный» означает верный, не вызывающий сомнений. Достоверность и истина – взаимосвязанные категории. Если истина – это соответствие знаний человека (как отвлеченного, так и конкретного) реальной действительности, то убеждение

в истинности знания – достоверность. Переход от вероятности к достоверному знанию – закономерность любого процесса познания. Причем убежденность является индивидуальной характеристикой субъекта (эксперта, истца, ответчика).

Достоверность доказательства оценивается судом. Вначале каждое из доказательств исследуется в отдельности, затем переходят к сопоставлению различных доказательств друг с другом и в совокупности. Обнаружение противоречивых, взаимоисключающих сведений по делу свидетельствует о порочности тех или иных материалов (доказательств) и, как правило, требует дальнейшей работы по установлению обстоятельств дела.

4. При рассмотрении дела суд определяет, является ли объем представленных доказательств *достаточным* для вынесения правильного, законного и обоснованного судебного решения. При недостаточности представленных стороной доказательств суд в процессе производства может вынести решение об отказе в удовлетворении исковых требований.

Достаточность доказательств – это качественная характеристика процесса (состояние), позволяющая суду сделать однозначный вывод из имеющейся по делу совокупности доказательств и разрешить его по существу.

Как известно, задачи гражданского судопроизводства могут быть выполнены при условии, что суд правильно установит обстоятельства, подлежащие доказыванию, получит их, исследует, даст им адекватную оценку.

Решение проблемы достаточности доказательств связано с вопросом о цели судебного доказывания и характере истины, устанавливаемой судом при разрешении гражданского дела.

Поиск истины ограничен предметом доказывания, трудностями доказывания по конкретному делу, нормами, подлежащими применению по делу.

Следует также заметить, что стороны не всегда в полной мере используют возможности, предоставленные им законом. Тогда суд вынужден разрешать проблему достаточности доказательств. При непредставлении каких-либо доказательств, исчерпании

возможностей по установлению искомых фактов суд устанавливает: наличие доказательств – на основе доказательственных презумпций, исходя из того, что они не опровергнуты[1]; отсутствие обстоятельств – на основе того, что сторона, на которой лежит обязанность доказывания, не представила доказательств в их подтверждение[2].

15.4. Средства доказывания

Средства судебного доказывания – это носители доказательственной информации, предусмотренные гражданским процессуальным правом.

Процессуальный закон регламентирует форму средств доказывания, посредством которой суд получает определенные сведения (искомую информацию), служащие доказательной базой для разрешения дела. Их перечень носит конкретный характер и не подлежит исключению либо расширению. К видам средств доказывания отнесены: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения эксперта. Рассмотрим.

1. *Объяснения сторон и третьих лиц* (ст. 77 ГПК КР).

Наиболее активными участниками в гражданском производстве по делу являются истец, ответчик и третьи лица, заявляющие и не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора. Стороны и третьи лица могут давать объяснения как устно, так и письменно.

Стороны, третьи лица дают свои объяснения устно – в ходе гражданского производства по делу в процессе осуществления доказывания требований, предъявляемых в исковом заявлении (заявлении, жалобе). Письменные объяснения сторон и третьих

---

[1] См. подробнее: *Баулин О.В.* Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004. С. 213–235.

[2] *Жуйков В.М.* Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 16.

лиц, как правило, содержатся в исковом заявлении, заявлении, встречном иске и жалобах.

Объяснения сторон и третьих лиц об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами. В случае если сторона, обязанная доказывать свои требования или возражения, удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны.

Признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих обстоятельств. Признание заносится в протокол судебного заседания, а если оно изложено в письменном виде, прилагается к материалам дела.

Бывают случаи, когда у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, тогда суд не принимает признание, о чем выносит определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

2. *Свидетельские показания* (ст. ст. 78, 79, 181 ГПК КР).

Свидетель – это лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Необходимо учитывать, что не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его фамилию, имя, отчество и место жительства.

Суду необходимо перед допросом каждого свидетеля разъяснять его права, обязанности и ответственность, которые необходимо соблюдать при даче показаний.

Правовой статус свидетеля рассмотрен в § 10.4.

3. *Письменные доказательства* (ст. ст. 80–84 ГПК КР).

Письменными являются доказательства, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы), выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом.

К письменным доказательствам также относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Письменные доказательства всегда представляются в подлиннике или в форме копии, заверенной надлежащим образом. Подлинные документы представляются тогда, когда обстоятельства дела согласно законодательным актам подлежат подтверждению только такими документами, когда дело невозможно разрешить без подлинных документов или представлены копии документа, различные по своему содержанию.

Копии письменных доказательств, представленных в суд лицом, участвующим в деле, направляются (вручаются) другим лицам, участвующим в деле, у которых они отсутствуют.

Документ, полученный в иностранном государстве, признается письменным доказательством в суде, если он легализован в установленном порядке. Иностранные официальные документы признаются в суде письменными доказательствами без их легализации в случаях, предусмотренных международным договором, вступившим в установленном законом порядке в силу, участницей которого является Кыргызская Республика.

Письменные доказательства (документы) после вступления в законную силу судебного решения возвращаются лицам, представившим их, на основании заявления.

При выдаче (возврате) судьей письменных доказательств оставляются в деле засвидетельствованные копии этих

письменных доказательств. Однако до вступления в законную силу судебного решения письменные доказательства могут быть возвращены, если суд сочтет это возможным.

В процессуальном законе предусматривается возможность истребования письменных доказательств судом посредством направления запроса в соответствующий орган или лицу.

Также установлена обязанность лиц, не участвующих в деле, представить требуемые письменные доказательства, если нет возможности их представить вообще или представить их в установленный судом срок, то им необходимо известить об этом суд с указанием причин.

В случае неизвещения, а также если требование суда о представлении письменного доказательства не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, виновные лица подвергаются штрафу, наложение которого не освобождает их от исполнения возложенной судом обязанности.

4. *Вещественные доказательства* (ст. ст. 85–90 ГПК КР).

Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, местонахождению или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Согласно правилам они хранятся в суде. Однако вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся по их местонахождению или в ином определенном судом месте. Вещественные доказательства должны быть осмотрены судом, подробно описаны, а в случае необходимости – сфотографированы и опечатаны. Суд и хранитель вещественных доказательств принимают меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии. Необходимо учесть, что в соответствии со ст. 113 ГПК КР расходы по хранению вещественных доказательств суд распределяет следующим образом:

1) стороне, в пользу которой состоялось судебное решение, возмещаются все понесенные по делу судебные расходы другой стороной;

2) в случае если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику – пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Необходимо указать, что, если суд вышестоящей инстанции изменит состоявшееся решение нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов.

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются и исследуются судом по месту их нахождения, после чего возвращаются лицам, от которых они были получены, либо передаются организациям или лицам для использования по назначению. В последнем случае их владельцу впоследствии должны быть возвращены предметы того же рода и качества или стоимость по существующим на момент возвращения ценам. О времени и месте осмотра и исследования таких вещественных доказательств извещаются лица, участвующие в деле. Неявка извещенных лиц, участвующих в деле, не препятствует осмотру и исследованию вещественных доказательств.

Об осмотре и исследовании вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, составляется протокол.

Возвращение вещественных доказательств производится согласно нормам ст. 90 ГПК КР, где установлено, что вещественные доказательства после вступления в законную силу решения суда возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти вещи, или реализуются в порядке, определяемом судом.

Предметы, которые по закону не могут находиться в обладании граждан, передаются соответствующим организациям.

В отдельных случаях вещественные доказательства после осмотра и исследования судом могут быть до окончания дела возвращены лицам, от которых они были получены, если последние о том ходатайствуют, и если удовлетворение такого ходатайства возможно без ущерба для рассмотрения дела.

5. *Аудио- и видеозапись* (ст. ст. 91–92 ГПК КР).

Лицо, участвующее в деле, может ходатайствовать перед судом о предоставлении им аудио- или видеозаписи, либо об истребовании доказательств в виде аудио- или видеозаписи от других лиц. При этом лицо, ходатайствующее о представлении или об истребовании аудио- или видеозаписи, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялась запись.

Все носители аудио- и видеозаписи хранятся в суде. Суд принимает меры по их сохранению в неизменном состоянии.

После вступления в законную силу судебного решения носители аудио- и видеозаписи не выдаются на руки стороне, предоставившей данные доказательства. Однако в исключительных случаях суд может возвратить лицу или организации аудио- или видеозаписи, от которых они были получены.

По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии соответствующих записей.

6. *Заключение эксперта* (ст. ст. 93–100 ГПК КР).

При возникновении в процессе рассмотрения дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла, суд по своей инициативе или инициативе заинтересованного лица (стороны, третьих лиц) назначает судебную экспертизу.

Термин «судебная экспертиза» означает не любую экспертизу, а экспертизу, используемую в судопроизводстве. Иными словами, это одна из разновидностей экспертизы, обладающая особыми признаками, описанными в ГПК КР, т. е. характерной чертой судебной экспертизы является ее процессуальная форма.

Каждая из сторон и другие лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы.

Окончательный круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. При этом отклонение вопросов суд должен мотивировать.

Стороны и иные лица, участвующие в деле, имеют право:

1) просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту;

2) заявлять отвод эксперту;

3) формулировать вопросы для эксперта;

4) знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и сформулированными в нем вопросами;

5) знакомиться с заключением эксперта;

6) ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

При назначении судебной экспертизы суд выносит определение, которое называется «определение о назначении экспертизы». В определении суд указывает: факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза; наименование экспертизы; вопросы, поставленные перед экспертом; фамилию, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы; материалы, направляемые эксперту; наименование стороны, на которую возлагается оплата экспертизы. В определении также указывается, что за отказ от дачи заключения, а также за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается об уголовной ответственности в соответствии с законодательством КР.

Правовой статус эксперта рассмотрен в § 10.1.

Судебная экспертиза может проводиться как в ходе судебного заседания, так и вне заседания, если это обусловлено характером проводимой экспертизы. Лица, участвующие в деле, имеют право присутствовать при проведении судебной экспертизы в судебно-экспертной организации, если на это дано письменное разрешение суда, назначившего судебную экспертизу (ст. 28 Закона КР «О судебно-экспертной деятельности»).

В случае проведения экспертизы в экспертном учреждении ответственность за экспертизу несет конкретный эксперт (эксперты), которому руководителем этого учреждения поручено проведение экспертного исследования.

Экспертиза проводится работниками специализированных экспертных учреждений либо иными специалистами, назначенными судом в качестве экспертов.

После проведения судебной экспертизы эксперт (эксперты) обязан представить суду заключение в письменной форме.

В случае, если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта – это основанное на задании суда письменное изложение сведений об обстоятельствах, имеющих значение для дела, установленных в результате специального исследования объектов (материалов), представленных судом, отражающих ход и результаты исследований, проведенных экспертом.

Последовательность изложения заключения эксперта и требования, предъявляемые к нему как к средству доказывания, закреплены в ст. 29 Закона КР «О судебно-экспертной деятельности».

Различают следующие виды заключений эксперта:

а) категорическое (положительное или отрицательное);

б) заключение о невозможности ответить на поставленный вопрос на основе имеющихся данных;

в) вероятное.

Исследуя заключение эксперта, суд проверяет соблюдение процессуальной формы получения данного доказательства по делу и гарантии прав лиц, участвующих в судебном разбирательстве. Исследование заключения эксперта отражается в протоколе судебного заседания и дает суду необходимую информацию для последующей его оценки. Правильная оценка доказательства, каковым является заключение эксперта, играет первостепенную роль для вынесения законного и обоснованного решения. С целью разъяснить и дополнить заключение суд и лица, участвующие в деле, могут задать эксперту (экспертам) вопросы. Это происходит в рамках допроса.

Оценка заключения эксперта включает несколько последовательных этапов, основанных на анализе:

1) соблюдения процессуального порядка подготовки, назначения и проведения экспертизы;

2) соответствия заключения эксперта заданию;

3) полноты заключения;

4) оценки научной обоснованности заключения;

5) оценки содержащихся в нем фактических данных с точки зрения их относимости и места в системе других доказательств.

Завершающим этапом анализа заключения эксперта является его сопоставление с другими доказательствами по делу. Оценка заключения завершена, когда суд определит его доказательственную силу и значение в системе доказательств.

При оценке заключения суд может признать его:

- полным, научно обоснованным и положить в основу своего решения наряду с другими доказательствами по делу;
- недостаточно ясным или неполным и назначить дополнительную экспертизу;
- необоснованным, вызывающим сомнения в правильности выводов, и назначить повторную экспертизу.

Суд также может, при несогласии с выводами эксперта, разрешить дело по существу на основании других доказательств, если они в своей совокупности позволяют сделать истинный вывод о действительных фактических обстоятельствах по делу.

В таком случае суд должен привести в мотивировочной части решения убедительные доводы, по которым он отвергает заключение эксперта и разрешает дело по существу без назначения повторной экспертизы.

В гражданском процессе выделяют несколько видов судебной экспертизы:

1) *единоличная* – экспертиза, проводимая одним экспертом по вопросам, поставленным перед ним судом;

2) *комплексная экспертиза*. При ее осуществлении задействуют нескольких экспертов различных специальностей, что обусловлено сущностью проводимой экспертизы.

Данная экспертиза проводится для установления обстоятельств по делу с использованием различных областей знаний или различных научных направлений;

3) *комиссионная экспертиза*. Для ее осуществления нужны два (или более) эксперта. В отличие от комплексной экспертизы комиссионная проводится экспертами одной области знаний.

Эксперты на основании данной судебной экспертизы приходят к общему выводу и письменно подтверждают свое мнение в заключении. Эксперт, имеющий свое личное мнение, отличное от мнения других, имеет право письменно выразить его и приложить к общему заключению, при этом он обязан также подписать общее заключение;

4) *дополнительная экспертиза*. В практике имеют место случаи, когда судебная экспертиза не дала достаточной ясности и полноты ответа. Эксперт отвечает строго на поставленные судом перед ним вопросы, не выходя за их рамки.

В таких случаях назначают дополнительную экспертизу эксперту, проводившему первоначальную экспертизу. При этом необходимо поставить вопросы так, чтобы ответы содержали более полный объем информации, необходимой для разрешения дела;

5) *повторная экспертиза*. В случае возникновения сомнений в правильности или обоснованности первичного заключения эксперта, а также при наличии явных противоречий между заключениями экспертов суд может назначить повторную экспертизу по тем же вопросам только другому эксперту или группе экспертов.

При назначении дополнительной и повторной экспертизы суд выносит определение, в котором должен указать мотивы несогласия с первичной экспертизой.

15.5. Судебные доказательства: понятие и виды

Судебными доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие

обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Не стоит забывать, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Виды судебных доказательств		
По отношению к доказываемому обстоятельству (юридическому факту): а) прямые; б) косвенные	По процессу образования, доказательственной силе и достоверности: а) первоначальные; б) производные	По способу их образования: а) личные; б) письменные; в) предметные

Рассмотрим.

1. *По отношению к доказываемому обстоятельству (юридическому факту)* – прямые и косвенные.

Прямые доказательства имеют непосредственное отношение к материально-правовым требованиям и должны указывать на наличие вышеуказанного факта или совершение указанного действия, т. е. это такие доказательства, которые непосредственно устанавливают определенный юридический факт. Например, свидетельство о регистрации брака доказывает факт брачных отношений.

Косвенные доказательства напрямую фактов гражданского дела не касаются, но в совокупности представляют ясную картину о происходящем или подтверждают в той или иной степени наличие факта, т. е. это такие доказательства, которые только во взаимосвязи друг с другом могут установить определенный юридический факт (обстоятельства). Например, факт постоянного проживания в конкретном жилом помещении при отсутствии права собственности на квартиру и паспортной регистрации

в ней устанавливается совокупностью доказательств – показаниями свидетелей-соседей о проживании в квартире, квитанциями об оплате за квартиру и коммунальные услуги, сведениями о лечении по месту жительства, получении на адрес почтовой корреспонденции и т. д.

Косвенные доказательства будут учитываться в совокупности, если они не противоречат друг другу.

2. *По процессу образования, доказательственной силе и достоверности* – первоначальные (непосредственные) и производные (опосредствованные).

К *первоначальным* можно отнести доказательства, являющиеся первоисточником установления факта, а к *производным* – те доказательства, которые указывают на наличие первоначальных доказательств, передают их содержание, но сами таковыми не являются. Например, оригиналы документов, предъявляемые в качестве доказательства по делу будут являтся первоначальными доказательствами (по-другому их называют «первичные доказательства»), а копия этих документов, заверенная судом или нотариально будет производным.

3. *По способу их образования* – личные, письменные, предметные.

К *личным* (устным) доказательствам относятся показания свидетелей, объяснения сторон и третьих лиц, т. е. доказательства, неразрывно связанные с личностью и данные в устной форме.

К *письменным* относятся исковые заявления, заявления, встречные иски, письменные ходатайства, жалобы, заключения экспертов, письменные материалы суда, различные документы.

К *предметным* относятся вещественные доказательства, видео- и аудиокассеты (диски).

II. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 16. ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ

16.1. Понятие и значение стадии возбуждения гражданского дела в суде

Возбуждению гражданского дела в суде всегда предшествует подача искового заявления (заявления). Суд по своей инициативе гражданских дел не возбуждает. Однако подача искового заявления (заявления) не означает автоматического возбуждения дела, вопрос об этом решает только судья. Дело может быть возбуждено в том случае, если заинтересованное лицо обладает правом на обращение в суд и им соблюден установленный законом процессуальный порядок обращения в суд.

Судебный процесс по любому гражданскому делу начинается со стадии «возбуждения производства», содержание которой составляют:

1) процессуальные действия *заявителя* по предъявлению искового заявления (заявления);

2) процессуальные действия *судьи*, который рассматривает поданное исковое заявление (заявление) на предмет его соответствия установленным законом требованиям и решает вопрос о принятии к производству.

Следовательно, *участниками* данной стадии выступают, с одной стороны, судья, единолично разрешающий вопрос о принятии искового заявления (заявления), а с другой – лицо, обращающееся в суд за защитой своего нарушенного права или охраняемого законом интереса, либо лицо, обращающееся в суд за защитой интересов других лиц.

В процессуальной науке высказывается мнение о том, что действие по предъявлению в суд искового заявления (заявления) находится за пределами гражданского процесса, будучи юридическим фактом, вызывающим возникновение гражданского процессуального правоотношения и гражданского процесса по конкретному делу. Однако указанное процессуальное действие, а также действия судьи по принятию искового заявления (заявления) совершаются в рамках процессуального правоотношения между заявителем и судом, поскольку они осуществляются в ходе реализации заявителем субъективного гражданского процессуального права на обращение в суд и гражданской процессуальной обязанности суда рассмотреть предъявленное требование.

Таким образом, рассматриваемые действия по характеру являются гражданскими процессуальными и образуют самостоятельную стадию гражданского процесса – возбуждение производства по гражданскому делу, – которая является первой и самой краткой.

Возбуждение гражданского дела в суде – стадия гражданского процесса, в рамках которой суд возбуждает гражданское дело по заявлению заинтересованных лиц в защиту своих прав, свобод и охраняемых законом интересов, или в предусмотренных законом случаях гражданское дело возбуждается судом по заявлению лица, вступающего в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов другого лица, а также в защиту интересов неопределенного круга лиц либо в защиту государственных или общественных интересов (ст. 5 ГПК КР).

Целью данной стадии выступает формирование предмета дальнейшей судебной деятельности по рассмотрению и разрешению материально-правового или не материально-правового спора сторон или установлению юридического факта.

Возбуждение гражданского дела в исковом производстве происходит путем подачи искового заявления. Что касается неисковых производств, то эти дела возбуждаются в суде путем подачи заявления. Судья, рассматривая поданное исковое заявление (заявление), может принять одно из следующих решений:

1) принять исковое заявление и возбудить дело (ст. 136 ГПК КР);

2) отказать в принятии искового заявления (ст. 137 ГПК КР);

3) возвратить исковое заявление (ст. 138 ГПК КР);

4) оставить исковое заявление без движения (ст. 139 ГПК КР).

Во всех случаях судья выносит определение в установленный процессуальным законом срок.

Определение суда о принятии искового заявления (заявления) к производству является основанием для возбуждения гражданского дела в суде первой инстанции. С этого момента процесс переходит ко второй стадии – подготовке дела к судебному разбирательству.

16.2. Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи

Исковое заявление подается в суд истцом или его представителем в *письменной форме* машинописным текстом или посредством заполнения формы на официальном сайте суда, т. е. в *электронной форме.*

Структура искового заявления, подаваемого в суд, состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и заключительной.

Вводная часть – это преамбула или «шапка» иска, которую располагают в правом верхнем углу листа. Она должна содержать:

1) наименование суда, в который подается исковое заявление;

2) полное наименование всех сторон, участвующих в деле, таких как: истец, ответчик, третьи лица.

Истец должен указать полностью свои фамилию, имя и отчество, если он физическое лицо; если юридическое лицо – организационно-правовую форму и наименование.

Также необходимо указать адрес истца. Часто возникает вопрос, а какой указать адрес? Истец должен указать тот адрес, по которому он сможет получать почтовую корреспонденцию.

Физическому лицу желательно указать адрес регистрации по месту жительства (прописки) и фактический, а юридическому лицу – юридический адрес.

Если заявление подается в суд представителем истца, то далее указываются полностью фамилия, имя и отчество представителя истца, а также его адрес.

Ответчик – если физическое лицо, указываются полностью фамилия, имя, отчество и адрес регистрации по месту жительства (прописки) и фактический; если юридическое лицо – организационно-правовая форма, наименование и юридический адрес.

Адрес ответчика указывается точно и без ошибок. В том случае, когда адрес ответчика не известен, законодательство допускает указать последнее известное место жительства или адрес размещения офиса, если ответчик юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Третьи лица. Сведения о них указываются в случае надобности. Если третье лицо является физическим лицом, указываются полностью фамилия, имя, отчество и адрес регистрации по месту жительства (прописки) и фактический; если юридическим лицом – организационно-правовая форма, наименование и юридический адрес.

В данной части иска также могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, третьих лиц;

3) цена иска – это денежная сумма, которую просит взыскать истец с ответчика. Исковое заявление должно содержать указание на цену иска во всех случаях, где предмет спора можно выразить в денежном эквиваленте. Цена иска должна быть определена во всех спорах о взыскании денежных средств, об истребовании имущества, о взыскании алиментов, при расторжении договора найма и т. д.[1] Не указание цены иска является основанием для оставления искового заявления без движения;

[1] Порядок определения цены иска см. в § 13.2. «Государственная пошлина».

4) предмет иска, которое сопровождается словами «Исковое заявление». Например, исковое заявление о взыскании долга.

В *описательной части* искового заявления указываются фактически обстоятельства дела, т. е. обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. В данной части иска необходимо соблюдать хронологию событий и указывать только факты. Категорически нельзя указывать какие-либо оценочные суждения, предположения и догадки – только факты.

В *мотивировочной части* заявителем дается юридическая квалификация его просьбы, т. е. указывается ссылка на норму права в соответствии с которым требование должно быть удовлетворено судом.

Заключительная часть содержит требование (просьбу) заинтересованного лица и перечень прилагаемых к заявлению документов.

Просительная часть искового заявления должна содержать четко сформулированное требование, удовлетворение которого приведет к устранению нарушения прав. При формулировании просительной части необходимо исходить из того, для чего истец обращался в суд. Например, если необходимо осуществить возврат долга, то просительная часть должна содержать следующее требование: «Прошу взыскать с Ф.И.О. в пользу Ф.И.О. сумму в размере _____сомов в счет исполнения договора займа № _____ от _____(дата)». Требование к суду должно быть сформулировано таким образом, чтобы оно было реально исполнимо. Еще один момент, – не нужно писать «прошу разобраться» или «помогите найти справедливость», требование должно быть четким и кратким.

В данной части допускается указание нескольких исковых требований.

Далее в исковом заявлении приводится перечень документов, прилагаемых к иску. Перечисление документов происходит под заголовком «Приложение» и происходит по нумерованному списку.

В конце искового заявления обязательно должны быть подпись истца и указание даты его подписания. Отсутствие подписи приведет к тому, что документ оставят без рассмотрения.

Содержание искового заявления должно соответствовать ч. 2 ст. 134 ГПК КР, т. е. включать:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является юридическое лицо, его местонахождение, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его место нахождение;

4) требование истца;

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

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, имеющие значение для разрешения спора, а также изложены ходатайства истца.

В заявлении, предъявляемом прокурором, другими государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами в государственных или общественных интересах, должны содержаться следующие сведения: обоснование того, в чем заключается государственный или общественный интерес, какое право нарушено, а также ссылка на закон или иной правовой акт. В случае предъявления прокурором, другими государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами иска в интересах гражданина, в нем должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином и должен быть приложен документ, подтверждающий согласие на подачу заявления в суд, кроме случаев подачи заявления в интересах недееспособного лица.

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

Если гражданин вследствие физического недостатка или болезни не может собственноручно подписаться, то по его просьбе заявление может подписать другое лицо. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых истец не мог подписать заявление собственноручно.

Исковое заявление, подаваемое посредством заполнения электронной формы, размещенной на официальном сайте соответствующего суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, подписывается электронной подписью в порядке, установленном Законом КР «Об электронной подписи» (ч. 6 ст. 134 ГПК КР).

К заявлению прилагаются документы, перечень которых установлен ст. 135 ГПК КР, а именно:

1) доказательства направления копий искового заявления и приложенных к нему документов лицам, участвующим в деле;

2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины;

3) доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя на подписание искового заявления и предъявление иска;

4) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

5) ходатайства в письменной форме машинописным текстом, если они не изложены в заявлении;

6) копия паспорта истца или иного документа, удостоверяющего его личность;

7) расчет оспариваемой суммы иска.

К заявлению также могут быть приложены и другие материалы, имеющие отношение к нему, но данное обстоятельство оставлено на усмотрение заявителя.

В случае несоблюдения установленных требований по форме, структуре, содержанию заявления и приложениям документов судья оставляет заявление без движения и предоставляет заявителю срок для исправления недостатков. Об этом выносится определение. Если заинтересованное лицо исправит недостатки в срок, заявление считается принятым в день первоначальной подачи документов.

Порядок подачи искового заявления в суд по гражданскому делу, помимо составления искового заявления (заявления), в соответствии с требованиями, установленными теорией и процессуальным законом (форма, структура и содержание), также предусматривает самостоятельное определение заявителем подсудности дела – территориальной и родовой.

Все гражданские дела, согласно ст. 28 ГПК КР подсудны судам первой инстанции.

Согласно порядку подачи, исковое заявление подается в суд, который находится в местности, где проживает ответчик-физическое лицо; если ответчиком является юридическое лицо, иск предъявляется по месту нахождения этого юридического лица или по месту нахождения его имущества (ст. 30 ГПК КР). Это общее правило, из которого есть две группы исключений:

1) истец в порядке ст. 31 ГПК КР вправе выбирать, в какой суд подавать иск по территориальности. Например,

- иски к ответчику, место жительства, место нахождения которого неизвестно, либо не имеющему места жительства в Кыргызской Республике, могут предъявляться по месту нахождения его имущества в Кыргызской Республике, по последнему известному месту жительства или месту нахождения;
- иски, вытекающие из деятельности филиала или представительства юридического лица, могут предъявляться истцом также по месту нахождения филиала или представительства;
- иски о взыскании алиментов, об установлении отцовства, о лишении или об ограничении родительских прав могут предъявляться также по месту жительства истца;

- иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом также по месту его жительства или по месту причинения вреда;
- иски о расторжении брака могут предъявляться по месту жительства истца также в случаях, когда при нем находятся несовершеннолетние дети или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным;
- 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 взыскания в виде ареста, могут предъявляться также по месту жительства истца;
- иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также по месту жительства истца либо по месту заключения или исполнения договора;
- иски, вытекающие из договора, в котором указано место исполнения, могут быть предъявлены также по месту исполнения договора;

2) ст. 32 ГПК КР установлен перечень дел (споров), которые всегда рассматриваются только в определенных судах. Так,

- иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), а также об освобождении имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;
- иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту нахождения наследственного имущества или основной его части;

- иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров или багажа, предъявляются по месту нахождения органа предприятия транспорта.

Таким образом, после завершения составления искового заявления (заявления) и определения подсудности иска, первым процессуальным действием заявителя является подача искового заявления в суд (предъявление иска).

Исковое заявление подается лично (либо через представителя) в суд либо отправляется по почте. Порядок подачи искового заявления в суд по гражданскому делу предусматривает своего рода промежуточный этап между поступлением искового заявления (заявления) в суд и началом судебного процесса. Если при подаче иска допущены ошибки, заявление вернут, оставят без движения или откажут в его принятии – в зависимости от характера нарушения.

16.3. Действия судьи на стадии возбуждения гражданского дела

Существуют условия реализации права на предъявление иска. Судья проверяет их наличие и принимает решение о принятии или об отказе в принятии искового заявления. Таковыми условиями являются:

1) соблюдение досудебного порядка разрешения спора;

2) подсудность дела суду;

3) гражданская процессуальная дееспособность истца;

4) подписание и подача искового заявления уполномоченным лицом;

5) соблюдение требований к форме и содержанию искового заявления;

6) оплата государственной пошлины;

7) отсутствие в производстве суда тождественного спора;

8) отсутствие между сторонами соглашения о передаче тождественного дела на рассмотрение третейского суда.

При соблюдении этих условий судья принимает исковое заявление к своему производству, о чем выносит определение. Определение о возбуждении гражданского дела выносится в пятидневный срок с момента поступления искового заявления в суд (ст. 136 ГПК КР).

При несоблюдении указанных условий у суда имеется три варианта действий:

а) отказать в принятии искового заявления;

б) возвратить исковое заявление;

в) оставить исковое заявление без движения.

Эти процессуальные действия должны быть оформлены определением суда. Судья выносит соответствующее определение при наличии соответствующих оснований в сроки, установленные процессуальным законом.

Так, в соответствии со ст. 137 ГПК КР *основаниями отказа в принятии искового заявления судом* являются случаи, когда:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

2) имеется вступившее в законную силу вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда, третейского суда либо определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска либо об утверждении мирового соглашения сторон;

3) имеется заключенное между сторонами соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, за исключением случаев, когда это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Об отказе в принятии заявления судья выносит мотивированное определение в семидневный срок с момента поступления в суд, которое должно быть вручено или направлено заявителю одновременно с возвращением поданных им документов.

Отказ в принятии заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. Единственный вариант устранить эти препятствия – подать частную жалобу и добиться ее

удовлетворения. Согласно нормам ст. 347 ГПК КР частная жалоба (представление) подается в течение десяти дней со дня вынесения обжалуемого определения, ее рассмотрение производится в порядке, предусмотренном ГПК КР.

Исковое заявление не рассматривается и *возвращается судом заявителю по основаниям,* предусмотренным ст. 138 ГПК КР, если:

1) истцом не соблюден установленный законом или договором досудебный порядок разрешения спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) дело не подсудно данному суду;

3) заявление подано недееспособным лицом;

4) заявление от имени заинтересованного лица подано и подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

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

6) мужем без согласия жены предъявлен иск о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка;

7) не уплачена государственная пошлина;

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

О возвращении искового заявления суд выносит мотивированное определение, в котором обязан указать информацию о том, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело не подсудно данному суду, либо как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела.

Определение о возвращении заявления должно быть вынесено в пятидневный срок с момента его поступления в суд и вручено или направлено заявителю со всеми приложенными к заявлению документами.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение.

На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба (представление) в течение десяти дней со дня его вынесения по правилам, предусмотренным ст. 347 ГПК КР. Если по итогам рассмотрения частной жалобы (представления) вышестоящий суд отменит определение о возвращении заявления, то исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в суд.

Оставление искового заявления без движения представляет собой процессуальное действие льготного характера, применяемое в гражданском судопроизводстве.

Ст. 139 ГПК КР установлены следующие *основания* для оставления искового заявления без движения:

1) допущены нарушения формы и содержания иска;

2) не приобщены все обязательные приложения (в частности, документы, указанные в п.п. 1, 3, 6, 7 ст. 135 ГПК КР).

Перечень оснований для оставления искового заявления без движения носит исчерпывающий характер и расширительному толкованию не подлежит.

Процессуальный порядок оставления заявления без движения заключается в том, что судья по вышеуказанным основаниям выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает истца, и предоставляет ему разумный срок (примерно один-два дня, не более) для исправления недостатков. Если истец в соответствии с указаниями судьи и в установленный им срок выполнит все требования (т. е. устранит недостатки, указанные в замечании судьи), заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае оно считается неподанным и возвращается истцу со всеми приложенными документами. Такая мера позволяет, например, подать исковое заявление в пределах срока исковой давности, когда он истекает, а исковое заявление имеет определенные недостатки.

Помимо этого, есть и другие последствия ошибок при подаче иска. Они не связаны с нарушением порядка подачи искового заявления в суд по делу, но способны серьезно повлиять на исход дела. Например,

1) плохо проработана позиция по делу – истец четко не определил и не обозначил, чего именно он добивается с помощью судебного разбирательства. Не всегда требования, предмет и основания иска можно изменить в ходе процесса, а также нельзя поменять их одновременно;

2) слабая доказательственная база – это заведомо проигрышный вариант. Рискованно надеяться на то, что ответчик молча согласится с иском и не будет ничего оспаривать. Также и суд не может руководствоваться при принятии решения только словами истца;

3) допущены технические, грамматические ошибки, ошибки в расчетах. Скорее всего, это не скажется на принятии судом иска, но создаст у судьи определенное впечатление. Если истец (его представитель) часто ошибается, не удосужился внимательно составить иск, проверить его, трудно счесть заявление такой стороны точным и достоверным. По крайней мере, без дополнительных доказательств.

То, как составлено исковое заявление (заявление), сильно влияет на ход и результаты судебного процесса. Важны внимательность и четкое соблюдение порядка подачи искового заявления (заявление) в суд по гражданскому делу.

16.4. Правовые последствия возбуждения гражданского процесса

Предъявление иска и возбуждение производства по делу влекут определенные правовые последствия. В гражданском процессе с вынесением судьей определения о принятии искового заявления (заявления) к своему производству, процесс считается возбужденным, судопроизводство по конкретному делу считается

начавшимся, и с этого момента возникают процессуально-правовые и материально-правовые последствия.

Процессуально-правовые последствия ведут к возникновению судопроизводства. Это означает, что в процессе появились истец и ответчик, наделенные соответствующими процессуальными правами и обязанностями, также у суда возникает обязанность рассмотреть спор сторон и вынести решение по делу. Таким образом, формируются гражданские процессуальные правоотношения между судом и участниками процесса.

С момента возбуждения судопроизводства начинают идти процессуальные и служебные сроки и, возможно, обеспечение иска. Указанные последствия наступают не только для судьи и сторон процесса, но и для других лиц, участвующих в деле.

Также к процессуально-правовым последствиям относятся утрата заинтересованным лицом права на выбор места рассмотрения дела при альтернативной подсудности и утрата сторонами права на выбор места рассмотрения дела, предусмотренного правилом договорной подсудности.

Истец лишается права на обращение с тождественным требованием в другой суд, даже если правила подсудности позволяли ему сделать подобное (п. 5 ч. 1 ст. 138 ГПК КР).

Согласно нормам ст. 140 ГПК КР ответчик приобретает право на предъявление встречного иска.

Помимо этого, лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения извещение (повестка) направляется по последнему известному суду адресу и считается доставленным, хотя адресат по данному адресу более не проживает или не находится (ст. 130 ГПК КР).

Материально-правовые последствия в основном заключаются в следующем:

во-первых, в соответствии со ст. 218 ГК КР предъявлением иска прерывается течение срока исковой давности;

во-вторых, согласно ст. 290 ГК КР добросовестный владелец должен возвратить или возместить собственнику все доходы,

которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он получил повестку по иску собственника о возврате имущества;

в-третьих, с момента предъявления иска в суде истец приобретает право на возмещение судебных расходов с ответчика, даже если ответчик добровольно удовлетворил требования истца (ст. 113 ГПК КР). Каждая из сторон в зависимости от результатов дела приобретает право требования возмещения расходов на оплату услуг представителя (ст. 115 ГПК КР), а также на взыскание компенсации за потерю времени (ст. 114 ГПК КР);

в-четвертых, алименты, как и другие периодические платежи, по общему правилу присуждаются истцу с момента предъявления иска.

Приведенный перечень процессуально-правовых и материально-правовых последствий не является исчерпывающим, поскольку законодательство может устанавливать и другие последствия.

Глава 17. ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

17.1. Понятие и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству

Подготовка дела к судебному разбирательству – это самостоятельная, обязательная стадия гражданского процесса, представляющая собой совокупность процессуальных действий, совершаемых судом и участвующими в деле лицами, направленных на обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения гражданского дела.

Самостоятельный характер стадии подготовки дела к судебному разбирательству (далее – стадия подготовки дела) находит отражение прежде всего в том, что она имеет специфические значение, цель и задачи.

Обязательность данной стадии проявляется в том, что подготовка проводится по всем без исключения гражданским делам – независимо от их сложности, социальной значимости, объема доказательств и других факторов. В определенной мере это обусловлено самой логикой развития процесса в суде первой инстанции: если возбуждение дела дает импульс всему дальнейшему развитию процессуальных правоотношений по делу, то подготовка дела к судебному разбирательству создает необходимые условия для решения общих задач гражданского судопроизводства, сформулированных в процессуальном законе посредством выполнения частных задач в процессе подготовки каждого конкретного дела.

Стадия подготовки дела носит вспомогательный, обслуживающий характер по отношению к стадии судебного разбирательства. Данная стадия призвана создать необходимую основу для правильного и своевременного разрешения дела по возможности

уже на первом судебном заседании. От того, насколько качественно проведена подготовка, во многом зависят как правосудность (законность и обоснованность) решения по делу, так и соблюдение сроков рассмотрения гражданских дел, установленных процессуальным законом.

Относительно значения, следует отметить, что стадия подготовки дела является фундаментом, основой всего судебного разбирательства. От ее качества зависят конечные результаты судебного разбирательства. При анализе содержания процессуальной деятельности судьи и лиц, участвующих в деле, на стадии подготовки дела следует исходить прежде всего из принципов состязательности и судейского руководства в гражданском процессе, которые получили дальнейшее развитие в ГПК КР. Согласно этим принципам, центр тяжести в сфере доказывания смещается на деятельность сторон. Суд лишь должен определить предмет доказывания и указать каждой из сторон, какие доказательства она представляет в обоснование своих требований и возражений. Поэтому подготовка гражданского дела к судебному разбирательству является в современных условиях деятельностью не только судьи, но и сторон (их представителей). Если какая-либо из сторон не проявит должной активности на стадии подготовки дела, не сможет собрать все необходимые доказательства, представление которых было рекомендовано судьей, то тем самым снижаются ее шансы на успех в суде. Ведь сам суд в условиях состязательного гражданского процесса не будет работать за стороны.

Однако значение стадии подготовки дела не сводится только к обеспечению своевременного и правильного рассмотрения дела в судебном заседании. В процессе подготовки, как и в ходе судебного разбирательства дела, производство по делу может завершиться вынесением итогового судебного акта – определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения, либо решения об отказе в иске или об удовлетворении иска без исследования иных фактических обстоятельств по делу (ч.ч. 4–7 ст. 154 ГПК КР).

Закон определяет цель стадии подготовки дела как обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 150 ГПК КР).

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству есть не что иное, как нормативно закрепленные средства достижения процессуальной цели данной стадии судопроизводства в суде первой инстанции, или иначе – основные направления процессуальной деятельности суда и других участников процесса (прежде всего сторон) на стадии подготовки.

Задачами стадии подготовки дела согласно ст. 151 ГПК КР являются:

1) уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;

2) определение правоотношений сторон и закона, которым следует руководствоваться;

3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле;

4) обеспечение представления необходимых доказательств сторонами и лицами, участвующими в деле;

5) примирение сторон.

Законодатель не определяет очередность выполнения вышеперечисленных задач, что позволяет судить о необходимости их одновременной реализации. При этом стоит отметить, что именно задачи подготовки дела к судебному разбирательству закрепляют направления процессуальной деятельности всех конкретных участников того или иного гражданского дела. Решая каждую из указанных задач, судья обеспечивает правильное установление предмета доказывания с целью последующего определения доказательств, которые будут представлены каждой из сторон.

Кроме того, необходимо отметить, что существует несколько важных направлений процессуальной деятельности суда на стадии подготовки дела, которые не охватываются закрепленными в ГПК КР задачами подготовки дела к судебному разбирательству. К их числу можно отнести:

- обеспечение своевременного представления необходимых доказательств в суд;

- обеспечение явки лиц, участвующих в деле и лиц, содействующих осуществлению правосудия в судебное заседание;
- обеспечение исполнения будущего решения суда;
- разъяснение процессуальных прав и обязанностей лицам, участвующим в деле и другим субъектам процесса.

Данная стадия, помимо своего значения, цели и специфических задач, имеет определенные временные рамки. Однако срок, в течение которого судья обязан совершить определенные процессуальные действия по подготовке дела, законодательно не установлен и включается в общий срок рассмотрения и разрешения дела в суде первой инстанции (ст. 157 ГПК КР). Это позволяет судье самостоятельно определять разумное время, учитывая характер и сложность спорного правоотношения, что необходимо отразить в определении о подготовке дела к судебному разбирательству.

Таким образом, подготовка дела проводится по всем исковым заявлениям (заявлениям), принятым судом первой инстанции, независимо от категории дела, его сложности и объема процессуальных действий. Исключений в этом вопросе законодательство не делает. Подготовка начинается непосредственно после вынесения судьей определения о возбуждении гражданского дела. Стадия подготовки дела является активной и проводится при обязательном участии сторон, а также их представителей под руководством судьи.

17.2. Порядок подготовки дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание

Согласно нормам ч. 2 ст. 150 ГПК КР после возбуждения гражданского дела судья обязан вынести определение о подготовке дела к судебному разбирательству с указанием конкретных действий, которые следует произвести сторонам, другим лицам, участвующим в деле, а также определить сроки совершения этих действий.

По существу, это определение является планом действий по подготовке дела, источником руководящих указаний для работников канцелярии по совершению подготовительных действий и средством контроля за качеством подготовки дел со стороны вышестоящих судебных инстанций[1].

Такое определение должно быть вынесено и в том случае, когда возникает необходимость в дополнительных действиях по подготовке дела к судебному разбирательству после отмены ранее состоявшегося судебного решения и направления дела на новое рассмотрение либо после возобновления приостановленного (прекращенного) производства по делу. Подготовительные действия производятся и помимо тех, которые указаны в определении, если в ходе подготовки дела выявится их необходимость.

Содержание стадии подготовки дела составляют процессуальные действия сторон (ст. 152 ГПК КР) и судьи (ст. 153 ГПК КР).

Действия сторон при подготовке дела к судебному разбирательству. Состязательная модель гражданского процесса определяет содержание совершаемых процессуальных действий, поэтому подготовка дела к судебному разбирательству в состязательном процессе является деятельностью не только суда, но и лиц, участвующих в деле. Основная роль в этом принадлежит сторонам – истцу и ответчику.

На стадии подготовки дела сторонам процесса предоставляется возможность проявить активность. Так, основными процессуальными действиями истца и (или) его представителя являются (ч. 1 ст. 152 ГПК КР):

1) представление суду доказательства в подтверждение своих требований;

2) заявление ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить без содействия суда;

3) передача ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска.

---

[1] *Плешанов А.Г.* Гражданский процесс: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / отв. ред. В.В. Ярков. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2006. С. 320.

Истец на этапе подготовки дела должен быть готов к возникновению дополнительных обстоятельств, связанных с возражениями ответчика, с необходимостью (по требованию суда) представить дополнительные доказательства, а также с возможностью изменений тех обстоятельств, которые послужили основанием для обращения в суд.

Требование тщательной подготовки к предстоящему процессу в равной степени распространяется и на ответчика ввиду того, что его активная деятельность начинается только на этой стадии (на этапе возбуждения гражданского дела ответчик активным участником процесса не является), для него подготовка дела к судебному разбирательству – стадия, где он впервые реализует свои процессуальные права.

Для ответчика подготовка дела сводится к обоснованию своих возражений со ссылкой на нормы материального и процессуального права, к установлению круга доказательств, опровергающих требования истца, а также к выбору механизмов и способов представления возражений и доказательств. Так, согласно ч. 2 ст. 152 ГПК КР ответчик и (или) его представитель на стадии подготовки дела:

1) уточняет исковые требования истца и фактические основания этих требований;

2) заявляет ходатайства об истребовании доказательств, которые не может получить самостоятельно без содействия суда;

3) представляет в установленный судьей срок письменное возражение на иск, копию которого направляет истцу.

Таким образом, необходимо заблаговременное ознакомление одной стороны с доказательственным материалом другой стороны, обосновывающим требование истца или возражения ответчика. Стороны (их представители) вправе обратиться за помощью к суду с ходатайством об истребовании от соответствующих граждан и организаций письменных и (или) вещественных доказательств, аудио- и (или) видеозаписи, которые не могут получить самостоятельно без содействия суда. При этом, если возникнет необходимость, суд может направить судебное

поручение для осуществления определенного процессуального действия по собиранию доказательств в другом районе, городе, стране (ст. 391 ГПК КР). Для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств дела и правильного применения законодательства, необходимо, чтобы стороны уже на стадии подготовки дела были осведомлены о сути взаимных требований и возражений. Стороны при подготовке дела должны обменяться всеми доказательствами, которые они представляют суду в соответствии с требованиями ст. 152 ГПК КР.

Круг подготовительных действий довольно разнообразен и не может быть исчерпывающе определен законом. ГПК КР устанавливает лишь примерный их перечень. Применительно к некоторым категориям дел закон прямо указывает на те действия, которые необходимо или целесообразно совершить в ходе подготовки дела к судебному разбирательству. В большинстве своем эти действия связаны с получением доказательственной информации или истребованием доказательств (например, ст. ст. 271, 287, 293, 420 ГПК КР). Тем самым законодательно определяется специфика содержания подготовки по отдельным категориям дел.

Вместе с тем в гражданском судопроизводстве есть и такие процессуальные действия, совершение которых на стадии подготовки дела не допускается. Например, не допускается осуществление подготовительных процессуальных действий до принятия искового заявления (заявления) и вынесения определения о подготовке дела к судебному разбирательству и, наоборот, оставление без движения искового заявления (заявления), по которому уже возбуждено гражданское дело и осуществляются процессуальные подготовительные действия. Нарушение данного правила, которое прямо законом не закреплено, чревато нарушением последовательности прохождения отдельных стадий процесса, а значит, и логики развития процесса в суде первой инстанции в целом.

Действия судьи при подготовке дела к судебному разбирательству. В соответствии со ст. 153 ГПК КР в порядке подготовки дела к судебному разбирательству судья:

1) разъясняет лицам, участвующим в деле, сторонам их процессуальные права и обязанности;

2) предлагает ответчику представить письменное возражение на иск в установленный им срок;

3) разрешает ходатайство сторон о вступлении в дело соистцов, соответчиков и третьих лиц;

4) извещает о дне, времени и месте разбирательства дела заинтересованных в его исходе граждан или организаций;

5) по ходатайству сторон разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание. При вызове в судебное заседание несовершеннолетнего свидетеля также решает вопрос о вызове педагога или психолога, законных представителей несовершеннолетнего;

6) назначает экспертизу, экспертов для ее проведения с учетом мнений сторон, а также разрешает вопрос о привлечении к участию в деле специалистов, переводчика;

7) по ходатайству лиц, участвующих в деле, содействует в истребовании от организаций или граждан письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписи;

8) в случаях, не терпящих отлагательства, производит с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных и вещественных доказательств;

9) направляет судебные поручения;

10) разрешает вопрос об обеспечении иска;

11) назначает день, время и место предварительного судебного заседания;

12) разъясняет сторонам их право урегулировать спор посредством медиации и вправе направить стороны на обязательную информационную встречу с медиатором;

13) по ходатайству лиц, участвующих в деле, их представителей или по своей инициативе разрешает вопрос о возможности участия в судебном заседании, в том числе в предварительном

судебном заседании, лиц, участвующих в деле, путем использования системы видеоконференцсвязи, а также принимает меры по обеспечению такого участия;

14) совершает иные необходимые процессуальные действия.

Последний пункт указывает на открытость перечня процессуальных действий судьи на стадии подготовки дела. Это означает, что судья не ограничен в выборе действий, которые могут способствовать подготовке судебного разбирательства и дальнейшему успешному его проведению.

Так, первоначально судья выясняет существо заявленных требований и возможных возражений, определяет характер спорного правоотношения и подлежащий применению закон, обстоятельства, имеющие значение для дела, и круг доказательств, подлежащих исследованию в судебном разбирательстве, разрешает вопрос о составе лиц, участвующих в деле.

Для реализации этих задач судья вызывает и опрашивает истца по существу заявленных требований, а ответчика – по обстоятельствам дела. Подобный опрос является обязательным процессуальным действием. Стороны могут быть вызваны на собеседование как поочередно, так и вместе для выяснения вопросов конкретного возникшего спора. Судья опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок. Данный опрос необходим для конкретизации требований истца. Также относительно судебных представителей судья должен объяснить порядок оформления полномочий представителя. Судья также опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами они могут быть подтверждены. При опросе ответчика в числе прочих прав ему должно быть разъяснено право предъявления встречного требования по общим правилам предъявления иска для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Требование о раскрытии доказательств может быть обращено не только к ответчику, но и к истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Кроме того, при собеседовании судья разъясняет участникам дела их процессуальные права и обязанности (например, право осуществлять то или иное распорядительное действие: истец вправе отказаться от иска, ответчик – признать иск), а также последствия совершения или несовершения процессуальных действий (например, указывает на последствия непредставления доказательств). Оформление хода собеседования и его результатов процессуальным документом ГПК КР не требует.

Для установления состава участников процесса судья разрешает следующие вопросы:

а) о вступлении в дело соистцов, соответчиков и третьих лиц;

б) о замене истца или ответчика в связи с выявлением ненадлежащей стороны (ст. 42 ГПК КР) или в порядке процессуального правопреемства (ст. 47 ГПК КР);

в) о соединении и разъединении нескольких исковых требований (ст. 156 ГПК КР).

В случае если иск предъявлен не всеми лицами, которым предположительно принадлежит право требования, суд извещает таких лиц о принятом к производству иске и разъясняет им право вступить в дело в качестве соистцов. Если же они не захотят вступить в процесс в качестве соистца или третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора, судья должен процессуально оформить их участие в деле в качестве третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора на стороне истца. Соответчики же могут быть привлечены судом к участию в деле независимо от их согласия.

В случае если при подготовке дела судья придет к выводу о том, что иск предъявлен не тому лицу, которое должно отвечать по иску, он с соблюдением правил ст. 42 ГПК КР может произвести замену ответчика. После замены ненадлежащего ответчика, производимой с согласия истца, подготовка дела проводится с самого начала. Если же истец не дает своего согласия на замену ненадлежащего ответчика, то подготовка дела, а затем его рассмотрение проводятся по предъявленному иску. Невыполнение данной задачи на стадии подготовки дела может привести

к вынесению незаконного решения, поскольку разрешение вопроса о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является существенным нарушением норм процессуального права, влекущим безусловную отмену решения в апелляционном и/или кассационном порядке.

Кроме того, суд должен учитывать требования ст. ст. 48–50 ГПК КР, которые предусматривают случаи обязательного участия в гражданском процессе прокурора и других субъектов, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц.

Помимо перечисленных действий, которые судья совершает с соблюдением строгой процессуальной формы, он имеет право на ряд действий, которые не носят строго подготовительного характера, однако направлены на достижение основной цели судопроизводства – защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов. К их числу относится проведение примирительных процедур с учетом обстоятельств и характера дела. В большинстве случаев суд обязан содействовать примирению сторон путем разъяснения им возможности заключить мировое соглашение и последствий его заключения.

Предварительное судебное заседание является новаторством ГПК КР. Оно не связано с рассмотрением и разрешением дела по существу, не подменяет его, а лишь способствует правильному рассмотрению дела на стадии судебного разбирательства либо разрешению вопроса о невозможности рассмотрения дела в судебном разбирательстве. Здесь не должны исследоваться доказательства, устанавливаться факты материально-правового значения и пр. По сути, такое заседание призвано завершить подготовку дела путем разрешения организационных и процессуальных вопросов, что позволит оперативно и с максимальным эффектом провести судебное разбирательство[1].

Процессуальный закон не дает определения институту «предварительное судебное заседание». При этом в нем закреплены цели, достижение которых, с одной стороны, способствует

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. А.Г. Коваленко. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; ИНФРА-М, 2008. С. 161.

оперативности процесса, а с другой – гарантирует законность осуществления процессуальных прав сторон. Так, предварительное судебное заседание имеет своей целью процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков исковой давности или срока обращения в суд.

К распорядительным действиям относятся:

1) отказ от иска (ч. 1 ст. 43 ГПК КР);

2) уменьшение исковых требований (ч. 1 ст. 43 ГПК КР);

3) заключение мирового соглашения (ч. 3 ст. 43 ГПК КР);

4) заключение соглашения о передаче спора на рассмотрение и разрешение третейского суда или соглашения о направлении дела на разрешение суда аксакалов в пределах его компетенции (п. 10 ст. 220 ГПК КР);

5) установление факта пропуска без уважительных причин срока обращения в суд или срока исковой давности (ч. 6 ст. 154 ГПК КР);

6) признание иска ответчиком (ч. 7 ст. 154 ГПК КР).

В первых четырех распорядительных действиях судом выносится определение суда, а в остальных случаях принимается решение суда без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решения суда, вынесенные в ходе предварительного судебного заседания, могут быть обжалованы в апелляционном, кассационном порядке. Процедура разрешения вопроса о принятии отказа от иска и утверждения мирового соглашения сторон на стадии подготовки дела не отличается от соответствующей процедуры при судебном разбирательстве. Суд может не принять отказ истца от иска, признание ответчиком иска и не утвердить мировое соглашение, если эти действия противоречат закону или нарушают права, свободы и законные интересы других лиц.

Нормы о предварительном судебном заседании регламентированы главой 15 ГПК КР «Подготовка дела к судебному

разбирательству». Следовательно, предварительное судебное заседание, как и все действия, совершаемые на стадии подготовки дела, направлены на реализацию его задач: уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела; определение правоотношений сторон и закона, которым следует руководствоваться; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле; обеспечение представления необходимых доказательств сторонами и лицами, участвующими в деле; примирение сторон.

Таким образом, предварительное судебное заседание способствует своевременному и правильному разрешению дела на стадии судебного разбирательства либо разрешению вопроса о невозможности рассмотрения дела в судебном разбирательстве.

Предварительное судебное заседание проводится судьей единолично. Стороны извещаются о дне, времени и месте его проведения. Неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению вопросов по подготовке дела в предварительном судебном заседании.

В ходе предварительного судебного заседания в обязательном порядке ведется протокол в соответствии с нормами главы 22 ГПК КР.

Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства (ч. 3 ст. 154 ГПК КР).

Необходимо отметить, что при обнаружении обстоятельств, предусмотренных ст. ст. 215 «Обязанность суда приостановить производство по делу», 216 «Право суда приостановить производство», 220 «Основания прекращения производства по делу», п.п. 1–4, 7–9 ст. 222 «Основания оставления заявления без рассмотрения» ГПК КР, производство по делу в предварительном судебном заседании, с учетом мнений сторон, судом приостанавливается, прекращается или заявление оставляется без рассмотрения. При этих действиях судом выносится мотивированное определение.

Резюмируя вышеизложенное, следует отметить, что предварительное судебное заседание призвано решать процессуальные вопросы подготовки дела к судебному разбирательству, поэтому в ходе его проведения стороны имеют право представлять доказательства, заявлять ходатайства, приводить свои доводы и т. д. Однако суд исследует и оценивает только те из них, которые касаются пропуска сроков на обращение в суд и сроков исковой давности (остальные доказательства по делу исследуются непосредственно в период судебного разбирательства).

При подготовленности дела к судебному разбирательству суд с согласия сторон проводит судебное разбирательство по делу непосредственно после предварительного судебного заседания, о чем выносится определение о назначении дела к судебному разбирательству.

17.3. Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании (ст. 155 ГПК КР).

Назначение дела к судебному разбирательству включает в себя следующие процессуальные действия:

1) определение оптимальной даты рассмотрения дела. При этом судья не должен выйти за пределы срока, установленного ст. 157 ГПК КР для судопроизводства по делу, но в то же время он обязан предоставить сторонам и другим лицам, участвующим в деле, время, достаточное для подготовки к процессу;

2) извещение сторон и всех юридически заинтересованных лиц о дне, времени и месте разбирательства дела. Это непременное требование проведения состязательного судопроизводства, его невыполнение составляет безусловное основание для отмены судебных постановлений в апелляционном и кассационном порядке;

3) вызов на заседание суда свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков. Указанное действие в отличие от первых двух необязательно по всем без исключения гражданским делам.

Судебные извещения и вызовы. Право человека на справедливое судебное разбирательство обеспечивается надлежащим уведомлением лиц, участвующих в деле, о дне, времени и месте его рассмотрения и разрешения. Обязанность извещать лица, участвующие в деле, о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий возложена на судебный орган. При подготовке дела к судебному разбирательству важно правильно определить круг этих лиц, поскольку рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о дне, времени и месте судебного заседания, будет безусловным основанием для отмены судебного акта (п. 5 ч. 1 ст. 341 ГПК КР).

Термин «надлежащее извещение» означает соблюдение совокупности условий извещения:

1) повестка отправляется в срок, разумно достаточный для подготовки сторон и иных лиц, участвующих в деле, к защите своего интереса, собирания необходимых материалов, явки в суд;

2) адреса, по которым должны доставляться повестки, указываются в исковом заявлении (заявлении), поданном в суд;

3) фиксируется результат уведомления, что будет служить подтверждением надлежащего извещения (квитанция об отправлении телеграммы, выписка из журнала телефонограмм, факсограмм и т. д.)[1].

Согласно нормам ст. 131 ГПК КР лица, участвующие в деле, и иные участники процесса считаются извещенными надлежащим образом, если к началу судебного заседания, проведения отдельного процессуального действия суд располагает сведениями о получении адресатом направленного ему извещения (повестки).

Лица, участвующие в деле, и иные участники процесса также считаются извещенными надлежащим образом судом, если:

---

[1] *Черных И.И.* Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби. Изд-во Проспект, 2004. С. 239.

1) адресат отказался от получения извещения (повестки) и этот отказ зафиксирован;

2) несмотря на почтовое извещение адресат не явился за получением извещения (повестки) суда, направленного судом в установленном порядке, о чем орган связи проинформировал суд;

3) извещение (повестка), направленное судом по последнему известному суду месту жительства физического лица или месту нахождения юридического лица, не вручено в связи с отсутствием адресата по указанному адресу.

В соответствии со ст. 128 ГПК КР извещаются о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий лишь лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица, представители, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, заявители, заинтересованные лица).

Вызов направляется участникам вспомогательных гражданских процессуальных правоотношений, т. е. лицам, содействующим отправлению правосудия (свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам). Он оформляется процессуальным документом – судебной повесткой – и представляет собой особый юридический факт, порождающий у адресатов гражданскую процессуальную обязанность явиться в суд. Данная обязанность обеспечена юридическими санкциями (штрафом, принудительным приводом). Вызов как юридический факт порождает у вызываемого и права (право освободиться от работы на время вызова, право на возмещение понесенных расходов и вознаграждение).

Судебные извещения (повестки) должны содержать следующие сведения:

1) наименование и адрес суда;

2) время и место судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия;

3) наименование дела, по которому производятся извещение и вызов;

4) наименование лица, которому адресовано извещение (повестка), а также в качестве кого оно извещается (вызывается);

5) предложения лицам, участвующим в деле, представить все имеющиеся у них доказательства по делу;

6) указание о том, какие действия и к какому сроку вызываемое лицо вправе или обязано совершить;

7) указание на обязанность лица, принявшего извещение (повестку) в связи с отсутствием адресата, при первой возможности вручить его адресату;

8) указание на последствия неявки в суд и на обязанность сообщения суду причин неявки.

Все извещения и повестки направляются участникам процесса заказным письмом с уведомлением о вручении адресату с таким расчетом, чтобы они имели достаточный срок для подготовки к делу и своевременной явки в суд.

Извещения и повестки доставляются по адресу, указанному стороной или другим лицом, участвующим в деле. Если по сообщенному суду адресу гражданин фактически не проживает, извещение или повестка могут быть направлены по месту его работы. Юридическое лицо извещается судом о времени и месте судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия по месту нахождения его органа.

Средства извещения. Суд вправе известить или вызвать лиц, участвующих в деле, и иных участников процесса телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи, позволяющих зафиксировать соответствующий факт. При этом на копии переданного текста, остающейся в суде и приобщенной к делу, указываются фамилия и должность лица, передавшего этот текст, дата и время его передачи, а также фамилия и должность лица, его принявшего. В случае если извещение (повестка) вручается непосредственно в суде, такое вручение осуществляется под расписку.

При этом документы, подтверждающие судебные извещения и вызовы, приобщаются к материалам дела.

Необходимо отметить, что в соответствии со ст. 130 ГПК КР лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии

такого сообщения извещение (повестка) направляется по последнему известному суду адресу и считается доставленным, хотя адресат по этому адресу более не проживает или не находится.

Если не известно место пребывания ответчика, суд приступает к рассмотрению дела после поступления сведений об этом с последнего известного места жительства ответчика (ст. 132 ГПК КР). Если не известно место пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в интересах государства, а также о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, смертью кормильца, суд обязан объявить розыск ответчика через уполномоченные государственные органы, о чем выносит определение. Взыскание расходов по розыску ответчика производится по заявлению уполномоченного государственного органа путем выдачи судебного приказа (ст. 133 ГПК КР).

17.4. Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения

В соответствии с ч. 4 ст. 154 ГПК КР при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. ст. 215, 216, 220, п.п. 1–4, 7–9 ст. 222 ГПК КР, с учетом мнений сторон производство по делу в предварительном судебном заседании приостанавливается или прекращается либо заявление оставляется без рассмотрения, о чем выносится мотивированное определение суда.

То есть, судья в предварительном судебном заседании вправе, а порой и обязан, вынести определение по одному из действий:

- приостановление производства по делу;
- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения.

Рассмотрим понятия, основания и правовые последствия данных процессуальных действий.

1. Обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела по существу, по своему характеру могут быть такими, что в момент их возникновения нельзя определить, когда они отпадут. В этом

случае суд не может отложить разбирательство дела и точно определить новый день заседания.

Приостановление производства по делу – это временное прекращение судом процессуальных действий, вызванное объективными (т. е. не зависящими от суда и сторон) обстоятельствами, которые препятствуют дальнейшему развитию процесса и в отношении которых нельзя определить срок, когда они будут устранены и когда наступит возможность возобновления производства по делу.

Виды приостановления производства по делу:

а) *обязательное приостановление производства по делу* имеет место при таких обстоятельствах, которые всегда препятствуют дальнейшему развитию процесса. Наличие указанных обстоятельств лишает суд возможности надлежащим образом защитить права сторон, следовательно, производство по делу должно быть приостановлено до тех пор, пока они не будут устранены.

Так, согласно ст. 215 ГПК КР суд обязан приостановить производство по делу в случаях:

1) смерти гражданина, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

2) утраты стороной дееспособности;

3) пребывания ответчика в участвующей в боевых действиях части Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР или ходатайства истца, находящегося в участвующей в боевых действиях части Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР;

4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в порядке конституционного, гражданского, административного, уголовного судопроизводства или в административном порядке;

б) *факультативное приостановление производства по делу*. В зависимости от конкретных обстоятельств дела основания могут и не препятствовать его дальнейшему рассмотрению. Следовательно, при наличии таких обстоятельств суд не всегда лишен

возможности надлежащим образом защитить права лиц, участвующих в деле.

Таким образом, факультативное приостановление производства по делу может иметь место как по ходатайству лиц, участвующих в деле, так и по инициативе суда.

Так, согласно нормам ст. 216 ГПК КР суд может по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в случаях:

1) пребывания стороны на военной службе по призыву в Вооруженных силах, других войсках или воинских формированиях КР или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

2) реорганизации юридического лица, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

3) нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения;

4) назначения судом экспертизы;

5) направления судебного поручения;

6) направления официального запроса в государственные органы или органы местного самоуправления по толкованию нормативных правовых актов;

7) получения уведомления Конституционной палаты Верховного суда КР о принятии к своему рассмотрению запроса о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела;

8) заключения сторонами договора о применении медиации.

Приостановление производства по делу может иметь место лишь при наличии оснований, указанных в ст. ст. 215 и 216 ГПК КР. Их перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Суд обязан вынести мотивированное определение о приостановлении производства по делу. Обстоятельства, являющиеся основаниями для этого, должны быть подтверждены письменными доказательствами.

Ст. 217 ГПК КР определены сроки приостановления производства по делу, в частности:

1) в случаях, предусмотренных п.п. 1, 2 ст. 215 и п. 2 ст. 216 ГПК КР, – до определения правопреемника выбывшего лица или вступления в законную силу решения суда о назначении опекуна недееспособному лицу.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до определения правопреемника выбывшего лица или вступления в законную силу решения суда о назначении опекуна недееспособному лицу в случаях:

- смерти гражданина, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;
- утраты стороной дееспособности;
- реорганизации юридического лица, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

2) в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 215 и п.п. 1, 2, 4–8 ст. 216 ГПК КР, – до прекращения пребывания стороны в составе Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР, до окончания выполнения ею государственной обязанности, до предоставления суду заключения эксперта, до исполнения судебного поручения или до получения ответа государственного органа (органа местного самоуправления) о толковании нормативного правового акта.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до прекращения пребывания стороны в составе Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР, до окончания выполнения ею государственной обязанности, до предоставления суду заключения эксперта, до исполнения судебного поручения или до получения ответа государственного органа (органа местного самоуправления) о толковании нормативного правового акта в случаях:

- пребывания ответчика в участвующей в боевых действиях части Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР или ходатайства истца, находящегося в участвующей

в боевых действиях части Вооруженных сил, других войск или воинских формирований КР;

- пребывания стороны на военной службе по призыву в Вооруженных силах, других войсках или воинских формированиях КР или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;
- реорганизации юридического лица, являвшегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;
- назначения судом экспертизы;
- направления судебного поручения;
- направления официального запроса в государственные органы или органы местного самоуправления по толкованию нормативных правовых актов;
- получения уведомления Конституционной палаты Верховного суда КР о принятии к своему рассмотрению запроса о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела;
- заключения сторонами договора о применении медиации;

3) в случае, предусмотренном п. 4 ст. 215 ГПК КР, – до вступления в законную силу судебного акта или постановления по делу, рассматриваемому в административном порядке.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до вступления в законную силу судебного акта или постановления по делу, рассматриваемому в административном порядке, в случае невозможности его рассмотрения – до разрешения другого дела, рассматриваемого в порядке конституционного, гражданского, административного, уголовного судопроизводства или в административном порядке;

4) в случае, предусмотренном п. 3 ст. 216 ГПК КР, – до выписки из лечебного учреждения или окончания заболевания, но не более чем на двухмесячный срок. По истечении этого срока сторона обязана назначить представителя, а суд вправе возобновить рассмотрение дела.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до выписки из лечебного учреждения или окончания заболевания, но не более чем на двухмесячный срок, в случае нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения. По истечении этого срока сторона обязана назначить представителя, а суд вправе возобновить рассмотрение дела;

5) в случае, предусмотренном п. 7 ст. 216 ГПК КР, – до рассмотрения запроса Конституционной палатой Верховного суда КР.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до рассмотрения запроса Конституционной палатой Верховного суда КР в случае получения уведомления Конституционной палаты Верховного суда КР о принятии к своему рассмотрению запроса о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению при разрешении дела;

6) в случае, предусмотренном п. 8 ст. 216 ГПК КР, – до прекращения медиации.

То есть, суд приостанавливает производство по делу до прекращения медиации в случае заключения сторонами договора о ее применении.

Таким образом, во всех случаях определены сроки, а именно – до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу по тому или иному нормативному основанию.

Поскольку определение о приостановлении производства по делу преграждает дальнейшее движение дела, на него может быть подана частная жалоба (представление) в течение десяти дней со дня вынесения данного судебного акта. Исключением являются случаи, предусмотренные п.п. 3–5 ст. 216 ГПК КР, в частности:

- нахождение стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой из медицинского учреждения;
- назначение судом экспертизы;
- направление судебного поручения.

После устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, на основании заявления лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда производство по делу возобновляется.

При возобновлении производства суд выносит определение и извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела на общих основаниях.

2. *Прекращение производства по делу* – это окончание деятельности суда по рассмотрению дела ввиду отсутствия у истца права на обращение в суд или устранения спора после возбуждения гражданского дела, которое препятствует вторичному обращению в суд с тождественным иском.

Согласно нормам ст. 220 ГПК КР основаниями для прекращения производства по делу являются случаи, если:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

2) истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел либо предусмотренный договором сторон порядок предварительного досудебного либо внесудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка утрачена;

3) имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска или об утверждении мирового соглашения сторон;

4) истец отказался от иска;

5) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

6) состоялось решение суда аксакалов, принятое в пределах его компетенции по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Исключением является отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения суда аксакалов, который не препятствует сторонам разбирательства в суде аксакалов повторно обратиться в суд аксакалов, если возможность обращения в суд аксакалов не утрачена,

или в суд по правилам, предусмотренным ГПК КР (ч. 3 ст. 427 ГПК КР);

7) после смерти гражданина, индивидуального предпринимателя, являющегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства;

8) юридическое лицо, выступающее стороной по делу, ликвидировано;

9) имеется решение третейского суда, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 422 ГПК КР (в частности, отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда по основаниям, указанным в п.п. 1, 4–6 ч. 2 ст. 421 ГПК КР, не препятствует сторонам третейского разбирательства обратиться в суд по правилам, предусмотренным ГПК КР);

10) до принятия судом первой инстанции решения по иску стороны заключили соглашение на передачу спора в третейский суд или соглашение о направлении дела на разрешение суда аксакалов в пределах его компетенции.

По законодательству производство по делу может быть прекращено как при подготовке дела к судебному разбирательству, так и на стадии судебного разбирательства.

Производство по делу прекращается определением суда, в котором указывается, что повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается. На данное определение суда может быть подана частная жалоба (представление).

Таким образом, прекращение производства по делу влечет серьезные процессуальные последствия, исключающие вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. 221 ГПК КР).

3. *Оставление заявления без рассмотрения* – это окончание деятельности суда по разбирательству дела без вынесения решения, которое не препятствует истцу или заявителю вторично обратиться в суд с тождественным заявлением.

Суд оставляет заявление без рассмотрения по основаниям, предусмотренным ст. 222 ГПК КР, если:

1) истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) заявление подано недееспособным лицом;

3) заявление от имени заинтересованного лица подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;

4) в производстве этого или другого суда, третейского суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле материалам;

6) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вызову, а ответчик не требует разбирательства дела по существу;

7) истец обратился с просьбой о возвращении заявления, а ответчик не требует разбирательства дела по существу;

8) заявление о расторжении брака, поданное мужем без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка, не возвращено истцу судьей;

9) заявление подано без соблюдения требований, изложенных в ст. 134 (не соответствуют форма и содержание искового заявления) и п.п. 1–4 ст. 135 ГПК КР (к заявлению не приложены все необходимые документы), истец не исправил его недостатки или не выполнил требование второго абзаца ч. 2 ст. 107 ГПК КР (неуплата государственной пошлины) в установленный судьей срок, что препятствует рассмотрению и разрешению судом дела по существу.

Порядок и последствия оставления заявления без рассмотрения регламентированы ст. 223 ГПК КР, согласно которой производство по делу в случаях оставления заявления без рассмотрения

заканчивается определением суда, в котором суд обязан указать, как устранить перечисленные в ст. 222 ГПК КР обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела. На данное определение может быть подана частная жалоба (представление).

После устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

Также, суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в п.п. 5 и 6 ст. 222 ГПК КР, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки их в судебное заседание и невозможность сообщения о них суду. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба (представление).

Подводя итог, отметим, что основания для оставления заявления без рассмотрения условно можно разделить на следующие три группы:

а) обстоятельства, свидетельствующие о несоблюдении истцом установленного законом порядка предъявления иска.

Данный порядок будет нарушен, если:

- истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного разрешения спора;
- заявление подано недееспособным лицом;
- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;
- в производстве этого или другого суда, третейского суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- заявление подано без соблюдения требований, изложенных в ст. 134 и п.п. 1–4 ст. 135 ГПК КР, истец не исправил его недостатки или не выполнил требование второго абзаца ч. 2 ст. 107 ГПК КР в установленный судьей срок, что

препятствует рассмотрению и разрешению судом дела по существу (п.п. 1–4, 9 ст. 222 ГПК КР).

Констатация этих фактов в предварительном судебном заседании (в судебном заседании) свидетельствует о том, что при принятии заявления судья допустил ошибку, которая должна быть исправлена им путем оставления заявления без рассмотрения.

По указанным основаниям заявление может быть оставлено без рассмотрения как на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, так и на стадии судебного разбирательства;

б) случаи неявки без уважительных причин истца или сторон по вторичному вызову в суд. Заявление может быть оставлено без рассмотрения, если:

- стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле материалам;
- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вызову, а ответчик не требует разбирательства дела по существу (п.п. 5, 6 ст. 222 ГПК КР).

Неявка сторон или истца на предварительное судебное заседание (судебное заседание) без уважительных причин по вторичному вызову дает основания полагать, что стороны либо истец утратили интерес к разрешению спора по существу, в связи с чем дальнейшее ведение процесса является нецелесообразным. Оставляя иск без рассмотрения по указанным основаниям, суд обязательно должен располагать сведениями о вручении сторонам (истцу) судебных извещений. При отсутствии таких данных, а также при наличии в деле документов, подтверждающих уважительность причин неявки в суд сторон или истца, оставление иска без рассмотрения не допускается.

Оставление иска без рассмотрения в случае повторной неявки сторон или истца в суд без уважительных причин можно рассматривать в качестве процессуальных санкций за нарушение процессуальных норм.

Ко второй группе также относится случай, когда истец обратился с просьбой о возвращении заявления, а ответчик не требует разбирательства дела по существу (п. 7 ст. 222 ГПК КР). Конечно, если у суда имеются сомнения в том, не было ли данное действие сделано под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, он не принимает такую просьбу. В таком случае истец может не явиться по вызову суда (повторно), игнорировать судебные извещения. В связи с чем, судье придется оставить заявление без рассмотрения;

в) обстоятельства, которые свидетельствуют об объективной невозможности рассмотреть заявление в данном процессе в силу прямого запрещения закона.

Так, согласно п. 8 ст. 222 ГПК КР заявление о расторжении брака, поданное мужем без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка, суд оставляет без рассмотрения и разъясняет заинтересованному лицу, что он вправе предъявить иск на общих основаниях по истечении указанного срока.

Прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения отличаются друг от друга как по основаниям их применения, так и по правовым последствиям.

Различия	Прекращение производства по делу	Оставление заявления без рассмотрения
По основаниям их применения:	при отсутствии у истца (заявителя) права на судебную защиту	когда истец (заявитель) имеет право на судебную защиту, но не были соблюдены условия его реализации
По правовым последствиям:	исключается возможность вторичного обращения в суд с аналогичным иском	истец (заявитель) не лишается права вновь обратиться в суд с тождественным иском после устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела

Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения на стадии подготовки дела в зависимости от их оснований может быть с составлением протокола и без такового.

Вместе с тем следует отметить, что вышеизложенные понятия, основания и правовые последствия по приостановлению, прекращению производства по делу и оставлению заявления без рассмотрения применяются как на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, так и на стадии судебного разбирательства.

Кроме того, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения могут иметь место не только в рамках вышеназванных стадий, но и в рамках стадий производств в судах апелляционной и кассационной инстанций (ст. ст. 340 и 365 ГПК КР).

Глава 18. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

18.1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства

Деятельность суда и других участников гражданского процесса на этапе судебного разбирательства регламентирована главой 16 ГПК КР.

Судебное разбирательство предназначено для рассмотрения и разрешения гражданского дела по существу и занимает центральное место среди других стадий гражданского процесса, поскольку именно на этой стадии осуществляются общие для гражданского судопроизводства цели и задачи.

Основной целью данной стадии является обеспечение вынесения законного и обоснованного решения или иного акта по делу.

Для достижения поставленной цели в ходе судебного разбирательства суду первой инстанции необходимо окончательно решить следующие задачи:

- определить состав и позиции юридически заинтересованных в исходе дела лиц;
- установить предмет доказывания, а также исследовать и правильно оценить все необходимые доказательства;
- правильно выбрать и применить соответствующую норму права.

Для решения этих задач суд непосредственно заслушивает объяснения сторон и других юридически заинтересованных в исходе дела лиц, показания свидетелей, пояснения специалистов, заключения экспертов, осматривает вещественные доказательства, оглашает письменные доказательства, исследует другие доказательства.

Таким образом, стадия судебного разбирательства различается по следующим характеристикам:

1) судебное разбирательство *как стадия* процесса характеризуется определенной совокупностью процессуальных действий;

2) судебное разбирательство *как функция* указывает на деятельность суда и других участников процесса, подчиненную целевым установкам и задачам гражданского судопроизводства.

Цели и задачи гражданского судопроизводства достигаются за счет совершения определенной совокупности процессуальных действий, предписанных законом для этой стадии процесса. В связи с чем, обе характеристики судебного разбирательства раскрывают его сущность с разных сторон и неразрывно связаны друг с другом.

Значение судебного разбирательства заключается в том, что на данной стадии:

- осуществляется правосудие по конкретному делу;
- реализуются все права и обязанности сторон и других участников процесса;
- выполняется вся совокупность задач, разрешаемых в ходе судебного разбирательства;
- спор приходит к разрешению;
- вынося решение, суд способствует укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формируя уважительное отношение к закону и суду.

Также следует выделить основной смысл стадии, – от правильности ее проведения зависит исход всего дела в целом.

Таким образом, *судебное разбирательство* является основной стадией гражданского процесса, имеющей определяющее значение для всей судебной деятельности, цель которой заключается в рассмотрении и разрешении гражданского дела по существу судом первой инстанции.

Рассматривая дело, судья должен:

- четко уяснить суть требований истца и возражений ответчика;
- непосредственно исследовать доказательства;
- установить фактические обстоятельства дела;
- выяснить права и обязанности сторон, охраняемые законом интересы заявителей.

Именно на этой стадии процесса:

- наиболее полно и ярко проявляют себя все принципы гражданского судопроизводства – как организационные, так и функциональные. В силу принципа гласности по результатам деятельности суда на этой стадии население оценивает состояние законности в правосудии;
- решается главная задача правосудия, – правильное и своевременное рассмотрение и разрешение дела (другие стадии лишь обеспечивают решение этой задачи);
- рассматривается и разрешается подавляющая часть гражданских дел, т. е. решается судьба каждого конкретного дела.

Стадия судебного разбирательства наиболее богатая по содержанию, порядок рассмотрения и разрешения дела судом первой инстанции полно и четко урегулирован процессуальным законом. Данная стадия, как правило, завершается вынесением решения от имени Кыргызской Республики. Разрешая дело, суд обязан вынести законное и обоснованное судебное решение, защищающее права, свободы и охраняемые законом интересы граждан, юридических лиц.

18.2. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции

Разрешая дело по существу, суд первой инстанции действует в соответствии с установленными законом требованиями. В этой связи, содержание, последовательность, время совершения определенных действий судом и иными участниками процесса определены процессуальным законодательством.

Первоначально следует отметить, что в гражданском судопроизводстве дела рассматриваются и разрешаются судом в срок до трех месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по нему; дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов, об усыновлении, о назначении опекуна (попечителя) и о направлении детей в интернатные учреждения

рассматриваются и разрешаются в срок до одного месяца со дня принятия заявления к производству суда; дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар рассматриваются и разрешаются судом не позднее пяти дней со дня принятия дела к производству; экономические дела рассматриваются и разрешаются в срок до двух месяцев со дня поступления, включая срок на подготовку и принятие решения (ст. 157 ГПК КР). Судебное разбирательство по гражданскому делу в суде первой инстанции происходит в ходе судебного заседания с обязательным извещением лиц, участвующих в деле. Исключение составляют лица, признанные в установленном порядке безвестно отсутствующими или недееспособными.

В судебном заседании основная роль принадлежит председательствующему. Судья, рассматривающий дело единолично, выполняет обязанности председательствующего, который руководит судебным процессом, принимая все предусмотренные процессуальным законом меры для обеспечения равенства прав сторон, создает необходимые условия для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела. Председательствующий также обеспечивает соблюдение распорядка судебного заседания, разъясняет всем участникам судебного разбирательства их права и обязанности и порядок их осуществления. Возражения кого-либо из лиц, участвующих в судебном разбирательстве, против действий председательствующего вносятся в протокол судебного заседания и он дает разъяснение относительно своих действий (ст. 159 ГПК КР).

Распоряжения председательствующего обязательны для всех участников процесса:

- лиц, участвующих в деле;
- лиц, содействующих осуществлению правосудия;
- лиц, присутствующих в зале судебного заседания.

В конечом итоге, деятельность председательствующего направлена на рассмотрение и разрешение спора о праве между сторонами по делу, либо на установление юридического факта.

Итак, судебное разбирательство должно проводиться в условиях, обеспечивающих надлежащий порядок в зале.

Все присутствующие встают при входе председательствующего в зал судебного заседания. Участники процесса обращаются к судье со словами «уважаемый суд». Они должны вставать при обращении к нему, даче объяснений и показаний по делу. Все присутствующие в зале судебного заседания также выслушивают судебные акты стоя. Отступления от этого порядка возможны только с разрешения председательствующего.

Судебное разбирательство дела происходит в условиях, обеспечивающих надлежащий порядок и безопасность участников процесса. В целях обеспечения безопасности председательствующий может распорядиться о проведении проверки лиц, желающих присутствовать при разбирательстве дела, включая проверку документов, удостоверяющих их личность, досмотр проносимых ими вещей (ст. 160 ГПК КР).

Кино- и фотосъемка, видеозапись, прямая трансляция судебного заседания по радио, телевидению и в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в ходе судебного разбирательства допускаются по разрешению председательствующего с учетом мнений лиц, участвующих в деле. Эти действия не должны мешать нормальному ходу судебного заседания, они осуществляются на указанных судьей местах в зале судебного заседания и могут быть ограничены во времени.

Принцип гласности судебного разбирательства реализуется с учетом имеющихся законодательных ограничений (право на тайну). Трансляция закрытого судебного заседания по радио, телевидению и в информационно-телекоммуникационной сети Интернет не допускается (ч. 2 ст. 13 ГПК КР).

Участники процесса, а также все присутствующие в зале судебного заседания граждане обязаны соблюдать установленный порядок.

Нарушителям порядка председательствующий от имени суда объявляет предупреждение. При повторном нарушении порядка участники процесса могут быть удалены из зала на все время

судебного заседания или его части – на основании определения суда. В таком 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 из зала по распоряжению председательствующего на все время судебного заседания.

Судья вправе наложить штраф на лица, виновные в нарушении порядка, а также за проявленное ими неуважение к суду в ходе судебного заседания в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей.

Если в действиях лица, нарушающего порядок в ходе судебного заседания, имеются признаки преступления, судья направляет материалы соответствующему прокурору для возбуждения дела. При массовом нарушении порядка присутствующими при разбирательстве дела гражданами суд может удалить из зала судебного заседания всех граждан, не являющихся участниками процесса, или отложить разбирательство дела (ст. 161 ГПК КР).

Разбирательство дела проходит устно и при неизменном составе суда. В случае замены судьи в процессе рассмотрения дела (например, отвод или самоотвод, досрочное освобождение судьи от занимаемой должности) разбирательство должно быть произведено с самого начала.

При рассмотрении дела по существу суд обязан непосредственно исследовать доказательства по делу: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, пояснения и консультации специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи (ст. 14 ГПК КР).

Вместе с тем в процессе судебного разбирательства председательствующий уполномочен применять такие процессуальные действия, как:

- отложение судебного разбирательства;
- объявление перерыва в судебном заседании;

- приостановление производства по делу;
- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения.

Указанные действия применяются судом по своей инициативе или по ходатайству участников судебного процесса, но строго по основаниям, предусмотренным процессуальным законом.

Как правило, не каждое дело удается рассмотреть в ходе одного непрерывного судебного разбирательства. Часто возникает необходимость временной остановки судебного заседания. В судебной практике наиболее часто применяемые формы временной остановки процесса – отложение судебного разбирательства и объявление перерыва в судебном заседании.

Отложение судебного разбирательства представляет собой перенесение рассмотрения дела по существу на другое судебное заседание. Иными словами, под отложением разбирательства понимается такой перенос рассмотрения дела на более позднее число в пределах установленного срока для рассмотрения дела по существу, когда одно заседание оканчивается в незавершенном состоянии и назначается время очередного полностью возобновляемого заседания.

Отложение разбирательства по делу производится по инициативе суда или по ходатайству участников гражданского процесса по установленным основаниям. Основания отложения разбирательства по делу – это обстоятельства, наличие которых свидетельствует о невозможности или нецелесообразности рассмотрения дела по существу в данный момент, на этом судебном заседании.

Так, согласно ч. 1 ст. 171 ГПК КР отложение разбирательства дела допускается в случаях, если суд признает невозможным рассмотрение дела в ходе данного судебного заседания вследствие неявки кого-либо из участников процесса, предъявления встречного иска, необходимости представления или истребования дополнительных доказательств, направления сторон на обязательную информационную встречу с медиатором, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий.

При отложении судебного разбирательства судья выносит определение, которое в большинстве случаев излагается в протоколе судебного заседания, но может быть вынесено отдельным документом, где суд обязан указать причины отложения и меры, принятые для устранения возникших обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела по существу.

В определении об отложении разбирательства дела суд, также должен назначить дату нового судебного заседания с учетом времени, позволяющего обеспечить разрешение дела в новом судебном заседании, о чем явившимся лицам объявляется под расписку, меры, которые должны быть приняты для обеспечения возможности рассмотрения дела в следующем судебном заседании. При отложении разбирательства дела дата назначается с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств. Неявившимся и вновь привлеченным к участию в процессе лицам направляются повестки (извещения) о времени и месте нового судебного заседания. При отложении разбирательства дела сроки рассмотрения и разрешения дела не приостанавливаются.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Вторичный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание допускается только в случае необходимости (ст. 172 ГПК КР).

Разбирательство дела после его отложения в соответствии с принципом непрерывности и непосредственности начинается заново.

Если стороны не настаивают на повторении объяснений участников процесса, знакомы с материалами дела, состав суда не изменился, суд вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Объявление перерыва в судебном заседании – это отсрочка продолжения судебного заседания на короткий срок, вызываемая главным образом возникновением таких обстоятельств, которые

препятствуют продолжению процесса, но могут быть устранены сравнительно быстро и просто. Перерыв объявляется судом чаще всего на ночное, обеденное время, выходные и праздничные дни, а также по ходатайству лица, участвующего в деле, или по своей инициативе при необходимости такового (например, если процесс затягивается на довольно долгое время).

Согласно ч.ч. 6–8 ст. 171 ГПК КР перерыв может быть объявлен на срок, не превышающий десяти дней. После его окончания судебное заседание продолжается, о чем объявляет председательствующий. Повторное рассмотрение исследованных до перерыва доказательств не производится.

Лица, участвующие в деле и присутствовавшие в зале судебного заседания до объявления перерыва, считаются надлежащим образом извещенными о времени и месте судебного заседания, и их неявка в судебное заседание после окончания перерыва не препятствует его продолжению.

Перерыв судебного заседания отличается от отложения разбирательства дела тем, что после окончания перерыва судебное слушание продолжается с того места, на котором он был объявлен, т. е. с того момента, когда оно было прервано. В случае же отложения, разбирательство дела после его отложения начинается сначала (ч. 3 ст. 171 ГПК КР).

Приостановление производства по делу. Понятие, основания и правовые последствия приостановления производства по делу, применяемые на стадии судебного разбирательства, идентичны с аналогичным процессуальным действием, применяемым на стадии подготовки дела к судебному разбирательству[1].

Вместе с тем следует различать приостановление производства по делу от отложения судебного разбирательства:

во-первых, дело приостанавливается на неопределенный срок, это препятствует движению дела, тогда как при отложении суд обязан определить день нового судебного разбирательства, т. е. нет препятствий для движения дела;

[1] См. § 17.4. «Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения».

во-вторых, приостановление производства по делу ведет к прекращению совершения всех процессуальных действий, а отложение разбирательства дела производится с целью совершения тех или иных процессуальных действий;

в-третьих, приостановление производства по делу обусловлено обстоятельствами, не зависящими от воли суда и сторон, а отложение, как правило, вызвано причинами субъективного порядка;

в-четвертых, для возбуждения приостановленного производства необходимо вынести специальное определение, а при отложении разбирательства дела суд одновременно назначает день нового судебного заседания.

Рассмотрение гражданского дела заканчивается, по общему правилу, вынесением решения суда. Суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

Согласно нормам ст. 198 ГПК КР решение выносится тайно в совещательной комнате. Во время вынесения решения в ней может находиться лишь судья, рассматривающий данное дело. Присутствие в совещательной комнате иных лиц не допускается, поскольку влечет отмену данного решения.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела. При этом составление мотивированного решения в письменной форме может быть отложено на срок не более пяти дней, но резолютивную часть решения суд должен составить в письменной форме и объявить на том же судебном заседании, на котором закончилось разбирательство дела.

Так, после принятия и подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания, где и объявляет решение суда (полностью или резолютивную часть). В случае объявления только резолютивной части, одновременно суд обязан объявить, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с мотивированным решением в окончательной (письменной) форме. Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана судьей, непосредственно рассмотревшим данное дело, и приобщена к делу.

Затем он разъясняет содержание решения, порядок и сроки его обжалования, ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний (ст. 197 ГПК КР).

Однако в отдельных, прямо указанных в процессуальном законе случаях, *разбирательство любого гражданского дела в суде первой инстанции может окончиться и без вынесения решения.*

Существуют две формы окончания процесса без вынесения решения по делу:

а) прекращение производства по делу;

б) оставление заявления без рассмотрения.

Понятия, основания и правовые последствия прекращения производства по делу и оставление заявления без рассмотрения, применяемые на стадии судебного разбирательства, идентичны с аналогичными процессуальными действиями, применяемыми на стадии подготовки дела к судебному разбирательству[1].

18.3. Структура судебного разбирательства

Порядок проведения судебного заседания имеет свою структуру, которая состоит из следующих этапов:

1) подготовительная часть;

2) рассмотрения дела по существу;

3) судебные прения;

4) заключительная часть.

Каждый из этих этапов характеризуется своими процессуальными задачами и имеет свое содержание.

Первый этап. ***В подготовительной части*** судебного заседания совершаются следующие действия:

а) открытие судебного заседания;

б) проверка явки участников процесса;

в) разъяснение переводчику его прав и обязанностей;

г) удаление свидетелей из зала судебного заседания;

[1] См. § 17.4. «Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения».

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

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

ё) разрешение судом ходатайств лиц, участвующих в деле;

ж) разрешение вопроса о последствиях неявки кого-либо из лиц, вызванных в судебное заседание;

з) разъяснение эксперту и специалисту их прав и обязанностей, а также предупреждение эксперта и специалиста об уголовной ответственности, о чем у них берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

Обозначенный перечень носит тезисный характер содержания первого этапа судебного разбирательства. Далее рассмотрим его в развернутом виде.

В ходе подготовительной части судебного разбирательства председательствующий выясняет возможность слушания дела по существу на данном судебном заседании. Для этого он решает следующие вопросы:

- можно ли рассматривать дело в данном составе суда?
- можно ли разбирать дело по существу с учетом явившихся для участия в деле лиц?
- можно ли разрешать дело при имеющихся доказательствах?

Итак, подготовительная часть начинается открытием судебного заседания. В назначенное для слушания время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению (ст. 162 ГПК КР).

Затем следует доклад секретаря судебного заседания, который оглашает суду: кто явился в суд из вызванных по делу лиц, вручены ли неявившимся лицам повестки и какие имеются сведения о причинах неявки.

Далее суд проверяет личность явившихся, полномочия должностных лиц и представителей (ст. 163 ГПК КР).

Устанавливая личности явившихся, суд обязан выяснить их фамилию, имя, отчество, год рождения, место работы и место жительства. Кроме того, выясняет другие данные, которые могут

иметь значение для правильного разрешения дела. В частности, выясняются:

1) у стороны, являющейся гражданином, – данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела (например, семейное положение и заработок по иску о взыскании алиментов);

2) у должностного лица или представителя – объем его полномочий, а также не имеются ли обстоятельства, исключающие возможность его участия в суде;

3) у эксперта – сведения о его образовании, занимаемой должности и стаже работы по специальности;

4) у свидетеля – родственные и иные отношения со сторонами.

Далее председательствующий разъясняет переводчику его обязанность переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участвующих в деле лиц и свидетелей, оглашаемых и имеющихся в деле документов, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов, а также распоряжений председательствующего, определений и решения суда[1].

Переводчик вправе задавать присутствующим во время перевода участникам процесса вопросы для уточнения перевода, делать замечания по поводу правильности перевода в протоколе судебного заседания.

Председательствующий предупреждает переводчика об уголовной ответственности в соответствии с законодательством КР за заведомо неправильный перевод. Подписка переводчика об этом приобщается к протоколу судебного заседания.

В случае уклонения переводчика от явки в суд на него может быть наложен штраф в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей.

Следует отметить, что данные правила распространяются и на лицо, понимающее знаки немого или глухого (сурдопереводчика), приглашенное для участия в разбирательстве дела.

[1] Подробнее см. § 10.3. «Правовой статус переводчика».

Затем председательствующий судья удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей. Председательствующий принимает меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными (ст. 165 ГПК КР).

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в качестве прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы.

Основания для самоотводов и отводов, порядок их разрешения и последствия удовлетворения таких заявлений определены ст. ст. 19–24 ГПК КР.

Так, отвод (самоотвод) должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. Заявление об отводе (самоотводе) в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если его основание стало известно лицу, заявляющему отвод или самоотвод, либо суду после начала рассмотрения дела по существу.

В случае заявления отвода прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста или переводчика суд, помимо мнения лиц, участвующих в деле, заслушивает мнение лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения. Вопрос об отводе разрешается судом, рассматривающим дело.

Вопрос об отводе, заявленном судье, рассматривающему дело единолично, разрешается им же. При коллегиальном рассмотрении дела вопрос разрешается этим же составом суда в отсутствие отводимого судьи.

Вопрос об отводе разрешается судом в совещательной комнате с вынесением соответствующего определения (удовлетворяет ходатайство об отводе или отказывает в его удовлетворении).

При удовлетворении ходатайства об отводе разбирательство дела откладывается для замены судьи или другого участника процесса. В случае отказа в удовлетворении ходатайства – процесс продолжается.

Участвующим в деле лицам и их представителям разъясняются их процессуальные права и обязанности (ст. 167 ГПК КР),

в частности, право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, знакомиться с протоколом судебного заседания, добросовестно пользоваться принадлежащими лицам процессуальными правами и др.

Кроме того, сторонам разъясняются их распорядительные права, а именно: право истца изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска; право ответчика признать иск; право сторон окончить дело мировым соглашением.

Далее лица, участвующие в деле, в случае надобности заявляют ходатайства по вопросам, связанным с разбирательством дела, которые разрешаются на основании определений суда после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. Эти определения оглашаются немедленно после вынесения (ст. 168 ГПК КР). Отказ суда в удовлетворении ходатайства не лишает лицо, участвующее в деле, права обратиться с ходатайством повторно.

В рассматриваемой части судебного заседания также разрешается вопрос о последствиях неявки кого-либо из лиц, вызванных в судебное заседание (ст. ст. 169, 170 ГПК КР).

Последствия неявки лиц, участвующих в деле, зависят от причин отсутствия этих лиц и наличия сведений об их извещении надлежащим образом.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, в отношении которых у суда нет сведений об их извещении, разбирательство дела откладывается. Если же лица, участвующие в деле, извещены надлежащим образом, суд может отложить разбирательство дела при признании причин неявки уважительными. Обычно это происходит в случае извещения суда о причинах неявки и представления доказательств уважительности этих причин (например, больничный лист, служебная командировка).

Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает их неуважительными.

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения. Суд может признать явку лица обязательной, если это необходимо по обстоятельствам дела, и отложить разбирательство по делу. Откладывая разбирательство, суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют все участвующие в деле лица. Однако допрос свидетелей недопустим, если разбирательство откладывается из-за неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению дела. Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя.

Если вызванный свидетель, эксперт или специалист не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, на указанные лица судом может быть наложен штраф в размере до пятидесяти расчетных показателей.

Свидетель при неявке без уважительных причин может быть подвергнут принудительному приводу, о чем суд выносит определение.

В случае неявки лиц, участвующих в деле, суд каждый раз выслушивает мнения лиц, участвующих в деле, о возможном рассмотрении дела в отсутствие неявившихся участников процесса и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или его отложении. Вопросы по отложению разбирательства дела и объявлению перерыва в судебном заседании регламентированы ст. 171 ГПК КР[1].

В случае вынесения определения о продолжении судебного процесса, председательствующий разъясняет эксперту

[1] См. § 18.2. «Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции».

и специалисту их права и обязанности, предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, а специалиста – за дачу заведомо ложных показаний, о чем у них отбирается подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания (ст. 173 ГПК КР)[1].

Второй этап. ***Рассмотрение дела по существу.*** На данном этапе заседания последовательность действий следующая:

а) председательствующий делает доклад;

б) председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны окончить дело заключением мирового соглашения или провести процедуру медиации;

в) заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле;

г) суд устанавливает последовательность исследования доказательств и приступает к их непосредственному исследованию;

д) после исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово представителям государственного органа и/или органа местного самоуправления, прокурору для дачи заключения;

е) выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями или чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу оконченным.

Обозначенный перечень носит тезисный характер содержания второго этапа судебного разбирательства. Далее рассмотрим его в развернутом виде.

Итак, рассмотрение дела по существу – вторая часть судебного заседания, которая начинается докладом дела председательствующим (ст. 174 ГПК КР). В докладе кратко излагаются: существо заявленных требований; обстоятельства, на которых они обосновываются; имеющиеся возражения.

---

[1] См. § 10.1. «Правовой статус эксперта» и § 10.2. «Правовой статус специалиста».

Далее председательствующий выясняет: поддерживает ли истец свои требования и в каком размере; признает ли ответчик требования истца; не желают ли стороны закончить дело мировым соглашением или провести процедуру медиации.

Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения сторон должны быть предъявлены в письменной форме. Эти заявления приобщаются к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания (ст. 175 ГПК КР).

До принятия отказа от иска, признания иска или утверждения мирового соглашения суд разъясняет сторонам последствия совершения этих процессуальных действий – невозможность повторного обращения в суд с тождественным иском.

При признании ответчиком иска в полном объеме *судом выносится решение об удовлетворении заявленных требований* (ч. 3 ст. 175 ГПК КР).

При отказе истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон *суд выносит определение, которым прекращает производство по делу*. В определении должны быть указаны условия утверждаемого судом мирового соглашения сторон, которое должно отвечать требованиям ч. 4 ст. 43 ГПК КР. Эти условия должны быть исполнены стороной (сторонами) в полном объеме; в случае не исполнения условий в добровольном порядке – принудительно, на основании исполнительного листа, выданного судом по заявлению заинтересованной стороны.

Суд отказывает в утверждении мирового соглашения сторон, если его условия противоречат закону, о чем выносится определение, и продолжает рассмотрение дела по существу.

Как только выяснится, что *окончить дело без его разрешения по существу невозможно*, суд переходит к *заслушиванию объяснений лиц, участвующих в деле.*

Так, согласно нормам ст. 176 ГПК КР после доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а также других лиц, участвующих в деле.

Если в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц обратились прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, граждане (процессуальные истцы), они дают объяснения первыми, т. е. они выступают перед истцом.

Объяснения даются в свободной форме. Лица, участвующие в деле, не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний, ибо таковая для них законом не установлена. После дачи объяснений другие лица, участвующие в деле, вправе задавать им вопросы. Суд вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений. К сожалению, при судебном разбирательстве суд выполняет большую часть работы по постановке вопросов лицам, участвующим в деле, оттесняя тем самым представителей и лиц, участвующих в деле.

Объяснения в письменной форме лиц, участвующих в деле, в случае их неявки оглашаются председательствующим. Точно также подлежат оглашению объяснения сторон и третьих лиц, полученные в порядке выполнения судебного поручения (ст. 71 ГПК КР) или в процессе обеспечения доказательств (ст. 73 ГПК КР).

В ГПК КР не предусмотрено право лица, участвующего в деле, заявлять протест против постановки того или иного вопроса кем-либо из участников процесса, как это делается в судебных заседаниях западных стран. Вместе с тем процессуальное законодательство не запрещает лицу, участвующему в деле, его представителю заявить в ходе судебного заседаниях ходатайство о снятии вопроса (протест). При этом существуют следующие обоснования причин, по которым лицо полагает, что вопрос должен быть снят: относимость, допустимость вопроса, его некорректность, оскорбительность и пр. Другими словами, основанием для отклонения заданного вопроса могут явиться его неотносимость к рассматриваемому делу, оскорбительный характер, а также вопрос, который не способствует разрешению дела. Таким образом, суд по ходатайству стороны (протест) относительно заданного вопроса вправе отклонить либо предложить переформулировать его.

Стороны и третьи лица вправе активно участвовать в исследовании доказательств. Наличие представителя не препятствует тому, что стороны и третьи лица могут самостоятельно (не через своего представителя) задавать вопросы, заявлять ходатайства и т. д.

Стоит отметить ряд судебных ошибок, допускаемых при исследовании объяснений сторон и третьих лиц. Во-первых, имеют место случаи, когда учитываются устные объяснения сторон и третьих лиц и не обращается внимание на содержание искового заявления, которое также является формой дачи объяснения. Исковое заявление и возражение на иск – это письменные объяснения сторон, поэтому они в обязательном порядке должны учитываться при оценке объяснений сторон и третьих лиц. Во-вторых, при получении объяснений сторон в процессе выполнения судебного поручения или обеспечения иска они должны оглашаться в судебном заседании, что не всегда делается. В-третьих, достоверность объяснений сторон и третьих лиц часто не проверяется, между тем это следует делать в силу материально-правовой заинтересованности данных лиц[1].

Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, и с учетом их мнений устанавливает последовательность исследования доказательств и приступает к их рассмотрению (ст. 177 ГПК КР).

Процедура исследования доказательств в суде подробно урегулирована процессуальным законом. Данная процедура открывает много возможностей для развития состязательности и активного участия сторон в процессе исследования доказательств. Однако часто такая возможность упускается сторонами, и суд вынужден сам исследовать все доказательства.

Насколько полно будут исследованы доказательства, зависит от того, качественно ли проведена подготовка дела, все ли относимые доказательства собраны сторонами. В итоге это отражается на решении суда, его законности и обоснованности.

---

[1] *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М.: ОАО «Издательский дом “Городец”», 2004. С. 193.

Исследование доказательств в суде – очень важная часть судебного разбирательства. Если какие-то доказательства не были исследованы во время судебного разбирательства, то суд не имеет права основывать на них свое решение по делу.

Исследование всех доказательств в ходе судебного процесса должно фиксироваться в протоколе заседания в установленном законом порядке[1].

Исследование показаний свидетелей. Процедура дачи показаний свидетелями регламентирована процессуальным законом. Процедурные аспекты допроса свидетелей направлены на получение достоверных показаний.

Напомним, что свидетели удаляются из зала судебного заседания еще в начале подготовительной части судебного заседания. Для допроса каждый свидетель вызывается отдельно.

Свидетелем может быть лицо любого возраста, которое понимает значение своих слов и ответственность.

До допроса свидетеля председательствующий устанавливает его личность, разъясняет ему права и обязанности свидетеля и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Свидетель может воспользоваться свидетельским иммунитетом (в случае наличия относительного иммунитета) или не может быть допрошен ни при каких обстоятельствах (при наличии абсолютного иммунитета)[2]. Если он сам желает дать свидетельские показания, либо не подпадает в категорию привилегированных свидетелей, то у свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его права, обязанности и ответственность. Документ приобщается к протоколу судебного заседания (ч. 1 ст. 178 ГПК КР).

Свидетель, не достигший шестнадцатилетнего возраста, не может быть предупрежден об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложного показания, так как не подпадает под уголовную ответственность в силу своего возраста. В связи с этим, председательствующий разъясняет

---

[1] См. § 18.4. «Протокол судебного заседания».

[2] См. § 10.4. «Правовой статус свидетеля».

такому свидетелю обязанность правдиво рассказать все, что ему известно по делу.

Как видим, данные действия в силу закона не входят в процедуру собственно допроса свидетеля.

Порядок допроса свидетеля определен ст. 179 ГПК КР. Председательствующий выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле. Это делается с целью последующей оценки показаний свидетеля на предмет достоверности.

Далее председательствующий предлагает свидетелю сообщить суду все, что ему лично известно об обстоятельствах дела.

После свободного рассказа об известных ему обстоятельствах дела свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, представитель этого лица, а затем другие лица, участвующие в деле, их представители. Суд вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

В случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля на том же или в следующем судебном заседании, а также повторно допросить свидетелей для выяснения противоречий в их показаниях.

Допрошенный свидетель остается в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

Свидетель дает показания устно, не пользуясь какими бы то ни было записями. Однако ст. 180 ГПК КР предусматривает исключение из данного правила. Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в случаях, если 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.

Допрос свидетеля в возрасте до восемнадцати лет производится с участием педагога или психолога, а также законных представителей. 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. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал судебного заседания должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и 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 его присутствие в зале судебного заседания (ст. 181 ГПК КР).

Если показания свидетелей получены в порядке выполнения судебного поручения (ст. 71 ГПК КР), обеспечения доказательств (ст. 73 ГПК КР), на месте пребывания свидетеля, вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин допрашиваемый не в состоянии явиться по вызову суда (ч. 3 ст. 79 ГПК КР), при отложении разбирательства дела (ст. 172 ГПК КР), то они оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, вправе дать по ним объяснения. Во всех перечисленных случаях показания свидетелей должны быть запротоколированы, а протокол допроса приобщен к материалам дела.

При исследовании показаний свидетелей суды часто допускают однотипные ошибки. Во-первых, не всегда выполняется требование закона о выяснении отношения свидетеля к лицам, участвующим в деле, что способно привести к неправильному разрешению дела. К слову, такое выяснение может не ограничиваться лишь вопросом судьи. Представители сторон путем постановки вопросов могут выявить истинный характер отношений между указанными субъектами. Во-вторых, следует выяснять источник осведомленности свидетеля. Этого требует и ГПК КР, ибо не являются доказательством сведения, сообщенные

свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 6 ст. 78 ГПК КР). В-третьих, следует активизировать роль сторон в постановке вопросов перед свидетелем для уяснения обстоятельств дела и проверки достоверности самого источника информации.

Исследование письменных доказательств. Согласно ст. 183 ГПК КР письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке судебного поручения, обеспечения доказательств, в случае осмотра письменных доказательств в месте их хранения, оглашаются в ходе судебного заседания и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

Достоверность письменных доказательств проверяется с учетом их классификации. Так, при наличии официальных документов суд должен проверить полномочие лица, которое подписало соответствующий документ, соответствие бланка, печати и пр. Проверка достоверности доказательства предполагает не только выявление соответствия формы документа, но и его содержания.

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 их согласия переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании (ст. 184 ГПК КР). При этом закрытой может быть объявлена лишь часть судебного заседания, на которой происходит исследование названных доказательств, а в остальном процесс может оставаться открытым.

При затруднительности представления в суд документов судья может потребовать представления надлежащим образом засвидетельствованных выписок или произвести осмотр и исследование письменных доказательств в месте их хранения (ст. 83 ГПК КР).

Письменные доказательства, которые затруднительно или невозможно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение, которое обжалованию не подлежит. О времени и месте производства осмотра на месте извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты, специалисты и свидетели.

Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. К нему могут быть приложены составленные или проверенные при осмотре планы, чертежи, схемы, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотографии письменных доказательств, а также письменные заключение эксперта и пояснения специалиста (ст. 186 ГПК КР).

Ошибки, нередко допускаемые судом при исследовании письменных доказательств, могут быть сведены к следующему. Во-первых, в реальности судья чаще всего просто перечисляет, а не исследует письменные доказательства, имеющиеся в деле. Если учесть, что стороны не всегда в состоянии заблаговременно ознакомиться с материалами дела, то исследование письменных доказательств в судебном заседании не исправляет данной недоработки. Во-вторых, суд не всегда заносит в протокол судебного заседания данные осмотра письменного доказательства. В-третьих, не всегда подробно оформляется протокол осмотра письменного доказательства[1].

Исследование вещественных доказательств. Основным способом исследования вещественных доказательств является их осмотр, при этом не имеет значения для исследования, является ли предмет лишь вещественным доказательством или одновременно и предметом спора. Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам,

[1] *Коваленко А.Г.* Институт доказывания в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М.: Норма, 2002. С. 106.

специалистам. Вещественное доказательство может быть использовано для проведения экспертизы. Лица, которым они предъявлены, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Протоколы осмотра вещественных доказательств, составленные в порядке выполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, осмотра и исследования вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (ст. 185 ГПК КР).

Вещественные доказательства (так же, как и письменные), которые невозможно или затруднительно доставить в суд (например, объект недвижимости, автомобиль), осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, их представители, однако их неявка не препятствует проведению осмотра. В необходимых случаях также вызываются свидетели, эксперты, специалисты. Результаты осмотра на месте заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра, видеозаписи, фотоснимки вещественных доказательств, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме (ст. 186 ГПК КР). Протоколы осмотра на месте вещественных доказательств оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения.

Исследование аудио- или видеозаписи. При воспроизведении аудио- или видеозаписи, содержащей сведения личного характера, а также при их исследовании применяются правила, предусмотренные ст. 184 ГПК КР (оглашение и исследование личной переписки и телеграфных сообщений граждан). Согласно этим правилам, для воспроизведения и исследования аудио- или видеозаписи личного характера в открытом судебном заседании

должно быть получено согласие лиц, которых эта аудио- или видеозапись касается. Без такого согласия воспроизведение и исследование аудио- и видеозаписи производятся только в закрытом судебном заседании.

Воспроизведение аудио- и видеозаписи производится в зале судебного заседания либо в ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания отличительных признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение аудиозаписи и видеозаписи может быть повторено полностью или в какой-либо их части. В целях выяснения содержащихся в аудио- и видеозаписях сведений судом может быть привлечен специалист. В необходимых случаях суд может назначить экспертизу (ст. 187 ГПК КР).

Относительно письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей в судебном процессе может быть сделано заявление об их подложности. В соответствии со ст. 188 ГПК КР в случае заявления о том, что имеющееся в деле доказательство является подложным, лицо, представившее это доказательство, может просить суд исключить его из числа доказательств и разрешить дело на основании иных доказательств. Для проверки заявления о подложности доказательства суд может назначить экспертизу, а также предложить сторонам представить иные доказательства.

Вместе с тем само заявление о подложности доказательства должно быть тщательно проанализировано судом с позиции обоснованности. В данном случае действует общее правило – если лицо заявляет о подложности того или иного доказательства, то оно и должно привести доказательства, подтверждающие данный факт. В связи с этим, нет необходимости в проведении экспертизы.

При этом, если лицо все-таки полагает, что доказательство фальсифицировано, подложно, ему никто не мешает представить в суд необходимые доказательства и вновь заявить ходатайство о проведении экспертизы или об отклонении данного доказательства.

Исследование заключения эксперта. Как известно, экспертиза слагается из произведенного исследования и сформулированных выводов, сделанных в заключении. Следовательно, исследование заключения эксперта слагается из оглашения заключения и допроса эксперта.

Заключение эксперта передается в суд после завершения производства экспертизы и находится в материалах дела.

В судебном заседании заключение эксперта оглашается. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первыми задают вопросы лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, а затем – другие лица, участвующие в деле, и их представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым задают вопросы истец и его представитель. Суд вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса (ст. 189 ГПК КР).

Заключение эксперта исследуется в ходе судебного заседания и оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы (т. е. не обладает каким бы то ни было преимуществом перед другими средствами доказывания). Несогласие суда с заключением эксперта должно быть мотивировано в решении по делу либо в определении о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

Консультация специалиста. Согласно ч. 1 ст. 191 ГПК КР в необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и/или оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества).

Задача специалиста состоит в оказании содействия суду и лицам, участвующим в деле, в исследовании доказательств. Если из результатов консультации специалиста следует, что имеются обстоятельства, требующие дополнительного исследования или

оценки, суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства либо ходатайствовать о назначении экспертизы.

Лицо, вызванное в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные судом вопросы, давать консультации и пояснения, при необходимости оказывать суду техническую помощь. Специалист дает консультацию, исходя из своих профессиональных знаний. По форме консультация может быть устной или письменной. Консультации и пояснения специалиста, данные в устном виде, заносятся в протокол судебного заседания; консультации специалиста, данные в письменном виде, оглашаются в судебном заседании и приобщаются к делу (ч. 3 ст. 191 ГПК КР).

Вместе с тем специалист обладает правом с разрешения председательствующего принимать участие в исследовании доказательства, задавать лицам, участвующим в деле, вопросы относительно исследуемого объекта, а также задавать вопросы свидетелям, при допросе которых он участвует. Если в процессе выполнения своих обязанностей специалист придет к выводу, что ответ на поставленный перед ним вопрос требует знаний, которыми он не обладает, или необходимо проведение специального исследования на уровне эксперта, он вправе порекомендовать суду пригласить иного специалиста либо назначить экспертизу.

В целях разъяснения и дополнения консультации специалисту могут быть заданы вопросы. Первыми задают вопросы лицо, по заявлению которого был привлечен специалист, и его представитель, а затем – другие лица, участвующие в деле, их представители. Специалисту, привлеченному по инициативе суда, первыми задают вопросы истец и его представитель. Суд вправе задавать вопросы специалисту в любой момент его допроса (ч.ч. 4, 5 ст. 191 ГПК КР).

Следует разграничивать консультации специалиста и заключения эксперта. И специалист, и эксперт обладают определенными специальными познаниями, но для проведения экспертизы

лицо должно обладать правовым статусом эксперта[1]. Специалистом может быть признан любой человек, обладающий знаниями в какой-либо сфере (например, коллекционер, психиатр).

В отличие от эксперта специалист не проводит никаких исследований. К примеру, для определения недееспособности лица суд обязан назначить судебно-психиатрическую экспертизу. Но в то же время для решения вопроса о том, может ли лицо, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, участвовать в рассмотрении дела, бывает достаточно консультации врача-психиатра, хотя такой вопрос может быть поставлен и перед экспертами наряду с другими – по определению психического состояния лица. У специалиста может быть получена консультация о возможностях той или иной экспертизы, например, подлежит ли в обязательном порядке уничтожению документ при проведении экспертизы давности, какой давностный период может быть установлен при проведении указанной экспертизы и пр.

Правовая регламентация дачи консультаций специалистами не может быть настолько же детальной, как регулирование деятельности эксперта.

В итоге заключение эксперта является результатом проведенного исследования и средством доказывания в силу указания в законе, а консультация специалиста – нет.

После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово для дачи *заключений по делу сперва представителям(ю) государственного органа и (или) органа местного самоуправления*[2], а *затем прокурору*[3], участвующих в процессе в соответствии со ст. 50 и ч. 4 ст. 48 ГПК КР.

Заключения государственных органов, органов местного самоуправления и (или) прокурора, допущенных судом к участию

[1] См. § 10.1. «Правовой статус эксперта».

[2] См. § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму).

[3] См. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму).

в деле, оглашаются в судебном заседании. Суд, а также лица, участвующие в деле, и их представители могут задавать уполномоченным представителям этих органов и прокурору вопросы.

Когда все имеющиеся доказательства по делу и все существенные обстоятельства дела рассмотрены, председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями или чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу оконченным и переходит к судебным прениям (ст. 193 ГПК КР).

Третий этап. ***Судебные прения*** – часть судебного заседания, в которой путем поочередного выступления участвующих в деле лиц подводятся итоги проведенного по делу исследования доказательств. Высказываются суждения о том, какие факты можно считать установленными, а какие – нет.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. По сложившейся практике судебные прения включают анализ обстоятельств дела, исследованных доказательств на предмет их относимости, допустимости, достоверности и достаточности, исходя из правовой позиции соответствующей стороны спора. Кроме того, неотъемлемой частью судебных прений являются толкование применяемой нормы права, анализ имеющейся по данному вопросу судебной практики, разбор правовой позиции противоположной стороны. Завершается выступление в судебных прениях окончательной просьбой, обращенной к суду. К сожалению, не так часто в суде можно слышать интересные речи в судебных прениях с точки зрения анализа права и обстоятельств дела.

В судебных прениях первыми выступают истец и его представитель, а затем – ответчик и его представитель. Третье лицо, заявившее самостоятельное требование на предмет спора, и его представитель выступают после сторон и их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, и его представитель выступают после истца или ответчика,

на стороне которого третье лицо участвует в деле. Если в деле имеются процессуальные истцы (прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц), в судебных прениях они выступают первыми (ст. 194 ГПК КР).

Суд не вправе ограничивать продолжительность прений определенным временем. Председательствующий может остановить выступающего в том случае, если он выходит за пределы рассматриваемого судом спора.

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

Участники судебных прений в своих выступлениях не могут ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если суд во время судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, *суд возобновляет рассмотрение дела по существу*, о чем указывается в протоколе судебного заседания. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения проводятся в общем порядке (ст. 195 ГПК КР).

После завершения судебных прений и реплик, если суд не счел необходимым возобновить исследование доказательств, он удаляется в совещательную комнату для вынесения судебного решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

Четвертый этап. ***Заключительная часть***, в которой подводятся окончательные итоги судебного разбирательства, гражданское дело решается по существу. Производятся следующие действия:

а) удаление суда для принятия решения;

б) постановление и объявление судебного решения.

Итак, для постановления судебного решения суд удаляется в совещательную комнату. Во время вынесения решения в ней может находиться лишь судья, рассматривающий данное дело. Присутствие в совещательной комнате иных лиц не допускается (ст. 198 ГПК КР).

В совещательной комнате разрешаются все вопросы, возникшие во время разбирательства дела. Суд проводит окончательную оценку доказательств, определяет, какие обстоятельства по делу установлены, какой закон должен быть применен и как следует разрешить спор между сторонами.

При вынесении решения суд должен разрешить и дать ответ на следующие вопросы: Какие факты имеют значение для дела и на основании каких доказательств следует считать их установленными? Какие факты, имеющие значение для дела, не установлены? Каковы правоотношения сторон? Какая норма материального права должна быть применена к установленным фактам? Как следует разрешить дело (подлежат ли требования истца удовлетворению и в каком объеме)? Каким образом должны быть распределены судебные расходы по делу? Подлежит ли решение суда немедленному исполнению? Разрешает иные вопросы, предусмотренные законодательством КР.

Если суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или дополнительно исследовать доказательства, он выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения (ст. 200 ГПК КР).

Обычно, суд разрешая дело, принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако в случаях, предусмотренных законом, он может выйти за пределы заявленных требований.

После принятия и подписания решения суд возвращается в зал заседания, где провозглашает его публично, а по делам, рассмотренным в закрытом заседании, публично оглашается резолютивная часть решения суда с согласия сторон (ч. 7 ст. 13 ГПК КР).

Затем председательствующий устно разъясняет содержание решения, порядок и срок его обжалования, ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний (ст. 197 ГПК КР).

После этого судебное заседание объявляется закрытым.

Лицам, участвующим в деле, копия решения суда вручается немедленно после его оглашения. Лицам, участвовавшим в деле, но не присутствовавшим в судебном заседании, копии решения суда высылаются не позднее пяти дней со дня объявления решения заказным письмом с уведомлением о вручении (ст. 214 ГПК КР).

18.4. Протокол судебного заседания

Протокол судебного заседания – это процессуальный документ, в котором фиксируются все процессуальные действия, имевшие место в ходе каждого судебного разбирательства (в том числе выездного) независимо от его режима (открытые, закрытые) или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания.

Протокол судебного заседания является одним из основных процессуальных документов. В этой связи, он должен быть изложен полно, четко с точки зрения его прочтения, в той последовательности, в которой проводится судебное разбирательство. Протокол составляется в письменной форме и должен отражать все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия.

Таким образом, протокол судебного заседания имеет значение, которое:

- позволяет суду провести окончательную оценку доказательств в совещательной комнате, так как именно в нем отражены результаты исследования доказательств в процессе судебного заседания;
- дает возможность вынести законное и обоснованное решение;

- позволяет проверить соответствие решения суда исследованным и оцененным доказательствам;
- выступает в качестве письменного доказательства по делу.

В связи с тем, что протокол имеет важное доказательственное значение, его содержание и порядок составления должны точно соответствовать требованиям процессуального закона.

Содержание протокола. В протоколе судебного заседания указываются (ст. 230 ГПК КР):

1) дата и место судебного заседания;

2) время открытия и закрытия (начала и окончания) судебного заседания;

3) наименование суда, рассматривающего дело, состав суда, секретарь судебного заседания;

4) наименование дела;

5) сведения о явке лиц, участвующих в деле, их представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков и данные об их личности;

6) сведения о разъяснении судом (председательствующим) лицам, участвующим в деле, их представителям, а также переводчику, экспертам, специалистам, свидетелям их процессуальных прав и обязанностей;

7) сведения о том, что переводчик, эксперт, специалист, свидетель предупреждены об уголовной ответственности;

8) распоряжения председательствующего и определения, не принятые в виде отдельного процессуального акта, вынесенные судом без удаления в совещательную комнату;

9) заявления, ходатайства и основное содержание объяснений лиц, участвующих в деле, и их представителей;

10) показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;

11) содержание вопросов и ответов, имевших место в судебном заседании;

12) сведения об оглашении письменных доказательств, прослушивании аудиозаписей, просмотре видеозаписей и осмотре вещественных доказательств;

13) заключения государственных органов и органов местного самоуправления;

14) содержание судебных прений;

15) сведения об удалении суда для принятия судебного акта;

16) сведения об оглашении и разъяснении содержания решения и определений, порядка и срока их обжалования;

17) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, права на ознакомление с протоколом и принесения на него замечаний;

18) сведения об использовании в ходе судебного заседания средств аудио- и видеозаписи, системы видеоконференцсвязи и (или) иных технических средств;

19) дата составления и подписания протокола.

Как видно, в протоколе фактически указывается весь процесс судебного разбирательства.

Порядок составления протокола. В соответствии со ст. 231 ГПК КР протокол составляется в судебном заседании секретарем судебного заседания или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания.

Протокол составляется компьютерным, электронным (включая цифровую аудиозапись), машинописным либо рукописным способом.

Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать аудио- и видеозаписи в судебном заседании либо при совершении отдельного процессуального действия вне заседания. В этих случаях аудио- и видеозаписи прилагаются к протоколу, в котором делается отметка об их применении. Дополнительные материалы фиксации судебного заседания приобщаются к протоколу судебного заседания и хранятся вместе с материалами дела.

Лица, участвующие в деле, и их представители вправе ходатайствовать о внесении в протокол сведений об обстоятельствах, которые они считают существенными для дела.

Протокол судебного разбирательства должен быть составлен и подписан председательствующим и секретарем судебного

заседания *не позднее трех дней* после окончания судебного заседания. По сложным делам составление и подписание протокола судебного заседания могут быть осуществлены в более длительный срок, но *не позднее пяти дней* после окончания судебного заседания.

Все внесенные в протокол изменения, дополнения, исправления в протоколе должны быть оговорены до его подписания и удостоверены подписями председательствующего и секретаря судебного заседания. После удостоверения не допускаются подчистки и закрашивания, сокращение слов, следует избегать исправлений, дописок между строк, зачеркивания, вставок и пр. Протокол ведет секретарь судебного заседания, но личная ответственность за полное и объективное отражение в протоколе заседания хода событий лежит на председательствующем.

Информация о сроках составления протокола и праве ознакомления с ним объявляется председательствующим при оглашении решения.

Замечания на протокол. Лица, участвующие в деле, и их представители вправе ознакомиться с протоколом и *в течение пяти дней* со дня его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности или на его неполноту (ст. 232 ГПК КР). Замечания могут касаться всего протокола или его отдельных положений.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья – председательствующий по делу, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Определение суда обжалованию не подлежит, но возражения на него могут быть включены в жалобу (представление). Замечания на протокол в любом случае приобщаются к делу, и должны быть рассмотрены в течение *пяти дней со дня их подачи* (ст. 233 ГПК КР).

Глава 19. АКТЫ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

19.1. Понятие и виды судебных актов

Суд, как и все государственные органы, в своей деятельности принимает акты. Вся процессуальная деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел в рамках судопроизводства отражается, фиксируется в судебных актах.

В связи с тем, что деятельность суда носит властный характер, его действия выражаются в виде судебных постановлений, имеющих строго определенную процессуальную форму.

Постановления (акты) суда – властные волевые акты, обязательные для исполнения всеми участниками процесса и обеспеченные государственным принуждением. Они неоднородны по своему значению и содержанию.

Различают следующие виды актов суда первой инстанции:

- судебные решения;
- судебные определения;
- судебные приказы.

Рассмотрим.

1. *Судебное решение* – это процессуальный акт суда первой инстанции, которым завершается рассмотрение дела по существу. По каждому гражданскому делу суд первой инстанции принимает только одно решение, которое выносится именем Кыргызской Республики.

Гражданское процессуальное законодательство различает следующие виды решений суда первой инстанции: основные (обычные), заочные и дополнительные.

Основное (обычное) или окончательное решение представляет собой нормальный вид судебного решения, выносимого с соблюдением всех правил рассмотрения дела в суде первой

инстанции и полностью разрешающего дело по существу заявленного требования.

Заочное решение выносится судом в отсутствие ответчика, извещенного судом надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося в судебное заседание и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие.

Дополнительным именуется решение, выносимое судом для восполнения пробелов основного судебного решения.

2. *Определением суда* первой инстанции (в отличие от решения) не разрешается дело по существу. Оно выносится по любым иным вопросам процесса, возникающим при рассмотрении, разрешении гражданского дела, исполнении решений судов и иных судебных актов, актов других органов, требующих принудительного исполнения, а в предусмотренных законом случаях определением оканчивается производство по делу без вынесения решения.

Суд может выносить определения как в совещательной комнате, так и в ходе судебного заседания без удаления в нее. Это зависит от степени сложности разрешаемого вопроса.

Количество определений по разрешаемому делу зависит от его особенностей. Так, судебные определения классифицируются следующим образом:

1) *по форме вынесения* они подразделяются на:

а) определения в виде отдельного документа – оформляются письменно в форме соответствующего процессуального акта;

б) протокольные определения – выносятся устно, без удаления в совещательную комнату, но подлежат занесению в протокол судебного заседания;

2) *в зависимости от характера разрешаемого процессуального вопроса* определения подразделяют на следующие виды:

а) обеспечительные определения – разрешают вопросы, связанные с обеспечением нормального, естественного развития судебного процесса до момента разрешения дела по существу путем вынесения и объявления судебного решения (например,

определение о подготовке дела, определение о замене ненадлежащей стороны);

б) пресекательные определения – препятствуют возникновению процесса или прекращают производство по делу при отсутствии законных оснований для его возбуждения или для судебного разбирательства (например, определение об отказе в принятии искового заявления, определение об оставлении заявления без движения, определение о прекращении производства по делу);

в) заключительные определения – завершают рассмотрение дела без вынесения решения (например, определение об утверждении мирового соглашения);

г) частные определения – определения, через которые суд обращает внимание руководителей государственных органов, а также иных организаций, независимо от форм собственности, и других должностных лиц на установленные по делу факты нарушения закона, причины и условия, способствовавшие их совершению и требующие принятия соответствующих мер;

д) определения по поводу принятого решения и его исполнения;

е) определения о пересмотре или об отмене решений;

3) *по способу обжалования* определения суда бывают следующих видов:

а) определения, подлежащие самостоятельному обжалованию отдельно от решения суда;

б) определения, не подлежащие самостоятельному обжалованию, но возражения относительно них могут быть включены в апелляционную, кассационную жалобы (представления);

в) определения, не подлежащие обжалованию;

4) *по субъекту, который выносит определение*, судебные определения подразделяются на:

а) единоличные – выносимые судом при единоличном составе рассмотрения и разрешения дела (например, определение о подготовке дела к судебному разбирательству);

б) коллегиальные – если дело рассматривается коллегиально, то определения в судебном разбирательстве также принимаются коллегиально.

Следует отметить, что большинство из указанных видов судебных определений применяются также и в деятельности вышестоящих судов.

3. *Судебный приказ* – особый вид постановления суда первой инстанции, вынесенного по заявлению кредитора о взыскании денежных средств или об истребовании движимого имущества от должника; имеет силу исполнительного документа. Сущность судебного приказа проявляется в его правоприменительной силе, направленной на принудительное исполнение участниками определенных правоотношений их обязанностей, предписанных нормой права. Судебный приказ выносится только в порядке приказного производства.

Более подробно виды судебных актов рассматриваются далее.

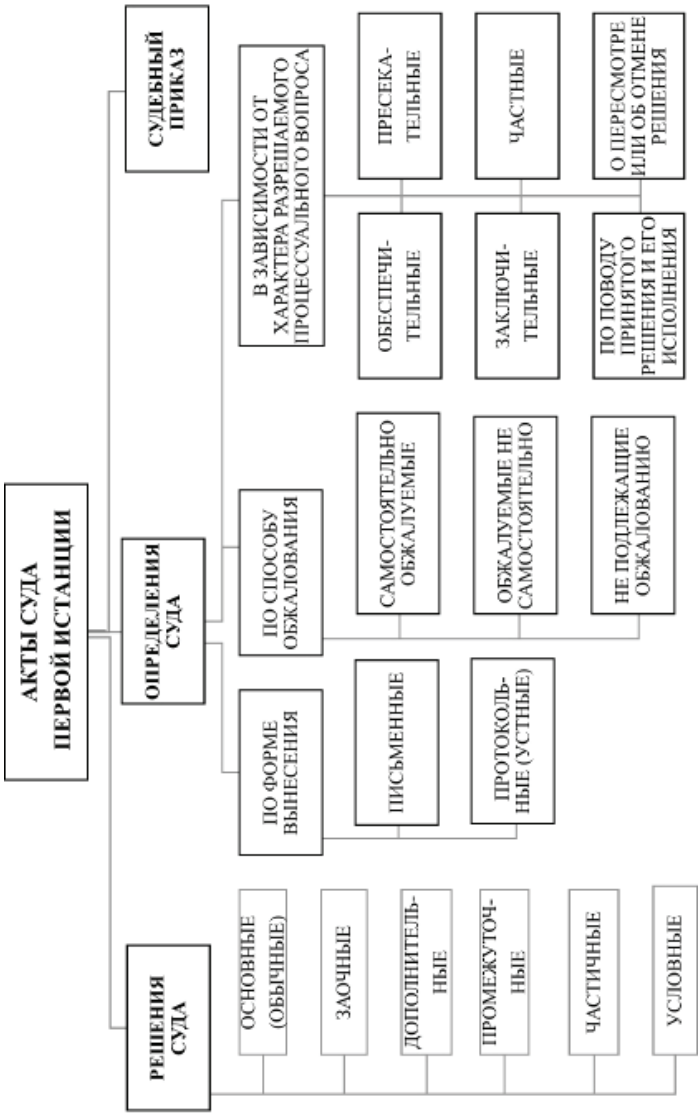
Итак, акты суда первой инстанции делятся на три группы (см. схему 2).

19.2. Решения суда

Судебное решение – выносимое именем государства постановление относительно существа спора сторон в исковом и особом производствах. Судебным решением окончательно разрешается вопрос об охране и о защите прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц, в нем содержится вывод суда о применении определенной нормы права к конкретному делу, к конкретному случаю, материально-правовым отношениям сторон.

Своим решением суд восстанавливает нарушенные ответчиком права истца либо отклоняет его необоснованные требования, защищая тем самым права ответчика. В отдельных случаях судебное решение устраняет неясность в содержании или самом факте существования спорного материального правоотношения.

Схема 2.


АКТЫ СУДА ПЕРВОЙ ИСТАНЦИИ
РЕШЕНИЯ СУДА
ОСНОВНЫЕ (ОБЫЧНЫЕ)
ЗАОЧНЫЕ
ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ
ПРОМЕЖУТОЧНЫЕ
ЧАСТИЧНЫЕ
УСЛОВНЫЕ
ОПРЕДЕЛЕНИЯ СУДА
ПО ФОРМЕ ВЫНЕСЕНИЯ
ПИСЬМЕННЫЕ
ПРОТОКОЛЬНЫЕ (УСТНЫЕ)
ПО СПОСОБУ ОБЖАЛОВАНИЯ
САМОСТОЯТЕЛЬНО ОБЖАЛУЕМЫЕ
ОБЖАЛУЕМЫЕ НЕ САМОСТОЯТЕЛЬНО
НЕ ПОДЛЕЖАЩИЕ ОБЖАЛОВАНИЮ
СУДЕБНЫЙ ПРИКАЗ
В ЗАВИСИМОСТИ ОТ ХАРАКТЕРА РАЗРЕШАЕМОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ВОПРОСА
ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ
ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ
ПО ПОВОДУ ПРИНЯТОГО РЕШЕНИЯ И ЕГО ИСПОЛНЕНИЯ
ПРЕСЕКАТЕЛЬНЫЕ
ЧАСТНЫЕ
О ПЕРЕСМОТРЕ ИЛИ ОБ ОТМЕНЕ РЕШЕНИЯ

Кроме того, в судебном решении проявляются профилактические и воспитательные функции гражданского процессуального права.

Решение, провозглашается именем Кыргызской Республики, что придает выводу суда по делу властный, бесспорный и обязательный характер не только для лиц, участвующих в деле, но и для всех субъектов права.

Значение судебного решения заключается прежде всего в том, что им разрешается рассмотренное гражданское дело. Оно в этом плане восстанавливает нарушенные права, конкретизирует права и обязанности сторон, устанавливает юридические факты.

Значение судебного решения обусловлено также следующими задачами гражданского судопроизводства:

- укреплением законности и правопорядка;
- предупреждением правонарушений;
- формированием уважительного отношения к закону и суду.

Сущность судебного решения в гражданском процессе состоит в следующем:

- это акт органа, осуществляющего правосудие;
- это правоприменительный акт, завершающий судебное разбирательство и восстанавливающий нарушенные права;
- это акт, который выносится в результате рассмотрения дела по существу и в процессуальной форме.

Нарушение предписания суда может повлечь за собой определенные юридические последствия, такие как:

- принудительное исполнение;
- административное или уголовное наказание;
- взыскание убытков.

В теории гражданского процессуального права различают шесть видов решений суда:

1) *основное (обычное) решение* представляет собой судебный акт, которым дело разрешается по существу в суде первой инстанции, оно полностью отвечает предъявляемым законодательством требованиям к такого рода судебным постановлениям;

2) *заочное решение* – это решение, вынесенное судом в отсутствие ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного рассмотрения дела, но не явившегося и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие;

3) *дополнительным* именуется решение, выносимое судом для восполнения пробелов основного решения. Как правило, каждое решение суда должно полно и исчерпывающе отвечать на заявленные сторонами требования. Если на исследованные судом требования в решении ответа не содержится, неполнота его восполняется дополнительным решением;

4) *промежуточное решение* – судебный акт, который разрешает иск в принципе (т. е. разрешает вопрос о праве), но вопросы о размере присужденной суммы, об имуществе, подлежащем передаче, и прочем остаются открытыми и решаются отдельно (дополнительно);

5) *частичное решение* – выносится по части исковых требований, считающихся достаточно полно и всесторонне исследованными. Вопрос об остальных требованиях откладывается до выяснения необходимых обстоятельств, представления, исследования и оценки соответствующих доказательств по делу (например, такие решения могли выноситься относительно той части требований истца, которая признается ответчиком, а по оспариваемым требованиям процесс продолжался);

6) *условным* решение называется тогда, когда оно выносится относительно права истца, которое зависит (не зависит) от наступления (не наступления) определенного обстоятельства либо от совершения (не совершения) одной из сторон каких-либо действий.

Процессуальное законодательство предусматривает три вида судебных решений:

1) основное (обычное) решение (глава 17 ГПК КР);

2) заочное решение (глава 23 ГПК КР);

3) дополнительное решение (ст. 207 ГПК КР).

Форма и содержание судебного решения. В соответствии со ст. ст. 201 и 202 ГПК КР решение суда составляется председательствующим в *письменной форме* и состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Решение принимается от имени государства и начинается словами «Именем Кыргызской Республики».

В *вводной части* судебного решения указываются:

1) время и место вынесения решения;

2) наименование суда, вынесшего решение;

3) состав суда;

4) секретарь судебного заседания;

5) стороны, другие лица, участвующие в деле, и их представители;

6) предмет спора или заявленное требование.

Сведения вводной части располагаются между словами «Именем Кыргызской Республики» и до фразы «установил…».

Описательная часть решения должна содержать указания на:

1) требования истца и обстоятельства, подтверждающие их;

2) встречное исковое требование ответчика, возражения ответчика и обстоятельства, подтверждающие его позицию;

3) объяснения других лиц, участвующих в деле.

Описательная часть заканчивается фразой «Исследовав обстоятельства дела, заслушав объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, суд считает, что иск подлежит удовлетворению (полностью или частично, не подлежит удовлетворению) по следующим основаниям:».

В *мотивировочной части* решения должны быть указаны:

1) обстоятельства дела, установленные судом;

2) факты, доказательства, на которых основаны выводы суда о правах и обязанностях;

3) доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства;

4) законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд. Он обязан ссылаться также на постановление

Пленума Верховного суда КР о разъяснении судебной практики по разрешаемому вопросу.

Заканчивается мотивировочная часть словами «С учетом изложенного, на основании статей (приводятся нормы материального права), руководствуясь статьями (приводятся нормы процессуального права), суд решил…».

Резолютивная часть решения суда должна содержать краткий и окончательный вывод, вытекающий из установленных судом фактических обстоятельств. В данной части:

1) суд должен четко сформулировать ответ на исковые требования: их удовлетворение (полностью или частично) или отказ в иске (полностью или частично). При этом суд должен дать ответ как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено, указав, за какой из сторон признается оспариваемое право, кто конкретно, какие действия и в чью пользу должен произвести. Четкость в изложении резолютивной части решения необходима, чтобы у сторон и других лиц, участвующих в деле, судебного исполнителя не возникло сомнений в ее содержании, поскольку эта часть судебного решения в последующем полностью переносится в исполнительный лист;

2) содержится указание на распределение судебных расходов: с кого и в каком размере они взыскиваются. В случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению или суд придет к выводу о необходимости принятия мер по обеспечению исполнения решения, суд указывает об этом в резолютивной части решения;

3) указываются срок и порядок обжалования решения в апелляционном порядке.

Требования, предъявляемые к судебному решению. Основными требованиями, предъявляемыми к судебному решению, являются: *законность и обоснованность* (ч. 1 ст. 199 ГПК КР). Указанные требования относятся ко всем судебным решениям, понятия эти взаимосвязанные, ведь необоснованное решение не может быть законным. Ответственность за соблюдение законности и обоснованности принимаемых судом решений лежит именно на судье.

Решение является законным, когда оно вынесено с соблюдением норм процессуального права и в соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к данному правоотношению (ч. 2 ст. 199 ГПК КР).

При разрешении гражданского дела суд должен определить нормы процессуального права, которыми следует руководствоваться. Неправильное применение норм процессуального права является основанием для отмены решения суда в апелляционном или кассационном порядке.

Суд обязан разрешать гражданские дела на основании норм Конституции, иных нормативных правовых актов КР и вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика. Суд в соответствии с законом или вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика, при рассмотрении и разрешении дел применяет также нормы международного права.

Суд должен не только выбрать и применить надлежащую норму права, но и правильно истолковать закон в соответствии с его смыслом и содержанием. Суд должен также убедиться, что эта норма является действующей, т. е. не утратила силу, не отменена и не изменена.

Суд не вправе применять нормативные правовые акты, противоречащие Конституции КР.

Если при разрешении гражданского дела, судом будет установлена коллизия (противоречие) в применяемых нормативных правовых актах, то решение суда должно основываться на нормативных правовых актах с учетом их иерархии, определенной ст. 6 Закона КР «О нормативных правовых актах КР». Согласно ст. 32 данного Закона, в случае коллизии между нормативными правовыми актами субъекты правоотношений руководствуются нормативным правовым актом, обладающим более высокой юридической силой. В случае коллизии между нормативными правовыми актами, обладающими равной юридической силой, и если ни один из них не противоречит акту с более высокой

юридической силой, действуют положения акта, регулирующего данную сферу правоотношений.

В случае отсутствия норм права, регулирующих спорные отношения, суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия законов), а при отсутствии таких норм разрешает дело, исходя из общих начал, смысла и принципов гражданского процессуального законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (ч. 3 ст. 15 ГПК КР).

Если законодательством или соглашением сторон предусматривается оставление за судом разрешения соответствующих вопросов, суд обязан разрешать их, исходя из критериев справедливости и разумности.

Не стоит забывать о том, что суд основывает решения лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Совокупность данных положений составляет содержание требования законности судебного решения.

Решение суда считается незаконным и подлежит отмене в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, если суд:

1) применил закон, не подлежащий применению;

2) не применил закон, подлежащий применению;

3) неправильно истолковал закон.

Данное обстоятельство имеет место при неправильной квалификации юридических взаимоотношений сторон, ошибочном понимании сферы его действия, ложном определении предмета правового регулирования, круга лиц, к которым применим закон, и др.

Решение считается обоснованным, когда в нем отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные доказательствами, отвечающими соответствующим требованиям закона об их относимости, допустимости и достоверности, а также когда решение содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов (ч. 3 ст. 199 ГПК КР).

Обоснованность судебного решения заключается в следующем: если высказанные в нем суждения полностью соответствуют установленным судом обстоятельствам; если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, всесторонне и полно выяснены в ходе судебного заседания; если приведены отвечающие предъявляемым требованиям доказательства в подтверждение сформулированных судом выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Следовательно, решение суда считается обоснованным, если:

1) судом исследованы все обстоятельства, имеющие значение для дела;

2) в основу решения суда положены только те обстоятельства, которые суд установил с помощью отвечающих предъявляемым требованиям доказательств, непосредственно исследованных им в зале судебного заседания;

3) выводы суда о правах и обязанностях сторон, распределение судебных расходов и т. п. соответствуют обстоятельствам дела.

В юридической литературе упоминаются и другие требования, которым должно отвечать судебное решение. Они также закреплены в процессуальном законе, но не прямым, а косвенным способом; эти требования выводятся из норм законодательства и по своей сути являются обязательными. Среди них можно отметить требование безусловности, определенности, полноты.

Решение суда является безусловным, если в нем четко и исчерпывающе изложены порядок и способ его исполнения. Требование безусловности означает, что действие судебного решения не может ставиться в зависимость от наступления или ненаступления каких-либо условий. Оно должно быть окончательным. Наличие тех или иных условий, оговорок оставляет неопределенность во взаимоотношениях сторон и само по себе способно привести к конфликту.

Решение является определенным, если в нем в категоричной форме сформулирован ответ суда на вопрос о правах и обязанностях

каждой из сторон, ясно выражен вывод об удовлетворении иска полностью или в части, либо о неудовлетворении иска.

Решение должно подтвердить одно конкретное субъективное право или юридическую обязанность, исключив возможность выбора способа и порядка исполнения.

Решение суда является полным, если оно содержит развернутые ответы на все заявленные требования и возражения сторон. В нем должно быть четко сформулировано, что конкретно постановил суд по каждому требованию.

В целом, все эти требования направлены на то, чтобы защитить нарушенное (оспариваемое) право, восстановить и обеспечить возможность его надлежащего осуществления, оказать воспитательное воздействие на участников судопроизводства.

Законная сила судебного решения – свойство судебного решения, заключающееся в его обязательности для лиц, участвующих в деле, для других граждан и организаций, а также для суда, его вынесшего.

В соответствии с ч. 1 ст. 211 ГПК КР решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. Срок на обжалование судебного решения в апелляционном порядке составляет тридцать дней после вынесения судом решения, если иные сроки не предусмотрены законом (ч. 2 ст. 324 ГПК КР). Следовательно, по общему правилу решения судов первой инстанции, если они не были обжалованы, вступают в законную силу по истечении тридцати дней после вынесения.

В случае подачи апелляционной жалобы (представления) решение суда первой инстанции вступает в законную силу после рассмотрения судом апелляционной инстанции этой жалобы (представления), если обжалуемое решение суда не отменено. Если решением суда апелляционной инстанции отменено или изменено решение суда первой инстанции и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

Из этого общего правила есть исключение: решение, вынесенное судом первой инстанции по заявлению о признании

экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления вступает в законную силу с момента оглашения (ч. 2 ст. 211 ГПК КР). Данное судебное решение может быть обжаловано в порядке кассационного производства, минуя апелляционную инстанцию (ч. 2 ст. 261-3 ГПК КР).

Вступление решения в законную силу означает, что оно начинает действовать в полную меру, проявляются все его качества:

- *свойство неопровержимости* заключается в недопустимости обжалования и опротестования вступившего в законную силу судебного решения. Возможен пересмотр вступившего в законную силу решения в порядке апелляции в случае восстановления пропущенного срока, либо по новым или вновь открывшимся обстоятельствам;
- *свойство исключительности* судебного решения состоит в недопустимости возбуждения, разбирательства и разрешения судом дела по вторично заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен;
- *свойство обязательности* заключается в неукоснительном соблюдении решения всеми органами, организациями, должностными лицами и гражданами;
- *свойство преюдициальности* состоит в том, что обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда и других участников процесса;
- *свойство исполнимости* означает, что вынесенное и вступившее в законную силу решение суда является обязательным к исполнению. Отдельные судебные решения подлежат немедленному исполнению. Неисполненное добровольно решение может быть исполнено в принудительном порядке. Это свойство позволяет реализовать конечную цель процесса – реально защитить нарушенные или оспариваемые права, свободы и законные интересы субъектов спорного правоотношения.

Законная сила судебного решения имеет свои объективные и субъективные пределы.

1. *Объективные пределы* ограничены правоотношениями и фактами, установленными судом при разрешении дела. На другие правоотношения между теми же лицами законная сила судебного решения не распространяется. Например, на основании судебного решения о выселении из комнаты в коммунальной квартире не может быть произведено выселение из другой комнаты, предоставленной ответчику после вынесения судебного решения (или же занятой им без разрешения), поскольку вопрос о выселении из этой комнаты не был предметом судебного рассмотрения.

Рассматривая объективные пределы действия судебного решения, следует отметить, что оно может быть вынесено лишь по поводу определенных материально-правовых отношений, притязаний, фактических обстоятельств. Иначе говоря, судебное решение может и должно подтверждать лишь те правоотношения, факты, которые явились предметом рассмотрения суда по данному делу, а требование, выраженное в судебном решении, должно вытекать непосредственно из этих подтвержденных судом правоотношений, фактов.

2. *Субъективные пределы* законной силы судебного решения определяются кругом лиц, участвующих в деле, привлеченных в процесс судом, либо вступивших в него по собственной инициативе. Законная сила распространяется на эти лица и на их правопреемников. На лица, не участвующие в деле, законная сила судебного решения не распространяется. Из этого общего правила есть исключение, когда законная сила судебного решения распространяется на лица, не участвовавших в деле. Так, согласно нормам ст. 16 ГПК КР вступившие в законную силу судебные решения по гражданским делам обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, граждан, юридических лиц независимо от форм собственности и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Кыргызской Республики.

Устранение недостатков решения суда. Судебное решение после его провозглашения приобретает свойство неизменяемости: суд, вынесший решение, не вправе отменить или изменить его. По общему правилу, ошибки, допущенные судом первой инстанции при вынесении решения, исправляются вышестоящим судом. Однако в исключительных случаях закон разрешает исправить судебное решение суду, вынесшему данное решение.

Под исправлением судебного решения понимается внесение изменений и (или) дополнений в текст решения без изменения существа решения.

Способами исправления недостатков решения вынесшим его судом являются:

1) исправление описок и явных арифметических ошибок в решении;

2) вынесение дополнительного решения;

3) разъяснение решения.

Рассмотрим.

Исправить допущенные в решении описки и явные арифметические ошибки после объявления решения может суд по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле. Вопрос о внесении исправлений разрешается в судебном заседании с вынесением определения. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о внесении исправлений (ст. 206 ГПК КР).

Следует отметить, что внесение исправлений в указание размера взыскиваемых сумм, числа и меры присуждаемых вещей допускается лишь в том случае, если неточность явилась следствием случайной ошибки в подсчете или описки. Под видом исправления ошибок и описок нельзя изменять решение по существу, менять первоначальный вывод суда. Так, например, не может быть изменена определением суда ошибка в принципе определения денежной компенсации, поскольку это означало бы изменение самого решения суда.

Исправления в решении должны быть оговорены перед подписью судьи (ч. 2 ст. 201 ГПК КР).

Вопрос о внесении исправлений может быть разрешен судом независимо от того, приведено ли вынесенное решение в исполнение в пределах установленного законом срока, в течение которого оно может быть предъявлено к принудительному исполнению.

Дополнительное решение. Согласно ст. 207 ГПК КР суд, вынесший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, вынести дополнительное решение в случаях, если:

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

б) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик;

в) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

При этом вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вступления основного решения в законную силу.

Суд выносит дополнительное решение после рассмотрения данного вопроса в судебном заседании, которому должно предшествовать извещение лиц, участвующих в деле. При этом неявка извещенных лиц не препятствует рассмотрению и разрешению вопроса о вынесении дополнительного решения.

Дополнительное решение выносится по общим правилам, определяющим порядок вынесения и содержание основного решения, и является неотъемлемой частью основного решения, оба они составляют единый акт применения права к спорным отношениям. Дополнительное решение не может изменить по существу основное решение или затронуть интересы лиц, которые в деле не участвовали. Оно может быть обжаловано в суде апелляционной инстанции.

Если суд придет к выводу об отсутствии оснований к вынесению дополнительного решения, он выносит определение об

отказе в вынесении дополнительного решения. На данное определение суда может быть подана частная жалоба (представление).

Разъяснение решения. В случае неясности судебного решения суд, которым разрешено дело, вправе разъяснить решение, не изменяя его содержания. Разъяснение решения допускается, если оно еще не исполнено и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Просьбу о разъяснении решения могут подать лица, участвующие в деле (ст. 208 ГПК КР) или судебные исполнители (п. 4 ч. 1 ст. 12 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Заявление о разъяснении решения рассматривается в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания. Однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о разъяснении решения.

Вопрос о разъяснении решения разрешается в судебном заседании с вынесением определения суда, на которое может быть подана частная жалоба (представление).

Вместе с тем от разъяснения решения в порядке ст. 208 ГПК КР следует отличать устные разъяснения решения при его объявлении (ст. 197 ГПК КР).

19.3. Определения суда

Акт суда, которым дело не разрешается по существу, выносится в форме определения.

Определения суда первой инстанции представляют собой постановления, которыми разрешаются различные процессуальные вопросы, возникающие в ходе производства по делу, а также принудительного исполнения судебного решения или иного юрисдикционного акта.

В отличие от решения суда определения не затрагивают существа дела, не отвечают на вопрос о материальных правах и обязанностях сторон процесса (исключение составляет лишь определение о судебном приказе – акт, которым удовлетворяются

заявленные в приказном производстве материально-правовые требования взыскателя; по своей природе данный акт идентичен решению суда, и использование в его наименовании термина «определение» носит весьма условный характер). Основное назначение определений суда первой инстанции состоит в обеспечении развития процессуальной деятельности.

Судебные определения принято классифицировать по следующим признакам:

1. По форме вынесения определения могут быть:

а) *письменные* – определения, выносимые судом в виде самостоятельного процессуального документа с обязательным удалением суда в совещательную комнату;

б) *протокольные (устные)* – определения, выносимые судом при разрешении несложных вопросов. Они выносятся судом без удаления в совещательную комнату, но подлежат занесению в протокол судебного заседания.

2. В зависимости от характера разрешаемого процессуального вопроса определения суда первой инстанции подразделяются на следующие виды:

а) *обеспечительные* (приготовительные) – определения, направленные на обеспечение рассмотрения дела по существу судом первой инстанции до момента принятия судебного решения. В свою очередь, они делятся на четыре подвида:

- определения по вопросам движения дела (например, определения о принятии заявления, о подготовке дела к судебному разбирательству, о приостановлении производства по делу, об отложении судебного разбирательства, о передаче дела в другой суд);
- определения по вопросам субъектного состава судебного процесса (например, определения о признании лица третьим, о замене ненадлежащего ответчика, о правопреемстве, о привлечении официального представителя-адвоката);
- определения, связанные с доказательной деятельностью участвующих в деле лиц (например, определения о назначении экспертизы, о судебном поручении, об обеспечении

доказательств, о распоряжении вещественными доказательствами, о принудительном приводе свидетеля);

- определения по вопросам, связанным с обеспечением иска, со взысканием судебных расходов, с восстановлением процессуальных сроков, со взысканием судебных штрафов;

б) *пресекательные* – определения, которые препятствуют возникновению процесса или прекращают производство по делу при отсутствии законных оснований для его возбуждения или для судебного разбирательства. Например, к данному виду относятся определения об отказе в принятии искового заявления, об оставлении заявления без движения, о прекращении производства по делу;

в) з*аключительные* – определения, которыми завершается рассмотрение дела без вынесения решения; ими завершается рассмотрение дела с урегулированием спора, но не судом, а волеизъявлением одной или обеих сторон процесса. Например, к ним относятся определения о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска, об утверждении мирового соглашения;

г) *частное* – определение, выносимое судом, которым он обращает внимание руководителей государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, юридических лиц независимо от их форм собственности, и других должностных лиц на установленные по делу факты нарушения закона, причины и условия, способствовавшие их совершению и требующие принятия соответствующих мер в отношении виновных должностных лиц или граждан, и существенные недостатки в работе предприятий, учреждений, организаций, их объединений, общественных организаций.

Суд направляет частное определение в соответствующий орган или организацию, которые обязаны в месячный срок со дня получения копии частного определения сообщить о принятых ими мерах. В случае несообщения о принятых мерах на виновные должностные лица может быть наложен штраф в размере до ста расчетных показателей. При этом наложение штрафа

не освобождает соответствующие должностные лица от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда. При этом на частное определение может быть подана частная жалоба (представление) (ст. 226 ГПК КР).

Если при рассмотрении дела суд обнаружит признаки преступления в действиях гражданина, он сообщает об этом прокурору частным определением.

Как правило, частное определение выносится одновременно с решением суда по делу.

На частное определение суда юридически заинтересованными в исходе дела лицами может быть подана частная жалоба, а прокурором может быть вынесен частный протест;

д) *определения по поводу принятого решения и его исполнения.*

К определениям суда первой инстанции *по поводу принятого решения* относятся определения:

- о внесении исправлений в решение суда (ст. 206 ГПК КР);
- об отказе в вынесении дополнительного решения (ст. 207 ГПК КР);
- о разъяснении решения суда (ст. 208 ГПК КР);
- о разъяснении исполнительного документа (ст. 410 ГПК КР).

К определениям суда первой инстанции, *обеспечивающим исполнение принятого решения* относятся определения:

- об отсрочке или рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка исполнения решения суда (ст. 209 ГПК КР);
- об индексации присужденных денежных сумм (ст. 210 ГПК КР);
- об обеспечении исполнения решения суда (ст. 213 ГПК КР);
- о выдаче дубликата исполнительного документа (ст. 406 ГПК КР);
- о восстановлении срока на предъявление исполнительного документа к исполнению (ст. 409 ГПК КР);
- о повороте исполнения акта суда (ст. 416 ГПК КР);

е) *определения о пересмотре или отмене судебного решения.*

К определениям суда первой инстанции *о пересмотре судебного решения* относятся определения:

- об удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам (ч. 2 ст. 379 ГПК КР);
- об отклонении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам (ч. 2 ст. 379 ГПК КР).

К определениям суда первой инстанции *об отмене судебного решения* относятся определения:

- об отмене обеспечения иска (ст. 148 ГПК КР);
- об отмене заочного решения (ч. 1 ст. 241 ГПК КР);
- об отмене судебного приказа (ч. 2 ст. 253 ГПК КР).

3. По способу обжалования определения суда первой инстанции делятся на следующие виды (ст. 346 ГПК КР):

а) *определения, подлежащие самостоятельному обжалованию* отдельно от решения суда путем подачи частной жалобы (представления) сторонами и другими лицами, участвующими в деле, только в случаях, предусмотренных ГПК КР. Например, к ним относятся определения:

- о передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд (ч. 2 ст. 35 ГПК КР);
- об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его размер (ч. 2 ст. 121 ГПК КР);
- об отказе в принятии заявления (ч. 3 ст. 137 ГПК КР);
- о возвращении заявления (ч. 6 ст. 138 ГПК КР);
- об обеспечении иска (ч. 3 ст. 145 ГПК КР), о замене обеспечения иска (ч. 4 ст. 147 ГПК КР), об отмене обеспечения иска (ч. 5 ст. 148 ГПК КР);
- о внесении исправлений в решение (ч. 3 ст. 206 ГПК КР);
- об отказе в принятии дополнительного решения (ч. 3 ст. 207 ГПК КР), о разъяснении решения (ч. 4 ст. 208 ГПК КР);
- об отсрочке или рассрочке исполнения решения, об изменении способа и порядка его исполнения (ч. 3 ст. 209 ГПК КР);

- о выдаче дубликата исполнительного листа (ч. 2 ст. 406 ГПК КР) и др.;

б) *определения, не подлежащие самостоятельному обжалованию*. Возражения относительно таких определений могут быть включены в апелляционную, кассационную жалобы (представления). Например, к ним относятся определения:

- об удовлетворении или об отказе в удовлетворении заявленного отвода или самоотвода (ч. 5 ст. 23 ГПК КР);
- о полном или частичном отклонении замечания на протокол (ч. 1 ст. 233 ГПК КР);

в) *определения, не подлежащие обжалованию*. К ним относятся определения:

- о производстве осмотра на месте письменных и вещественных доказательства, которые затруднительно (невозможно) доставить в суд (ч. 1 ст. 186 ГПК КР);
- об отложении разбирательства дела (ст. 171 ГПК КР).

В случае подачи частных жалоб (представлений) на определения суда первой инстанции, не подлежащие обжалованию, они подлежат возвращению судом первой инстанции с вынесением мотивированного определения в пятидневный срок с момента их поступления в суд.

Содержание определений суда первой инстанции. Будучи способом реализации властных полномочий суда, определения, выносимые по первой инстанции, в то же время представляют собой разновидность судебных документов, а потому должны быть облечены в определенную форму и иметь ряд реквизитов.

По общему правилу, определение выносится судом в виде самостоятельного документа и должно содержать указания на следующие сведения:

1) дату и место вынесения определения;

2) наименование суда, вынесшего определение;

3) фамилию, имя, отчество судьи и секретаря судебного заседания;

4) сведения о лицах, участвующих в деле (фамилию, имя, отчество физических лиц, наименования юридических лиц);

5) предмет спора;

6) вопрос, по которому выносится определение;

7) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, в том числе ссылки на законодательные акты, которыми суд руководствовался (суд обязан приводить обоснование своего определения только в том случае, если оно может быть обжаловано (опротестовано) в вышестоящем суде, а также если это прямо предусмотрено законом);

8) вывод по результатам рассмотрения судом вопроса (собственно постановление суда);

9) порядок и срок обжалования определения, если оно подлежит обжалованию;

10) подпись судьи.

При разрешении несложных вопросов в ходе судебного заседания суд вправе выносить протокольные определения, фиксируемые лишь путем их занесения в протокол судебного заседания. В этом случае протокольное определение суда должно содержать следующие сведения:

1) вопрос, по которому выносится определение;

2) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, в том числе ссылка на законы, которыми суд руководствовался;

3) вывод по результатам рассмотрения судом вопроса.

Порядок вынесения определений суда первой инстанции и вступления их в законную силу. Определение выносится судом в совещательной комнате в виде самостоятельного процессуального документа. При разрешении несложных вопросов суд может вынести определение, не удаляясь в совещательную комнату. Оно заносится в протокол судебного заседания. О процессуальных действиях судьи вне судебного заседания выносится определение, которое оформляется в виде отдельного процессуального документа (ст. 224 ГПК КР).

Все определения выносятся от имени суда и оглашаются немедленно после их принятия, за исключением определений, вынесенных вне судебного заседания.

Определения вступают в законную силу вместе с решением суда по делу. Однако отдельно от решения вступают в законную силу:

- определения, которые преграждают движение дела;
- определения, указанные в законе как объекты частного обжалования.

В соответствии со ст. 227 ГПК КР определение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы определение вступает в законную силу после рассмотрения судом апелляционной инстанции. Определение суда, обжалование которого не предусмотрено ГПК КР, вступает в законную силу немедленно после его принятия.

Вступив в законную силу, определение суда первой инстанции приобретает ряд свойств.

Прежде всего оно обладает *свойством обязательности*. Его законная сила распространяется на всех граждан и юридические лица независимо от того, были их права, свободы и охраняемые законом интересы предметом судебного разбирательства или нет.

Все определения, выносимые судом, обязательны для участников гражданского дела, в том числе для суда, который их постановил, а в ряде случаев – для лиц, не являющихся участниками процесса (например, частное определение или определение суда о наложении штрафа на должностные лица органов/организаций и граждан, уклоняющихся от обязанности представления суду истребуемых доказательств в установленный срок и не известивших суд о причинах такового (ст. 66 ГПК КР)).

Судебное определение, если это предусмотрено законом, обладает *свойством неопровержимости*. Вступившее в законную силу определение, подлежащее обжалованию отдельно от решения суда, не может быть пересмотрено судом в кассационном порядке. Оно может быть пересмотрено сначала только в апелляционном порядке, либо по новым или вновь открывшимся обстоятельствам.

Судебное определение, вступившее в законную силу, обладает *свойством исключительности*. Например, стороны могут заключить мировое соглашение по делу. Если соглашение утверждено определением суда, то повторно спор между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не может быть рассмотрен судом.

В отношении некоторых определений исключительность носит относительный характер. Так, определение суда об оставлении заявления без рассмотрения служит лишь временным препятствием к рассмотрению дела (в частности, до устранения условий, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения).

И, наконец, судебное определение, вступившее в законную силу, обладает *свойством исполнимости*. Оно подлежит принудительному исполнению, если не исполняется добровольно.

Определение суда первой инстанции, вступая в законную силу, не теряет при этом своего основного качества, – оно разрешает отдельные вопросы, возникающие в ходе производства по делу, а не спор по существу.

Стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе обжаловать определение суда первой инстанции в апелляционном порядке (ч. 1 ст. 346 ГПК КР).

Определения могут выноситься судами первой, апелляционной и кассационной инстанций. Однако, несмотря на тождественность в наименовании, между определениями указанных судебных инстанций нельзя поставить знак равенства в плане их правовой природы и стоящих перед ними задач.

Глава 20. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

20.1. Понятие и сущность заочного производства

Заочное производство – это рассмотрение дела судом первой инстанции без участия ответчика (соответчиков), не явившегося в суд, хотя он был надлежащим образом извещен о времени и месте судебного разбирательства.

Заочное производство призвано защитить интересы истца, если ответчик преднамеренно уклоняется от явки в судебное заседание с целью затягивания процесса рассмотрения дела. Универсальными причинами неявки ответчика чаще всего бывают убежденность в безнадежности ведения защиты, отсутствие свободного времени и незнание деталей судопроизводства при ведении сторонами дел без помощи адвоката[1].

При этом необходимо иметь в виду, что не всякое рассмотрение дела в отсутствие ответчика (соответчиков) означает заочное производство. В связи с этим, важное значение приобретает вопрос о сущности и понятии заочного производства.

Сущность заочного производства многогранна, характеризуется тремя системообразующими элементами: основаниями, порядком и последствиями[2]. В этой связи, полное и точное определение понятия «заочного производства» возможно лишь после анализа указанных составляющих.

1. *Основания заочного производства* установлены ст. 234 ГПК КР. Они представляют собой систему взаимосвязанных фактов, обусловливающих в совокупности возможность рассмотрения

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2007. С. 784.

[2] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 308.

судом первой инстанции гражданского дела в порядке заочного производства.

Так, по действующему праву при неявке ответчика в судебное заседание дело подлежит разбирательству в порядке заочного производства лишь при наличии следующих пяти оснований.

1) Ответчик надлежащим образом извещен о времени и месте проведения судебного заседания[1].

Неявка ответчика в судебное заседание приобретает для заочного производства конституирующее значение лишь при условии извещения ответчика о времени и месте его проведения. Поэтому большое практическое значение имеет надлежащая проверка судом данного обстоятельства.

Процессуальный закон предусматривает различные формы судебных извещений, а также способы их доставки и вручения адресату (ст. 128 ГПК КР). Лица, участвующие в деле, и иные участники процесса считаются извещенными надлежащим образом, если к началу судебного заседания, проведения отдельного процессуального действия суд располагает сведениями о получении адресатом направленного ему извещения (повестки).

Лица, участвующие в деле, и иные участники процесса также считаются извещенными надлежащим образом судом: если адресат отказался от получения извещения (повестки) и этот отказ зафиксирован; если, несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением извещения (повестки) суда, направленного судом в установленном порядке, о чем орган связи проинформировал суд; если извещение (повестка), направленное судом по последнему известному суду месту жительства физического лица или месту нахождения юридического лица, не вручено в связи с отсутствием адресата по указанному адресу (ч. 2 ст. 131 ГПК КР). Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения извещение (повестка) направляется по последнему известному суду адресу и считается доставленным,

[1] Подробнее см. § 17.3. «Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы».

хотя адресат по этому адресу более не проживает или не находится (ст. 130 ГПК КР).

Для рассмотрения дела в порядке заочного производства требуется не предположение, а прямое подтверждение надлежащего извещения ответчика о судебном разбирательстве дела в виде второго экземпляра (корешка) судебной повестки с подписью ответчика. Во всех иных случаях рассмотрение дела в порядке заочного производства недопустимо, поскольку суд руководствуется лишь предположением, а точнее, правовой фикцией надлежащего извещения ответчика (соответчиков) о времени и месте судебного разбирательства дела.

Суд должен иметь достоверные сведения о надлежащем извещении ответчика, и к материалам дела должны быть приобщены подтверждающие документы.

2) Отсутствует сообщение от ответчика о наличии уважительных причин неявки в судебное заседание.

Процессуальный закон возлагает на лица, участвующие в деле, в том числе на ответчика (соответчиков), обязанность извещать суд о причинах своей неявки и представлять доказательства их уважительности (ч. 1 ст. 169 ГПК КР). Такая информация необходима для решения судом вопроса о последствиях неявки (ч.ч. 2, 3, 4 ст. 169 ГПК КР). Согласно ч. 4 ст. 169, ч. 1 ст. 234 ГПК КР заочное производство возможно, если ответчик (соответчики) не сообщил суду об уважительных причинах неявки. В случае неявки ответчика (соответчиков), извещенного о времени и месте судебного разбирательства, по причинам, признанным судом неуважительными, дело может рассматриваться только в порядке обычного производства с вынесением решения, которое не будет иметь для ответчика (соответчиков) статуса заочного. Такой подход к трактовке одного из элементов основания заочного производства вытекает из его сущности.

3) Отсутствует просьба (заявление, ходатайство) от ответчика о рассмотрении дела без его участия.

ГПК КР предоставляет сторонам право просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копий решения

суда (ч. 5 ст. 169 ГПК КР). Это, в свою очередь, означает, что при наличии подобной просьбы причины неявки стороны, извещенной о судебном разбирательстве дела, как и сама неявка, не влияют на решение вопроса о возможности рассмотрения дела в данном судебном заседании. В этой связи, наличие просьбы ответчика, не явившегося в судебное заседание, о рассмотрении дела в его отсутствие делает невозможным рассмотрение дела в порядке заочного производства.

4) Согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства (т. е. в отсутствие ответчика).

Из контекста указанной нормы следует, что речь идет о согласии истца на заочное рассмотрение дела истца, который сам явился в судебное заседание. Следовательно, в случае неявки истца полученное от него еще до открытия судебного заседания согласие на рассмотрение дела в порядке заочного производства юридического значения не имеет – это, во-первых.

Во-вторых, по закону процессуальными правами и обязанностями истца пользуются также третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора и процессуальные истцы (прокурор, государственный орган, орган местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица, защищающие права других лиц). В связи с этим, для заочного рассмотрения дела требуется согласованное волеизъявление всех явившихся на судебное заседание лиц: истца и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора; процессуального истца и лица, в чьих интересах предъявлен иск (т. е. истца в материально-правовом смысле). При этом даже малейшее разногласие между указанными субъектами по вопросу о порядке рассмотрения дела исключает возможность заочного производства.

В-третьих, при ведении дела истцом через представителя заочное производство возможно только с согласия представителя истца, если право на такое согласие специально оговорено в доверенности, выданной истцом. Учитывая специфику заочного производства, проявляющуюся в предоставлении ответчику дополнительного по сравнению с истцом права на обжалование

заочного решения в порядке осуществления самоконтроля суда, согласие представителя истца следует относить к разряду специальных полномочий представителя, которое должно специально оговариваться в доверенности.

Выяснение согласия истца на рассмотрение дела в заочном производстве является проявлением принципа диспозитивности в гражданском процессе. При выявлении согласия истца на рассмотрение дела в заочном производстве суду следует разъяснить ему последствия, а именно: невозможность изменить предмет или основание искового заявления, увеличить размер исковых требований, возможность для ответчика в дальнейшем не только обжалования заочного решения, но и подачи заявления о его отмене. Отсутствие согласия истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства влечет за собой обязанность суда отложить разбирательство по делу.

5) Истец не заявлял ходатайство перед судом об изменении предмета или основания иска, увеличении размера исковых требований.

При рассмотрении дела в порядке заочного производства истец лишен прав на изменение предмета или основания иска, увеличение размера исковых требований, так как неявившийся ответчик не осведомлен об изменении предъявленных к нему требований, поэтому совершение истцом этих процессуальных действий исключает возможность заочного производства по делу.

В случае изменения истцом предмета или основания иска, либо увеличения размера исковых требований суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства и обязан отложить разбирательство по делу. Данные действия истца допускаются законом только при участии в судебном заседании другой стороны процесса, а именно ответчика, – в целях недопущения нарушений интересов противоположной стороны.

Итак, закон устанавливает, что только при наличии всех перечисленных оснований возможно осуществление заочного производства.

Следует отметить, что в порядке заочного производства могут рассматриваться лишь исковые дела; по делам особого производства правила о заочном производстве не применимы, поскольку там отсутствует спор о праве. Таким образом, термин «заочное производство» относится к производству дела в суде первой инстанции, в судебном разбирательстве.

2. *Порядок заочного производства* представляет собой особую процедуру заочного рассмотрения гражданского дела, отличающую его от общего порядка рассмотрения дел судами первой инстанции, проявляющуюся в:

1) процессуальном оформлении. Согласно ч. 1 ст. 234 ГПК КР о рассмотрении дела в порядке заочного производства суд выносит определение, которое заносится в протокол судебного заседания;

2) элементах, касающихся: а) структуры судебного заседания, в рамках которого дело рассматривается заочно; б) доказательственной базы судебного исследования; в) распорядительных правомочий сторон; г) правового статуса судебного решения как итогового документа заочного производства; д) сроков отправления копий заочного решения; е) порядка его обжалования. Рассмотрим эти элементы.

а) Структура судебного заседания, в рамках которого дело рассматривается заочно. В соответствии с ч. 5 ст. 234 ГПК КР рассмотрение дела в ходе заочного производства производится по общим правилам рассмотрения дел[1].

Это означает, что заочное рассмотрение дела должно осуществляться по правилам главы 16 ГПК КР с теми дополнениями и изъятиями, которые продиктованы сущностью заочного производства.

Структура судебного заседания состоит из подготовительной, основной (рассмотрение дела по существу и судебные прения) и заключительной частей.

В подготовительной части судебного заседания при заочном рассмотрении дела суд разрешает дополнительные вопросы,

[1] Подробнее см. § 18.3. «Сруктура судебного разбирательства».

связанные с выяснением позиции истца по вопросу о заочном рассмотрении дела с разъяснением ему последствий такого рассмотрения. Согласие истца на заочное производство должно быть занесено в протокол судебного заседания и скреплено его подписью. Кроме того, о заочном рассмотрении дела должно быть вынесено специальное определение в виде записи в протоколе судебного заседания.

Основная часть судебного заседания при заочном рассмотрении дела имеет ряд изъятий из общего порядка ее проведения. Из структуры основной части судебного заседания при заочном рассмотрении дела в связи с отсутствием ответчика (соответчиков) выпадают такие элементы гражданской процессуальной формы, как выяснение председательствующим позиции ответчика (соответчиков) по поводу признания им (ими) иска, а также заключения сторонами мирового соглашения. Следующий за докладом дела этап судебного разбирательства – объяснение лиц, участвующих в деле, которое реализуется в заочном производстве в усеченном виде. Вопреки общему порядку его проведения суд лишен возможности заслушать как первоначальные, так и дополнительные объяснения ответчика (соответчиков) и его (их) представителя (представителей); истец и ответчик не могут задать друг другу вопросы, а суд – вопросы ответчику или его представителю. При исследовании доказательств суд не может учесть мнение ответчика или его представителя относительно последовательности исследования доказательств. При допросе свидетелей, исследовании письменных и вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи и ее исследовании, а также исследовании заключения эксперта ответчик и его представитель не задают свидетелям вопросы, не удаляются из зала заседания на время допроса несовершеннолетнего свидетеля, не дают объяснений по оглашенным показаниям свидетелей, оглашенным письменным и осмотренным вещественным доказательствам, воспроизведенной аудио- или видеозаписи, не участвуют в проведении осмотра на месте, не задают вопросы эксперту после оглашения его заключения.

Касательно судебных прений, то они проводятся судом без участия ответчика и его представителя.

Наконец, заключительная часть судебного заседания при заочном рассмотрении дела, которая состоит из удаления суда в совещательную комнату и принятия решения по делу. После принятия и объявления решения, которое именуется заочным (ст. 234 ГПК КР), суд разъясняет не только его содержание, срок и порядок обычного обжалования в апелляционном порядке (ч. 2 ст. 237 ГПК КР), но также срок и порядок подачи отсутствующим ответчиком заявления об отмене заочного решения в особом (специальном) порядке (ч. 1 ст. 237, ст. 238 ГПК КР).

б) Другая особенность заочного производства связана с доказательственной базой судебного исследования обстоятельств дела, рассматриваемого при заочном производстве. В ч. 5 ст. 234 ГПК КР сказано, что при рассмотрении дела в порядке заочного производства суд исследует доказательства, представленные лицами, участвующими в деле. Поскольку доказательства могут представляться участвующими в деле лицами в момент обращения в суд, при подготовке дела к судебному разбирательству, а также в период его судебного рассмотрения по существу, возникает вопрос о праве суда исследовать в порядке заочного производства доказательства, представленные участвующими в деле лицами, в любое время. Некоторые авторы, расширенно толкуя норму об исследовании доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, полагают, что в заочном производстве суд вправе предложить истцу представить дополнительные доказательства и на этапе судебного разбирательства дела, а истец вправе заявлять ходатайства о приобщении к делу дополнительных доказательств без каких-либо ограничений. Однако такое толкование закона представляется ошибочным, так как оно противоречит сущности заочного производства и принципу состязательности[1]. Рассмотрение дела в порядке заочного производства предполагает информированность ответчика как о времени и месте судебного

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 315.

разбирательства (ч. 1 ст. 234 ГПК КР), так и о существе исковых требований и обосновывающих их доказательствах (п. 2 ст. 153 ГПК КР). Поэтому любое изменение истцом доказательственного материала в ходе заочного рассмотрения дела, могущее повлиять на исход судебного процесса, существенно ущемляет право ответчика на судебную защиту. Поскольку заочное производство является таковым лишь для ответчика (соответчиков), обязательным условием заочного рассмотрения дела является не только неизменность предмета и основания иска (ч. 4 ст. 234 ГПК КР), но и неизменность доказательственной базы судебного исследования, о которой ответчик был информирован в свое время при подготовке дела к судебному разбирательству. Таким образом, изменение истцом (и другими лицами, участвующими в деле) доказательственного материала, а также изменение им иска исключают возможность заочного производства по делу. Это означает, что при рассмотрении дела в порядке заочного производства суд обязан исследовать только те доказательства, которые имеются в материалах дела к моменту судебного разбирательства, о существовании которых ответчик был информирован.

в) Невозможность осуществления сторонами некоторых распорядительных действий. Заочное производство несовместимо с такими распорядительными действиями сторон, как изменение истцом иска, признание иска ответчиком, заключение сторонами мирового соглашения.

г) Заочное производство характеризуется также особым статусом судебного решения как его итогового документа. Согласно ч. 5 ст. 234 ГПК КР решение, принимаемое судом в порядке заочного производства, именуется заочным.

Оно выносится в том же порядке, что и обычное, и провозглашается публично. Однако в резолютивной части заочного решения должны быть указаны срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения (ст. 235 ГПК КР).

д) Согласно ч. 2 ст. 214 ГПК КР по общему правилу копии решения суда высылаются лицам, участвующим в деле, но не присутствовавшим в судебном заседании, не позднее пяти дней

со дня объявления решения заказным письмом с уведомлением о вручении. Копия заочного решения высылается стороне, не явившейся в судебное заседание, не позднее трех дней со дня его вынесения с уведомлением о вручении (ст. 236 ГПК КР).

е) «Двойной» порядок обжалования заочного решения. В соответствии с ч. 2 ст. 237 ГПК КР заочное решение может быть обжаловано сторонами и (или) иными лицами, права и интересы которых затронуты соответствующим решением, в апелляционном порядке по истечении срока на подачу заявления об отмене этого решения, а в случае если заявление подано ответчиком – в течение десяти дней с момента вынесения определения об отказе в удовлетворении заявления. При этом срок на подачу апелляционной жалобы в любом случае не может быть менее срока, предусмотренного ст. 324 ГПК КР, т. е. апелляционная жалоба (представление) на решение суда может быть подана в течение тридцати дней после вынесения судом решения[1].

3. Именно *последствия* заочного производства, заключающиеся в принятии судом заочного решения, подлежащего двойному обжалованию – в общем и специальном порядке, – образуют эту еще одну составляющую заочного производства, характеризующую его сущность.

Таким образом, *заочное производство* представляет собой порядок рассмотрения и разрешения судом первой инстанции гражданского дела на основании специального определения суда в случае неявки ответчика (соответчиков), извещенного (извещенных) о времени и месте судебного разбирательства, не сообщившего (не сообщивших) о причинах неявки в судебное заседание и не просившего (не просивших) о рассмотрении дела в его (их) отсутствие, при условии согласия истца на заочное рассмотрение дела, неизменности первоначально заявленного им требования и представленных до начала судебного разбирательства

[1] Подробнее см. § 20.2 «Заочное решение».

доказательств, с вынесением заочного решения, подлежащего двойному обжалованию[1].

Значение заочного производства проявляется в его целях, которые заключаются в том, что оно:

во-первых, призвано обеспечить своевременную защиту действительно нарушенным (оспоренным) субъективным правам, свободам и законным интересам, и тем самым позволяет избежать судебной волокиты;

во-вторых, направлено на пресечение злоупотребления процессуальными правами и неисполнения процессуальных обязанностей, побуждая тем самым стороны к добросовестному использованию процессуальных прав и надлежащему исполнению процессуальных обязанностей.

Таким образом, как верно заметил Р.В. Булыгин, заочное производство в гражданском процессе является способом защиты права истца на разбирательство его дела в разумный срок в случае безосновательной неявки ответчика в судебное заседание вследствие злоупотребления последним своими процессуальными правами[2].

Резюмируя вышеизложенное, следует отметить, что в современных условиях институт заочного производства направлен, с одной стороны, на расширение судебной защиты субъективных прав граждан и организаций, свободы их усмотрения, а с другой – на пресечение возможности злоупотребления ответчиком субъективными процессуальными правами и установление неблагоприятных последствий за злоупотребление ими. В то же время заочное производство выступает гарантией обеспечения прав ответчика, не явившегося в судебное заседание по уважительным причинам, выражающееся в отмене решения и в возобновлении рассмотрения дела по существу.

---

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 318.

[2] *Булыгин Р.В.* Актуальные проблемы заочного производства в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 4. С. 16.

20.2. Заочное решение

В результате заочного производства выносится заочное решение.

Под *заочным решением* понимают вид судебного постановления, принятого судом первой инстанции с согласия истца без фактического участия в судебном разбирательстве ответчика, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося в судебное заседание, не сообщившего о причинах неявки и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие.

При вынесении заочного решения предполагается, что неявка ответчика свидетельствует об отсутствии у него либо реальных возражений против иска, либо необходимых доказательств.

В любом случае речь идет о возможном правомерном выборе одного из вариантов своего поведения в гражданских процессуальных правоотношениях, исходя из действия принципов состязательности и диспозитивности. Однако следует учитывать, что действие презумпции согласия ответчика с требованиями истца, лежащей в основе заочного решения, распространяется только на те, которые были предъявлены и известны ответчику.

Вынесение заочного решения возможно при наличии следующих условий (оснований):

1) после возбуждения гражданского дела ответчик должен быть надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания, о чем у суда имеются соответствующие сведения;

2) в деле отсутствует письменная просьба о рассмотрении дела в отсутствие ответчика, либо сведения об уважительности неявки, признанные таковыми судом;

3) истец согласен на вынесение судом заочного решения;

4) неизменность иска.

Заочное решение не будет выноситься, если:

а) ответчик не явился по причинам, признанным судом уважительными, суд был извещен о причинах неявки;

б) ответчик просил рассмотреть дело без его участия;

в) ответчик не явился без уважительных причин по вторичному вызову;

г) в деле участвуют несколько ответчиков, и если в судебное заседание явился хотя бы один из них (рассмотрение дела в порядке заочного производства будет возможно в случае неявки в судебное заседание всех ответчиков).

Заочное решение составляется председательствующим судьей в письменной форме и имеет такую же структуру, как и обычные судебные решения, выносимые в состязательном гражданском процессе. При этом от обычного решения заочное решение отличается содержанием и порядком обжалования.

Содержание заочного решения так же, как и содержание обычного решения, определяется требованиями ст. 202 ГПК КР.

Структура заочного решения подразделена на вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную части.

Положения вводной части заочного и обычного решений идентичны.

В описательной части заочного решения отмечается, что дело рассмотрено без ответчика и соблюдены вышеизложенные условия (основания) правомерности заочного производства.

В мотивировочной части заочного решения суд, как правило, излагает суть разбираемого спора о праве со слов истца и анализирует в основном доказательства, соображения и доводы истца.

В резолютивной части заочного решения суд не только излагает разрешенные им заявленные требования, распределенные судебные расходы, право, срок и порядок апелляционного обжалования данного решения, но и право, срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения (ст. 235 ГПК КР). Данное требование следует из норм ст. 237 ГПК КР, которым определено два порядка обжалования заочного решения:

а) *специальный* – применим только для ответчика, который вправе подать в суд, вынесший заочное решение, заявление об отмене этого решения в течение пяти дней с момента получения копии решения;

б) *общий* – применяется сторонами и (или) иными лицами, права и интересы которых затронуты соответствующим решением, в апелляционном порядке по истечении срока на подачу заявления об отмене этого решения, а в случае если заявление подано, – в течение десяти дней с момента вынесения определения об отказе в удовлетворении заявления.

Таким образом, к особенностям заочного решения относятся указания:

а) в описательной части решения на основания заочного производства;

б) в резолютивной части решения срока и порядка подачи заявления об отмене данного решения суда.

Копия заочного решения направляется стороне, не явившейся в судебное заседание, не позднее трех дней со дня его вынесения с обязательным уведомлением о его вручении (ст. 236 ГПК КР).

Заочное решение вступает *в законную силу* по правилам, предусмотренным ст. 211 ГПК КР, в соответствии с которой решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано.

В случае подачи апелляционной жалобы заочное решение вступает в законную силу после рассмотрения судом апелляционной инстанции этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено, т. е. вступает в законную силу с момента вынесения соответствующего постановления суда апелляционной инстанции (ч. 4 ст. 343 ГПК КР). Если решением суда апелляционной инстанции отменено или изменено заочное решение и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

Заочное решение также обладает всеми *свойствами* обычного судебного решения, вступившего в законную силу, а именно: обязательности, неопровержимости, исключительности, преюдициальности и исполнимости[1].

Порядок обжалования заочного решения. Как ранее было отмечено, заочное решение может быть обжаловано в общем

[1] См. § 19.2. «Решения суда».

порядке (апелляционном) и в порядке, установленном специально для отмены заочного решения.

Ответчик имеет два пути обжалования не вступившего в законную силу заочного решения: первый – подача заявления о его отмене в суд, рассматривавший дело, второй – направление апелляционной жалобы в вышестоящую инстанцию. По сравнению с ответчиком истцу доступен лишь один путь – апелляционный порядок.

Процессуальный закон предусматривает, что ответчик вправе подать в суд заявление об отмене вынесенного им заочного решения в течение пяти дней со дня вручения ему его копии. Ответчику, пожелавшему начать апелляционное производство, установлен тридцатидневный срок для направления жалобы в вышестоящую инстанцию, который начинает исчисляться с момента окончания пятидневного срока, представленного для подачи заявления об отмене заочного решения. Поскольку специальных запрещений не установлено, оба упомянутых срока, если они пропущены по весомым мотивам (уважительным причинам), могут быть восстановлены.

Если ответчик выбирает специальный порядок, он в течение пяти дней (с момента получения копии соответствующего заочного решения) подает в тот же суд, который вынес решение заявление об отмене заочного решения (в письменной форме).

Заявление об отмене заочного решения должно содержать (ст. 238 ГПК КР):

1) наименование суда, вынесшего заочное решение;

2) наименование лица, подающего заявление, его место жительства;

3) обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки стороны в судебное заседание, о которых она не имела возможности своевременно сообщить суду, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

4) просьбу лица, подающего заявление;

5) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Данное заявление подписывается ответчиком или его представителем (при наличии полномочий) и представляется в суд с доказательствами отсылки копий заявления лицам, участвующим в деле.

После получения такого заявления суд проверяет его соответствие требованиям закона и вслед за этим извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения по установленным правилам.

Заявление об отмене заочного решения рассматривается судом в судебном заседании в течение десяти дней с момента поступления заявления в суд. Неявка лиц, извещенных о времени и месте заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

По итогам рассмотрения заявления об отмене заочного решения суд в соответствии со ст. 241 ГПК КР может вынести только одно из следующих определений:

1) об отказе в удовлетворении заявления и оставлении в силе заочного решения;

2) об отмене заочного решения и возобновлении рассмотрения дела по существу.

Первое определение суд выносит, если признает, что причина неявки ответчика была неуважительной, а представленные доказательства – недостаточными для отмены заочного решения.

Следует отметить, что на данное судебное определение может быть подана частная жалоба (представление) в течение десяти дней со дня его вынесения (ч. 2 ст. 241, ст. 347 ГПК КР). И в случае удовлетворения судом апелляционной инстанции данной частной жалобы (представления), дело будет рассмотрено по существу судом по общим правилам искового производства.

Второе определение выносится, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, при этом он ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание вынесенного заочного решения (ст. 242 ГПК КР).

Отмена заочного решения не означает разрешения дела в пользу ответчика. В случае его отмены судом, вынесшим это решение, рассмотрение дела возобновляется и ведется по общим правилам искового производства, т. е. дело должно быть рассмотрено судом по существу заново.

В случае повторной неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, вынесенное по делу решение не будет заочным, поскольку повторное вынесение заочного решения не допустимо. Ответчик не вправе повторно подавать заявление о пересмотре этого решения как заочного (ст. 243 ГПК КР).

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что после вынесения заочного решения у ответчика есть альтернатива. Он, в пятидневный срок с момента получения копии заочного решения, может обратиться в суд первой инстанции, где рассматривалось дело в порядке заочного производства с заявлением об отмене заочного решения, либо в суд второй инстанции с апелляционной жалобой в течение тридцати пяти дней.

Если вначале им подано заявление об отмене заочного решения в суд первой инстанции, и он вынесет определение об отказе в удовлетворении заявления об отмене заочного решения, то ответчик вправе подать: а) частную жалобу (представление) на данное определение в течение десяти дней со дня его вынесения в вышестоящую инстанцию или б) апелляционную жалобу в установленном законом порядке (ч. 2 ст. 237, ст. 324 ГПК КР).

Вместе с тем следует отметить, что заявитель имеет право до окончания заседания отказатся от своего заявления. Согласно ст. 240 ГПК КР в случае отказа заявителя от заявления об отмене заочного решения повторное обращение с таким заявлением не допускается.

Глава 21. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

21.1. Понятие и сущность приказного производства

Общий порядок искового судопроизводства содержит в себе ряд формальностей, которые имеют смысл лишь в случае спорности дела, но оказываются совершенно лишними в применении их к так называемым бесспорным делам. Разрешение последних в общем порядке искового производства с соблюдением всех правил состязательного процесса значительно осложняет защиту и восстановление нарушенных гражданских прав. Одним из судебных институтов гражданского судопроизводства, позволяющих разрешать гражданские дела в упрощенном порядке, является приказное производство.

Цель приказного производства как формы судебной защиты, осуществляемой судом, – уменьшение времени рассмотрения дела в суде (быстрота), уменьшение нагрузки на суд (без судебного заседания и ведения протокола, без вызовов сторон), т. е. достижение максимального динамизма и эффективности гражданского процесса в отношении бесспорных по своей сути дел, а также дел, рассмотрение которых в обычном порядке нецелесообразно и не сообразуется с принципом процессуальной экономии.

Приказное производство позволяет решить ряд задач:

1) повысить оперативность судебной защиты субъективных прав и эффективности исполнения;

2) обеспечить доступность гражданам судебной защиты их прав (здесь уплачивается более низкая государственная пошлина, чем в исковом производстве);

3) разгрузить суды от тех дел, которые не нуждаются в развернутой процедуре рассмотрения;

4) привить гражданам чувство повышенной ответственности за принятые ими на себя обязательства;

5) усилить превентивную функцию.

Приказное производство представляет собой *бесспорный и упрощенный порядок* рассмотрения судом первой инстанции требования одного лица (взыскателя) о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от другого лица (должника) с целью защиты бесспорного субъективного права инициатора приказного производства (взыскателя) путем выдачи судебного приказа, имеющего силу исполнительного документа[1].

Данный способ защиты гражданских прав обусловлен потребностями судебной практики, нецелесообразностью использования сложной гражданской процессуальной формы для рассмотрения и разрешения некоторых бесспорных требований, подтвержденных надлежащими документами.

В приказном производстве особая роль отводится суду первой инстанции, который путем осуществления властных полномочий единолично рассматривает и разрешает в установленном порядке заявленные взыскателем требования к должнику – без вызова сторон и без проведения судебного заседания принимает решение о взыскании денежных сумм или истребовании движимого имущества по требованиям взыскателя, основанным на бесспорных документах, при полном отсутствии спора между сторонами путем выдачи судебного приказа.

С учетом того, что судебный приказ одновременно является исполнительным документом, стороны по приказному производству именуются как взыскатель и должник.

Взыскатель (заявитель) – это лицо, в защиту прав, свобод и интересов которого открыто приказное производство, т. е. человек, обращающийся в суд с определенным требованием.

Должник – лицо, которое, по мнению заявителя, должно отвечать требованию, указанному в заявлении о выдаче судебного приказа, т. е. человек, с которого взыскатель требует произвести

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М.: Норма, 2003. С. 83.

взыскание денежной суммы или истребование движимого имущества.

Взыскателем и должником по делу могут быть как юридические, так и физические лица.

К особенностям приказного производства относятся следующие факторы:

1) рассматриваются только бесспорные требования, и только на основаниях, определенных в законе;

2) судопроизводство упрощено, поскольку судебное разбирательство в данном случае отсутствует;

3) отсутствуют истец и ответчик, но есть кредитор, который называется взыскателем и должник, субъект к которому адресовано требование взыскателя;

4) единственным средством доказывания являются письменные доказательства, т. е. нет ни объяснений сторон, ни вещественных доказательств и пр.;

5) в приказном производстве разрешаются только вопросы о взыскании денежных сумм и (или) об истребовании движимого имущества;

6) основанием открытия производства является заявление о выдаче судебного приказа, содержание которого имеет свою специфику;

7) процессуальный срок рассмотрения дела сокращен до трех дней;

8) суд принимает решение в форме судебного приказа, который выступает исполнительным документом;

9) судебный приказ выносится без проведения судебного разбирательства и без вызова сторон и других лиц, участвующих в деле;

10) имеется возможность предъявления искового заявления в случае отказа в выдаче судебного приказа или в случае его отмены судом;

11) должнику предоставлено право обжаловать судебный приказ в течение десяти дней со дня получения его копии;

12) судебный приказ может отменить тот же суд, который его выдал.

Таким образом, *приказное производство* является одной из разновидностей гражданского судопроизводства, и представляет собой урегулированную нормами гражданского процессуального права деятельность суда первой инстанции, особенность которой заключается в упрощенной процедуре разрешения дел, не обусловленных спором о праве, круг которых четко определен процессуальным законом. На основании заявления в приказном производстве выдается судебный приказ, который способствует ускорению как разрешения дела, так и восстановления нарушенных прав. При соблюдении правил приказного производства обеспечивается динамизм и повышается эффективность судебной защиты прав и охраняемых интересов личности.

21.2. Судебный приказ. Требования, по которым выдается судебный приказ

Судебный приказ – это самостоятельный вид постановления суда первой инстанции, которое выносится по итогам приказного производства.

Судебный приказ имеет свою структуру, состоящую из вводной, мотивировочной и резолютивной частей (ст. 251 ГПК КР).

Вводная часть включает:

- номер производства;
- дату вынесения приказа;
- наименование суда;
- фамилию и инициалы судьи, вынесшего приказ;
- сведения о взыскателе: если юридическое лицо, указываются его наименование, место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты; если физическое лицо – фамилия, имя, отчество, место жительства, дата и место рождения, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

- сведения о должнике: если юридическое лицо, указываются его наименование, место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты; если физическое лицо – фамилия, имя, отчество, место жительства, дата и место рождения, место работы, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Мотивировочная часть судебного приказа состоит из документов, обосновывающих заявленное требование, а также указывается закон или иной нормативный правовой акт, на основании которого удовлетворено требование.

В резолютивной части судебного приказа указывается размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначается движимое имущество, подлежащее истребованию – с указанием его стоимости.

Кроме того, в резолютивной части устанавливается размер неустойки, если это предусмотрено законом или договором, а также размер пени и государственная пошлина, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход бюджета.

При взыскании алиментов на несовершеннолетних детей следует указать (кроме перечисленных сведений) фамилию, имя, отчество и дату рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания.

Судебный приказ составляется на специальном бланке в трех экземплярах и подписывается судьей. Один экземпляр судебного приказа остается в материалах дела, другой (если в установленный срок от должника не поступят возражения) судья заверяет гербовой печатью и выдает взыскателю для предъявления его к исполнению, либо по его просьбе направляет для исполнения непосредственно судебному исполнителю соответствующего ПССИ. Таким образом, судебный приказ является одновременно и судебным актом, и исполнительным документом.

Согласно ч. 3 ст. 254 ГПК КР государственная пошлина взыскивается с должника в доход государства, для чего отдельный

экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, направляется судом для исполнения.

Требования, по которым выдается судебный приказ. Процессуальным законом установлены критерии, определяющие рассмотрение требований в приказном производстве (категории дел). Так, требования должны вытекать из неисполнения или ненадлежащего исполнения договора и основываться на представленных взыскателем документах, устанавливающих денежные обязательства, которые должником признаются, но не исполняются. Согласно ст. 246 ГПК КР упрощенный порядок взыскания может быть применим лишь по требованиям о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника в случаях, если:

1) требование основано на нотариально удостоверенной сделке (п. 1 ст. 246 ГПК КР).

Нотариальное удостоверение сделок, согласно ч. 2 ст. 179 ГК КР обязательно: а) в случаях, указанных в законе; б) по требованию любой из сторон, хотя по закону для сделок законного вида эта форма не требовалась;

2) требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме (п. 2 ст. 246 ГПК КР).

В данном случае судье должна быть представлена сделка в письменной форме совершенная путем составления документа, выражающего ее содержание и собственноручно подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (ч. 1 ст. 176 ГК КР). Особо следует обратить внимание на использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи или аналога собственноручной подписи. Принятие документа с такой подписью должно быть оговорено либо соглашением сторон, либо в порядке, предусмотренном законом, либо иным правовым актом.

По данному требованию необходимо учитывать нормы ст. 177 ГК КР, где указаны сделки, которые должны совершаться в простой письменной форме, а именно: а) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; б) сделки граждан между собой

на сумму, превышающую не менее чем в десять раз размер расчетного показателя, а в случаях, предусмотренных законом, – независимо от суммы сделки;

3) требование основано на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом (п. 3 ст. 246 ГПК КР).

Векселем признается ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель), либо иного указанного векселя плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю) (ст. 46 ГК КР).

Когда наступает срок платежа, векселедержатель письменно обращается к плательщику с просьбой выплатить платеж, т. е. акцептовать платеж. Если плательщик полностью или частично отказывается от уплаты платежа, то данный отказ фиксируется в протесте, который составляет нотариус в установленном главой XVI Инструкции о порядке совершения нотариальных действий нотариусами Кыргызской Республики, утвержденной постановлением Правительства КР от 20 апреля 2011 года № 179 «О вопросах нотариальной деятельности» порядке;

4) заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения третьих лиц (п. 4 ст. 246 ГПК КР).

Приказное производство возможно лишь при отсутствии спора между родителями о взыскании алиментов на общих несовершеннолетних детей.

Размер алиментов предусмотрен ст. 86 СК КР – в зависимости от вида заработка или иного дохода – либо, согласно ст. 88 СК КР в твердой денежной сумме. Причем в последней ситуации суд должен учитывать материальное и семейное положения сторон;

5) заявлено требование о взыскании недоимки по налогам и другим обязательным платежам (п. 5 ст. 246 ГПК КР).

Форма и порядок взыскания недоимок определяется НК КР. Следовательно, налоговый орган вправе обратиться в суд первой инстанции с просьбой о выдаче судебного приказа.

Следует отметить, что если возникает спор, то применяются общие правила искового производства;

6) заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы (п. 6 ст. 246 ГПК КР).

В соответствии со ст. 157 ТК КР заработная плата выплачивается не реже одного раза в месяц. Сроки выплаты заработной платы устанавливаются коллективным договором или локальными нормативными актами организации. При нарушении работодателем срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска и других выплат работодатель обязан выплатить дополнительно за каждый просроченный календарный день 0,15 процента от невыплаченной денежной суммы на день фактического расчета. При нарушении работодателем срока выплаты расчета при увольнении работодатель обязан выплатить дополнительно за каждый просроченный календарный день 0,5 процента от невыплаченной денежной суммы на день фактического расчета.

При выплате заработной платы работодатель обязан письменно извещать каждого работника о составных частях заработной платы, причитающихся ему за данный период, размерах и основаниях произведенных удержаний, денежной суммы, причитающейся к получению (ст. 162 ТК КР).

При обращении в суд заявителю так же необходимо представить документы, подтверждающие задолженность работодателя;

7) заявлено требование уполномоченным государственным органом о взыскании расходов по розыску ответчика или должника и его имущества, а также ребенка, отобранного у должника по решению суда (п. 7 ст. 246 ГПК КР).

Судебный приказ выдается, если органом внутренних дел заявлено требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика или должника и его имущества, или ребенка, отобранного у должника по решению суда;

8) заявлено требование о взыскании задолженности по оплате жилищно-коммунальных услуг и услуг электрической связи (п. 8 ст. 246 ГПК КР).

Граждане и юридические лица независимо от формы собственности и организационно-правовой формы (т. е. потребители) обязаны производить оплату за жилищно-коммунальные услуги и услуги электроэнергии по тарифам, действующим на период потребления, согласно показаниям индивидуального счетчика, либо по общим тарифам без таковой с учетом количества прописанных лиц (в жилых помещениях) один раз в календарный месяц, либо с использованием электронных счетчиков с картой предоплаты, либо путем внесения предварительной оплаты в соответствии с условиями контракта.

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ является исчерпывающим, и не подлежит расширительному толкованию. Взыскание по другим требованиям производится по общим правилам искового производства. Например, нельзя порядок взыскания применить в отношении истребования от должника недвижимого имущества.

21.3. Стадии приказного производства

Стадия приказного производства – совокупность процессуальных действий, совершаемых по правилам, закрепленным в законе и направленных на достижение самостоятельной ближайшей цели в рамках общей цели приказного производства.

Стадии приказного производства имеют следующие специфические черты:

1) сокращенный срок протекания;

2) характеризуются упрощенным порядком: каждая стадия состоит из небольшого количества процессуальных действий;

3) процессуальные действия не протоколируются;

4) отсутствуют стадии, характерные для других видов гражданского судопроизводства;

5) характеризуется специфической стадией отмены судебного приказа судьей, вынесшим его.

Выделяют следующие *стадии (этапы) приказного производства:*

1) подача заявления о выдаче судебного приказа;

2) открытие приказного производства или отказ в его открытии;

3) извещение судом должника о выдаче судебного приказа;

4) отмена судебного приказа.

Первый этап. ***Подача заявления о выдаче судебного приказа.***

Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд первой инстанции по общим правилам подсудности, установленным главой 4 ГПК КР.

При подаче заявления о выдаче судебного приказа применяются: общие правила территориальной подсудности (ст. 30 ГПК КР), подсудность нескольких связанных между собой требований (ст. 29 ГПК КР), альтернативная подсудность (ст. 31 ГПК КР), подсудность по связи дел (ст. 33 ГПК КР), договорная подсудность (ст. 34 ГПК КР).

Заявление о выдаче судебного приказа подается в письменной форме машинописным текстом, в котором должны быть указаны (ст. 248 ГПК КР):

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование взыскателя-юридического лица, его место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина, его место жительства, дата и место рождения, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; если таковые имеются – номер телефона, факса, адрес электронной почты;

3) наименование должника-юридического лица, его место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты; фамилия, имя, отчество должника-гражданина, его место жительства, дата и место рождения, место работы, дата и место его

государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; если таковые имеются – номер телефона, факса, адрес электронной почты;

4) требование взыскателя и обязательства, на которых оно основано;

5) документы, подтверждающие обоснованность требования;

6) перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении указывается денежная сумма, которую заявитель согласен принять взамен этого имущества. При этом заявитель указанную сумму формирует, исходя из стоимости этого имущества, подтвердив ее соответствующими документами.

Если имеются расхождения между суммой, указанной взыскателем, и суммой, определенной в прилагаемых документах, это рассматривается как наличие спора о праве, и в принятии заявления может быть отказано.

Заявление подписывается взыскателем. Если взыскатель – юридическое лицо, то подпись руководителя удостоверяется печатью. С таким же заявлением от имени взыскателя (независимо – гражданин или юридическое лицо) может обратиться и его представитель при наличии у него на это полномочий, удостоверенных надлежащим образом, которое должно быть приложено к заявлению.

Стоит отметить, что в приказном производстве в соответствии с требованиями ст. 48 ГПК КР с заявлением о вынесении судебного приказа в интересах гражданина может обратиться и прокурор. В данном случае это возможно, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может осуществлять защиту нарушенного права. В случаях, предусмотренных законом, государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы, граждане и юридические лица также могут обращаться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц по их просьбе (ст. 49 ГПК КР).

Перечень документов, прилагаемых к заявлению, зависит от заявленного требования. Например, если требование основывается на сделке, совершенной в письменной форме, заявитель должен предоставить оригинал письменной сделки и все другие документы, которые могут подтвердить неисполнение или нарушение договора.

Вместе с тем необходимо отметить, что заявления о выдаче судебного приказа облагаются государственной пошлиной в размере, установленном законодательством о государственной пошлине (ч. 2 ст. 247 ГПК КР). Так, Ставками государственной пошлины, утвержденными постановлением Правительства КР от 15 апреля 2019 года № 159 определены следующие размеры:

- с заявлений о выдаче судебного приказа по имущественным спорам – 50 процентов государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления;
- с заявлений о выдаче судебного приказа о взыскании задолженности по оплате жилищно-коммунальных услуг и услуг электрической связи – 7-кратный размер расчетного показателя.

В этой связи, к заявлению о выдаче судебного приказа прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

Второй этап. ***Открытие приказного производства или отказ в его открытии.***

В юридической литературе обращается внимание на определение критериев наличия или отсутствия спора о праве в приказном производстве. В связи с этим суд проверяет отсутствие:

а) спора о праве материально-правового характера. Так, о его наличии могут свидетельствовать, в частности:

- несоответствие материально-правового обоснования заявления о выдаче судебного приказа характеру спорных правоотношений;
- наличие обоснованных причин считать, что содержание договора противоречит требованиям закона;

- непредоставление заявителем надлежащих и допустимых доказательств заявленных требований о выдаче судебного приказа, в том числе непредоставление подробного расчета заявленных требований;
- несоблюдение требования об обязательной нотариальной форме или о государственной регистрации сделки, для которой установлены соответствующие требования;
- взаимопротиворечивость между предоставленными заявителем доказательствами;
- нарушение относительно должника-физического лица производства по делу о банкротстве, если долг связан с осуществлением им предпринимательской деятельности;
- наличие сведений о том, что должник отрицает существование у него соответствующей обязанности;
- наличие правопреемства или наследования на стороне взыскателя или должника, если невозможно однозначно определить лицо, к которому перешли соответствующие права требования или обязанности;
- наличие достаточно обоснованных причин считать, что заявление о выдаче судебного приказа подано преждевременно, т. е. сроки для надлежащего выполнения должником соответствующей обязанности еще не наступили или выполнение обязательства остановлено путем объявления моратория на основаниях, установленных законом, и т. д.;

б) спора о праве процессуально-правового характера. О его наличии могут свидетельствовать, в частности:

- сведения, содержащиеся в документах предоставленных суду, которые дают основания считать, что в случае выдачи судебного приказа будет решен вопрос о правах и обязанностях лица, отличающегося от должника в приказном производстве;
- непринадлежность к делу хотя бы одного из заявителей или хоть бы одного из указанных в заявлении о выдаче судебного приказа должников;

- объединение в одном заявлении о выдаче судебного приказа нескольких требований, которые не имеют непосредственной связи между собой;
- наличие в производстве этого или другого суда дела, хотя и не являющегося полностью аналогичным, но которое по своему характеру является взаимосвязанным с требованиями заявителя;
- наличие достаточно обоснованных причин считать, что хотя бы один из взыскателей или должников может не быть под юрисдикцией судов (например, является иностранным гражданином, который постоянно проживает за рубежом, имеет дипломатический иммунитет и т. п.).

По итогам рассмотрения заявления о выдаче судебного приказа судья единолично, в трехдневный срок со дня его поступления в суд, должен принять по нему одно из следующих решений:

а) возвратить заявление;

б) отказать в принятии заявления;

в) принять заявление и открыть приказное производство.

Судья возвращает заявление о выдаче судебного приказа по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 138 ГПК КР, если:

1) заявителем не соблюден установленный законом или договором досудебный порядок разрешения спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) дело не подсудно данному суду;

3) заявление подано недееспособным лицом;

4) заявление от имени заинтересованного лица подано и подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

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

6) мужем без согласия жены предъявлен иск о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка;

7) не уплачена государственная пошлина;

8) до вынесения определения о принятии заявления к производству от взыскателя поступило заявление о возвращении заявления.

О возвращении заявления суд выносит мотивированное определение, в котором обязан указать, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело не подсудно данному суду, либо как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Данное определение должно быть вручено или направлено заявителю со всеми приложенными к заявлению документами.

Следует отметить, что возвращение заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

Судья отказывает в принятии заявления о выдаче судебного приказа по основаниям, предусмотренными ст. 137 и ч. 1 ст. 249 ГПК КР в случаях, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

2) имеется вступившее в законную силу вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда, третейского суда либо определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска либо об утверждении мирового соглашения сторон;

3) имеется заключенное между сторонами соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, за исключением случаев, когда это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;

4) заявленное требование не предусмотрено ст. 246 ГПК КР;

5) не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;

6) должник находится вне пределов юрисдикции судов Кыргызской Республики;

7) из документов усматривается наличие спора о праве;

8) заявленное требование не оплачено государственной пошлиной, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Об отказе в принятии заявления судья в трехдневный срок со дня его поступления в суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (представление) в вышестоящий суд.

При этом отказ в принятии заявления делает невозможным повторное обращение с таким же заявлением. Заявитель в этом случае имеет право обратиться с теми же требованиями в порядке искового производства.

В случае если в заявлении о выдаче судебного приказа содержатся требования, часть из которых не подлежит рассмотрению в порядке приказного производства, суд выносит определение об отказе в принятии заявления о выдаче судебного приказа лишь в части этих требований. В случае если заявленные требования между собой взаимосвязаны и отдельное их рассмотрение невозможно, то суд отказывает в принятии заявления о выдаче судебного приказа.

В случае отказа судом в принятии заявления о выдаче судебного приказа государственная пошлина, уплаченная взыскателем, возвращается в порядке, предусмотренном ст. 108 ГПК КР. При предъявлении взыскателем иска к должнику в порядке искового производства уплаченная государственная пошлина засчитывается в счет подлежащей оплате пошлины.

В случае отсутствия оснований для возвращения заявления о выдаче судебного приказа либо отказа в его принятии, *суд принимает заявление и открывает приказное производство*, о чем выносит определение.

Судья в трехдневный срок со дня поступления заявления выдает судебный приказ по существу заявленных требований. Выдача судебного приказа проводится без судебного разбирательства и вызова сторон (ст. 250 ГПК КР).

Третий этап. ***Извещение судом должника о выдаче судебного приказа.***

После вынесения судебного приказа по требованиям, указанным в п.п. 1, 2, 4–8 ст. 246 ГПК КР, судья не позднее следующего дня направляет его копию должнику с уведомлением о вручении.

Должник вправе в десятидневный срок со дня получения копии судебного приказа направить свои возражения против заявленного требования с использованием любых средств связи, обеспечивающих их поступление в суд, вынесший данный приказ (ст. 252 ГПК КР).

Если в установленный срок от должника не поступят в суд возражения, судебный приказ вступает в законную силу.

Судебный приказ составляется в трех экземплярах, которые заверяются гербовой печатью суда, из них: один экземпляр остается в материалах дела, второй – судья выдает взыскателю, для предъявления его к исполнению, либо по его просьбе направляет в соответствующий орган (лицу) для исполнения (ч. 1 ст. 254 ГПК КР), третий – для взыскания государственной пошлины с должника в доход государства направляет в соответствующий орган для исполнения (ч. 3 ст. 254 ГПК КР).

По требованию, основанному на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом, судебный приказ выдается взыскателю либо по его просьбе направляется судом для исполнения непосредственно после его вынесения (ч. 2 ст. 254 ГПК КР).

Четвертый этап. ***Отмена судебного приказа.***

Должник имеет право в течение десяти дней со дня получения копии судебного приказа и прилагаемых к нему документов подать возражение против заявленного требования. Возражение на судебный приказ может также быть подано органами и лицами, которым по закону предоставлено право защищать права, свободы и интересы других лиц.

Возражение об отмене судебного приказа регистрируется в день его поступления в суд и не позже следующего дня передается судье, вынесшему данный приказ. В свою очередь, судья в течение трех дней со дня поступления возражений в суд отменяет судебный приказ, вынесенный по требованиям, указанным в п.п. 1, 2, 4–8 ст. 246 ГПК КР, о чем выносится определение. В определении об отмене судебного приказа судья разъясняет взыскателю, что заявленное требование может быть предъявлено

в порядке искового производства. Копии определения об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее трех дней после его вынесения. При отмене судебного приказа уплаченная взыскателем государственная пошлина не возвращается (ст. 253 ГПК КР).

Глава 22. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ ДЕЛ

22.1. Производство по экономическим делам

Под *экономическими делами* понимаются дела, вытекающие из предпринимательской и иной экономической деятельности, сторонами которых являются юридические лица и (или) граждане, осуществляющие данную деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, которые вправе обратиться в суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в установленном законом порядке (ч. 2 ст. 255 ГПК КР).

Споры по экономическим делам в Кыргызской Республике в разное время рассматривались и разрешались различными судебными органами. В зависимости от судебных реформ, которые проводятся в стране с момента приобретения ее суверенитета и по сей день, их условно можно подразделить на три этапа.

Первый этап: с 1991 г. по 18 февраля 2003 г. экономические дела рассматривались в рамках арбитражного судопроизводства.

Арбитражные суды как составная часть судебной системы Кыргызской Республики разрешали возникающие в экономической сфере и в процессе управления ею споров между хозяйствующими субъектами, основанными на различных формах собственности.

Система арбитражных судов состояла из Высшего арбитражного суда КР и арбитражных судов областей и г. Бишкек.

Высший арбитражный суд КР был высшим органом судебной власти в сфере арбитражного судопроизводства, осуществляющим надзор за судебной деятельностью нижестоящих арбитражных судов. В частности, он осуществлял производство по

пересмотру судебных актов, принятых арбитражными судами областей и г. Бишкека, вступивших в законную силу.

Арбитражные суды областей и г. Бишкек выполняли роль судов первой инстанции, т. е. рассматривали и разрешали дела по существу экономических споров, возникающих из гражданских, административных и иных правоотношений между предприятиями, учреждениями и организациями, являющимися юридическими лицами. Кроме того, апелляционная инстанция этих же судов осуществляла производство по пересмотру судебных актов, не вступивших в законную силу.

Второй этап: с 18 февраля 2003 г. по 8 мая 2020 г. В 2003 году в рамках проведенной конституционной реформы, арбитражные суды в Кыргызской Республике были ликвидированы, а рассмотрение и разрешение экономических дел переданы в ведение судов общей юрисдикции. Однако в рамках деятельности данных судов рассмотрение экономических споров было определено со своими специфическими особенностями. Как правило, структура судов общей юрисдикции состоит из трех инстанций, не нарушая их твердо устоявшейся конструкции, представители законодательства в рамках проводимых реформ образовали межрайонные суды, призванные рассматривать экономические дела. По статусу они были приравнены к судам первой инстанции, следовательно, экономические споры они рассматривали и разрешали по существу дела. При этом производства по пересмотру судебных актов, вынесенных межрайонными судами были переданы в компетенцию судов второй и третьей инстанций. Таким образом, система судов по рассмотрению и разрешению экономических дел выглядела следующим образом:

- суды первой инстанции: районные суды, *межрайонные суды по* административным и *экономическим делам*;
- суды второй инстанции: областные суды и Бишкекский городской суд. Каждый из них в своей структуре имел по три судебные коллегии: коллегия по уголовным и административным делам, коллегия по гражданским делам, коллегия по экономическим делам.

Наличие последней коллегии указывает на стремление законодателя сохранить специфику рассмотрения экономических споров также и на уровне вышестоящих судов. Через судебные коллегии в качестве апелляционной инстанции суды второй инстанции осуществляли пересмотр судебных актов, не вступивших в законную силу. Через эти же коллегии в качестве кассационной инстанции суды осуществляли пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу. При этом необходимо отметить, что данные виды пересмотра рассматривались как альтернативные, т. е. невозможно воспользоваться сразу двумя видами пересмотра;

- суд третьей инстанции – Верховный суд КР, являющийся высшим органом судебной власти в сфере гражданского, уголовного, административного и экономического судопроизводства.

В Верховном суде КР действовали следующие структуры: пленум, президиум и три судебные коллегии (коллегия по уголовным и административным делам, коллегия по гражданским делам, коллегия по экономическим делам).

Третий этап: с 8 мая 2020 г. по настоящее время. 8 мая 2020 года официально вступил в силу Закон КР от 11 апреля 2020 года № 39 «О внесении изменений в некоторые законодательные акты КР (в Гражданский процессуальный кодекс КР, Кодекс КР о неналоговых доходах, Административно-процессуальный кодекс КР, законы КР «О Верховном суде КР и местных судах», «Об утверждении структуры местных судов и штатной численности судей местных судов КР»)». Данным Законом внесен ряд изменений в перечисленные нормативные правовые акты, предусматривающие упразднение межрайонных судов с передачей их полномочий, функций, штатных единиц:

- по рассмотрению и разрешению экономических дел – районным судам (регулируется нормами ГПК КР);
- по рассмотрению и разрешению административных дел – административным судам (регулируется нормами АПК КР).

Итак, согласно нормам действующего гражданского процессуального законодательства, производство по экономическим делам осуществляется судами по общим правилам гражданского

судопроизводства с особенностями, установленными главой 25 ГПК КР.

Экономические дела рассматриваются и разрешаются судами общей юрисдикции в следующем порядке:

	В первой инстанции	Во второй инстанции	В третьей инстанции
Наименование суда:	районные суды	-Бишкекский городской суд; -областные суды	Верховный суд КР
Состав суда:	единолично	судебная коллегия по административным и экономическим делам	судебная коллегия по гражданским и экономическим делам
Сроки, в которые рассматриваются и разрешаются дела:	до двух месяцев со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству, и на принятие решения по делу (ч. 2 ст. 157 ГПК КР)	не позднее двух месяцев со дня поступления дела в суд II инстанции (ст. 327 ГПК КР)	в двух месячный срок со дня поступления дела в Верховный суд КР (ст. 363 ГПК КР)

В порядке судопроизводства по экономическим делам суды рассматривают споры между юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями (ст. 256 ГПК КР):

1) о разногласиях по договору, заключение которого предусмотрено законом или передача разногласий по которому на разрешение суда согласована сторонами;

2) об изменении условий или о расторжении договоров;

3) о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств;

4) о признании договоров действительными;

5) о признании договоров недействительными;

6) о признании права собственности;

7) об истребовании собственником или иным законным владельцем имущества из чужого незаконного владения;

8) об устранении препятствий в пользовании имуществом;

9) о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанном с лишением владения;

10) о возмещении убытков;

11) о банкротстве (несостоятельности);

12) по спорам между учредителями, участниками, акционерами и юридическим лицом, а также по спорам учредителей юридического лица между собой;

13) о взыскании с юридических лиц и индивидуальных предпринимателей обязательных платежей, сборов, штрафов и иных финансовых санкций государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, осуществляющими контрольные функции;

14) о возврате из бюджета денежных средств, списанных или изъятых органами, осуществляющими контрольные функции;

15) о защите деловой репутации юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Данный перечень не является исчерпывающим, законодатель оставил его открытым. К категории экономических дел другими законами могут быть отнесены и другие дела, связанные с вопросами предпринимательской деятельности.

В целях защиты нарушенных или оспариваемых прав и охраняемых законом интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности заинтересованное лицо вправе инициировать в суде возбуждение производства по экономическим делам. Для чего им предъявляется в суд по всем правилам подсудности, установленным главой 4 ГПК КР[1], исковое заявление в письменной форме, машинописным текстом, которое подписывается:

[1] Подробнее см. § 11.2. «Понятие, значение и виды подсудности. Изменение подсудности».

- руководителем юридического лица или другим специально уполномоченным на это лицом;
- индивидуальным предпринимателем либо его представителем.

При этом следует отметить, что общие положения о подсудности, определенные для гражданских дел (глава 4 ГПК КР), не распространяются при рассмотрении дел о банкротстве (несостоятельности) юридических лиц или индивидуального предпринимателя либо финансово-кредитного учреждения, которые могут быть рассмотрены районными судами только по месту нахождения должника-юридического лица, должника-индивидуального предпринимателя или по месту нахождения финансово-кредитного учреждения, по правилам гражданского судопроизводства с особенностями, установленными законодательством о банкротстве (ст. 261 ГПК КР).

Все исковые заявления удостоверяются печатью данного юридического лица или индивидуального предпринимателя. При этом отсутствие печати не является основанием для отказа в принятии иска, возвращения искового заявления или оставления его без рассмотрения. Однако в правоприменительной практике судебный орган требует представления подлинника документа о государственной регистрации лица в качестве индивидуального предпринимателя, а также его нотариально удостоверенной копии.

Структура и содержание искового заявления, подаваемого в рамках экономического спора, аналогичны структуре и содержанию иска, подаваемого в рамках искового производства[1], т. е. в соответствии с нормами, установленными ст. 134 ГПК КР, а именно:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является юридическое лицо, его местонахождение, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его местонахождение;

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

4) требование истца;

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

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Помимо вышеуказанных положений, в исковом заявлении дополнительно в обязательном порядке должны быть указаны (ч. 2 ст. 257 ГПК КР):

1) почтовые адреса сторон и их банковские реквизиты, номера телефона, факса, адрес электронной почты, если таковые имеются;

2) расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы;

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

4) сведения о принятии мер к досудебному урегулированию спора с ответчиком, когда это предусмотрено законом для данной категории споров или договором.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, имеющие значение для разрешения спора, а также изложены ходатайства истца.

К исковому заявлению, подаваемому в порядке экономического производства, должен быть приложен ряд документов, в частности (ст. 258 ГПК КР):

1) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины;

2) доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя на подписание искового заявления и предъявление иска;

3) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

4) ходатайства в письменной форме машинописным текстом, если они не изложены в заявлении;

5) уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий

искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

6) копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя, копия устава юридического лица;

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом досудебного порядка урегулирования спора, если он предусмотрен законом для данной категории споров или договором;

8) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор.

Вместе с тем при предъявлении иска истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемые к нему документы, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Суд первой инстанции, получив исковое заявление, проверяет его по всем установленным правилам, в частности: процессуальную дееспособность истца и наличие полномочий на ведение дела, соблюдение требований к форме и содержанию искового заявления, соблюдение досудебного порядка разрешения спора, подсудность дела суду, оплату государственной пошлины. По итогам проверки суд принимает решение о возбуждении экономического дела либо отклоняет данный вопрос.

При отсутствии нареканий к содержанию представленного заявления и прилагаемых к нему документов судья принимает исковое заявление к своему производству, о чем выносит определение. В соответствии со ст. 136 ГПК КР определение о возбуждении экономического дела выносится в пятидневный срок с момента поступления искового заявления в суд первой инстанции. Правовые последствия возбуждения экономического дела аналогичны последствиям возбуждения гражданского процесса[1].

В случае выявления нарушений (несоблюдении указанных условий) суд вправе принять одно из следующих решений:

а) отказать в принятии искового заявления (ст. 137 ГПК КР);

[1] См. § 16.4. «Правовые последствия возбуждения гражданского процесса».

б) оставить исковое заявление без движения (ст. 139 ГПК КР);

в) возвратить исковое заявление (ст. ст. 138, 259 ГПК КР).

Во всех случаях суд выносит определение в установленном ГПК КР порядке и сроки.

Основаниями для отказа в принятии искового заявления в соответствии со ст. 137 ГПК КР являются случаи, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;

2) имеется вступившее в законную силу вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда, третейского суда либо определение суда о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска либо об утверждении мирового соглашения сторон;

3) имеется заключенное между сторонами соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, за исключением случаев, когда это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Об отказе в принятии заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть вынесено в семидневный срок с момента обращения в суд, вручено или направлено заявителю одновременно с возвращением поданных им документов.

Вместе с тем следует отметить, что отказ в принятии заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. При этом на определение суда об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба (представление).

Основанием для оставления искового заявления без движения, согласно ст. 139 ГПК КР будет являться следующее: если суд определит, что исковое заявление подано без соблюдения требований, установленных для формы, содержания искового заявления (ст. 134 ГПК КР) и приложений к нему (ст. 258 ГПК КР). По итогам этого суд выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем он незамедлительно обязан известить лицо, подавшее исковое заявление, и предоставить ему разумный срок для исправления указанных в определении недостатков. Если

истец выполнит перечисленные в судебном определении требования в полном объеме в установленный судом срок, то исковое заявление считается поданным в день первоначального представления в суд. В противном случае оно считается неподанным и возвращается истцу со всеми приложенными к нему документами. Следует отметить, что определение об оставлении заявления без движения не подлежит обжалованию.

Основаниями для возврата искового заявления в соответствии со ст. ст. 138 и 259 ГПК КР будут считаться случаи, если:

1) истцом не соблюден установленный законом или договором досудебный порядок разрешения спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) дело не подсудно данному суду;

3) заявление подано недееспособным лицом;

4) заявление от имени заинтересованного лица подано и подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

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

6) мужем без согласия жены предъявлен иск о расторжении брака во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка;

7) не уплачена государственная пошлина;

8) до вынесения определения о принятии искового заявления к производству от истца поступило заявление о возвращении искового заявления;

9) исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано;

10) в одном исковом заявлении соединены несколько требований к одному или нескольким ответчикам, когда эти требования не связаны между собой;

11) не представлены доказательства обращения в банк или иное кредитное учреждение за получением с ответчика

задолженности, когда она согласно закону, иному нормативному правовому акту или договору должна быть получена через банк или иное кредитное учреждение.

Данный перечень оснований является исчерпывающим и, как правило, не подлежит расширительному толкованию.

При обнаружении хотя бы одного из указанных оснований суд обязан вынести мотивированное определение о возвращении искового заявления, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело не подсудно данному суду, либо как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Данное судебное определение должно быть вынесено в пятидневный срок с момента его поступления в суд и вручено или направлено заявителю со всеми приложенными к заявлению документами.

Следует отметить, что возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба (представление) в течение десяти дней со дня вынесения обжалуемого определения в суд апелляционной инстанции (ст. 347 ГПК КР). В случае отмены определения о возвращении искового заявления вышестоящим судом данное заявление считается поданным в день первоначального обращения в суд.

Вместе с тем, возбужденным в суде экономическим делам присуще прохождение всех стадий гражданского судопроизводства в соответствии с предписанными нормами процессуального права. Так, с момента возбуждения экономического дела процесс переходит к следующей стадии – подготовке дела к судебному разбирательству. Положения данной стадии регламентированны главой 15 ГПК КР[1].

При этом особенностью производства по экономическим делам на данной стадии выступает вопрос относительно

[1] См. главу 17 «Подготовка дела к судебному разбирательству».

процессуального действия судьи: оставление искового заявления без рассмотрения. Данный вопрос регламентирован по общему правилу ст. ст. 222, 223 ГПК КР, а по специальному – ст. 260 ГПК КР.

Так, по общему правилу, суд оставляет исковое заявление без рассмотрения по основаниям, указанным в ст. 222 ГПК КР, а именно, если:

1) истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) заявление подано недееспособным лицом;

3) заявление от имени заинтересованного лица подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;

4) в производстве этого или другого суда, третейского суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле материалам;

6) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вызову, а ответчик не требует разбирательства дела по существу;

7) истец обратился с просьбой о возвращении заявления, а ответчик не требует разбирательства дела по существу;

8) заявление о расторжении брака, поданное мужем без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка, не возвращено истцу судьей;

9) заявление подано без соблюдения требований, изложенных в ст. 134 и п.п. 1–4 ст. 135 ГПК КР, истец не исправил его недостатки или не выполнил требование абзаца второго ч. 2 ст. 107 ГПК КР, в установленный судьей срок, что препятствует рассмотрению и разрешению судом дела по существу.

Данный перечень оснований носит исчерпывающий характер при рассмотрении судом вопроса об оставлении иска без рассмотрения лишь по гражданским делам, в отношении экономических дел ст. 260 ГПК КР вышеуказанный перечень расширен, определены дополнительные основания, согласно которым суд вправе оставить исковое заявление без рассмотрения, также в случаях если:

1) истец не обращался в банк или иное кредитное учреждение за получением с ответчика задолженности, когда она согласно закону, иному нормативному правовому акту или договору должна быть получена через банк или иное кредитное учреждение;

2) истец не принял мер к досудебному урегулированию спора с ответчиком, когда это предусмотрено законом для данной категории споров или договором, и возможность такого урегулирования не утрачена.

В итоге производство по делу в случаях оставления заявления без рассмотрения заканчивается вынесением определения, в котором суд обязан указать, как устранить перечисленные обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

При этом законом предусмотрены три процессуальных варианта дальнейшего развития:

1) заявителем может быть подана частная жалоба (представление) на данное определение суда;

2) заинтересованное лицо может устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без рассмотрения, и вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке;

3) суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в п.п. 5 и 6 ст. 222 ГПК КР, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки их в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду. На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба (представление).

Таким образом, потенциальный истец вправе воспользоваться предлагаемыми вариантами, исходя из соображений приемлемости и целесообразности, и, как следствие, добиться рассмотрения экономического спора по существу дела.

Рассмотрение и разрешение дела по существу производятся в ходе третьей стадии судебного процесса «Судебное разбирательство» – в соответствии с правилами, установленными главой 16 ГПК КР[1].

Акты суда первой инстанции, вынесенные в рамках производства по экономическим делам, могут быть обжалованы в апелляционном и кассационном порядке по общим правилам для гражданских дел, предусмотренным главами 38–40 ГПК КР[2].

22.2. Производство по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления

В соответствии с нормами Закона КР «О противодействии экстремистской деятельности» и Закона КР «О противодействии терроризму» экстремизм и терроризм в любом проявлении должны пресекаться на корню.

На территории Кыргызской Республики запрещаются издание, хранение, перевозка и распространение печатных, аудио-, аудиовизуальных и иных материалов, содержащих хотя бы один из признаков, предусмотренных ч. 1 ст. 1 Закона КР «О противодействии экстремистской деятельности»[3].

---

[1] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

[2] См. главы 24 «Производство в суде апелляционной инстанции» и 25 «Производство в суде кассационной инстанции».

[3] Экстремистская деятельность (экстремизм) – это:

1) деятельность общественных объединений или религиозных организаций либо иных предприятий, организаций и учреждений,

В соответствии со ст. 13 вышеназванного Закона к таким материалам относятся:

а) официальные материалы запрещенных экстремистских организаций;

б) материалы, авторами которых являются лица, осужденные в соответствии с международно-правовыми актами за преступления против мира и человечества и содержащие признаки, предусмотренные ч. 1 ст. 1 указанного Закона;

а также средств массовой информации независимо от форм собственности, либо физических лиц по планированию, организации, подготовке и совершению действий, направленных: на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности КР; на подрыв безопасности КР; на захват или присвоение властных полномочий; на создание незаконных вооруженных формирований; на осуществление террористической деятельности; на возбуждение расовой, национальной (межэтнической) или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию; на унижение национального достоинства; на осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной (этнической) или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы; на пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной (этнической), религиозной или языковой принадлежности;

2) пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходной с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

3) пропаганда атрибутики или символики экстремистской организации;

4) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

5) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

в) любые иные, в том числе анонимные, материалы, содержащие признаки, предусмотренные ч. 1 ст. 1 указанного Закона.

Информационные материалы признаются экстремистскими или террористическими судом с особенностями производства по отдельным категориям дел по месту их обнаружения, распространения или нахождения организации, осуществившей производство таких материалов.

Итак, в рамках гражданского судопроизводства имеет место производство по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления, регламентированное главой 25-1 ГПК КР.

Данное производство осуществляется судами общей юрисдикции, имеет обособленный характер с наличием ряда особенностей.

Во-первых, предъявление заявления в суд о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления, является исключительной компетенцией прокурора (ст. 261-1 ГПК КР). Больше никакой субъект не вправе обратиться в суд с подобным заявлением.

Во-вторых, вопрос определения подсудности дел по таким заявлениям, где прокурор в пределах своей компетенции (пределы определяются в соответствии с территориальным органом прокуратуры, в котором он работает) подает заявление в соответствующий районный суд по месту:

- обнаружения таких материалов;
- распространения или нахождения организации, осуществившей производство указанных материалов.

Третья особенность касается сроков судебного рассмотрения заявления о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают

необходимость ее осуществления. Согласно ст. 261-2 ГПК КР заявление должно быть рассмотрено судом *в трехдневный срок с момента его поступления*. Если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решения по ним принимаются *не позднее пятидневного срока.*

Для сравнения: по общему правилу, гражданские дела в судах первой инстанци рассматриваются и разрешаются *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу; экономические дела – *в срок до двух месяцев* со дня поступления заявления (ст. 157 ГПК КР). При этом из числа гражданских дел законом выделены те, рассмотрение и разрешение которых осуществляются также в укороченные сроки, в частности:

- *в срок до одного месяца* со дня принятия заявления к производству суда – для дел о восстановлении на работе, о взыскании алиментов, об усыновлении, о назначении опекуна (попечителя) и о направлении детей в интернатные учреждения;
- *не позднее пяти дней* со дня принятия дела к производству – для дел о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар.

Четвертая особенность заключается в извещении участников процесса в таком производстве. Согласно ч.ч. 2 и 3 ст. 261-2 ГПК КР заявление рассматривается судом с участием прокурора, заявившего требования, и лиц, указанных в заявлении, если их местонахождение известно. При этом неявка в суд указанных в заявлении лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела. В случае же если место нахождения лиц, указанных в заявлении, неизвестно, суд рассматривает заявление в их отсутствие.

В исковом же производстве неявка извещенных надлежащим образом сторон процесса в ряде случае является препятствием для рассмотрения дела по существу вопроса. Например, данные лица могли заранее оповестить суд о своем отсутствии в судебном

заседании с указанием причин. В случае признания указанных причин уважительными суд откладывает судебное разбирательство или объявляет перерыв в деле. Если же место нахождения (пребывания) ответчика неизвестно, то по требованиям, предъявляемым в интересах государства, а также по делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, суд обязан объявить розыск ответчика через уполномоченные государственные органы (ст. 133 ГПК КР).

В заочном производстве стороны дела извещаются надлежащим образом о дне, времени и месте проводимого судебного заседания, и только повторная неявка ответчика в совокупности с ходатайством истца о рассмотрении спора в отсутствие ответчика влечет разрешение дела в рамках заочного производства.

В приказном производстве судебное заседание по делу вовсе не проводится, следовательно, никто из сторон не извещается априори. Судом без вызова сторон рассматривается и разрешается дело, по итогам которого выносится судебный приказ.

Пятая особенность касается судебного решения, вынесенного в рамках производства по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления. Данная особенность имеет множественный аспект:

1) решение по существу дела может быть принято судом без участия в деле ответчика (ч. 3 ст. 261-2 ГПК КР);

2) решение суда вступает в законную силу *немедленно* с момента оглашения (ч. 2 ст. 211 ГПК КР). Стоит отметить, что решения суда, вынесенные по итогам искового или особого производств, вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование (30 дней), если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР);

3) решение суда может быть обжаловано в порядке, предусмотренном главой 40 ГПК КР «Производство в суде кассационной инстанции» (ч. 2 ст. 261-3 ГПК КР).

Здесь следует отметить исключительный характер решения суда, вынесенного в рамках производства по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления. Оно является единственным решением среди всех актов суда первой инстанции, подлежащим обжалованию в кассационном порядке, минуя обжалование в суде апелляционной инстанции, тогда как все остальные акты суда первой инстанции проходят двухуровневую процедуру обжалования.

Так, согласно ст. 351 ГПК КР не подлежат пересмотру в кассационном порядке вступившие в законную силу акты судов первой инстанции, не обжалованные в апелляционном порядке, за исключением случаев, предусмотренных главой 25-1 ГПК КР «Производство по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления».

Вместе с тем копия вступившего в законную силу судебного решения о признании информационных материалов экстремистскими или террористическими направляется в орган исполнительной власти в сфере юстиции для опубликования (ч. 1 ст. 261-3 ГПК КР). Список экстремистских материалов подлежит периодическому опубликованию в средствах массовой информации, а также на официальных интернет-сайтах уполномоченных государственных органов в сфере юстиции и осуществляющих противодействие экстремистской деятельности (ст. 13 Закона КР «О противодействии экстремистской деятельности»).

Решение суда об установлении наличия в информационных материалах признаков экстремизма или терроризма является основанием для изъятия нереализованной части тиража. Материалы, включенные в список экстремистских материалов, не

подлежат распространению на территории Кыргызской Республики.

Подводя итоги, в целом можно сказать, что производство по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления, в рамках гражданского судопроизводства проходит в упрощенной форме и весьма в сокращенном формате.

Вместе с тем стоит отметить, что лица, виновные в незаконных изготовлении, распространении, перевозке и хранении в целях дальнейшего распространения указанных материалов, привлекаются к административной либо уголовной ответственности.

Глава 23. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

23.1. Понятие и сущность особого производства

Особое производство было известно еще в римском праве, в котором помимо искового производства существовало и так называемое бесспорное судопроизводство, в котором не оспаривалось притязание на право или на вещь.

В гражданском процессе особое производство представляет собой особый процессуальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

Особое производство – это самостоятельный вид гражданского судопроизводства, в порядке которого устанавливаются юридические факты (состояния, события, действия). Оно имеет место, когда спор о праве отсутствует, но заявитель юридически заинтересован в судебном подтверждении факта, устранении неопределенности правового положения гражданина или имущества, восстановлении прав по утраченным документам и т. д.

В особом производстве предметом судебной защиты является не субъективное право (его здесь никто не нарушает и не оспаривает), а охраняемый законом интерес заявителя, заключающийся в установлении фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Особое производство – урегулированный нормами гражданского процессуального законодательства порядок рассмотрения и разрешения предусмотренных законами гражданских дел, характеризующихся отсутствием спора о праве и сторон с взаимоисключающими имущественными или личными неимущественными интересами.

Целью особого производства является не защита нарушенных или оспариваемых прав, не разрешение спора между лицами, а подтверждение в бесспорном одностороннем судопроизводстве обстоятельств, имеющих юридическое значение, а также бесспорных прав и защита интересов заявителя, связанных с их реализацией. Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение; констатирует правомерность или неправомерность действий других органов, которые по закону вправе устанавливать или удостоверять факты, имеющие правовое значение, либо восстанавливает права на определенные документы для тех, кто их утратил. Интерес заявителя к делу заключается не в требовании немедленной защиты своего права (его никто не нарушает и не оспаривает), а в устранении препятствий к осуществлению своего права, либо в создании условий надлежащего осуществления и защиты своих прав, либо в установлении правового статуса.

Таким образом, особое производство характеризуется как *неисковое, одностороннее производство, несовместимое со спором о праве.*

В делах особого производства возможен *спор о факте*, который требует судебного подтверждения, поскольку не всегда устанавливаемый судом факт является очевидным, в отношении его существования имеются противоречивые доказательства, противоположные суждения. Во всех подобных случаях суд должен убедиться в существовании или не существовании фактов путем проверки и сопоставления имеющихся доказательств, выявления противоречий в суждениях заинтересованных лиц. Таким образом, спор о факте в особом производстве возможен, и его наличие или отсутствие должно быть установлено судом, если спор о факте не перешел в спор о праве.

Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственном суду, он выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 ст. 263 ГПК КР).

В особом производстве рассматриваются гражданские дела, по которым подтверждаются *наличие или отсутствие юридических фактов*, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных либо имущественных прав граждан, или подтверждаются *наличие либо отсутствие бесспорного права*, а также рассматриваются дела, по которым суд устанавливает *правовой статус гражданина*: в одних случаях гражданин признается недееспособным или ограниченно дееспособным, в других – объявляется умершим или признается безвестно отсутствующим.

В соответствии со ст. 262 ГПК КР в порядке особого производства суд рассматривает следующие категории дел:

1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

2) об усыновлении (удочерении) ребенка;

3) об установлении опеки (попечительства);

4) о направлении детей в интернатные учреждения;

5) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;

6) о признании гражданина ограниченно дееспособным и недееспособным;

7) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);

8) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;

9) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство);

10) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар;

11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Данный перечень дел не является исчерпывающим, законами к особому производству могут быть отнесены и другие дела.

В особом производстве действуют многие положения, относящиеся к исковому производству. Общими являются требования, предъявляемые к порядку возбуждения дела и его подготовке, судебному разбирательству, доказательствам и доказыванию, выносимому по делу решению, а также пересмотру состоявшихся по делу судебных актов в апелляционном и кассационном порядке и т. д.

Вместе с тем то обстоятельство, что в особом производстве не рассматривается спор о праве, подведомственный судам общей юрисдикции, позволяет выделить ряд общих процессуальных особенностей, характеризующих порядок рассмотрения дел особого производства и отличающих их от искового производства.

1. Процессуальным средством возбуждения дел особого производства является не иск, а заявление, так как у заявителя нет материально-правовых притязаний к другим лицам.

Поскольку возбуждение дела в порядке особого производства осуществляется путем подачи заявления, то отсутствуют и процессуальные институты, неразрывно связанные с иском. В частности, в особом производстве не могут иметь место отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера искового требования, выход за пределы заявленного требования. Исключается совершение процессуальных действий, имеющих целью обеспечение иска, предъявление встречного иска и др. Отказ от заявления, а в отдельных случаях изменение его предмета или основания следует рассматривать как распоряжение только процессуальным правом.

2. Отсутствие спора о праве предопределяет отсутствие сторон с противоположными интересами. К лицам, участвующим в делах особого производства, относятся заявитель и заинтересованные лица.

Лицо, подавшее заявление в суд, которым возбуждено дело в порядке особого производства, называется заявителем. Если решение по делу может отразиться на правах иных организаций или граждан, то они участвуют в процессе в качестве

заинтересованных лиц. Заявители и заинтересованные лица в особом производстве относятся к лицам, участвующим в деле (ст. 36 ГПК КР).

В содержательном плане собирательное понятие «заинтересованные лица» охватывает все лица, права и законные интересы которых в той или иной степени будут затронуты состоявшимся по делу судебным решением (например, гражданин, признаваемый ограниченно дееспособным или недееспособным; орган социальной защиты по делам об установлении факта нахождения на иждивении).

Правом обращения в суд по указанным делам, как правило, обладает ограниченный круг лиц, в то время как в исковом производстве инициатором возбуждения гражданского дела может быть любое лицо, чьи права и охраняемые законом интересы предположительно нарушены. Круг потенциальных заявителей по отдельным категориям дел очерчивается либо путем указания в заявлении цели обращения в суд (например, дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение), либо посредством определения исчерпывающего перечня лиц, по заявлению которых может быть начато дело (например, об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным).

3. Возникновение спора о праве, подведомственном судам, препятствует рассмотрению дела в порядке особого производства и служит основанием для оставления заявления без рассмотрения. После оставления заявления без рассмотрения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за разрешением возникшего спора в порядке искового производства. Исключение составляют дела об ограничении дееспособности гражданина, о признании недееспособным или об ограничении (о лишении) несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами, поскольку первоначально необходимо определить правовой статус гражданина, а затем уже разрешать спор о субъективном материальном праве.

4. Важная гарантия правильного рассмотрения дел особого производства – участие в них прокурора. В силу прямого указания

закона его участие обязательно в случаях, предусмотренных ГПК КР (ч. 2 ст. 263 ГПК КР).

5. По делам особого производства также предусмотрено обязательное участие представителей (я) того или иного государственного органа и (или) органа местного самоуправления в силу прямого указания закона.

6. Решение суда, по общему порядку, вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР). Данное правило распространяется на все дела, рассматриваемые в порядке особого производства, но по некоторым категориям дел закон предусматривает некоторые особенности (например, по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар).

Таким образом, в основу порядка рассмотрения и разрешения дел особого производства положены общие правила искового производства. Поскольку дела особого производства имеют существенную специфику, производство по каждому из них образует некий синтез общих правил гражданского судопроизводства, правил, свойственных особому производству в целом, а также правил, характерных исключительно для отдельной категории дела.

Специфика производства по каждой категории дел в отдельности регулируется путем установления к общему порядку рассмотрения дел определенных процессуальных изъятий и дополнений, установленных главами 26–37 ГПК КР, которые рассмотрены в последующих параграфах.

23.2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Особенностям судопроизводства об установлении фактов, имеющих юридическое значение, посвящена глава 27 ГПК КР.

Судопроизводство об установлении фактов, имеющих юридическое значение, как категория особого производства является неисковым. Критерием ее отнесения к неисковым производствам также является требование обязательного отсутствия спора о праве, определяющем применение искового производства. Это указывает на то, что правовая природа разрешаемых исследуемой категорией особого производства правовых ситуаций в этой части совпадает с правовой природой правовых ситуаций, разрешаемых с применением особого производства вообще. Этот же критерий объединяет данную категорию особого производства с другими категориями, входящими в ее состав. В то же время данная категория особого производства имеет свою исключительную природу существования, характерные только для нее свойства (признаки) и определенные законодателем правила (условия) применения. Это отличает исследуемую категорию особого производства от других ее категорий.

Судопроизводство об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в отличие от самого особого производства является однородным, так как все его обязательные составы юридических фактов, определенных законодателем, имеют одну материально-правовую природу и регулируются одним судопроизводством, которое включает в себя совокупность правил, находящихся в определенной системе, а правило самого особого производства – отсутствие спора о праве, которое определяет применение искового производства, – является только частью правил этой системы, регулирующей возможность ее применения. Каждая из этих групп правил, входящих в систему, в разной степени влияет на возможность применения исследуемой категории особого производства. Основную роль в этой системе играют правила, определенные законодателем как условия (ст. ст. 265, 267 ГПК КР). В случае несоблюдения этих установленных законом правил (условий) требуемый юридический факт можно установить только в исковом производстве, это будет происходить в совокупности с установлением других юридических фактов,

входящих в юридический состав спорного материального правоотношения сторон.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, являются наиболее распространенными в особом производстве.

Ч. 1 ст. 264 ГПК КР дается легальное определение фактов, имеющих юридическое значение (юридических фактов), именуемых законом как обстоятельства, от установления которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или юридических лиц.

Анализ этого определения позволяет указать на их следующие признаки:

- это факты, от которых зависит возникновение прав (например, право на получение наследства, право на получение пенсии или пособия), изменение прав (например, размер пенсии увеличился, объем предоставленных льгот расширился) или прекращение прав (например, прекратилась выплата пенсий с момента смерти гражданина (факт, который необходимо установить));
- с этими фактами закон связывает возникновение, изменение, прекращение личных прав граждан (например, право на личную неприкосновенность, право на защиту чести, достоинства и деловой репутации, право на авторство); имущественных прав граждан и юридических лиц (например, право на владение объектом недвижимости, право на получение алиментов).

Значение юридических фактов состоит в том, что на их основании различные органы и должностные лица делают выводы о возникновении, изменении или о прекращении субъективных прав граждан и организаций.

Установление фактов, имеющих юридическое значение, в порядке особого производства существенно как для граждан и организаций, обеспечивающих в таком порядке реализацию своих прав и интересов, так и для государства, поскольку при определении судебного порядка установления фактов, имеющих юридическое

значение, предотвращаются злоупотребления правом с целью незаконного получения льгот и имущественных выгод.

В целях установления правовой определенности суд в порядке особого производства подтверждает наличие или отсутствие определенных обстоятельств (состояний, событий и действий), от установления которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций.

Суд подтверждает наличие или отсутствие фактов, имеющих юридическое значение, при условии, если они отвечают следующим признакам: во-первых, с констатацией юридического факта порождается правовое последствие; во-вторых, подтверждение юридического факта не порождает разрешение спора о праве; в-третьих, отсутствует возможность в ином порядке получить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт, или возможность восстановления утраченных документов, удостоверяющих юридический факт; в-четвертых, законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок их установления.

Под невозможностью получения заявителем в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих факты, следует понимать отказ регистрирующего органа в регистрации факта, который имел место.

Под невозможностью восстановления утраченных документов следует понимать отказ регистрирующих органов выдать повторные документы, подтверждающие искомый факт.

Таким образом, возникновение, изменение или прекращение личных и имущественных прав граждан или организаций зависят от наличия или отсутствия юридических фактов, которые должны быть подтверждены соответствующими документами (справками, записями, актами). Однако имеются случаи, когда тот или иной факт не может быть удостоверен соответствующим документом по причине его утраты, уничтожения, невозможности восстановления и т. д. В таких случаях предусмотрен судебный порядок установления юридических фактов.

Ст. 264 ГПК КР закрепляет примерный перечень фактов, установление которых возможно в суде в порядке особого производства.

Так, в порядке особого производства суд рассматривает дела об установлении факта:

1) родственных отношений лиц;

2) нахождения лица на иждивении;

3) регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, развода и смерти;

4) признания отцовства;

5) принадлежности правоустанавливающих документов лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении;

6) владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом на праве собственности, если имелся правоустанавливающий документ о принадлежности имущества, но он утрачен;

7) несчастного случая;

8) смерти лица в определенное время при определенных обстоятельствах в случае отказа органов ЗАГС в регистрации события смерти;

9) принятия наследства и места открытия наследства;

10) рождения;

11) других имеющих юридическое значение фактов, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления.

Суды могут принимать заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и рассматривать их в порядке особого производства при соблюдении определенных условий, если, согласно закону, такие факты порождают юридические последствия: возникновение, изменение или прекращение личных либо имущественных прав граждан или организаций.

Заявление по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения,

пользования и распоряжения недвижимым имуществом на праве собственности, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества (ст. 266 ГПК КР), т. е. применяются правила исключительной территориальной подсудности.

В соответствии с ч. 1 ст. 263 ГПК КР дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства с особенностями, присущими делам особого производства.

Заявление об установлении юридического факта должно отвечать требованиям, установленным ст. 134 ГПК КР, которыми определены форма и содержание исковых заявлений[1]. Однако, кроме реквизитов, указанных в этой статье закона, в заявлении также должна быть обозначена цель установления этого факт, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов либо невозможность восстановления утраченных документов (ст. 267 ГПК КР).

Указание цели установления факта, имеющего юридическое значение, необходимо для того, чтобы судья при приеме заявления определил юридическую значимость данного факта и круг заинтересованных лиц. Если в заявлении не будет указана цель обращения в суд, судья вправе оставить его без движения.

Помимо указания цели установления конкретного факта, к заявлению необходимо приложить письменные доказательства, которые свидетельствовали бы о невозможности получения надлежащих документов или о невозможности восстановления утраченных документов. В качестве таких доказательств могут выступать, например, извещения органа ЗАГС об отсутствии соответствующей записи акта гражданского состояния, письменный отказ в восстановлении утраченной записи гражданского состояния ввиду невозможности ее восстановления, документ, подтверждающий составление акта о несчастном случае, его

[1] См. § 16.2 «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

последующую утрату и невозможность восстановления во внесудебном порядке и др.

Необходимое условие осуществления правосудия по делам особого производства – наличие процесса доказывания, компонентами которого являются проверка и исследование доказательства. Это говорит о том, что в делах особого производства возможно возникновение спора об устанавливаемом факте. Подобный спор возможен между заявителем и заинтересованным лицом, прав которого может коснуться установление определенного факта. В ходе указанного спора заявитель доказывает наличие определенных фактов, а заинтересованное лицо – отсутствие.

Для установления судом факта владения и пользования недвижимым имуществом необходимо зафиксировать как факт владения и пользования недвижимым имуществом, так и то, что заявитель получил отказ в выдаче необходимого документа, либо получить информацию, что этот документ невозможно восстановить, а также то, что у заявителя имелся документ о владении или пользовании недвижимым имуществом, но он был утерян. К предмету доказывания по делу о факте владения и пользования недвижимым имуществом относится и установление отсутствия спора о праве собственности на недвижимое имущество. Если при рассмотрении дела возникает спор о принадлежности недвижимого имущества заявителю, то это является препятствием для рассмотрения дела в порядке особого производства.

По делам об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении (п. 5 ч. 2 ст. 264 ГПК КР), суды должны требовать от заявителя представления доказательств о том, что правоустанавливающий документ принадлежит ему и что организация, выдавшая документ, не имеет возможности внести в него соответствующее исправление.

В обоснование факта владения строением на праве личной собственности заявителем должны быть представлены

доказательства о невозможности получения им правоустанавливающего документа о принадлежности строения либо невозможности его восстановления.

Заявление об установлении факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах (п. 8 ч. 2 ст. 264 ГПК КР) принимается к производству суда и рассматривается при представлении заявителем документа об отказе органа ЗАГС в регистрации события смерти. Заявитель обязан обосновать свое заявление об установлении указанного факта ссылкой на доказательства, с достоверностью свидетельствующие о смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах.

Итак, при принятии заявления об установлении факта, имеющего юридическое значение, судья обязан проверить:

1) подведомственно ли установление данного факта суду;

2) имеет ли заявитель право обратиться в суд с таким заявлением;

3) выяснить, для какой цели необходимо установление этого факта;

4) потребовать от заявителя письменные доказательства, свидетельствующие о невозможности получения или восстановления документа, удостоверяющего данный факт, а также доказательства, подтверждающие факт.

Исходя из общих положений особого производства, важно отметить, что в случае если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственном суду, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Если заинтересованное лицо обращается к суду с просьбой установить факт, не имеющий юридического значения, судья должен отказать в принятии заявления. Если такое заявление было ошибочно принято и по нему началось судебное разбирательство, то суд прекращает производство по делу.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, рассматриваются *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР). В ходе подготовки к судебному разбирательству дела, возбужденного в порядке особого производства, судья обязан выяснить, какие лица и организации могут быть заинтересованы в разрешении данного дела и подлежат вызову в судебное заседание; при необходимости требовать представления дополнительных доказательств и совершать другие действия по подготовке дела.

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, должны рассматриваться судом с участием заявителя, заинтересованных в его исходе лиц, соответствующих организаций.

По результатам рассмотрения дела суд выносит решение, устанавливающее факт, о чем просил в заявлении заявитель, либо решение об отказе в установлении факта, имеющего юридическое значение. Обозначенное должно быть указано в резолютивной части судебного решения.

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР).

Решение суда, вынесенное по делу об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа, не влечет в дальнейшем какой-либо дополнительной регистрации или внесения изменений в правоустанавливающий документ. При необходимости заявитель в дальнейшем будет использовать правоустанавливающий документ совместно с решением суда. Также последующей регистрации не требует решение об установлении факта родственных отношений. Данное решение необходимо

будет предъявлять в юрисдикционные органы. В тех случаях, когда юридический факт должен пройти необходимую государственную регистрацию, данное решение является основанием для такой регистрации, но не заменяет свидетельство, которое выдает орган, в компетенции которого находится регистрация данного факта. Органы, на которые законом возложена обязанность государственной регистрации, не вправе отказать в ней заявителю при предъявлении судебного решения, вступившего в законную силу, и обязаны выдать соответствующий документ.

Так, согласно ст. 268 ГПК КР решение суда по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим его, а в отношении факта, подлежащего регистрации в органах ЗАГС или оформлению в других органах, служит основанием для такой регистрации или оформления, но не заменяет собой документы, выдаваемые этими органами.

Суды общей юрисдикции на основании ГПК КР, разрешая дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение в порядке особого судопроизводства, способствуют осуществлению прав граждан и организаций, возникающих из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, тем самым достигая цели гражданского судопроизводства, одной из которых является защита законных интересов субъектов гражданских правоотношений.

В судебном порядке могут быть установлены любые факты, которые влекут за собой возникновение правовых последствий для заявителя. Законодательство не предусматривает каких-либо препятствий для установления фактов, имеющих юридическое значение, в судебном порядке.

При этом судом должны пресекаться попытки отдельных лиц использовать судебное установление фактов, имеющих юридическое значение, в особом производстве в целях последующего неправомерного получения материальных прав, льгот и иных выгод, связанных с установлением требуемого факта, что в конечном итоге ведет к защите прав, свобод и законных интересов субъектов гражданских правоотношений, а также соответствует задачам гражданского судопроизводства.

23.3. Производство по делам об усыновлении (удочерении) ребенка

Усыновление или удочерение ребенка или детей (далее – усыновление) – это юридический факт, который порождает возникновение родительских прав и обязанностей на основании закона. Усыновление представляет собой определенную процедуру, в результате которой, с одной стороны, прекращаются правоотношения ребенка с кровными родителями, а с другой – возникает его правовая связь с лицами, их заменяющими, т. е. происходит своеобразная передача всех личных и имущественных прав от одних лиц к другим. Основанием возникновения факта усыновления является вступившее в законную силу *решение суда*.

Судебный порядок установления усыновления призван обеспечить защиту прав интересов усыновляемого ребенка (детей), он является основным правовым фактором, препятствующим незаконному усыновлению. Это объясняется тем, что именно на суд возлагается проверка законности усыновления.

Дела об установлении усыновления рассматриваются судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством, и характеризуются отсутствием спора о праве, поэтому различные вопросы об имущественных и иных правах ребенка не могут быть рассмотрены в данном процессе. Именно с этого момента устанавливаются взаимные права и обязанности усыновителей (усыновителя) и усыновляемого (усыновляемых). Вместе с тем это не исключает возможности отдельного предъявления в суд иска о защите имущественных интересов несовершеннолетнего ребенка имеющимся у него законным представителем.

В соответствии с ч. 1 ст. 263 ГПК КР дела об усыновлении ребенка рассматриваются судами по правилам искового производства с процессуальными особенностями, установленными главой 28 ГПК КР.

Дела об усыновлении ребенка рассматриваются и разрешаются судом первой инстанции *в срок до одного месяца* со дня

принятия заявления к производству суда (в отличии от дел искового производства, которые рассматриваются и разрешаются аналогичным судом в срок до трех месяцев со дня поступления заявления в суд).

Учитывая специфику дел данной категории, отметим, что форма и содержание заявления об усыновлении ребенка должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным требованиям ст. 270 ГПК КР. Заявление об усыновлении подается в письменной форме машинописным текстом гражданами, желающими усыновить ребенка, в районный суд по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

В заявлении об усыновлении ребенка должны быть указаны (ч. 1 ст. 270 ГПК КР):

1) фамилия, имя, отчество усыновителей (усыновителя), место их жительства;

2) фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения);

3) сведения о родителях, братьях и сестрах усыновляемого ребенка;

4) обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

5) просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения при усыновлении ребенка в возрасте до года, места рождения усыновляемого ребенка; о записи усыновителей (усыновителя) в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей (родителя) – при желании усыновителей (усыновителя) внести соответствующие изменения в актовую запись о рождении ребенка.

При этом к заявлению об усыновлении в обязательном порядке прилагаются (ч. 2 ст. 270 ГПК КР):

---

[1] См. § 16.2 «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

1) копия свидетельства о рождении усыновителей (усыновителя);

2) копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке;

3) при усыновлении ребенка одним из супругов согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно;

4) медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя);

5) справка с места работы о заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах усыновителей (усыновителя);

6) документ, подтверждающий право собственности или право пользования жилым помещением, в котором проживают усыновители.

Вместе с тем процессуальный закон предусматривает дополнительные требования к подаваемому заявлению, которые касаются гражданства и места жительства как усыновляемого ребенка, так и потенциальных усыновителей.

Так, при усыновлении ребенка, являющегося гражданином Кыргызской Республики, гражданами Кыргызской Республики, постоянно проживающими за пределами территории Кыргызской Республики, иностранными гражданами или лицами без гражданства, заявителями, помимо документов, перечисленных выше, предоставляются также:

1) заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями;

2) разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное жительство на его территории.

При усыновлении на территории Кыргызской Республики гражданами Кыргызской Республики ребенка, являющегося иностранным гражданином, заявителем, помимо документов, перечисленных в ч. 2 ст. 270 ГПК КР, предоставляются также:

1) согласие законного представителя ребенка;

2) согласие компетентного органа государства, гражданином которого он является;

3) согласие самого ребенка на усыновление, если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства и (или) международным договором Кыргызской Республики.

Производство по делам об установлении усыновления ребенка проходит все стадии гражданского процесса. Как правило, прохождение первых трех стадий обязательно, остальные – по усмотрению лиц, участвующих в деле.

Так, суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела. Далее суд переходит к следующей стадии судопроизводства – подготовке дела к судебному разбирательству.

Здесь стоит отметить, что при установлении территориальной подсудности по месту жительства или нахождения ребенка в процедуре усыновления законодатель определил важную роль органа опеки и попечительства, функции которого в соответствии с законодательством КР осуществляют территориальные подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей (далее – орган по защите детей). Они ведут централизованный учет детей, оставшихся без попечения родителей, подлежащих устройству в семьи, решают вопросы, связанные с постановкой на учет лиц, желающих взять на воспитание ребенка, проводят всю предварительную работу, связанную с усыновлением, после чего представляют суду заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

Так, согласно ст. 271 ГПК КР судья при подготовке дела к судебному разбирательству истребует у органа по защите детей по

месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка. К данному заключению должны быть приложены:

1) акт обследования условий жизни усыновителей (усыновителя), составленный органом по защите детей по месту жительства усыновителей (усыновителя), содержащий в числе других сведений информацию о том, имел ли усыновитель на момент усыновления судимость, лишался ли родительских прав или был ограничен в них, признавался ли недееспособным или ограниченно дееспособным, отстранялся ли от обязанностей опекуна, попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на него обязанностей, не было ли ранее в отношении его отменено усыновление;

2) копия свидетельства о рождении усыновляемого ребенка;

3) медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребенка;

4) сведения о наличии и месте нахождения братьев и сестер усыновляемого ребенка;

5) согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с законом не требуется);

6) согласие родителей ребенка на его усыновление (при усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, также согласие их законных представителей, а при их отсутствии – согласие органа по защите детей или документ, подтверждающий наличие одного из обстоятельств, при которых согласие родителей ребенка не требуется);

7) при усыновлении ребенка, находящегося под опекой (попечительством), в приемной семье, в воспитательных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения, лечебных и других аналогичных учреждениях – согласие соответственно

опекуна (попечителя), приемных родителей, руководителей указанных учреждений;

8) при усыновлении ребенка гражданами Кыргызской Республики, постоянно проживающими за пределами Кыргызской Республики, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка, – документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан Кыргызской Республики, постоянно проживающих на территории Кыргызской Республики, или на усыновление родственникам ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

Орган по защите детей по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка обязан представить заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка в письменной форме в установленном порядке.

ГПК КР предусматривает обязательное личное участие в рассмотрении дела самих усыновителей (усыновителя), представителя органа по защите детей, прокурора, усыновляемого ребенка, который достиг возраста десяти лет. Необходимо отметить, что ребенок имеет право выражать свое мнение при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы. Мнение ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязательно должно быть учтено, но за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Названные лица обязаны принять личное участие в деле, что означает их личную явку на судебное разбирательство, поскольку в производстве по усыновлению ребенка участие в суде по доверенности законом не допускается (ч. 4 ст. 272 ГПК КР).

При подготовке дела к судебному разбирательству судья разрешает вопрос о необходимости привлечения к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей усыновляемого ребенка, его родственников, представителей учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения

родителей, других заинтересованных лиц для того, чтобы вопрос об усыновлении был решен с максимальным учетом интересов ребенка.

Тайна усыновления ребенка охраняется законом. Для ее обеспечения суд в соответствии с ч. 2 ст. 272 ГПК КР рассматривает все дела данной категории в закрытом судебном заседании по правилам, определенным ст. 13 ГПК КР[1]. По ходатайству усыновителей (усыновителя) суд обеспечивает условия, чтобы родители (родитель) усыновляемого ребенка не узнали об идентичности усыновителей (усыновителя). Если это невозможно, показания родителей (родителя) усыновляемого заслушиваются в отдельном судебном заседании.

Все лица, которые участвуют в процессе усыновления, предупреждаются об ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя. Ответственность устанавливается не только для лиц, которые обязаны хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну, но и для других людей. К ним относятся должностные лица, вынесшие решение об усыновлении ребенка или осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении (например, соседи, родственники, разгласившие тайну усыновления из корыстных или иных побуждений). Лица, разгласившие тайну усыновления ребенка против воли его усыновителей (усыновителя), привлекаются к административной, уголовной ответственности в установленном законом порядке.

Так, согласно ст. 79 КоП КР разглашение тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя (удочерителя) влечет наказание в виде штрафа I категории. Ст. 184 УК КР определено, что разглашение тайны усыновления (удочерения) против воли усыновителя (удочерителя), причинившее по неосторожности значительный вред, наказывается исправительными работами IV категории или штрафом V категории, или лишением свободы

[1] См. § 2.3. «Организационные принципы» (см. принцип гласности судебного разбирательства).

I категории с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет со штрафом I категории.

Еще одним методом обеспечения тайны усыновления является изменение данных усыновляемого ребенка. Например, для того чтобы сохранить тайну усыновления, разрешается по просьбе усыновителей (усыновителя) изменить фамилию, имя и отчество усыновляемого ребенка, место его рождения, дату его рождения в возрасте до года, записи усыновителей (усыновителя) в книге государственной регистрации актов о рождении в качестве родителей (родителя) усыновленного ими ребенка.

Принимая в свою семью ребенка, усыновители рассчитывают на то, чтобы никто, тем более сам ребенок, не знал, что они не являются его настоящими родителями. Рационально хранить тайну усыновления, если ребенок маленький (до десяти лет), или не помнит своих родителей. Такого ребенка не сложно убедить, что усыновители и есть его настоящие родители. В противном же случае, если ребенок узнает о факте усыновления, это может нанести ему психологическую травму, либо причинить моральные и нравственные переживания.

Как ранее было отмечено, дела об усыновлении рассматриваются и разрешаются в закрытом судебном заседании с соблюдением всех правил искового производства[1].

Исследуя вопрос о допустимости усыновления в каждом случае суд проверяет и учитывает нравственные и иные личные качества усыновителей (усыновителя) (например: обстоятельства, характеризующие поведение заявителей (заявителя) на работе, в быту, наличие судимости за преступления против личности, за корыстные и другие умышленные преступления и т. п.); состояние их (его) здоровья; наличие других проживающих вместе с ним членов семьи; сложившиеся в семье взаимоотношения; отношения, возникшие между этими лицами и ребенком; материальные и жилищные условия жизни будущих усыновителей (усыновителя). Указанные обстоятельства в равной мере учитываются

[1] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

при усыновлении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родственниками.

При выяснении вопроса о том, не будет ли состояние здоровья заявителей (заявителя) препятствовать надлежащему осуществлению ими родительских прав и обязанностей, следует руководствоватся перечнем заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка. Данный перечень утвержден постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года № 733 «Об утверждении Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам и Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приемным родителем».

Кроме того, следует учитывать, если у ребенка есть братья и сестры, оставшиеся без попечения родителей, и в отношении них заявителями (заявителем) не ставится вопрос об усыновлении либо этих детей хотят усыновить другие лица, усыновление допустимо лишь в случае, если это отвечает интересам ребенка (например, дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья).

После исследования всех представленных доказательств суд предоставляет слово для дачи заключений по делу сперва представителю органа по защите детей, а затем прокурору[1].

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении ребенка по существу, выносит решение, которым либо удовлетворяет просьбу усыновителей (усыновителя), либо отказывает в ее удовлетворении.

При удовлетворении суд признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в резолютивной части

[1] Подробнее см. § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму) и § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму).

решения суда все данные об усыновленном ребенке и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах ЗАГС.

Кроме того, согласно ст. 273 ГПК КР по просьбе усыновителей (усыновителя) в решении суда может быть указано об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, места его рождения, даты рождения ребенка в возрасте до года, о записи усыновителей (усыновителя) в книге государственной регистрации актов о рождении в качестве родителей (родителя) усыновленного ими ребенка.

В решении суда, также по просьбе родителя усыновленного ребенка или его родственников, может быть указано о сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей (в случае усыновления ребенка одним лицом) или с родственниками умершего родителя. Такое решение возможно и при отсутствии согласия усыновителя. Определяющим моментом является обеспечение интересов усыновляемого ребенка[1]. Например, суд может принять решение о сохранении правовой связи ребенка с дедушкой (бабушкой) в тех случаях, когда ребенок знает их и привязан к ним, а прекращение контактов с ними может нанести ему тяжелую психологическую травму.

Копия решения суда, которым удовлетворено заявление об усыновлении ребенка, в течение трех дней со дня вступления в законную силу направляется судом в орган ЗАГС по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка. Бывшим родителям ребенка суд выдает выписку из решения, в которой не указаны сведения об усыновителях (усыновителе).

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР).

---

[1] *Антокольская М.В.* Семейное право: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2002. С. 171.

Взаимные права и обязанности между усыновителями (усыновителем) и усыновленным ребенком возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка. Следовательно, с момента усыновления правоотношения между усыновленным ребенком и родителями (родителем) прекращаются или видоизменяются.

Таким образом, судебный порядок установления усыновления призван обеспечить защиту прав и интересов усыновляемого ребенка.

Отмена усыновления ребенка. Закон предусматривает только одно основание для прекращения усыновления – это его отмена, которая является юридическим фактом, прекращающим отношения усыновления на будущее время. Отмена усыновления является одновременно правопрекращающим и правовосстанавливающим юридическим фактом. Это объясняется тем, что при отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (их родственников) прекращаются, а взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (их родственников) восстанавливаются лишь тогда, когда этого требуют интересы ребенка.

Отмена усыновления ребенка производится в судебном порядке по основаниям, предусмотренным ст. 274 ГПК КР. Инициаторами данной процедуры могут выступать непосредственно заинтересованные лица (родители (ь) ребенка, усыновители (ь), усыновленный, достигший возраста четырнадцати лет), либо уполномоченные органы, которые действуют в интересах ребенка от имени государства (т. е. орган по защите детей или прокурор).

Так, согласно ст. 62 КоД КР основаниями для отмены усыновления являются случаи, если усыновители:

а) уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей;

б) злоупотребляют родительскими правами;

в) жестоко обращаются с усыновленным ребенком;

г) у них выявлены заболевания Перечень, которых утвержден постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года № 733.

Основания для отмены усыновления также предусмотрены в Положении о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам, утвержденном постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года № 733. Так, в частности:

а) усыновители могут обратиться в суд об отмене усыновления в случае, если между ребенком и усыновителями не сложились взаимоотношения по объективным причинам (например, ребенок помнит своих родителей, родных, недоброжелательно относится к членам семьи усыновителя, имеются отклонения в поведении ребенка, развитии) (п. 62 Положения);

б) орган по защите детей вправе обратиться в суд, если было установлено отрицательное поведение усыновителей при проведении контрольного обследования за условиями жизни и воспитания детей в семьях усыновителей (п. 65 Положения);

в) усыновленный ребенок, не достигший возраста четырнадцати лет, может обратиться в суд об отмене усыновления через орган по защите детей (п. 66 Положения).

Суд вправе отменить усыновление ребенка и по другим основаниям, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

Заявление об отмене усыновления подается в суд, вынесший решение об усыновлении. Дело об отмене усыновления ребенка суд рассматривает в срок до тридцати дней со дня принятия дела к производству. Оно рассматривается судом в судебном заседании с обязательным личным участием заявителя, представителя органа по защите детей и прокурора (ч. 2 ст. 274 ГПК КР). Данное судебное заседание проводится судом в закрытом режиме по правилам, предусмотренным ст. 13 ГПК КР.

При возбуждении дела в суде сотрудник органа по защите детей должен в интересах ребенка провести обследование условий жизни усыновленного ребенка и представить суду заключение

о соответствии отмены усыновления[1]. Правовое заключение по материалам дела также представляет прокурор[2]. В заключениях органа по защите детей и прокурора должны содержаться рекомендации суду об отмене или о сохранении усыновления.

Необходимо отметить, что, если при рассмотрении дела об отмене усыновления устанавливается наличие спора о праве, суд выносит определение, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства в том же суде. В судебном определении также разъясняется, что заинтересованные лица должны выполнить требования, предусмотренные ст. ст. 134 и 135 ГПК КР[3], в установленный судом срок. В случае их невыполнения заявление об отмене усыновления судом оставляется без рассмотрения, а заинтересованные лица вправе предъявить иск на общих основаниях.

Суд, рассмотрев дело об отмене усыновления, принимает решение об удовлетворении заявления или об отказе в его удовлетворении.

В случае отмены усыновления в решении суда указывается о передаче ребенка родителям (родителю), поскольку отмена усыновления иногда также предполагает одновременное восстановление прав и обязанностей ранее усыновленного ребенка и его фактических родителей (родителя).

Бывают и такие случаи, когда суд отказывает в восстановлении указанных правоотношений по причине:

а) отсутствия такой возможности (например, когда родители несовершеннолетнего умерли, лишены родительских прав, либо неизвестны);

---

[1] Подробнее см. § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму).

[2] Подробнее см. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму).

[3] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

б) отсутствия целесообразности, исходя из интересов ранее усыновленного ребенка (например, если родители отказались воспитывать ребенка после отмены усыновления или же они страдают от наркотической, алкогольной зависимостей или психическими расстройствами).

Так, при отсутствии родителей ребенка, а также если передача ребенка родителям противоречит его интересам, он передается на попечение органа по защите детей.

Кроме того, суд разрешает вопрос о том, сохраняются ли за ребенком присвоенные ему в связи с его усыновлением имя, отчество и фамилия. Изменение имени, отчества или фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет, возможно только с его согласия.

Помимо этого, суд, исходя из интересов ребенка, обязывает бывших усыновителей (усыновителя) выплачивать средства на содержание ребенка в размере, установленном СК КР.

В решении суда, отменившем усыновление, должно содержатся прямое указание обо всех вышеназванных фактах.

Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения об отмене усыновления ребенка направить копию данного решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации усыновления.

Из вышеизложенного следует, что отмена усыновления влечет следующие правовые последствия:

- прекращаются взаимные права и обязанности усыновленного и усыновителей (усыновителя) на будущее время;
- восстанавливается правовая связь ребенка с родителями (родителем) и родственниками, если этого требуют интересы ребенка;
- при отмене усыновления ребенок по решению суда передается родителям (родителю). При их отсутствии ребенка, а также если передача ребенка родителям (родителю) противоречит его интересам, он передается на попечение органа по защите

детей, который направляет ребенка в детское учреждение интернатного типа или в приемную семью в установленном порядке;

- суд решает вопрос о сохранении фамилии, имени, отчества, присвоенных ребенку при усыновлении. Изменение фамилии, имени, отчества ребенку, который достиг десяти лет, допускается только с его согласия;
- суд в интересах ребенка может взыскать средства на его содержание с бывших усыновителей (усыновителя).

Вместе с тем необходимо отметить, что отмена усыновления ребенка не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг возраста восемнадцати лет. Это объясняется тем, что после достижения совершеннолетия родительские права и обязанности прекращаются, из этого следует, что необходимость в отмене усыновления отпадает. Исключением являются случаи, когда на такую отмену имеется взаимное согласие усыновителей (усыновителя) и усыновленного ребенка, а также родителей (родителя) усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

Но иногда даже наличие формальных родственных отношений между усыновленным и усыновителем становится нежелательным для сторон, в исключительных случаях отмена усыновления может быть произведена и после достижения ребенком совершеннолетия. Необходимость такой отмены может возникнуть, например, если усыновленный и усыновитель желают вступить в брак или восстановить правовую связь между усыновленным и его кровными родителями.

23.4. Производство по делам об установлении опеки (попечительства)

Опека и попечительство устанавливаются в целях защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан.

Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются также в целях их воспитания. Они устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишении судом родителей родительских прав, а также в тех случаях, когда такие граждане по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания, либо для защиты их прав и интересов (ст. 66 ГК КР).

Согласно ч. 1 ст. 70 ГК КР опекун или попечитель *назначается судом* по заключению территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение одного месяца с момента, когда территориальному подразделению уполномоченного государственного органа по защите детей стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун или попечитель может быть назначен по месту жительства опекуна (попечителя).

Стоит отметить, что, если лицу, нуждающемуся в опеке (попечительстве), в течение месяца не назначен опекун (попечитель), исполнение обязанностей опекуна (попечителя) временно возлагается на территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей. Согласно ч. 1 ст. 69 КоД КР детям, находящимся в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, вне зависимости от форм собственности опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на руководителей этих учреждений.

Порядок рассмотрения и разрешения дел об установлении опеки (попечительства) осуществляется судами по общим правилам искового производства с изъятиями и дополнениями, установленными главой 29 ГПК КР.

В соответствии со ст. 275 ГПК КР факт установления опеки (попечительства) производится судом по заявлению гражданина, желающего оформить опеку (попечительство), которое подается в суд по месту жительства или месту нахождения лица,

нуждающегося в опеке (попечительстве). Заявление о назначении опекуна (попечителя) над несовершеннолетними может быть подано родителями несовершеннолетнего ребенка, в отношении которого предполагается назначение опекуна (попечителя).

Кандидатами в опекуны и попечители могут быть только дееспособные:

а) бабушки и дедушки, родители, супруги, совершеннолетние дети, совершеннолетние внуки, братья и сестры совершеннолетнего подопечного;

б) бабушки и дедушки, совершеннолетние братья и сестры несовершеннолетнего подопечного;

в) гражданин, желающий принять несовершеннолетнего на воспитание и внесенный органом по защите детей в Государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

При этом кандидаты в опекуны и попечители – лица, состоящие в родственных связях с несовершеннолетними и желающие быть опекунами (попечителями) этих несовершеннолетних, а также лица, желающие быть опекунами (попечителями) совершеннолетних недееспособных или ограниченных в дееспособности граждан, вне зависимости от гражданства имеют преимущественное право быть их опекунами или попечителями перед всеми другими лицами (п. 10 Положения об опеке и попечительстве, утвержденного постановлением Правительства КР от 24 сентября 2013 года № 522 «О вопросах опеки и попечительства»).

Кандидатами в опекуны и попечители не могут быть лица:

а) страдающие «лудоманией» или зависимые от азартных игр, ограниченные судом в дееспособности;

б) отстраненные от выполнения обязанностей опекунов и попечителей;

в) ограниченные в родительских правах, лишенные родительских прав, бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине;

г) лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, согласно утвержденному Правительством КР перечню заболеваний;

д) имеющие не снятую или не погашенную в установленном законодательством порядке судимость.

Учитывая специфику дел данной категории, форма и содержание заявления об установлении опеки (попечительства) должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным – ст. 276 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям, в заявлении о назначении опекуна (попечителя) указываются:

1) фамилия, имя, отчество кандидата в опекуны (попечители), место его жительства;

2) фамилия, имя, отчество и дата рождения лица, нуждающегося в установлении опеки (попечительства), его место жительства или место нахождения;

3) обстоятельства, обосновывающие просьбу об установлении опеки (попечительства), и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

К заявлению о назначении опекуна (попечителя) должны быть приложены:

1) заключение органа по защите детей по вопросу о назначении опекуна (попечителя);

2) выписка из Государственного банка данных о детях в отношении опекуна (попечителя);

3) копия свидетельства о рождении подопечного;

4) копия свидетельства о рождении кандидата в опекуны (попечители);

5) копия свидетельства о браке кандидата в опекуны (попечители) в случае, если он состоит в браке;

6) если кандидатом в опекуны (попечители) является родственник подопечного – документы, подтверждающие наличие родственных отношений между ними;

7) если кандидатом в опекуны (попечители) является один из супругов – согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения, не

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно;

8) акт обследования условий жизни опекуна (попечителя), составленный органом по защите детей по месту жительства (нахождения) подопечного или по месту жительства опекуна (попечителя);

9) медицинское заключение о состоянии здоровья кандидата в опекуны (попечители);

10) справка с места работы о заработной плате либо копия декларации о доходах или иной документ о доходах;

11) при подаче заявления родителями – поданное ими до обращения в суд их совместное заявление в орган по защите детей о назначении их ребенку опекуна или попечителя с приложением доказательств существования уважительных причин, по которым они не смогут исполнять свои родительские обязанности;

12) в случае назначения опекуна (попечителя) на основании заявления единственного родителя несовершеннолетнего ребенка после смерти родителя – собственноручное заявление родителя в орган по защите детей по месту жительства ребенка, удостоверенное по правилам, предусмотренным КоД КР;

13) в случае назначения попечителя в отношении несовершеннолетнего, достигшего возраста четырнадцати лет, по заявлению такого несовершеннолетнего – поданное им заявление в орган по защите детей с указанием конкретного лица в качестве попечителя.

Необходимо отметить, что при передаче подопечного, являющегося гражданином Кыргызской Республики, под опеку (попечительство) гражданину Кыргызской Республики, постоянно проживающему за ее пределами, иностранному гражданину или лицу без гражданства кандидатом в опекуны (попечители), помимо вышеперечисленных документов, предоставляются также:

1) заключение компетентного органа государства, гражданином которого является опекун (попечитель) (при передаче ребенка лицу без гражданства – государства, в котором это лицо имеет

постоянное место жительства), об условиях его жизни и о возможности быть опекуном (попечителем);

2) разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд подопечного и его постоянное жительство на его территории.

При назначении опекуном (попечителем) гражданина Кыргызской Республики в отношении подопечного, являющегося иностранным гражданином, кандидатом в опекуны (попечители), помимо вышеперечисленных документов, также предоставляются:

1) согласие законного представителя ребенка;

2) согласие компетентного органа государства, гражданином которого он является;

3) согласие самого подопечного на назначение опекуна (попечителя), если это требуется в соответствии с законодательством указанного государства.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеизложенным требованиям закона, и при отсутствии замечаний принимает его к производству суда путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дело о назначении опекуна (попечителя) суд рассматривает *в срок до тридцати дней* со дня принятия заявления к своему производству.

Закон предусматривает обязательное личное участие в рассмотрении дела самого кандидата в опекуны (попечители), представителя органа по защите детей, а также прокурора. Невыполнение судом этих требований может быть основанием к отмене решения, если это привело либо могло привести к неправильному разрешению вопроса о назначении опекуна (попечителя).

Кроме того, суд вправе привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей подопечного, его родственников и других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего возраста десяти лет. Ребенок имеет право выражать свое мнение при решении любого вопроса, затрагивающего его интересы. Мнение ребенка, достигшего возраста десяти

лет, учитывается судом, но за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Указанные лица обязаны принять личное участие в деле, что означает их личную явку в судебное разбирательство, поскольку в производстве об установлении опеки (попечительства) участие в суде по доверенности законом не допускается.

В ходе процесса суд выясняет нравственные и иные личные качества предполагаемого опекуна (попечителя), способность к выполнению обязанностей опекуна (попечителя), отношения, существующие между ним и лицом, нуждающимся в опеке (попечительстве), а если это возможно – и желание подопечного, которое должно учитываться судом при вынесении решения (ч. 3 ст. 70 ГК КР).

После исследования всех обстоятельств и представленных материалов суд предоставляет слово для дачи заключений по делу сперва представителю органа по защите детей, а затем прокурору[1].

По итогам рассмотрения заявления о назначении опекуна (попечителя) суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении. В решении суда может быть указан срок действия полномочий опекуна (попечителя), определяемый периодом или указанием на наступление определенного события (ст. 278 ГПК КР).

В интересах подопечного суд в решении о назначении опекуна (попечителя) может указать отдельные действия, которые опекун или попечитель совершать не вправе, в том числе может запретить опекуну или попечителю изменять место жительства подопечного, а также в целях учета индивидуальных особенностей личности подопечного установить обязательные требования к осуществлению прав и исполнению обязанностей опекуна или

[1] Подробнее см. § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму) и § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму).

попечителя, в том числе такие требования, которые определяют конкретные условия воспитания несовершеннолетнего подопечного (ч. 3 ст. 74 КоД КР).

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР).

Копия решения суда по делу о назначении опекуна (попечителя) направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган по защите детей.

Вступившее в законную силу решение суда о назначении опекуна (попечителя) является основанием для возникновения отношений между опекуном (попечителем) и подопечным.

Правоотношения опекунов (попечителей) и подопечных регламентированы ГК КР, СК КР, КоД КР и другими нормативными правовыми актами. При нарушении опекунами и попечителями как своих прав и обязанностей в отношении подопечных, так и прав и охраняемых законом интересов подопечных, они (опекуны, попечители) несут установленную законодательством ответственность.

Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей производятся в судебном порядке (ст. 79 КоД КР).

С заявлением об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей в суд вправе обратиться орган по защите детей, сам опекун (попечитель), родители (родитель) подопечного, усыновители (усыновитель) несовершеннолетнего подопечного, администрация воспитательного, лечебного учреждения, учреждения социальной защиты населения или другого аналогичного учреждения, в которое помещен подопечный, сам подопечный, члены его семьи, его близкие родственники (независимо от совместного проживания), а также прокурор (ч. 1 ст. 279 ГПК КР).

Основаниями для освобождения опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей согласно ч.ч. 1, 2 ст. 74 ГК КР являются следующие случаи:

а) возвращение несовершеннолетнего его родителям;

б) усыновление несовершеннолетнего;

в) просьба самого опекуна (попечителя) при наличии уважительных причин (например, болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным);

г) помещение подопечного в соответствующее воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения или другое аналогичное учреждение (если это не противоречит интересам подопечного).

Основаниями для отстранения опекуна (попечителя) от исполнения этих обязанностей является ненадлежащее выполнения опекуном (попечителем) лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании им опеки (попечительства) в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи (ч. 3 ст. 74 ГК КР).

Заявления об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) рассматриваются районным судом, вынесшим решение об установлении опеки (попечительства).

Дела об освобождении, отстранении опекуна (попечителя) рассматриваются судом с обязательным участием представителя органа по защите детей, опекуна (попечителя), а также прокурора. Данные гражданские дела судом рассматриваются и разрешаются в судебном заседании с соблюдением установленных правил[1].

Суд, рассмотрев заявление, выносит решение об освобождении или отстранении опекуна (попечителя) или об отказе в удовлетворении заявления.

При принятии решения об отстранении опекуна (попечителя) от исполнения этих обязанностей суд привлекает виновного к установленной законом ответственности.

Ст. 81 КоП КР предусматривает административную ответственность за злоупотребление опекунским правом, согласно

[1] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

которой использование опеки или попечительства заведомо во вред опекаемому или оставление его без надзора и необходимой материальной помощи влечет наказание в виде штрафа I категории (для несовершеннолетних – от 50 до 150 расчетных показателей, для других физических лиц – от 200 до 300 расчетных показателей).

23.5. Производство по делам о направлении детей в интернатные учреждения

Дети-сироты, дети, у которых отсутствуют родители в связи с лишением или ограничением их родительских прав, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), отбыванием ими наказания в виде лишения свободы, направляются в интернатные учреждения. Направление детей в интернатные учреждения применяется как крайняя мера в случае исчерпания возможности по размещению ребенка в семье.

В соответствии со ст. 37 КоД КР направление вышеуказанных детей в интернатные учреждения производится *по решению суда*, основанному на заключении уполномоченного государственного органа по защите детей.

Порядок рассмотрения и разрешения дел о направлении детей в интернатные учреждения осуществляется судами по общим правилам искового производства с изъятиями и дополнениями, установленными главой 30 ГПК КР.

Заявления о направлении детей-сирот, детей, родители которых лишены или ограничены в родительских правах, признаны безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), отбывают наказание в виде лишения свободы, в интернатные учреждения независимо от формы собственности подаются в суд по месту жительства или нахождения детей следующими лицами:

а) соответствующими органами по защите детей;

б) законными представителями ребенка;

в) его близкими родственниками, членами его семьи;

г) прокурором.

При этом судами не рассматриваются дела о помещении вышеуказанных детей:

- в интернатные учреждения, представляющие услуги детям в течение не более шести месяцев;
- в школы-интернаты для детей с нарушением речи, зрения и слуха, детей с ограниченными возможностями здоровья;
- в психоневрологические дома-интернаты;
- в интернатные учреждения для одаренных детей.

Форма и содержание заявления о направлении ребенка в интернатное учреждение должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным – ст. 281 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям в заявлении о направлении ребенка в интернатное учреждение должны быть указаны:

1) фамилия, имя, отчество и дата рождения ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях ребенка, о наличии у него братьев и сестер;

2) обстоятельства, обосновывающие заявление о направлении ребенка в интернатное учреждение, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

К заявлению о направлении ребенка в интернатное учреждение должны быть приложены:

1) заключение органа по защите детей о необходимости направления ребенка в интернатное учреждение;

2) копия свидетельства о рождении направляемого в интернатное учреждение ребенка;

3) вступившее в законную силу решение суда о лишении или ограничении родительских прав родителей ребенка, о признании его родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), приговор суда о назначении

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

родителям ребенка наказания в виде лишения свободы и сведения о фактическом отбывании родителями наказания в местах лишения свободы;

4) медицинское заключение о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии ребенка;

5) данные, подтверждающие невозможность размещения ребенка в семье.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дело о направлении ребенка в интернатное учреждение рассматривается *в срок до тридцати дней* со дня принятия его к производству суда.

ГПК КР предусматривает обязательное участие в рассмотрении дела представителя органа по защите детей и прокурора. Каждый из них дает суду свое заключение в рамках компетенции представляемого органа, установленной соответствующими законодательными актами КР, оформленное в надлежащих форме, виде и содержании[1].

Кроме того, суд вправе привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Дела о направлении ребенка в интернатное учреждение судом рассматриваются и разрешаются в судебном заседании с соблюдением установленных правил[2].

Суд по делам, затрагивающим интересы детей, разрешает его, исходя из интересов ребенка и с учетом его мнения.

---

[1] Подробнее см. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму) и § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму).

[2] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

Суд, рассмотрев заявление о направлении ребенка в интернатное учреждение, выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении, которое вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР).

Пересмотр решения о направлении ребенка в интернатное учреждение. Вынесенное по делу решение суда может быть пересмотрено по заявлению законных представителей ребенка или органа по защите детей, на территории которого проживает его семья, соответствующего уполномоченного органа, в ведомственном подчинении которого находится интернатное учреждение, куда он был помещен.

Заявления о пересмотре обоснованности нахождения ребенка в интернатном учреждении подаются указанными субъектами в районный суд, которым вынесено решение о его направлении в указанное учреждение.

Дела о пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение рассматриваются судом с обязательным участием представителя органа по защите детей, представителя интернатного учреждения, в котором находится ребенок, и прокурора. Представитель органа по защите детей и прокурор должны представить в установленном порядке самостоятельные заключения в рамках своей компетенции, в которых должны содержаться рекомендации суду по разрешению данного дела.

Суд, рассмотрев заявление, выносит решение об отмене решения о направлении ребенка в интернатное учреждение либо об отказе в его удовлетворении.

Данное судебное решение может быть обжаловано в вышестоящем суде в установленном законом порядке.

23.6. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим

В соответствии со ст. 77 ГК КР гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц *признан судом* безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Гражданин может быть *объявлен судом* умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, цунами) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа), – в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (ст. 80 ГК КР).

Принимая во внимание, что при рассмотрении дел данной категории у суда нет достаточных доказательств факта смерти лица, в основу решения суда ложится *предположение* о его смерти. Этим подобные дела отличаются от других дел особого производства.

Порядок рассмотрения и разрешения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим осуществляются судами по общим правилам искового производства. Особенности производства по данным делам определены главой 31 ГПК КР.

Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим подается заинтересованными лицами в суд по месту жительства заявителя (ст. 285 ГПК КР).

Отметим, что на стадии возбуждения гражданского судопроизводства (после получения заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим) судья должен проверить, имеет ли заявитель право на

судебную защиту своего охраняемого законом интереса. Общими предпосылками права на судебную защиту являются гражданская процессуальная правоспособность, подведомственность дела суду и юридическая заинтересованность в исходе дела. При этом суд должен установить, относится ли заявитель к заинтересованным лицам. К их числу можно отнести: лиц, которые состоят на иждивении отсутствующего гражданина, в зарегистрированном браке с отсутствующим (супруг), прокурора, государственный или муниципальный орган. По сути, заинтересованными лицами могут быть любые лица, которым необходима защита нарушенного или оспариваемого права, охраняемого законом и государством.

Форма и содержание подаваемого заявления должны отвечать как общим требованиям, определенными ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным, которые установлены ст. 286 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям, в заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим должна быть указана информация о том, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим (например, расторжение брака, получение пенсии по случаю потери кормильца). Если цель в заявлении не указана, то в соответствии со ст. 139 ГПК КР заявление оставляется без движения, а заявителю предоставляется судом срок для устранения этого недостатка.

В заявлении также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. Помимо этого, должны быть приведены факты, подтверждающие длительность отсутствия гражданина на месте его жительства в течение периода времени, определенного ст. ст. 77, 80 ГК КР.

В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

---

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия требованиям процессуального закона, при отсутствии замечаний принимает его к производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются и разрешаются *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу.

После принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству выявляет круг лиц, которые могут сообщить информацию об отсутствующем гражданине, а также запрашивает у соответствующих организаций по последним известным местам жительства и работы отсутствующего об имеющихся о нем сведениях (например, территориальное управление Государственной налоговой службы; поликлиника по месту жительства лица; территориальное управление Социальной защиты населения – при наличии оснований предполагать получение пропавшим лицом социальных пособий; территориальное управление Социального фонда КР – при наличии оснований предполагать получение лицом пенсионных выплат; соответствующая эксплуатирующая жилищная организация; территориальное муниципальное образование; отдел внутренних дел по месту жительства лица; объединенный военный комиссариат по месту жительства лица; территориальный межрайонный почтамт; соответствующее отделение банка – при наличии оснований предполагать движение по денежным вкладам лица; место работы или учебы лица).

Кроме того, после принятия заявления судья в случае угрозы расхищения, порчи или повреждения имущества безвестно отсутствующего может предложить органу по защите детей по месту нахождения имущества отсутствующего гражданина назначить доверительного управляющего его имуществом. Данное предложение оформляется путем вынесения судебного определения

о назначении управляющего имуществом (ст. 287 ГПК КР). Эта мера носит превентивный характер.

Правоприменительная практика показывает, что по данным категориям дел суд проверяет, возбуждалось ли розыскное дело соответствующим органом внутренних дел по заявлению заинтересованного лица, имеется ли в деле соответствующая справка о результатах розыска. Помимо этого, принимая во внимание, что по некоторым категориям гражданских дел предварительный розыск безвестно пропавшего человека органами внутренних дел обязателен (например, при неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в интересах государства; при взыскании алиментов; возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья; смертью кормильца), и учитывая/предполагая тот факт, что пропавшее лицо ранее могло быть ответчиком по делам, возбуждаемым судом, где, согласно ст. 133 ГПК КР, он мог объявить розыск ответчика через уполномоченные государственные органы, о чем им было вынесено определение, нынешний суд запрашивает информацию об имеющихся сведениях о разыскиваемом лице.

Этап подготовки дела к судебному разбирательству завершается после получения всех ответов на направленные судебные запросы (требования), после чего судья выносит определение о назначении даты и времени судебного разбирательства, о чем извещаются все лица, участвующие в деле, в установленном порядке.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судом рассматриваются и разрешаются в судебном заседании с соблюдением установленных правил[1].

Суд может признать факт продолжительного отсутствия гражданина в месте его постоянного жительства только при наличии обязательных условий, которые дают на это основание.

Так, первое условие, при котором можно признать гражданина безвестно отсутствующим, – это нехватка сведений о месте его фактического пребывания. Второе – это определенный

[1] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

срок, достаточно продолжительный период времени, при котором о гражданине также отсутствуют какие-либо сведения. И последнее условие – невозможность получения этих сведений.

Если данные условия не будут установлены, то суд имеет право отказать в удовлетворении признания гражданина безвестно отсутствующим.

Существует много причин, по которым человек может находиться в состоянии безвести пропавшего. Первое и самое распространенное это смерть, также нередко встречается полная или частичная потеря памяти. Или же личные цели и мотивы, такие как скрыться от преступления, уклониться от уплаты долга, оборвать связи и т. п.

При невозможности установления точного дня получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – 1 января следующего года (ч. 2 ст. 77 ГК КР).

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (ст. 80 ГК КР).

По итогам рассмотрения и разрешения дела по заявлению о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган по защите детей заключает договор доверительного управления этим имуществом (при необходимости постоянного управления им) (ч. 1 ст. 288 ГПК КР).

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом ЗАГС записи о смерти

этого гражданина в книгу записей актов гражданского состояния (ч. 2 ст. 288 ГПК КР).

Обозначенные судебные решения вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если они не были обжалованы. В случае подачи апелляционной жалобы решения, если они не отменены, вступают в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

Правовые последствия. В случае признания гражданина безвестно отсутствующим его супруг имеет право на расторжение брака через орган ЗАГС; ребенок безвестно отсутствующего родителя может быть усыновлен без его согласия; прекращается действие доверенности, выданной на имя безвестно отсутствующего, а также выданной им самим.

Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости его охраны передается на основании решения суда в доверительное управление лицу, которое определяется территориальным подразделением уполномоченного государственного органа по защите детей и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим подразделением.

Управляющий имуществом лица, признанного безвестно отсутствующим, принимает исполнение гражданских обязанностей, погашает за счет имущества отсутствующего лица его долги, управляет этим имуществом в интересах такого лица. По заявлению заинтересованных лиц выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать.

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 79 ГК КР если по истечении трех лет со дня назначения управляющего решение об объявлении лица безвестно отсутствующим не было отменено и не было обращения в суд о признании гражданина умершим, территориальное подразделение уполномоченного государственного органа по защите детей обязано обратиться в суд с заявлением о признании гражданина умершим.

Данное заявление подается, рассматривается и разрешается судом по общим правилам искового производства с учетом требований главы 31 ГПК КР.

Объявление гражданина умершим влечет в отношении прав и обязанностей такого гражданина последствия, которые повлекла бы его смерть (ч. 4 ст. 80 ГК КР).

Последствия явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим. Закон называет процессуальные последствия явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим.

В соответствии со ст. 289 ГПК КР в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд на основании поданного заявления своим новым решением отменяет свое ранее вынесенное решение.

В данном случае с заявлением в суд, вынесший соответствующее решение, может обратиться сам гражданин, признанный безвестно отсутствующим или объявленный умершим, а также те лица или организации, по инициативе которых рассматривалось дело о признании лица безвестно отсутствующим или об объявлении умершим. Такое заявление не подлежит оплате государственной пошлиной, поскольку имеет место продолжение прежнего дела.

Данное заявление подается, рассматривается и разрешается судом по общим правилам искового производства с учетом требований главы 31 ГПК КР.

Копия нового решения суда после вступления его в законную силу судом направляется в орган по защите детей для отмены доверительного управления имуществом гражданина и орган ЗАГС для аннулирования записи о его смерти в книге записей актов гражданского состояния.

23.7. Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным

Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным существенным образом затрагивает его права и интересы. В этой связи законодатель, гарантируя недопустимость

произвольного ограничения дееспособности граждан, берет этот вопрос под особую охрану. Основания ограничения дееспособности или лишения ее, правовые последствия таких ограничений строго регламентированы законом и не могут изменяться волеизъявлением сторон. Для признания гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным необходима воля суда, воплощенная в судебном решении.

Так, согласно нормам ГК КР, гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть *признан судом* недееспособным, в связи с чем над ним устанавливается опека (ч. 1 ст. 64 ГК КР). Гражданин, который вследствие патологического влечения к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть *ограничен судом* в дееспособности, в связи с чем над ним устанавливается попечительство (ч. 1 ст. 65 ГК КР).

Как показывает норма права, основания признания гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным разные, но последствия одинаковы и, что немаловажно, ограничение дееспособности или признание недееспособным возможно только в судебном порядке.

Дела о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным рассматриваются и разрешаются судами по общим правилам искового производства. Особенности производства по данным делам определены главой 32 ГПК КР.

Согласно ст. 290 ГПК КР заявление о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным подается в суд по месту жительства данного гражданина, а если это лицо помещено в психиатрическое лечебное учреждение, – по месту нахождения лечебного учреждения.

Заявителями по данным категориям дел могут быть следующие субъекты:

Заявление о признании гражданина ограниченно дееспособным могут подать:	Заявление о признании гражданина недееспособным могут подать:
• члены его семьи; • орган по защите детей; • прокурор	• члены его семьи; • близкие родственники (родители, дети, братья, сестры) независимо от совместного с ним проживания; • орган по защите детей; • прокурор; • психиатрическое лечебное учреждение

Стоит отметить, что заявители освобождаются от уплаты судебных издержек, связанных с рассмотрением дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным (ч. 4 ст. 294 ГПК КР).

Форма и содержание заявлений должны отвечать как общим требованиям, определенными ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным, которые установлены ст. 291 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям, в заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о действиях, вследствие которых лицо, патологически увлекающееся азартными играми, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими веществами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение. В заявлении о признании гражданина недееспособным – обстоятельства, свидетельствующие о наличии у гражданина психического расстройства, вследствие чего он не может понимать значение своих действий или руководить ими.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

После принятия заявления о признании гражданина недееспособным при отсутствии у него представителя судья обязан

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

назначить официального представителя-адвоката для представления и защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу. Официальный представитель-адвокат обладает полномочиями законного представителя, юридическая помощь которого предоставляется бесплатно (ст. 292 ГПК КР).

Дело о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным рассматривается и разрешается судом *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР).

Закон предусматривает обязательное участие в рассмотрении:

По делам о признании гражданина ограниченно дееспособным:	По делам о признании гражданина недееспособным:
• самого гражданина; • заявителя; • прокурора; • представителя органа по защите детей	• самого гражданина, в отношении которого рассматривается дело, если его присутствие в зале судебного заседания не создаст опасности для его жизни или здоровья либо для жизни и здоровья окружающих, для изложения своей позиции лично. В случае если личное участие гражданина в судебном заседании, проводимом в помещении суда, создает опасность для его жизни или здоровья либо для жизни или здоровья окружающих, данное дело рассматривается судом по месту нахождения гражданина с его участием; • заявителя; • прокурора; • представителя органа по защите детей

Представитель органа по защите детей и прокурор (если они не заявители) представляют суду самостоятельные заключения в рамках компетенции представляемого органа, установленной

соответствующим законодательством, оформленные в надлежащих форме, виде и содержании[1].

Дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным судом рассматриваются и разрешаются в судебном заседании с соблюдением установленных правил[2].

Дела об ограничении гражданина в дееспособности. В предмет доказывания по делам об ограничении гражданина в дееспособности входит установление следующих обстоятельств[3]:

1) злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, дающее основание для ограничения дееспособности гражданина, – их чрезмерное или систематическое употребление. При этом закон не ставит возможность ограничения дееспособности в зависимость от признания лица хроническим алкоголиком или наркоманом. Могут существовать и иные обстоятельства, ставящие семью в тяжелое материальное положение, например, азартные игры, страсть к коллекционированию, но они не являются основанием к ограничению в дееспособности;

2) наличие семьи у гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;

3) тяжелое материальное положение в семье лица, ограничиваемого в дееспособности;

4) причинная связь между злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелым материальным положением семьи;

---

[1] Подробнее см. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму) и § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму).

[2] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

[3] *Вершинина Г.И.* Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным по действующему законодательству // Актуальные проблемы развития гражданского права и гражданского процесса: материалы Всерос. науч.-практич. конф. Краснодар, 2017. С. 143–150.

5) совокупный доход семьи, включая доходы самого гражданина, в отношении которого возбуждено дело об ограничении в дееспособности. Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично;

6) причины, способствующие пьянству, алкоголизму или злоупотреблению наркотическими средствами;

7) другие обстоятельства. Среди них можно назвать, к примеру, факт принадлежности к членам семьи. Подобные дела могут быть начаты по заявлению членов семьи данного лица, профсоюзов и иных общественных организаций, прокурора, органа по защите детей, психиатрического лечебного заведения. К числу членов семьи лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, относятся: супруг, совершеннолетние дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, проживающие совместно с ним и ведущие общее хозяйство. Поскольку и другие субъекты наделены правом обращения к суду с заявлением об ограничении дееспособности лица, то доказыванию подлежат соответствующие обстоятельства. Так, относительно общественных организаций должно быть установлено: определено ли такое право уставом или положением об этих общественных организациях. Если заявление подано прокурором, важно выяснить: соблюдены ли правила о подсудности и пр.

Следовательно, на основании выделенных обстоятельств, подлежащих доказыванию, можно определить необходимые доказательства по рассматриваемой категории дел[1]:

- доказательства, подтверждающие факты злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

[1] *Скоробогатова В.В.* Виды оснований ограничения дееспособности // Вестник Восточно-Сибирского института Министерства внутренних дел России. 2015. № 2 (73). С. 30–35.

К ним относятся акты милиции и общественных организаций, справки из медицинских вытрезвителей, акты администрации об отстранении лица от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии либо в состоянии наркотического опьянения, копии решений судов по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных по ТК, свидетельские показания, а также другие материалы;

- доказательства материального положения семьи – это документы о доходах семьи (например, справка о заработной плате, стипендии, пенсии и других доходах);
- справка с места жительства о составе семьи;
- характеристика лица, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;
- справка о заработной плате гражданина, в отношении которого решается вопрос об ограничении дееспособности;
- справка от нарколога (может быть предъявлена в подтверждение злоупотребления спиртными напитками и наркотическими средствами);
- копия свидетельства о браке;
- копии свидетельств о рождении детей;
- другие доказательства.

В особом производстве отсутствуют стороны, поэтому сложно говорить о распределении обязанности доказывания. Но в данной категории дела заявителю противостоит само лицо, в отношении которого возбуждено дело об ограничении дееспособности, а также другие заинтересованные лица, полагающие, что нет оснований для ограничения дееспособности. Ими чаще всего выступают совершеннолетние члены семьи.

Правильное применение статьи, предусматривающей возможность ограничения судом дееспособности лиц, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами, является одной из мер, направленных на предупреждение многих нарушений общественного порядка, воспитание граждан в духе сознательного отношения к труду, семье, соблюдению правил общественного поведения, а также на защиту прав, свобод

и охраняемых законом интересов членов семьи граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами, и самих лиц, в отношении которых возбужден вопрос об ограничении дееспособности.

Дела о признании гражданина недееспособным. Принимая во внимание, что в качестве единственного основания признания гражданина недееспособным является психическое состояние гражданина: наличие у него психического расстройства, в силу которого он либо не может понимать значения своих действий, либо понимает, но не способен руководить ими, наличие психического расстройства у гражданина должно быть подтверждено заключением судебно-психиатрической экспертизы, которую назначает суд в ходе подготовки дела к судебному разбирательству согласно ст. 293 ГПК КР.

При несогласии гражданина добровольно пройти данную экспертизу, суд в судебном заседании в присутствии прокурора и психиатра может назначить прохождение данной экспертизы в принудительном порядке.

Из сказанного следует, что для признания гражданина недееспособным должно быть установлено наличие медицинского и юридического критериев в совокупности. К медицинскому критерию относится наличие психического расстройства, а к юридическому – неспособность понимать значение своих действий (интеллектуальный аспект) или неспособность руководить своими действиями (волевой момент). Из совокупности медицинского и юридического (либо волевого, либо интеллектуального) критериев и складываются основные материально-правовые обстоятельства предмета доказывания.

Итак, в предмет доказывания по делам о признании гражданина недееспособным входит установление следующих фактов[1]:

[1] *Вершинина Г.И.* Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным по действующему законодательству // Актуальные проблемы развития гражданского права и гражданского процесса: материалы Всерос. науч.-практич. конф. Краснодар, 2017. С. 143–150.

1) наличие психического расстройства;

2) факты, подтверждающие, что гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими;

3) причинная связь между психическим расстройством и тем, что гражданин не понимает значения своих действий или не может ими руководить;

4) достижение установленного законом возраста гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным;

5) другие обстоятельства, к которым можно отнести факт принадлежности к членам семьи лица, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным. Под членами семьи понимаются родители, совершеннолетние дети, супруг. Эти лица необязательно должны проживать совместно с гражданином и вести с ним совместное хозяйство.

Следовательно, на основании вышеуказанных обстоятельств, подлежащих доказыванию, можно определить необходимые доказательства по рассматриваемой категории дел[1]:

- заключение судебно-психиатрической экспертизы. Дела о признании гражданина недееспособным – это случай, когда процессуальный закон предусматривает назначение судебно-психиатрической экспертизы. Однако она назначается лишь при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина. Под достаточными данными для назначения экспертизы может пониматься любая информация, позволяющая предполагать у лица определенное психическое расстройство. Материалы ранее проведенных судебно-психиатрических экспертиз по уголовному делу также могут быть признаны достаточными данными для назначения экспертизы. Если по усмотрению суда нет достаточных данных для назначения судебно-психиатрической экспертизы, то он отказывает в ее

[1] *Скоробогатова В.В.* Виды оснований ограничения дееспособности // Вестник Восточно-Сибирского института Министерства внутренних дел России. 2015. № 2 (73). С. 30–35.

назначении. Дело будет рассмотрено по существу, а в удовлетворении заявления отказано;
- справки из медицинского учреждения;
- справки о состоянии на учете в психиатрическом диспансере;
- выписка из истории болезни;
- справки медико-социальной экспертизы;
- доказательства, подтверждающие, что гражданин вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (например, свидетельские показания, материалы следственных органов, ранее проведенные судебно-психиатрические экспертизы);
- другие доказательства.

В гражданском процессе действует презумпция дееспособности лица: оно дееспособно, пока иное не установлено решением суда, вступившим в законную силу. В силу этого на заявителе лежит обязанность доказать наличие обстоятельств, свидетельствующих о недееспособности соответствующего гражданина. Другие заинтересованные лица (например, члены семьи), возражающие против заявленного требования, вправе приводить доказательства отсутствия оснований для признания лица недееспособным.

Особенностью собирания доказательств является получение медицинских данных о психическом состоянии гражданина, что возможно только по запросу суда. Другой особенностью является назначение и проведение судебно-психиатрической экспертизы при наличии на то достаточных оснований. Перед экспертом ставятся следующие вопросы: а) Страдает ли гражданин психическим расстройством (каким, каковы степень и характер расстройства)? б) Может ли он в силу психического расстройства понимать значение своих действий или руководить ими? в) Может ли принимать участие в судебном разбирательстве?

Вопросы недееспособности лица решаются с перспективой на будущее, поэтому важны прогнозы развития заболевания.

Поскольку при рассмотрении дел данной категории обязательно участие представителя органа по защите детей и прокурора, то суд заслушивает их заключения.

По итогам рассмотрения и разрешения дел по заявлениям об ограничении гражданина в дееспособности или о признании гражданина недееспособным, суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении.

Если суд вынесет решение об удовлетворении заявления, то согласно ст. 295 ГПК КР:

- решение суда, которым гражданин признан ограниченно дееспособным, является основанием для назначения судом ограниченно дееспособному попечителя;
- решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения судом недееспособному опекуна.

Лицо, в отношении которого было вынесено решение суда о признании его недееспособным, может лично или через представителей обжаловать его.

Опекун и попечитель должны быть назначены в течение месяца со дня вступления решения суда в силу. Если за указанный период не найдутся лица, которые будут опекуном или попечителем, то их обязанности возлагаются на орган по защите детей, который выполняет функции опеки и попечительства.

Если по итогам рассмотрения дела суд придет к выводу об отсутствии надобности в установлении ограничения или лишения дееспособности гражданина, судом выносится решение об отказе в удовлетворении поданного заявления. Вместе с тем суд, установив, что члены семьи, подавшие заявление, действовали недобросовестно с целью заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина, взыскивает с них все судебные расходы (ч. 4 ст. 294 ГПК КР).

Судебные решения вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

Последствие ограничения дееспособности выражается в лишении судом гражданина права производить без согласия

попечителя какие-либо сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими. Исключением является совершение лишь мелких бытовых сделок. Наряду с этим подопечный самостоятельно несет имущественную ответственность за совершенные им сделки и причиненный вред.

Последствием признания гражданина недееспособным является установление над ним опеки и совершение всех сделок от его имени опекуном.

Отмена ограничения дееспособности и признание гражданина дееспособным. Закон предусматривает случаи *отмены судом ограничения в дееспособности*, для этого необходимо в судебном порядке доказать одно из следующих обстоятельств:

- прекращение злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами;
- прекращение существования семьи лица, признанного ограниченно дееспособным (в результате смерти, расторжения брака, разделения семьи).

Как и в любом деле, могут подлежать установлению и иные обстоятельства, но указанные выше являются основными материально-правовыми обстоятельствами, в обоснование которых должны представляться соответствующие доказательства. В подтверждение первого факта могут быть представлены в суд медицинские справки, характеристика лица, справка с места его работы, справка о заработной плате и пр. В подтверждение второго факта – копия свидетельства о расторжении брака, свидетельства о смерти, справка с места жительства о составе семьи и пр.[1]

Порядок рассмотрения дел об отмене ограничения дееспособности гражданина подчиняется, по существу, общим правилам искового производства.

Суд по заявлению самого гражданина, члена его семьи, попечителя, органа по защите детей, прокурора выносит решение об отмене ограничения дееспособности гражданина. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином

[1] *Власов А.А.* Гражданский процесс: учебник. М.: Изд. «ЭКСМО», 2005. С. 356.

попечительство в порядке, предусмотренном главой 29 ГПК КР (ч. 1 ст. 296 ГПК КР).

Лишение дееспособности не безвозвратно. Если отпадут основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд выносит решение о признании его дееспособным и на его основании отменяется установленная над ним опека. Для признания гражданина дееспособным требуется устойчивое улучшение психического состояния лица, в силу чего он может понимать значение своих действий или руководить ими. При этом также проводится судебно-психиатрическая экспертиза.

ГПК КР предусматривает порядок признания гражданина дееспособным в случае его выздоровления. Суд по заявлению опекуна, членов его семьи, близких родственников, психиатрического лечебного учреждения, органа по защите детей, прокурора на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы выносит решение о признании гражданина дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека в порядке, предусмотренном главой 29 ГПК КР (ч. 2 ст. 296 ГПК КР).

23.8. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

В соответствии со ст. 62 ГК КР несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению территориального подразделения уполномоченного государственного органа по защите детей – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо *при отсутствии такого согласия – по решению суда.*

Так, законодательство предусматривает два основания объявления несовершеннолетних эмансипированными:

- работа по трудовому договору (контракту) по достижении шестнадцати лет;
- занятие предпринимательской деятельностью с наступлением того же возраста.

Также законодательством установлено два варианта процедуры объявления эмансипированным – в зависимости от наличия согласия законных представителей несовершеннолетних. Если согласие имеется, эмансипацию своим решением производит орган по защите детей, а если оно отсутствует, производится на основании решения суда.

Дела об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) рассматриваются и разрешаются судами по общим правилам искового производства с изъятиями и дополнениями, установленными главой 33 ГПК КР.

Итак, несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может обратиться в суд по месту жительства с заявлением об объявлении его полностью дееспособным по основаниям, предусмотренным ст. 62 ГК КР. Форма и содержание заявления должна отвечать общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1].

Поданное заявление принимается судом при отсутствии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, либо в случае отказа органа по защите детей объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным.

В заявлении об объявлении несовершеннолетнего эмансипированным должны быть указаны:

1) основания для эмансипации, т. е. трудовой договор несовершеннолетнего с работодателем, свидетельство о том, что несовершеннолетний является индивидуальным предпринимателем без образования юридического лица, документы о налогообложении подростка как индивидуального предпринимателя и др.;

2) отказ родителей или других законных представителей, органа по защите детей от дачи согласия для объявления

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

несовершеннолетнего полностью дееспособным. Такой отказ может быть дан законными представителями несовершеннолетнего в письменной форме, но в то же время отсутствие письменного согласия законных представителей не должно повлечь отказ суда в принятии заявления[1].

Таким образом, чтобы принять к рассмотрению заявление об эмансипации, суд должен получить доказательства несогласия законных представителей несовершеннолетнего с объявлением его полностью дееспособным.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дела об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации) рассматриваются и разрешаются судом *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР).

Судья на стадии подготовки дела к судебному разбирательству должен вызвать законных представителей ребенка, где имеет возможность предварительно выяснить их позицию по поводу эмансипации ребенка.

Законом устанавливаются лица, которые обязательно должны присутствовать при рассмотрении дела об эмансипации, к ним относятся: заявитель, один или оба родителя или усыновителя, попечитель, а также представитель органа по защите детей (ст. 298 ГПК КР). При рассмотрении дела об эмансипации присутствие несовершеннолетнего обязательно.

В процессе рассмотрения дела об эмансипации суд должен исследовать все обстоятельства дела, свидетельствующие о достижении лицом требуемой психической зрелости. В этой связи, целесообразно было бы производить психиатрическую или психологическую экспертизу в отношении заявителя, а также

[1] *Букшина С.* Эмансипация: проблемы и перспективы. М., 2005. С. 62.

выявлять у него наличие необходимого минимума имущества. В то же время суд сам может убедиться в наличии психической зрелости несовершеннолетнего. Но в любом случае, в результате разбирательства суд должен установить наличие достаточных оснований для объявления данного лица полностью дееспособным.

Учитывая, что при рассмотрении дел данной категории обязательно участие представителя органа по защите детей, суд заслушивает заключение данного органа о возможности объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)[1].

При вынесении решения суд может удовлетворить или отклонить просьбу заявителя. Отклонение не может препятствовать повторному обращению в суд с той же просьбой при условии появления новых оснований для объявления гражданина полностью дееспособным.

При удовлетворении заявленной просьбы, несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) с момента вступления в законную силу решения суда об эмансипации (ст. 299 ГПК КР).

Согласно ч. 1 ст. 211 ГПК КР решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

Таким образом, с момента вступления в законную силу решения об эмансипации, вынесенного компетентным органом, несовершеннолетний приобретает полную гражданскую дееспособность, т. е. способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного

[1] Подробнее см. § 8.2. «Формы участия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, граждан и юридических лиц, защищающих права других лиц в гражданском процессе» (см. вторую форму).

несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда (ч. 2 ст. 62 ГК КР).

Отмена решения об эмансипации. Эмансипация является бесповоротным актом, и его отмена не представляется возможной. Однако отмена может иметь место лишь при признании недействительным объявления лица полностью дееспособным, которое должно производиться с обязательным участием самого несовершеннолетнего, его законных представителей, органа по защите детей[1].

Правом подачи заявления об отмене решения об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации) обладают родители, усыновители или попечитель, а также орган по защите детей. Заявление подается в суд, вынесший решение об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, либо по месту нахождения органа по защите детей, принявшего такое решение (ст. 300 ГПК КР).

При наличии оснований суд может принять решение об отмене решения органа по защите детей об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации) и отказать в объявлении несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным.

23.9. Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь

Согласно ч. 1 ст. 257 ГК КР бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

Гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом

[1] *Сергеев А.П., Толстой Ю.К.* Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1. М.: ПБОЮЛ, 2007. С. 91.

в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность). Признание права собственности на имущество в силу приобретательной давности *осуществляется судом* (ч.ч. 1, 5 ст. 265 ГК КР).

Порядок рассмотрения и разрешения дел о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь осуществляется судами по общим правилам искового производства с изъятиями и дополнениями, установленными главой 34 ГПК КР.

Правовая сущность этих дел заключается в определении и подтверждении судом в отношении движимых и недвижимых вещей их бесхозяйного статуса с целью признания за заявителем права собственности на них. Таким образом, производство по делам о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь носит вызывной характер[1].

Вызывной характер указанных дел обусловлен тем, что необходимость установления неизвестного собственника, иных правообладателей на объект имущества требует объявления в средствах массовой информации публичного судебного вызова с требованием, обращенным ко всем заинтересованным лицам заявить о своих правах на объект движимого или недвижимого имущества. И только в случае безуспешности публичного судебного вызова, суд вправе опираясь на презумпцию бесхозяйности имущества, признать движимую вещь бесхозяйной или право муниципальной собственности на недвижимую вещь[2].

Только в случае безуспешности поиска собственника либо подтверждения в суде факта явного отказа предыдущего собственника от вещи суд вправе вынести решение об удовлетворении заявления, вследствие чего прежний собственник утратит свое

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 535.

[2] *Аргунов В.В.* Вызывное производство в гражданском процессе. М.: Городец, 2006. С. 9.

право собственности, а заявитель приобретает право собственности на объект движимого или недвижимого имущества.

Условия признания вещи бесхозяйной определены в нормах ст. ст. 257–265 ГК КР и ст. 64 ЗК КР.

Право на обращение в суд с заявлением о признании движимой вещи бесхозяйной имеют лица, вступившие во владение ею, по месту жительства или нахождения заявителя, а с заявлением о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь – органы, управомоченные управлять муниципальным имуществом, по месту ее нахождения (ст. 301 ГПК КР).

Форма и содержание заявления должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным – ст. 302 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям:

В заявлении о признании движимой вещи бесхозяйной	В заявлении о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь
должно быть указано:	
• какая вещь подлежит признанию в качестве бесхозяйной; • описаны ее основные отличительные признаки; • приведены доказательства, свидетельствующие об оставлении вещи собственником без намерения сохранения права собственности на нее; • доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью	• кем, когда недвижимая вещь поставлена на учет; • приведены доказательства, свидетельствующие об оставлении этой вещи собственником без намерения сохранить право собственности на нее

Суд отказывает в принятии заявления органу, управомоченному на управление муниципальным имуществом, и прекращает

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

производство по делу в случае предъявления заявления о признании недвижимой вещи бесхозяйной до истечения трех лет со дня принятия ее на учет в порядке, определяемом законодательством КР.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

Дело о признании движимой вещи бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь рассматривается и разрешается судом *в срок до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР).

Судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству выясняет какие лица (собственники, фактические владельцы и др.) могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает имеющиеся о нем сведения у соответствующих организаций.

Кроме того, судья обязан правильно определить предмет доказывания, в который должны быть включены:

- факты, связанные с характеристикой вещи (движимая, недвижимая), со статусом движимой вещи (брошенная, стоимость и вид брошенной вещи);
- факты отсутствия собственника и невозможность его устранения;
- факты отказа собственника от права собственности на вещь и т. п.

Заявление о признании вещи бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь рассматривается судом с обязательным участием всех заинтересованных по делу лиц (ст. 304 ГПК КР).

Порядок проведения судебного разбирательства по делам о признании вещи бесхозяйной или о признании права

муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь регламентирован главой 16 ГПК КР[1].

По итогам рассмотрения и разрешения дела суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении.

Согласно ст. 305 ГПК КР суд, признав, что движимая вещь не имеет собственника либо оставлена им без намерения сохранить право собственности на нее, выносит решение о признании движимой вещи бесхозяйной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею.

Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника либо оставлена без намерения сохранить право собственности на нее и принята на учет в установленном законом порядке, выносит решение о признании недвижимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на нее.

Согласно ч. 1 ст. 211 ГПК КР решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

23.10. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (вызывное производство)

Ценные бумаги на предъявителя и ордерные ценные бумаги обеспечивают реализацию определенных субъективных прав. Их утрата или утрата признаков платежеспособности препятствуют такой реализации, следовательно, у обладателя ценных бумаг возникает юридический интерес восстановить свои права по утраченным ценным бумагам.

Согласно нормам ст. 43 ГК КР восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным

[1] См. главу 18 «Судебное разбирательство».

бумагам *производится судом* в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Судебный порядок восстановления прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам осуществляется судами по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главой 35 ГПК КР.

Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам иначе называется вызывным производством. В рамках данной процедуры происходит публичный вызов лица, ставшего держателем бумаги вследствие утраты ее владельцем, дабы такое лицо могло заявить о своих правах на бумагу. Происхождение термина «вызывное производство» объясняется тем, что оно направлено на поиск держателя утраченной ценной бумаги, на его вызов в суд для того, чтобы заявитель и держатель ценной бумаги смогли разрешить дело либо в несудебном порядке, либо в порядке искового производства.

Так, главной фишкой вызывного производства является вызов держателей утраченного документа в суд через публикацию в средствах массовой информации. Публичный судебный вызов – основная и неразделимая составляющая вызывного производства, его главная правовая доминанта, вокруг которой производится и большая часть других процессуальных действий суда и заинтересованных лиц.

Публикация считается важным (значительным) атрибутом публичного судебного вызова лишь в результате его особенного адресата. Публичный судебный вызов и вызывное производство могут быть лишь в тех случаях, когда по мере необходимости защиты права заявителя нереально установить обратную заинтересованную сторону в процессе. При этом возможность наличия данной стороны и ее прав, которые исключают право заявителя, велика. Следовательно, здесь публичный судебный вызов адресуется неопределенному кругу лиц с расчетом на то, что обнаружится реальное лицо для возбуждения спора о праве.

Предметом вызывного производства по восстановлению прав по утраченным ценным бумагам является определение

факта потери ценной бумаги, принадлежности ценной бумаги (а значит и права на нее) заявителю (факт потери ценной бумаги заявителем еще не говорит о том, что право на ценную бумагу на момент изучения дела находится в его собственности), также установление наличия либо отсутствия прав на ценную бумагу у неведомых заинтересованных лиц. Иными словами, в вызывном производстве суд узнает наличие либо отсутствие спора о праве методом поиска неведомых заинтересованных лиц.

Правовая сущность вызывного производства заключается в том, чтобы обеспечить охрану и защиту заслуживающих в равной мере внимания интересов собственника утраченной ценной бумаги и добросовестного ее приобретателя. В связи с этим вызывное производство преследует троякую цель[1]:

1) предотвратить производство платежа по ценной бумаге недобросовестному приобретателю;

2) установить держателя утраченной ценной бумаги путем публичного судебного вызова;

3) в случае неявки держателя утраченной ценной бумаги признать ее недействительной и восстановить на нее права путем выдачи новой ценной бумаги взамен утраченной.

Итак, юридическим поводом для обращения заинтересованного лица в суд в порядке вызывного производства является утрата ценной бумаги на предъявителя и ордерной ценной бумаги, под которой следует понимать утерю, гибель вследствие объективных причин, похищение ценной бумаги, утерю ею хотя бы одного из обязательных реквизитов в тексте вследствие внешних повреждений, а также утрату документом признаков платежеспособности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам.

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу (далее – документ), может просить суд о признании утраченного документа недействительным и восстановлении прав по нему путем подачи заявления о признании

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 543.

утраченного документа недействительным в суд по месту нахождения учреждения (лица), выдавшего этот документ.

В качестве заявителя в рамках вызывного производства могут выступать как юридические, так и физические лица, которые полагают, что конкретно им принадлежат удостоверенные утраченной ценной бумагой обязательственные и другие права.

Форма и содержание заявления должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным – ст. 307 ГПК КР. Согласно последним, в заявлении должны быть указаны отличительные признаки утраченного документа, наименование учреждения (лица), выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа, просьба заявителя о запрещении учреждению (лицу), выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи.

Суд проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении дела.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству по данной категории дел имеет свои особенности, позволяющие назвать данное производство «вызывным».

Во-первых, после принятия заявления судья выносит определение о запрещении выдавшему документ учреждению (лицу) производить по нему платежи или выдачи и направляет копию определения в учреждение (лицу), выдавшее документ, держателю реестра, регистратору.

Данное определение суда является мерой обеспечения имущественных интересов лица, которому принадлежал документ.

Во-вторых, в определении суда указывается о производстве публикации в местной газете за счет заявителя, которая должна содержать (ст. 308 ГПК КР):

1) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

2) указание лица, подавшего заявление, и его места жительства;

3) наименование и отличительные признаки документа;

4) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в трехмесячный срок со дня публикации подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

Целью такой публикации является оповещение возможного держателя документа о начатом судебном процессе и «вызвать» его, предлагая заявить о своих правах на документ.

Заявителю следует в короткий срок произвести соответствующие действия по опубликованию данной информации в печатном издании. Данный публичный вызов суда заявитель вправе также распространить в средствах массовой информации иных видов (например, теле- и радиоканалы, Интернет).

После совершения этих действий судье и заявителю нужно ждать три месяца, в течение которых держатель документа может объявиться, а может и нет.

Если объявится. Держатель документа, об утрате которого заявлено в средствах массовой информации, до истечения трехмесячного срока со дня публикации обязан обратиться в суд, вынесший вышеназванное определение с заявлением о своих правах на этот документ, и представить документ в подлиннике (ст. 309 ГПК КР).

Так, в случае поступления заявления от держателя документа в указанный срок, суд оставляет заявление лица, утратившего документ, без рассмотрения и устанавливает срок, в течение которого выдавшему документ учреждению (лицу) запрещается производить по нему платежи и выдачи. Этот срок не должен превышать двух месяцев. Таким образом, общий срок запрещения производить платежи и выдачи по утраченному документу в случае возбуждения вызывного производства не может превышать пяти месяцев.

Суд при этом обязан разъяснить заявителю его право предъявить иск в общем (исковом) порядке к держателю документа об истребовании этого документа, а держателю документа – его

право взыскать с заявителя убытки, причиненные принятыми запретительными мерами (ст. 310 ГПК КР).

Если не объявится. Судья по истечении трехмесячного срока со дня публикации, если от держателя документа не поступило соответствующее заявление, обязан рассмотреть дело о признании утраченного документа недействительным в судебном заседании в установленном законом порядке. То есть, дело может быть назначено к слушанию по истечении трехмесячного срока со дня публикации, если не поступило заявление от держателя документа.

Судебное разбирательство по делу проходит с участием заявителя (его представителя) и учреждения (лица), выдавшего документ (его представителя). Представители должны представить суду соответствующую доверенность, оформленную в установленном порядке. Их неявка не является препятствием для рассмотрения дела по факту, если посещаемость не признана судом обязательной.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд выносит решение, которым признает утраченный документ недействительным. Это является основанием для выдачи заявителю вклада или нового документа взамен признанного недействительным. Решение суда вступает в законную силу по общим правилам.

В случае, если держатель документа явится по истечении трехмесячного срока, но до вынесения решения суда по делу, суд по обращению держателя должен разрешить вопрос о восстановлении пропущенного срока. Если пропущенный срок восстанавливается, заявление оставляется без рассмотрения, о чем выносится определение. Судья разъясняет заявителю и держателю документа, что они могут защитить свое нарушенное право и охраняемый законом интерес в исковом производстве, для чего должны обратиться в суд с исковым заявлением в общем порядке.

Если держатель документа обнаружится после вступления решения суда о признании документа недействительным в законную силу, он вправе предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного, иск

о неосновательном приобретении или сбережении имущества (ст. 313 ГПК КР).

23.11. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар

Необходимость применения принудительных медицинских мер к людям, страдающим психическими расстройствами, обусловлена спецификой состояния здоровья этих лиц, их непредсказуемым поведением, снижением оценки своего состояния, неспособностью адекватно оценить его тяжесть и необходимостью лечения.

Принудительная психиатрическая госпитализация означает прием и удержание для лечения человека, страдающего от психического расстройства в больнице или другом медицинском или соответствующем учреждении, произведенное не по его просьбе[1].

Правовые нормы о принудительной госпитализации человека содержатся в ГПК КР и Законе КР «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

При рассмотрении дел о принудительной госпитализации лица в психиатрический стационар судами осуществляется контроль за решениями и действиями должностных лиц психиатрических стационарных лечебных учреждений, принимаемыми при принудительной госпитализации, которые затрагивают права и свободы конкретных граждан (лиц, в недобровольном порядке госпитализируемых в психиатрические лечебные учреждения). Этот судебный контроль направлен на недопущение принудительной госпитализации лица в психиатрический стационар без установленных в законе на то оснований.

Основания для принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар предусмотрены ст. 29 Закона КР «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при

[1] *Лапшин О.В.* Недобровольная госпитализация психически больных в законодательстве России и Соединенных Штатов // Независимый психиатрический журнал. 2007. № 1.

ее оказании». Одним из обязательных условий принудительной госпитализации является наличие у больного тяжелого психического расстройства. «Тяжелыми» в психиатрии именуются психические расстройства так называемого психотического уровня, т. е. присущие психозам (заболеваниям, сопровождающимся наиболее глубоким поражением психики). Такое расстройство гражданина должно обусловливать один из следующих факторов:

а) его непосредственную опасность для себя или окружающих;

б) его беспомощность, т. е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности;

в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

В качестве еще одного условия выделяется возможность психиатрического обследования или лечения только в стационарных условиях.

Лицо, находящееся в состоянии психического расстройства, в ряде случаев бывает способно нанести какой-либо вред себе или другим лицам, стать причиной несчастья. Это может быть вред, направленный на человека путем физического, химического, микробиологического или иного воздействия, способного нанести другим людям или самому себе телесные повреждения или расстройство физического или душевного здоровья – вплоть до лишения жизни. Вред может быть причинен и не человеку, а только его имуществу путем его повреждения, поломки или полного уничтожения в результате механического воздействия, взрыва или поджога. Важно отметить, что вред человеку или его имуществу может быть причинен не только путем активных действий – нападения, агрессии, членовредительства, но и в результате бездействия, когда больные представляют «пассивную опасность» для себя или для окружающих.

Существенный вред для здоровья больного, который отказывается от психиатрической помощи, несет дальнейшее прогрессирование обострения или приступа его болезни. Во всех случаях,

где отмечается отчетливая динамика психического состояния с утяжелением клинической картины, усложнением симптоматики, появлением других симптомов и все более меняющимся в связи с этим поведением, имеет место прогрессирование психоза. Наличие признаков прогрессирования психических расстройств создает основания для применения принудительной госпитализации даже в тех случаях, когда по содержанию и характеру симптоматики пока еще нет явных признаков непосредственной опасности поведения больного. Это бывает, например, при так называемом бреде малого размаха, или при наличии бредовых идей любого содержания с нарастающей активностью бредового поведения и нелепыми домогательствами в отношении «объекта любви», или в случаях развивающегося маниакального аффекта. Развитие клинической картины психоза свидетельствует о необходимости предоставления больному психиатрический помощи, но, поскольку сам больной не отдает себе в этом отчета и отказывается от лечения, он подлежит госпитализации в принудительном порядке. Если оставить его без лечения, без психиатрической помощи, прогрессирование его болезни приведет к ее затягиванию. Если же психическое расстройство стабильно в своих проявлениях, а поведение больного хотя и отличается определенным своеобразием, но остается стойко упорядоченным, к такому больному принудительная госпитализация не применяется.

По общему правилу, госпитализация гражданина в психиатрический стационар предполагает его согласие на нее, которое оформляется в письменной форме и подписывается госпитализируемым лицом, одним из родителей, иным законным представителем, медицинским работником и содержится в медицинской документации. Однако в вышеуказанных случаях такого согласия не требуется.

Недобровольная госпитализация начинается с момента принятия врачом-психиатром решения о помещении лица в стационар – независимо от его желания. Это может быть врач психоневрологического диспансера либо скорой психиатрической помощи. С этого момента к лицу могут быть применены меры

физического стеснения (принуждение, сдерживание, фиксация), однако лишь в тех случаях, формах и на тот период времени, когда, по мнению врача-психиатра, иными методами невозможно предотвратить действия госпитализируемого лица, представляющие непосредственную опасность для него или других лиц. В путевке (направлении в стационар) делается запись о формах и времени применения мер физического стеснения, его мотивировке.

Сотрудники органов внутренних дел обязаны оказывать содействие медицинским работникам при осуществлении недобровольной госпитализации и обеспечивать безопасные условия для доступа к госпитализируемому лицу и его осмотра. В случаях необходимости предотвращения действий, угрожающих жизни и здоровью окружающих со стороны госпитализируемого лица или других лиц, а также при необходимости розыска и задержания лица, подлежащего госпитализации, сотрудники органов внутренних дел действуют в порядке, установленном законодательством КР об органах внутренних дел.

Лицо, помещенное в психиатрический стационар по основаниям, предусмотренным ст. 29 Закона КР «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании», подлежит обязательному освидетельствованию в течение 72 часов комиссией врачей-психиатров психиатрического учреждения, которая принимает решение об обоснованности госпитализации. В тех случаях, когда госпитализация признается необоснованной и госпитализированный не выражает желания остаться в психиатрическом стационаре, он подлежит немедленной выписке. Если она признается обоснованной, то заключение комиссии врачей-психиатров в течение 24 часов направляется в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения вопроса о дальнейшем пребывании лица в нем (ст. 32 Закона КР «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»).

В процессуальном законе предусматривается, что для возбуждения данного гражданского дела требуется подача заявления представителем психиатрической организации, куда помещено

лицо, в отношении которого решается вопрос о дальнейшем его пребывании на стационарном лечении.

Порядок рассмотрения и разрешения дел о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар осуществляется судами по общим правилам искового производства с особенностями, установленными главой 36 ГПК КР.

Форма и содержание заявления о принудительной госпитализации гражданина должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. ст. 134, 135 ГПК КР[1], так и специальным – ч. 1 ст. 316 ГПК КР.

Так, согласно специальным требованиям заявление о принудительной госпитализации гражданина подается в течение 24 часов с момента вынесения комиссией врачей-психиатров психиатрического учреждения заключения о необходимости дальнейшего пребывания лица в психиатрическом стационаре.

В заявлении должны быть указаны:

1) причины принудительной госпитализации в психиатрическую клинику;

2) информация о поведении пациента, его анализе, диагнозе и вытекающих отсюда выводах о правомерности помещения человека в стационар;

3) информация о том, кто предоставил первичные сведения о ненадлежащем поведении человека, а также о времени осмотра лица врачом-психиатром в стационаре, подтвердившего заключение о необходимости госпитализации.

Заявление должно содержать достаточные доказательства для подтверждения оснований для обязательной госпитализации человека, изложенных в законе, и для убеждения суда в том, что она оправдана.

К заявлению прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров, подтверждающее такую необходимость (ст. 314 ГПК КР). Также к нему могут быть приложены все документы, подтверждающие срок пребывания в стационаре

[1] См. § 16.2. «Исковое заявление: форма, структура, содержание, порядок подачи».

(например, амбулаторные карты пациента, документы из правоохранительных органов, заявления соседей, результаты психиатрического осмотра человека, решение лечащего врача).

Заявление подписывается руководителем данного учреждения, полномочия которого определены в положении, утвержденном в установленном порядке, либо полномочным лицом, которому поручено подать заявление в суд и права которого специально оговорены в доверенности, выданной в соответствии с требованиями закона. В выходные и праздничные дни администрацию больницы представляет дежурный врач.

Вопрос о принятии заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар к производству суда, решается судьей единолично не позднее следующего дня с момента поступления заявления, о принятии которого судья выносит определение (ст. 136 ГПК КР).

После принятия заявления о принудительной госпитализации гражданина при отсутствии у него представителя судья назначает официального представителя-адвоката для представления и защиты им интересов гражданина в процессе по возбужденному делу. Официальный представитель-адвокат обладает полномочиями законного представителя, юридическая помощь его предоставляется бесплатно (ст. 315 ГПК КР).

Возбуждая дело, суд одновременно дает санкцию на пребывание лица в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления в суде.

В соответствии со ст. 317 ГПК КР заявление о госпитализации гражданина в психиатрический стационар в принудительном порядке суд рассматривает *в течение пяти дней* с момента возбуждения дела.

Дело рассматривается с обязательным участием представителя психиатрического учреждения, обратившегося в суд, прокурора и представителя лица, в отношении которого решается вопрос о госпитализации. Гражданину должно быть предоставлено право лично участвовать в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации. Если по сведениям, полученным от

представителя психиатрического учреждения, это невозможно по состоянию его здоровья, то судебное заседание может проводиться в помещении психиатрического учреждения.

Вне зависимости от участия в судебном заседании самого гражданина, его представитель обязательно должен присутствовать на всех судебных заседаниях. Это требование закона основано на том факте, что пациенту может быть сложно из-за своего психического состояния должным образом замечать происходящее и самостоятельно защищать свои интересы.

В ходе судебного разбирательства участники процесса (в первую очередь прокурор и представитель гражданина, помещенного в больницу, а также сам гражданин) могут ходатайствовать, представлять доказательства и подвергать сомнению обоснованность заключения врачей-психиатров больницы, в которой находится гражданин.

В этих обстоятельствах по разумным причинам может возникнуть необходимость в проведении стационарной судебно-психиатрической экспертизы, порученной экспертам (т. е. врачам в соответствующей области медицины) другого психиатрического учреждения.

Экспертиза назначается судьей с соблюдением правил, определенных ст. ст. 93–100 ГПК КР. Каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. Окончательный круг вопросов, по которым эксперт должен дать заключение, определяется судом. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать.

О назначении экспертизы суд выносит определение, где указываются:

- факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза;
- наименование экспертизы;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- фамилия, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы;

- материалы, направляемые эксперту;
- наименование стороны, на которую возлагается оплата экспертизы.

В определении также указывается, что за отказ от дачи заключения, а также за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается об уголовной ответственности в соответствии с законодательством КР.

Эксперт обязан лично прийти на заседание и озвучить вынесенное им заключение, по итогам которого он должен ответить на вопросы судьи и участников процесса, возникшие по данному заключению. Заключение эксперта оценивается судом в совокупности с другими доказательствами по делу. В случае необходимости суд вправе назначить дополнительную или повторную экспертизу.

После исследования всех представленных доказательств, суд предоставляет слово прокурору для дачи заключения по делу[1], которое включается в протокол судебного заседания.

Суд, рассмотрев заявление по существу, выносит решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление.

Решение об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации и дальнейшего содержания гражданина в психиатрическом стационаре на установленный судом срок. Данное решение может быть *обжаловано в десятидневный срок со дня его вынесения* лицом, помещенным в психиатрическое учреждение, его представителем, руководителем психиатрического учреждения или прокурором в апелляционном порядке (ч.ч. 2, 3 ст. 318 ГПК КР).

По *истечении шести месяцев* с момента помещения лица в принудительном порядке в психиатрический стационар *администрация психиатрического учреждения направляет в суд по месту нахождения учреждения заявление о продлении госпитализации* с приложением мотивированного заключения комиссии

[1] Подробнее см. § 7.3. «Формы участия прокурора в гражданском процессе» (см. вторую форму).

врачей-психиатров о необходимости дальнейшего пребывания лица в психиатрическом стационаре.

Суд в порядке, предусмотренном главой 36 ГПК КР, своим решением вправе продлить срок содержания гражданина в психиатрическом стационаре. В дальнейшем решение о продлении принудительной госпитализации гражданина, помещенного в психиатрический стационар в принудительном порядке, принимается судом с соблюдением требований указанной главы ГПК КР ежегодно (ч. 5 ст. 318 ГПК КР).

Таким образом, лицо, страдающее психическим расстройством, может быть лишено свободы в целях принудительного лечения исключительно по судебному решению, постановленному в соответствии с законом.

23.12. Восстановление утраченного судебного производства

Восстановление утраченного судебного производства есть специфическая процессуальная деятельность суда и лиц, участвующих в деле, которая направлена на восстановлении информации, содержавшейся в документах утраченного судебного производства.

В процессуальном законе восстановление утраченного судебного производства является отдельной категорией дел особого производства, особенности которого регламентированы главой 37 ГПК КР.

В силу форс-мажорных обстоятельств, военных действий, чрезвычайных ситуаций, по вине должностных лиц, отвечающих за сохранность судебных актов, и т. д. может произойти утрата судебного производства. Однако она, может случиться и по вине судьи, в таком случае он будет привлечен к дисциплинарной ответственности, в том числе и в виде досрочного прекращения его полномочий.

Восстановление утраченного судебного производства происходит и при легальном уничтожении гражданского дела.

Например, гражданские дела о расторжении брака хранятся определенное количество времени, по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства срок хранения документов определяется в зависимости от категории восстанавливаемого дела.

Таким образом, данная категория дел позволяет лицам, участвовавшим в гражданском деле, восстановить в особом производстве документы утраченного судебного производства, необходимые им для реализации прав и законных интересов, а также предупредить возможное нарушение этих прав со стороны других лиц.

В случае наличия копий материалов у лица, ранее участвовавшего в судебном производстве и заинтересованного в его восстановлении, на их основании можно достоверно воссоздать утраченное судебное дело и обратиться к специальной процедуре путем подачи заявления в порядке особого производства.

Как показывает судебная практика, с заявлениями о восстановлении утраченных судебных производств обращаются чаще всего граждане с целью получения присужденной им ранее компенсации, оформления права на наследственное имущество, получения на основании судебного решения правоустанавливающего документа, получения исполнительного листа для исполнения решения суда, регистрации расторжения браков в органах ЗАГС, взыскания денежных средств и т. д.

Восстановление утраченного судебного производства может быть осуществлено по любой категории гражданских дел.

В соответствии с ч. 1 ст. 319 ГПК КР возможность восстановления утраченного полностью или части судебного производства по гражданскому делу допускается только в отношении дела, оконченного принятием решения суда или вынесением определения о прекращении судебного производства по делу. В тех случаях, когда производство по делу приостановлено или заявление оставлено без рассмотрения, суд должен отказать в восстановлении утраченного судебного производства и разъяснить заинтересованному лицу право обратиться с новым заявлением.

Дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается по заявлениям лиц, участвующих в деле. Заявления от других лиц, которые стороной утраченного судебного разбирательства не являлись, суд не принимает.

Заявление подается в суд, принявший решение по существу спора или вынесший определение о прекращении производства по делу, судебное производство по которому утрачено. Это может быть не только суд первой инстанции, но и суд апелляционной или кассационной инстанции, принявший новое решение или отменивший решение нижестоящего суда и прекративший производство по делу.

В случае ликвидации или реорганизации суда (судебного участка), вынесшего решение или определение о прекращении производства по делу, заявление о восстановлении утраченного судебного производства подается в суд, к юрисдикции которого отнесена территория, находившаяся в юрисдикции ликвидированного или реорганизованного суда (судебного участка).

Согласно ч. 2 ст. 320 ГПК КР в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства указывается следующая информация:

1) о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель;

2) было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось;

3) какое процессуальное положение занимал в деле заявитель;

4) кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении;

5) место жительства или место нахождения этих лиц;

6) что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства;

7) о месте нахождения копий документов производства или сведений о них;

8) восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым;

9) для какой цели необходимо их восстановление.

Особо следует отметить необходимость указания цели возбуждения данного вида особого производства, которой может быть, например, необходимость исполнения решения по утраченному судебному производству, представления утраченного судебного постановления для разрешения другого дела (преюдициальное значение судебного акта).

При отсутствии указания в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства соответствующей цели обращения или же указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов суд оставляет заявление без рассмотрения (ч. 1 ст. 322 ГПК КР).

К заявлению прилагаются сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке (ч. 3 ст. 320 ГПК КР).

Если заявитель не имеет возможности представить такие материалы, то в заявлении указываются источники их получения, лица, которые могут сообщить необходимую информацию или представить материалы. Суд должен содействовать заявителю в сборе необходимых материалов путем направления запросов (требований), вызова в судебное заседание лиц, которые могут оказать содействие в восстановлении утраченного судебного производства.

Согласно ч. 4 ст. 320 ГПК КР заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

Суд, проверив поступившее заявление на предмет соответствия вышеуказанным требованиям закона, при отсутствии замечаний принимает его к своему производству путем вынесения определения о возбуждении гражданского дела.

В определении суда о возбуждении дела по новому иску судья должен в обязательном порядке указать, что новый иск подан в связи с утратой судебного производства.

Дело о восстановлении утраченного судебного производства рассматривается судом *в срок до трех месяцев* со дня поступления

заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР).

При рассмотрении дела суд использует сохранившиеся части производства, документы, выданные из дела до утраты производства гражданам и учреждениям, копии этих документов, другие справки и бумаги, имеющие отношение к делу, а также может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда (ч.ч. 1, 2 ст. 321 ГПК КР).

Целью судебного заседания в данном случае не является новое рассмотрение дела и вынесение по нему судебного акта, а именно восстановление судебного постановления, которым оно было завершено ранее.

Необходимо отметить, что по результатам данного судебного разбирательства не выдается дополнительный или дублирующий экземпляр утраченного документа, а выносится судебный акт, в котором суд устанавливает содержание первоначального судебного акта.

Предметом рассмотрения суда и, соответственно, предметом доказывания в данной категории дел будут состав лиц, участвующих в деле, их процессуальное положение, ход производства по делу и результат его рассмотрения.

Для доказывания данных обстоятельств в судебное заседание могут быть приглашены не только лица, участвовавшие в деле, свидетели, но и лица, не являвшиеся участниками процесса, однако присутствовавшие в зале суда при совершении процессуальных действий или оглашении решения суда (в том числе в качестве зрителей и представителей прессы), а также судьи, рассматривавшие дело, судебные исполнители, секретарь судебного заседания, осуществлявший ведение протокола судебного заседания и др.

Специфика данной категории дел особого производства заключается также в том, что при их разрешении суд не применяет нормы материального права, относящиеся к существу спора по

утраченному судебному производству. Предметом судебного производства будет установление самого факта вынесения по делу решения или определения о прекращении производства по нему, а также установление их точного содержания. Фактически восстановление утраченного судебного производства, как правило, сводится к восстановлению содержания утраченного заключительного судебного постановления, а не всех процессуальных документов, находившихся в утраченном судебном деле. Таким образом, суд не может заменить выводы, которые содержались в утраченных судебных актах, своими выводами по делу, он не вправе применить к спору нормы материального права, а также решать вопрос о доказанности тех или иных обстоятельств ранее рассматривавшегося дела, производство по которому утрачено.

Согласно ч. 3 ст. 321 ГПК КР при удовлетворении заявления о восстановлении утраченного решения суда или определения суда о прекращении судебного производства суд выносит решение, в котором указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного акта.

Мотивировочная часть судебного акта должна содержать выводы суда о доказанности обстоятельств, которые им рассматривались, и о том, какие процессуальные действия совершались по утраченному производству.

В резолютивной части решения суд указывает на восстановление утраченного судебного производства по конкретному делу, обозначая заявителя и иных участвующих в деле лиц, фиксирует содержание решения или определения по такому делу.

Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР).

Производство по делу судом может быть прекращено согласно ч.ч. 2 и 3 ст. 322 ГПК КР:

- при невозможности точного восстановления судебного постановления по утраченному судебному производству в силу недостаточности собранных материалов (к примеру, в картотеке судебных дел и в архиве суда вообще нет никаких упоминаний о нем, что вместе с тем не лишает заявителя права подать новый иск в общем порядке);
- при подаче заявления в целях исполнения утраченного судебного постановления, если срок для предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается (вместе с этим следует отметить, что рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения при наличии у заявителя уважительных причин для восстановления срока предъявления исполнительного листа к исполнению, он может быть восстановлен судом).

Прекращение производства по делу оформляется судом путем вынесения судебного определения, которое может быть обжаловано в суде вышестоящей инстанции в установленном порядке.

Глава 24. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

24.1. Понятие и сущность производства в суде апелляционной инстанции

Право на судебную защиту предполагает наличие конкретных гарантий, которые позволили бы реализовать его в полном объеме и обеспечить эффективное восстановление прав посредством правосудия, отвечающего требованиям справедливости. Судья первой инстанции может неправильно оценить факты или неверно применить законы, и в этом случае истина не будет установлена. Предвидя это, законодатель не дает судебному решению вступить в законную силу тотчас же по его принятии, а устанавливает срок, после которого его можно привести в исполнение, если оно не было обжаловано[1].

Закон установил единый для всех не вступивших в законную силу судебных актов, принятых судами первой инстанции, апелляционный порядок пересмотра. Предполагается, что установление апелляционного порядка проверки для судебных актов судов первой инстанции в большей степени будет защищать права, свободы и охраняемые законом интересы участников гражданского процесса, нарушенные незаконным или необоснованным актом суда первой инстанции, поскольку одной из основных сущностных черт апелляционного производства является возможность новой оценки ранее имевшихся в гражданском деле доказательств и исследования новых.

Производство в суде апелляционной инстанции – это самостоятельная стадия гражданского процесса, в ходе которой суд второй (апелляционной) инстанции по жалобам участников

[1] *Яблочков Т.М.* Учебник гражданского судопроизводства // хрестоматия по гражданскому процессу. М., 2005. С. 632.

судопроизводства либо по представлениям прокурора пересматривает акты суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, с целью проверки их законности, обоснованности и справедливости. В Кыргызской Республике судами апелляционной инстанции являются Бишкекский городской суд и областные суды.

Сущность производства в суде апелляционной инстанции заключается в проверке законности и обоснованности решений и определений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу. В результате подобной проверки судебные акты могут быть признаны: законными, обоснованными и оставлены без изменения; незаконными, необоснованными и отменены либо изменены в пределах, допустимых законом. Особенностью апелляционного производства является возможность вынесения нового решения непосредственно судом апелляционной инстанции.

Таким образом, апелляционное производство помогает выявить и устранить судебные ошибки еще до вступления судебного акта в законную силу, тем самым являясь важнейшей гарантией правильного осуществления правосудия.

Апелляция (от лат. *appellatio* – жалоба, обращение) – процедура по проверке законности не вступивших в законную силу постановлений суда первой инстанции вышестоящим судом, определенная процессуальным законом.

В соответствии со ст. 323 ГПК КР право апелляционного обжалования актов судов первой инстанции, не вступивших в законную силу, принадлежит не только сторонам и другим лицам, участвующим в деле, но и лицам, не привлеченным к участию в деле, в отношении прав и обязанностей которых суд принял решение.

Кроме того, апелляционную жалобу вправе подать прокурор в виде представления по делам, возбужденным по заявлениям прокурора или рассмотренным с участием прокурора, по делам, по которым принято решение, нарушающее права ребенка, а также в случае, если судом принято решение, нарушающее государственные или общественные интересы.

Таким образом, апелляционная жалоба или апелляционное представление – обращения, приносимые лицами, участвующими в деле, в суд апелляционной инстанции на акт суда первой инстанции, не вступивший в законную силу.

В теории гражданского процессуального права различают два вида апелляции: полную (чистую) и неполную.

Полная апелляция предполагает реализацию основной функции суда – разрешение дела по существу. Ее сущность состоит в том, что требование, рассмотренное судом первой инстанции, повторно рассматривается судом апелляционной инстанции. В связи с этим стороны вправе ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства, вносить новые возражения. Суд не зависит от результатов процесса первой инстанции и сам принимает по нему итоговый акт в виде решения или определения.

Цель полной апелляции – исправить погрешности (добросовестные и умышленные) самих сторон, упустивших возможность представить суду первой инстанции весь фактический материал для окончательного решения дела. При полной апелляции проверяется соответствие фактических обстоятельств дела тому, что существует в действительности.

При *неполной апелляции* производство в суде апелляционной инстанции направлено не на новое разбирательство дела, а на проверку решения суда первой инстанции. Ее сущность состоит в том, что проверяются сам процесс в суде первой инстанции и его решение. Из этого следует, что стороны не имеют права ссылаться на новые факты, представлять новые доказательства. В этой связи неполная апелляция имеет своей целью исправить ошибки суда первой инстанции, но не сторон.

Оба вида апелляции нашли отражение в процессуальном законе, в частности, ст. 338 ГПК КР установлено, что суд апелляционной инстанции вправе:

Полная апелляция:	Неполная апелляция:
• изменить решение суда первой инстанции полностью или в части либо отменить его полностью или в части и вынести новое решение	• оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения; • отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения; • отменить решение суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе суда

Итак, как видно из норм права, апелляция представляет собой повторное рассмотрение дела по существу или без таковой судом вышестоящей инстанции. Ее характеризуют следующие признаки:

- апелляционная жалоба (представление) подается на акты суда первой инстанции, не вступившие в законную силу;
- дело по апелляционной жалобе (представлению) рассматривается вышестоящим судом (судом второй инстанции);
- подача апелляционной жалобы (представления) обусловливается несогласием лица, подавшего апелляционную жалобу (представление), с вынесенным решением ввиду его незаконности и необоснованности;
- суд апелляционной инстанции рассматривает дело в том же объеме, что и суд первой инстанции, за исключением пределов, установленных ГПК КР;
- подача апелляционной жалобы (представления) приостанавливает исполнение решения суда первой инстанции, за исключением случаев немедленного исполнения решения;
- полномочия суда апелляционной инстанции могут быть ограничены пределами апелляционной жалобы (представления) и предметом решения суда первой инстанции.

В суде апелляционной инстанции не действуют правила о единоличном рассмотрении дела. Рассмотрение дела в апелляционном порядке проводится судебной коллегией по гражданским делам суда второй инстанции в составе трех судей (1 председательствующий судья, 1 судья-докладчик, 1 судья).

Апелляционный суд является единственной вышестоящей инстанцией, которая, повторно рассматривая дело, полномочна проверять полноту установления обстоятельств, имеющих значение для дела, доказанность этих обстоятельств, правильность оценки каждого и всех доказательств в совокупности, а также соответствие выводов, указанных в решении, обстоятельствам, установленным судом. Все это свидетельствует о чрезвычайно большой роли апелляционного производства в проверке и установлении как правовой, так и фактической стороны дела.

24.2. Право апелляционного обжалования и порядок его реализации

Право апелляционного обжалования возникает со дня вынесения решения судом первой инстанции и представляет собой возможность сторонам и иным лицам, участвующим в деле, обратиться за возбуждением апелляционного производства.

Согласно ч. 1 ст. 211 ГПК КР решение суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. Так, решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в апелляционном порядке в соответствии с правилами, предусмотренными главой 38 ГПК КР.

Право на апелляционное обжалование – это предоставленная законом возможность обратиться с апелляционной жалобой (представлением) на не вступивший в законную силу акт суда первой инстанции в суд апелляционной инстанции.

Необходимыми элементами права апелляционного обжалования и возбуждения апелляционного производства являются:

1) наличие субъекта, наделенного соответствующими полномочиями (на обжалование);

2) наличие объекта права апелляционного обжалования;

3) соблюдение срока подачи апелляционной жалобы (представления) и порядка реализации права апелляционного обжалования.

Право апелляционного обжалования принадлежит следующим субъектам:

а) сторонам и другим лицам, участвующим в деле;

б) лицам, которые не были привлечены к участию в деле, но вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом;

в) прокурору, участвовавшему в деле.

Рассмотрим их.

Лица, участвующие в деле, вправе обжаловать решение суда первой инстанции независимо от того, принимали ли они непосредственное участие при рассмотрении дела в суде первой инстанции или нет. Право на апелляционное обжалование имеют и судебные представители, но только в том случае, если данные полномочия оговорены в доверенности на ведение дела в суде второй инстанции, выданной представляемым.

К лицам, которые не были привлечены к участию в деле, но вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом, могут быть отнесены:

- правопреемники сторон и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора;
- лица, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц;
- лица, которые не были привлечены к участию в процессе, если их права и обязанности затронуты решением суда первой инстанции;
- представители граждан и организаций при наличии надлежаще оформленного документа, подтверждающего их полномочия на совершение подобного процессуального действия.

Прокурором, участвующим в деле, является прокурор, который обратился в суд первой инстанции с заявлением в защиту

прав, свобод и законных интересов других лиц, неопределенного круга лиц или вступил в дело, рассматриваемое в суде, если этого требует охрана прав, свобод и законных интересов граждан, государственных или общественных интересов. При этом он обладает правом на принесение апелляционного представления, независимо от его личного присутствия в судебном заседании суда первой инстанции. Прокурор вправе принести апелляционное представление также в том случае, если он не был привлечен судом первой инстанции к участию в деле, в котором его участие является обязательным в силу закона.

Объектом апелляционного обжалования являются любые не вступившие в законную силу акты суда первой инстанции, а именно:

а) решения суда;

б) дополнительные решения, если были вынесены судом;

в) заочные решения;

г) определения суда.

Порядок и сроки подачи апелляционной жалобы (представления). Апелляционные жалобы (представления) подаются *в течение тридцати дней после вынесения судом решения*, если иные сроки не предусмотрены законом (ст. 324 ГПК КР). При их подаче суд апелляционной инстанции вправе приостановить исполнение судебного решения до разрешения апелляционной жалобы (представления) (ст. 336 ГПК КР).

Апелляционная жалоба (представление) подается в письменной форме машинописным текстом *через суд первой инстанции, вынесший решение*. Ее поступление в суд апелляционной инстанции через суд первой инстанции носит технический характер. Данная жалоба (представление) поступает в суд второй инстанции одновременно с самим делом либо, в случае подачи частной жалобы, – с относящимися к обжалованию материалами. Направление дела в вышестоящую инстанцию является единственной функцией суда первой инстанции на стадии апелляционного производства, определенной исключительно местом нахождения дела. Нет ни теоретических оснований, ни логических

предпосылок для передачи апелляционных функций, распорядительных полномочий в отношении жалобы (представления) суду первой инстанции.

Апелляционная жалоба (представление), поступившая непосредственно в суд апелляционной инстанции, подлежит направлению в суд, вынесший решение, для дальнейших действий в соответствии с требованиями ГПК КР.

Пропуск срока на подачу апелляционной жалобы (представления) является основанием для ее возврата. Однако субъекты апелляционного обжалования вправе обратиться в суд с просьбой восстановить пропущенный срок, и если причины пропуска будут признаны уважительными, он может быть восстановлен судом апелляционной инстанции в соответствии со ст. 127 ГПК КР[1]. Факт о восстановлении пропущенного срока указывается в акте суда апелляционной инстанции, принятом по результатам рассмотрения апелляционной жалобы (представления). Суд апелляционной инстанции также вправе отказать в восстановлении пропущенного срока, тогда судебная коллегия выносит определение об отказе в восстановлении срока, которое может быть обжаловано в порядке кассации. Если же лицо, подающее апелляционную жалобу (представление), не просило восстановить пропущенный срок, то апелляционный суд возвращает ее, о чем выносит соответствующее определение.

Законом предъявляется ряд требований к содержанию апелляционной жалобы (представления). Так, согласно ч. 2 ст. 325 ГПК КР апелляционная жалоба (представление) должна содержать:

1) наименование суда, которому адресуется жалоба (представление);

2) наименование лица, подающего жалобу (представление), его место жительства, номера телефонов, факса, адрес электронной почты, если таковые имеются, а для юридического лица также его регистрационный номер, местонахождение и другие реквизиты;

3) обжалуемое решение;

---

[1] Подробнее см. § 12.3. «Приостановление, продление, восстановление процессуальных сроков».

4) доводы жалобы (представления);

5) просьбу лица, подающего жалобу (представление);

6) перечень прилагаемых к жалобе (представлению) документов;

7) при необходимости – заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока на апелляционное обжалование и заявление об освобождении от уплаты государственной пошлины.

Необходимо отметить, что в апелляционной жалобе (представлении) не могут содержаться требования, не заявленные при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Ссылка лица, подающего апелляционную жалобу (представление), на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в случае обоснования в данной жалобе (представлении), что эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя, если в деле не имеется такого документа. Подпись руководителя юридического лица удостоверяется печатью. Апелляционное представление подписывается прокурором.

Лицо, подающее апелляционную жалобу (представление), направляет другим участникам дела копии жалобы (представления) и приложенных к ней документов, которые у них отсутствуют.

К апелляционной жалобе (представлению), представляемой в суд помимо приложенных к ней документов, также должны быть приложены доказательства направления копий данной жалобы с прилагаемыми к ней документами другим участникам дела, а также документ, подтверждающий уплату государственной пошлины (если заявитель не освобожден от нее).

Суд первой инстанции после получения апелляционной жалобы (представления) обязан направить ее вместе с делом в суд апелляционной инстанции *в течение пяти дней* со дня

поступления жалобы (представления), известив об этом лиц, участвующих в деле (ст. 328 ГПК КР).

При поступлении дела в суд апелляционной инстанции оно передается судье-докладчику судебной коллегии по гражданским делам, который, принимая апелляционную жалобу (представление), проверяет соблюдение следующих условий:

- является ли лицо, подавшее апелляционную жалобу (представление), субъектом права апелляционного обжалования;
- соответствует ли поданная жалоба (представление) установленному законом порядку и срокам подачи апелляционной жалобы (представления), а также требованиям, предъявляемым к ее форме и содержанию (ст. ст. 324, 325 ГПК КР);
- оплачена ли государственная пошлина (если подлежит уплате);
- не вступило ли обжалуемое решение суда в законную силу, если да, то наличие ходатайства о восстановлении срока на обжалование.

По результатам проверки судья-докладчик может вернуть апелляционную жалобу (представление) (ст. 329 ГПК КР) либо принять ее к производству суда апелляционной инстанции (ст. 333 ГПК КР), о чем выносит соответствующие определения.

Основаниями для возвращения апелляционной жалобы (представления) лицу, подавшему ее являются:

1) истечение срока обжалования и отсутствие ходатайства о восстановлении срока на обжалование;

2) апелляционная жалоба (представление) подана с нарушением ч. 3 ст. 325 ГПК КР, т. е. требований, предъявляемых к подписи лица, уполномоченного подписать поданную жалобу;

3) к жалобе (представлению) не приложены доказательства направления лицам, участвующим в деле, копий жалобы (представления) и приложенных к ней документов;

4) к жалобе не приложены доказательства оплаты государственной пошлины (если подлежит уплате).

О возвращении апелляционной жалобы (представления) суд апелляционной инстанции выносит мотивированное определение *в трехдневный срок* с момента ее поступления в суд, а также

в указанный срок оно должно быть вручено или направлено лицу, подавшему жалобу (представление), со всеми приложенными к жалобе документами.

Следует отметить, что определение о возвращении апелляционной жалобы (представления) не препятствует повторному обращению лица, подавшего жалобу (представление), с жалобой (представлением) по тому же делу, если им будет устранено допущенное нарушение, при условии соблюдения сроков, предусмотренных ч. 2 ст. 324 ГПК КР (т. е. жалоба (представление) подана в течение тридцати дней после вынесения решения суда первой инстанции). На определение суда о возвращении апелляционной жалобы (представления) может быть подана кассационная жалоба (представление).

При отсутствии оснований, предусмотренных ст. 329 ГПК КР, апелляционная жалоба (представление) принимается к производству суда апелляционной инстанции.

Согласно ч. 3 ст. 333 ГПК КР суд апелляционной инстанции *не позднее семи дней* со дня поступления дела в апелляционную инстанцию выносит определение о принятии апелляционной жалобы (представления) к производству и назначении дела к судебному разбирательству с указанием даты и времени рассмотрения дела.

Данное судебное определение состоит из вводной и резолютивной частей (ч. 2 ст. 344 ГПК КР).

В вводной части указываются:

а) наименование и состав суда, принявшего судебный акт;

б) дата и место принятия судебного акта;

в) лицо, подавшее апелляционную жалобу (представление), а также другие лица, участвующие в деле;

г) судебный акт, на который подана апелляционная жалоба (представление).

Резолютивная часть должна содержать:

а) выводы по результатам рассмотрения апелляционной жалобы (представления);

б) указание на распределение между сторонами судебных расходов, включая государственную пошлину.

Суд извещает всех лиц, участвующих в деле, о дате, времени и месте судебного заседания по правилам, установленным главой 12 ГПК КР[1].

Лица, участвующие в деле, вправе знакомиться с материалами дела, с апелляционной жалобой (представлением) и приносить свои возражения. Так, согласно ст. 330 ГПК КР лица, участвующие в деле, вправе представить возражения на апелляционную жалобу (представление) в письменной форме машинописным текстом с приложением документов и иных доказательств, подтверждающих это возражение, с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Копии возражения и приложений к нему вручаются лицам, участвующим в деле.

24.3. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции

Суд апелляционной инстанции, рассматривающий апелляционную жалобу (представление), не просто заново рассматривает и разрешает дело, а проверяет деятельность судьи первой инстанции в рамках обжалуемого судебного акта по делу как с правовой, так и с процессуальной точки зрения. Следовательно, на суд второй инстанции, по существу рассматривающего и разрешающего дело повторно, возлагается обязанность по проверке законности и обоснованности решения, вынесенного районным судьей. Реализации этих задач способствует оценка имеющихся в деле материалов и установленных фактов, а также предоставленная законом возможность установления новых фактов и исследования новых доказательств по делу. В суде апелляционной инстанции действуют те же правила производства, что и в суде первой инстанции.

[1] Подробнее см. § 17.3. «Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы».

Так, в апелляционной инстанции все принципы гражданского судопроизводства действуют в полной мере, что подразумевает полную реализацию лицами, участвующими в деле, всех процессуальных прав и обязанностей, предоставленных законом.

В рамках проверки законности и обоснованности решений районных судей суд апелляционной инстанции может повторно допрашивать всех свидетелей, экспертов и т. д., назначить проведение экспертизы, т. е. в апелляционном порядке могут быть исследованы любые предусмотренные законом доказательства, имеющие значение для дела.

При заседании апелляционного суда совершаются все необходимые процессуальные действия, а само заседание проводится в том же порядке, по той же структуре, что и судебное заседание в суде первой инстанции.

Это также означает, что при рассмотрении дела в апелляционной инстанции обязательно ведется протокол по правилам, определенным главой 22 ГПК КР, в который сторонами также могут быть принесены замечания, рассматриваемые в порядке, предусмотренном ст. ст. 232, 233 ГПК КР[1].

Однако при всей схожести применяемых принципов, правил и порядка проведения судебных процессов первой и второй инстанций, все же апелляционная инстанция имеет ряд отличительных черт, характерные особенности.

Согласно ст. 17 ГПК КР в суде апелляционной инстанции рассматриваются гражданские и экономические дела судебной коллегией в составе трех судей. Все судьи при рассмотрении дел пользуются равными правами.

Суд апелляционной инстанции должен рассмотреть поступившее по апелляционной жалобе (представлению) дело *не позднее двух месяцев* со дня его поступления (ст. 327 ГПК КР).

Порядок проведения судебного заседания в апелляционной инстанции регламентирован ст. 334 ГПК КР и имеет следующую структуру:

1) подготовительная часть;

[1] См. § 18.4. «Протокол судебного заседания».

2) рассмотрение дела по существу вопроса;

3) судебные прения;

4) заключительная часть.

Рассмотрим их.

Первый этап. *Подготовительная часть*.

В назначенный для разбирательства дела день и время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское (экономическое) дело, по чьей жалобе (представлению) и на решение какого районного суда подлежит рассмотрению.

Далее идет проверка явки участников процесса, для чего секретарь судебного заседания докладывает путем оглашения суду:

1) кто из лиц, участвующих в деле, и их представителей явился;

2) вручены ли неявившимся лицам повестки и какие имеются сведения о причинах неявки.

Затем председательствующий устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Дает разъяснение переводчику его прав и обязанностей.

Председательствующий разъясняет переводчику его обязанность переводить объяснения, показания, заявления лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, а этим лицам – содержание объяснений, показаний, заявлений участвующих в деле лиц и свидетелей, оглашаемых и имеющихся в деле документов, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов, консультаций и пояснений специалистов, а также распоряжений председательствующего, акты суда.

Переводчик вправе задавать присутствующим во время перевода участникам процесса вопросы для уточнения перевода, делать замечания по поводу правильности перевода в протоколе судебного заседания.

Председательствующий предупреждает переводчика об уголовной ответственности в соответствии с законодательством КР

за заведомо неправильный перевод. Подписка переводчика об этом приобщается к протоколу судебного заседания.

В случае уклонения переводчика от явки в суд на него может быть наложен штраф в размере, не превышающем пятидесяти расчетных показателей.

Следует отметить, что данные правила распространяются и на лицо, понимающее знаки немого или глухого (сурдопереводчика) и приглашенное для участия в разбирательстве дела.

После этого председательствующий удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей и принимает меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными.

Затем председательствующий объявляет состав суда и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы. Основания для отводов, порядок разрешения заявленного отвода и последствия удовлетворения таких заявлений определены ст. ст. 19, 20, 22–24 ГПК КР[1].

Председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности. Оговариваются специальные процессуальные права сторон в суде апелляционной инстанции, а именно, допускается:

а) представление возражений на апелляционную жалобу (представление), т. е. лица, участвующие в деле, вправе представить возражения на апелляционную жалобу (представление) в письменной форме машинописным текстом с приложением документов и иных доказательств, подтверждающих это возражение, с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Копии этих документов вручаются лицам, участвующим в деле (ст. 330 ГПК КР);

б) отказ от апелляционной жалобы (представления) или отзыв апелляционного представления. Согласно нормам ст. 331 ГПК КР лицо, подавшее апелляционную жалобу (представление), вправе отказаться от нее до вынесения решения по жалобе (представлению), а отозвать апелляционное представление вправе вышестоящий прокурор, тоже до вынесения решения по представлению.

[1] См. § 4.2. «Состав суда. Отводы и самоотводы».

Если лицо, подавшее апелляционную жалобу (представление), откажется от нее или в процессе имеет место быть отзыву представления, то суд разъясняет последствия этих действий: повторное обжалование судебного акта в апелляционном порядке этим же лицом не допускается. По итогам суд выносит определение о прекращении апелляционного производства.

Если суд в случае отказа от апелляционной жалобы (представления) или отзыва представления не может прекратить производство в связи с жалобой (представлением) другого лица, то выносится определение, которым прекращается производство по той апелляционной жалобе (представлению), в отношении которой был заявлен отказ или отзыв. В этом случае по другой жалобе (представлению) апелляционное производство будет продолжено;

в) отказ истца от иска или заключение мирового соглашения сторон. В соответствии со ст. 43 ГПК КР истец вправе отказаться от иска, стороны могут окончить дело мировым соглашением на любой стадии процесса.

Следовательно, на данной стадии истец вправе отказаться от своего первоначального иска путем подачи письменного заявления об этом, также стороны могут заключить между собой мировое соглашение, о чем подается совместное письменное заявление с указанием его условий (ст. 332 ГПК КР). Получив подобного рода заявления, суд апелляционной инстанции разъясняет истцу или сторонам последствия их процессуальных действий. При отказе истца от иска или заключении мирового соглашения сторон суд апелляционной инстанции выносит определение об отмене решения суда первой инстанции, вынесенное по делу, и прекращает производство по делу. В определении суд должен указать условия утверждаемого им мирового соглашения сторон.

Суд апелляционной инстанции вправе отказать в утверждении мирового соглашения сторон, если его условия противоречат закону, и продолжить рассматрение дела в апелляционном порядке.

Стоит отметить, что стороны вправе воспользоваться всеми перечисленными специальными процессуальными правами

в рамках апелляционного производства до вынесения судом апелляционной инстанции итогового постановления.

Вместе с тем в суде апелляционной инстанции не допускается изменение предмета или основания иска, увеличение размера исковых требований, а также предъявление встречного иска (ч. 3 ст. 335 ГПК КР).

Суд, разъяснив лицам, участвующим в деле, их специальные процессуальные права и обязанности в апелляционном производстве, спрашивает о том, имеются ли у них заявления по этому поводу, и другие заявления и ходатайства по вопросам, связанным с разбирательством дела в апелляционной инстанции. Если имеются, то они разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

Далее суд разрешает вопросы о последствиях неявки кого-либо из лиц, вызванных в судебное заседание. Согласно ч.ч. 5, 6 ст. 333 ГПК КР в случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела. Неявка лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Если лица, участвующие в деле, надлежаще извещены о времени и месте судебного заседания, суд может отложить разбирательство дела, если придет к выводу об уважительности причин их неявки.

Затем председательствующий разъясняет эксперту и специалисту их права и обязанности, предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, а специалиста – за дачу заведомо ложных показаний, о чем у них берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания (ст. 173 ГПК КР).

Второй этап. ***Рассмотрение дела по существу вопроса.***

Рассмотрение дела в апелляционной инстанции начинается докладом судьи-докладчика, который излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы апелляционной жалобы (представления) и возражения на нее,

содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть для проверки правильности решения суда первой инстанции.

После доклада судебная коллегия заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и их представителей. Сначала выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу, и его представитель. В случае обжалования решения обеими сторонами первым выступает истец.

В случае неявки лиц, участвующих в деле, на заседании апелляционного суда оглашаются поданные ими письменные возражения на жалобу (представление).

Суд, заслушав объяснения сторон, при необходимости объявляет доказательства, имеющиеся в деле, и исследует вновь представленные доказательства в порядке, установленном для суда первой инстанции.

Стороны вправе заявить ходатайства о вызове и допросе свидетелей, об истребовании иных доказательств.

Необходимо отметить, что при принятии апелляционного решения или определения суд вправе ссылаться на оглашенные в суде показания лиц, не вызывавшихся на заседание суда апелляционной инстанции, но допрошенных в процессе суда первой инстанции. Если эти показания оспариваются сторонами, то лица, давшие их, подлежат допросу в суде апелляционной инстанции.

После исследования доказательств председательствующим опрашиваются лица, участвующие в деле, об имеющихся у них ходатайствах по дополнению судебного разбирательства. Суд разрешает эти ходатайства и переходит к судебным прениям.

Третий этап. ***Судебные прения.***

Первым в прениях выступает лицо, подавшее жалобу (представление). Прения проводятся по правилам и в порядке, установленными для судебного разбирательства в рамках суда первой инстанции согласно нормам ст. 194 ГПК КР.

После судебных прений суд удаляется для вынесения апелляционного решения (определения).

Четвертый этап. ***Заключительная часть*** апелляционного производства состоит из двух этапов:

а) удаление суда для принятия решения (определения);

б) постановление и объявление решения (определения).

Судебная коллегия удаляется в совещательную комнату для совещания и вынесения итогового судебного акта, где при обсуждении и вынесении постановления второй инстанции могут присутствовать только судьи той судебной коллегии, которые принимали непосредственное участие в рассмотрении данного апелляционного дела. Присутствие других лиц расценивается как процессуальное нарушение и влечет аннулирование вынесенного постановления.

Если во время совещания суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или дополнительно проверить имеющиеся или новые доказательства, он возобновляет рассмотрение дела по существу, о чем выносится мотивированное определение, подлежащее занесению в протокол судебного заседания. В этом случае судебное заседание продолжается в установленном ст. 334 ГПК КР порядке.

Важно отметить, что окончательный вывод выносимого судебного акта принимается путем голосования всех судей данной судебной коллегии простым большинством голосов от общего числа.

По итогам совещания судьи данной судебной коллегии голосуют, никто из них не вправе воздержаться, председательствующий голосует последним. Если при голосовании судей их голоса распределятся поровну, то решение, за которое голосовал председательствующий, будет решающим, именно оно будет положено в основу итогового постановления апелляционного суда. Итоговый судебный акт подписывается всеми судьями судебной коллегии.

Судья, чей голос остался в меньшинстве, имеет право изложить в письменной форме свое особое мнение по окончательному решению (подписать его), которое прилагается к итоговому судебному акту, и будет являться его неотделимой частью. При

этом в основном судебном акте необходимо указать на наличие данного особого мнения. Особое мнение не оглашается.

Непосредственно после вынесения решения (определения) суда апелляционной инстанции судебная коллегия в полном составе возвращается в зал судебного заседания, где председательствующий объявляет его.

Акты суда апелляционной инстанции *вступают в законную силу с момента их вынесения*. Они могут быть обжалованы *в течение трех месяцев* со дня вынесения в кассационном порядке в Верховном суде КР.

Апелляционное обжалование определений суда первой инстанции регламентировано главой 39 ГПК КР. Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в апелляционном порядке самостоятельно или совместно с вынесенным решением суда первой инстанции только в установленных процессуальным законом случаях. В случае подачи частной жалобы (представления) на определение суда первой инстанции, которое не подлежит обжалованию, она возвращается судом первой инстанции с вынесением мотивированного определения *в пятидневный срок* с момента их поступления в суд.

Частная жалоба (представление) может быть подана *в течение десяти дней* со дня вынесения обжалуемого определения через суд первой инстанции, который вынес его.

Подача и рассмотрение частных жалоб (представлений) производятся в порядке, предусмотренном для апелляционного обжалования решений суда.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу (представление), вправе:

1) оставить определение суда без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения;

2) отменить определение полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции;

3) отменить определение полностью или в части, разрешить вопрос по существу и передать дело в суд первой инстанции для рассмотрения;

4) изменить или отменить определение суда и вынести новое определение, не передавая дело на новое рассмотрение.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе (представлению), вступает в законную силу с момента его вынесения. Определения, вынесенные судом апелляционной инстанции, не разрешающие апелляционную жалобу (представление) по существу, подлежат кассационному обжалованию в порядке, предусмотренном главой 40 ГПК КР.

24.4. Полномочия суда апелляционной инстанции. Акты суда апелляционной инстанции

В соответствии со ст. 338 ГПК КР суд апелляционной инстанции вправе:

1. *Оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения*. Данное полномочие подлежит реализации в том случае, если суд признает, что решение является законным и обоснованным. Это означает, что, с одной стороны, оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в согласовании с нормами материального права, применимыми к данному правоотношению, а с другой – все факты, имеющие значение для дела, подтверждены соответствующими доказательствами, которые отвечают требованиям об их относимости и допустимости. При этом суд выносит определение, где указывает мотивы, по которым доводы апелляционной жалобы (представления) признаны неправильными и не являющимися основанием для отмены решения судьи первой инстанции.

2. *Изменить решение суда первой инстанции полностью или в части, либо отменить его полностью или в части и вынести новое решение*. Данное полномочие подлежит реализации в том случае, если суд признает, что решение судьи первой инстанции

является незаконным и необоснованным. Также необходимо отметить, что данное полномочие определено исходя из понятия «полная апелляция», подразумевающего возможность суда вынести новое решение по существу на основе исследованных доказательств и установленных фактов без передачи его на рассмотрение в суд первой инстанции.

Решение судьи первой инстанции может быть отменено или изменено в апелляционном порядке по основаниям, предусмотренным ст. 339 ГПК КР:

1) неполное выяснение обстоятельств, имеющих существенное значение для дела;

2) недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными;

3) несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

4) существенное нарушение норм процессуального права или неправильное применение норм материального права.

Относительно последнего основания, следует отметить, что процессуальный закон содержит два самостоятельных перечня оснований касательно норм процессуального и материального права.

Так, ст. 341 ГПК КР для отмены решения суда первой инстанции по мотивам существенного нарушения норм процессуального права определены следующие основания:

а) дело рассмотрено судом в незаконном составе;

б) решение суда не подписано судьей либо подписано не тем судьей, который указан в решении суда;

в) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

г) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещательной комнаты;

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

е) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;

ё) судом принято решение о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

ж) дело рассмотрено с нарушением правил подсудности, установленных ст. 28 ГПК КР.

Ст. 342 ГПК КР предусматривает следующие основания, когда нормы материального права считаются неправильно примененными, если суд первой инстанции:

а) не применил закон, подлежащий применению;

б) применил закон, не подлежащий применению;

в) неправильно истолковал закон.

Указанные перечни оснований носят исчерпывающий характер и расширительному толкованию не подлежат.

3. *Отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу, либо оставить заявление без рассмотрения*. В данном случае решение суда первой инстанции подлежит отмене в апелляционном порядке с прекращением производства по делу по основаниям, предусмотренным ст. 220 ГПК КР или оставлению заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в ст. 222 ГПК КР[1].

4. *Отменить решение суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе суда*. Согласно ст. 341 ГПК КР решение суда первой инстанции подлежит отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение, если:

1) дело рассмотрено судом в незаконном составе;

2) решение суда не подписано судьей либо подписано не тем судьей, который указан в решении суда;

3) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

4) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещательной комнаты;

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

[1] См. § 17.4. «Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения».

6) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;

7) судом принято решение о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

8) дело рассмотрено с нарушением правил подсудности, установленных ст. 28 ГПК КР.

Кроме того, суд апелляционной инстанции вправе рассмотреть вопрос об исправлении описок и явных арифметических ошибок в соответствии со ст. 206 ГПК КР (ч. 5 ст. 344 ГПК КР).

Акты суда апелляционной инстанции. Апелляционный суд свои процессуальные полномочия реализует путем принятия актов. Ст. 343 ГПК КР для данного суда установлены два вида судебных актов: решение и определение суда апелляционной инстанции.

В случае изменения решения суда первой инстанции полностью или в части, либо отмены его полностью или в части и вынесения нового решения, суд апелляционной инстанции выносит *решение именем Кыргызской Республики.*

В случае (а) оставления решения суда первой инстанции без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения, (б) отмены решения суда первой инстанции полностью или в части и прекращения производства по делу, либо оставления заявления без рассмотрения, (в) отмены решения суда первой инстанции и направления дела на новое рассмотрение в том же или ином составе суда, суд апелляционной инстанции выносит *определение от имени апелляционного суда*.

Акты суда апелляционной инстанции принимаются в совещательной комнате (ст. 18 ГПК КР) и состоят из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной (ст. 344 ГПК КР).

В вводной части должны быть указаны:

а) наименование и состав суда, принявшего судебный акт;

б) дата и место принятия судебного акта;

в) лицо, подавшее апелляционную жалобу (представление), а также другие лица, участвующие в деле;

г) судебный акт, на который подана апелляционная жалоба (представление).

В описательной части содержатся:

а) наименование суда, рассмотревшего дело в первой инстанции, дата и место вынесения судебного акта;

б) краткое изложение сущности акта суда первой инстанции;

в) мотивы апелляционной жалобы (представления);

г) возражения на апелляционную жалобу (представление);

д) объяснения лиц, присутствовавших на заседании суда апелляционной инстанции.

В мотивировочной части указываются:

а) мотивы необоснованности применения законов и иных нормативных правовых актов, на которые ссылались лица, участвующие в деле, а также законы и иные нормативные правовые акты, послужившие основанием принятия судебного акта;

б) при отмене или изменении судебного акта мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами суда первой инстанции;

в) действия, которые должны быть выполнены сторонами и (или) судом, если дело передается на новое рассмотрение.

В резолютивной части содержатся:

а) выводы по результатам рассмотрения апелляционной жалобы (представления);

б) указание на распределение между сторонами судебных расходов, включая государственную пошлину.

В определении суда апелляционной инстанции, помимо вышеперечисленных обстоятельств, должны быть указаны мотивы, по которым доводы жалобы (представления) признаны необоснованными и не являющимися основанием к отмене или изменению решения суда первой инстанции.

Акты апелляционной инстанции принимаются судебной коллегией апелляционного суда простым большинством голосов от общего числа судей данной коллегии, *вступают в законную силу с момента их вынесения, но могут быть пересмотрены в кассационном порядке судебной коллегией Верховного суда КР*.

Ниже, в табличной форме представлены общие черты и различия судебных актов, принимаемых судом апелляционной инстанции по итогам рассмотрения апелляционной жалобы (представления).

<table>
<tr><th></th><th>Решения</th><th>Определения</th></tr>
<tr><td>Общие черты:</td><td colspan="2">• принимаются судебной коллегией апелляционного суда;
• принимаются в совещательной комнате;
• объявляются судебной коллегией в полном составе;
• вступают в законную силу немедленно с момента их вынесения;
• объявляются публично;
• могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их вынесения;
• могут быть пересмотрены в кассационном порядке судебной коллегией Верховного суда КР;
• если не обжалованы, исполняются в порядке, предусмотренном законодательством КР об исполнительном производстве</td></tr>
<tr><td rowspan="4">Отличия:</td><td colspan="2">Выносятся:</td></tr>
<tr><td>именем Кыргызской Республики</td><td>от имени суда апелляционной инстанции</td></tr>
<tr><td colspan="2">Принимаются по полномочиям суда:</td></tr>
<tr><td>изменить решение суда первой инстанции полностью или в части либо отменить его полностью или в части и вынести новое решение</td><td>• оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения;
• отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;
• отменить решение суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе суда</td></tr>
</table>

Помимо этого, в рамках рассмотрения дела в апелляционном порядке суд при выявлении в судебном заседании случаев нарушения законности вправе вынести *частное определение суда апелляционной инстанции* и направить его соответствующим государственным органам, органам местного самоуправления, юридическим лицам и (или) их должностным лицам, которые обязаны в месячный срок со дня получения копии частного определения сообщить о принятых ими мерах. В случае несообщения о принятых мерах на виновные должностные лица может быть наложен штраф в размере до ста расчетных показателей. При этом наложение штрафа не освобождает соответствующие должностные лица от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда. На частное определение может быть подана частная жалоба (представление) в вышестоящий суд (ст. ст. 226, 345 ГПК КР).

Глава 25. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

25.1. Понятие и сущность производства в суде кассационной инстанции

Производство в суде кассационной инстанции – это самостоятельная стадия гражданского процесса, в ходе которой суд третьей (кассационной) инстанции по жалобам участников судопроизводства или представлениям прокурора пересматривает вступившие в законную силу акты судов первой и второй инстанций по вопросу правильности применения норм материального и/или процессуального права на основании и в порядке, установленных процессуальным законом. В Кыргызской Республике судом кассационной инстанции является Верховный суд КР.

Кассационное производство имеет свои специфические цели, предмет судебного разбирательства, содержание, отличающие ее от других стадий процесса.

В частности, кассационное производство отличается от производства в суде первой инстанции по целевой направленности. Перед судом первой инстанции стоит задача рассмотреть и разрешить по существу возникший гражданско-правовой спор или иной правовой вопрос. Главная задача кассационного производства – проверка законности и обоснованности вступивших в законную силу постановлений судов первой и второй инстанций, которая осуществляется на основе имеющихся в деле материалов в пределах доводов жалобы (представления). Суд кассационной инстанции обязан проверить правильность судебных актов как с правовой, так и с фактической стороны.

Кассация (от лат. *cassatio* – отмена, уничтожение) – процессуальная деятельность, выражающаяся в проверке высшей

судебной инстанцией законности постановлений нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Для обжалования постановлений местных судов в кассационном порядке лицо, участвующее в деле, должно подать кассационную жалобу, если инициатор обжалования прокурор – кассационное представление.

Суд кассационной инстанции проверяет по кассационной жалобе (представлению) законность и обоснованность судебного постановления, следовательно, кассационное производство является одной из форм надзора за судебной деятельностью местных судов со стороны Верховного суда КР и имеет своей целью своевременное исправление допущенных судебных ошибок, а также обеспечение единообразия судебной практики.

Законодатель этим установил, что принесение кассационной жалобы (представления) отодвигает момент вступления постановлений нижестоящих судов в законную силу до рассмотрения дела в суде кассационной инстанции и приостанавливает судебные акты в исполнении.

Сущность производства в суде кассационной инстанции заключается в проверке вышестоящим судом законности не только вступивших в законную силу решений местных судов, но и вступивших в законную силу определений. Однако не все определения местных судов будут предметом кассационного пересмотра, а только те, которые предшествуют окончательному судебному акту, если обжалование таких определений предусмотрено ГПК КР (ч. 3 ст. 351 ГПК КР). В результате подобной проверки решения и определения судов предыдущих инстанций могут быть признаны законными и оставлены без изменения, незаконными и отменены либо изменены в пределах, установленных законом.

Не подлежат пересмотру в кассационном порядке вступившие в законную силу акты судов первой инстанции, не обжалованные в апелляционном порядке. Исключением из этого правила являются решения суда первой инстанции по заявлениям о признании экстремистскими или террористическими информационных материалов, которые призывают к осуществлению такой

деятельности либо обосновывают или оправдывают необходимость ее осуществления, вступающие в законную силу с момента их оглашения (ч. 2 ст. 211 ГПК КР). Заинтересованное лицо может обжаловать данное решение в кассационном порядке, минуя апелляционное производство (ч. 2 ст. 261-3, ч.2 ст. 351 ГПК КР).

Кассационное производство служит решению важных задач, что и определяет его значение:

1) устраняет (исправляет) ошибки нижестоящих судов, допущенные при рассмотрении гражданских дел в судах первой и апелляционной инстанций. Сама возможность обжалования, опротестования актов местных судов, пересмотра дела судом третьей инстанции оказывает превентивное воздействие, побуждая нижестоящие суды, прокурора соблюдать закон, т. е. кассационное производство служит выявлению нарушений закона еще до вступления решений и определений местных судов в законную силу в полной мере. Этим оно содействует достижению законности и обоснованности постановлений местных судов;

2) способствует тому, чтобы не допускалось обращение к исполнению незаконных и необоснованных решений, определений местных судов;

3) решается вопрос по обеспечению прав, свобод и законных интересов личности – лиц, участвующих в деле, поскольку они вправе обжаловать судебные акты местных судов по любому вопросу, решение которого ущемляет их права, свободы и законные интересы, а суд третьей инстанции обязан рассмотреть эти жалобы, выявить допущенные нарушения прав, свобод и законных интересов этих лиц, принять меры к их устранению и недопущению подобных нарушений в будущем;

4) служит осуществлению надзора за судебной деятельностью местных судов со стороны вышестоящего суда, важной формой которого оно является.

В суде кассационной инстанции, как и в судах первой и второй инстанций, в полной мере действует большинство принципов гражданского процессуального права, например, принципы осуществления правосудия только судом, законности,

коллегиальности, независимости судей и подчинения их Конституции и законам КР, языка судопроизводства, диспозитивности, гласности судебного разбирательства. В то же время здесь в полной мере не действуют принципы состязательности, устности, так как проверка осуществляется на основании материалов, которые имеются в деле (как правило, из письменных материалов, протоколов судебных заседаний). Кроме того, в суде кассационной инстанции явка лиц, участвующих в деле, в судебное заседание не обязательна. Дело может быть рассмотрено и в их отсутствие, если они надлежащим образом извещены о времени и месте его рассмотрения.

В суде кассационной инстанции не действуют правила о единоличном рассмотрении дела. Рассмотрение дела в кассационном порядке проводится судебной коллегией по гражданским и экономическим делам Верховного суда КР в составе трех судей (1 председательствующий судья, 1 судья-докладчик, 1 судья).

Кассационное производство служит надежной гарантией защиты прав, свобод и охраняемых интересов лиц, участвующих в деле. Право кассационного обжалования судебных актов, вступивших в законную силу в гражданском процессе не ставится в зависимость от цены и основания иска, от размера суммы, присужденной судами первой и второй инстанций.

Осуществление права на обжалование зависит от воли самих участвующих в деле лиц. Подача кассационной жалобы (представления) с соблюдением установленных законом порядка и сроки влечет обязательное рассмотрение дела судом кассационной инстанции.

25.2. Право кассационного обжалования и порядок его реализации

Право кассационного обжалования возникает со дня вынесения судебного акта апелляционной инстанции (если иное не предусмотрено законом) и представляет собой возможность обратиться с кассационной жалобой (представлением) на вступившие

в законную силу судебные постановления судов первой и апелляционной инстанций в суд кассационной инстанции.

Элементами права кассационного обжалования и возбуждения кассационного производства являются:

1) наличие субъекта, наделенного соответствующими полномочиями (на обжалование);

2) наличие объекта права кассационного обжалования;

3) соблюдение срока подачи кассационной жалобы (представления) и порядка реализации права кассационного обжалования.

Рассмотрим их.

Широкий круг лиц имеет право на принесение кассационной жалобы (представления). Согласно ст. 352 ГПК КР кассационная жалоба может быть подана сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Следовательно, право обжалования имеют истцы (соистцы), ответчики (соответчики), третьи лица, заявители и заинтересованные лица, государственные органы, органы местного самоуправления и все организации и лица, участвующие в деле с целью защиты чужих прав и интересов, а также их представители. Право обжалования в пределах установленного срока принадлежит также правопреемникам сторон и третьих лиц.

Прокурор вправе приносить кассационные представления по делам, рассмотренным с его участием.

Так, *право кассационного обжалования* судебных актов, вступивших в законную силу *принадлежит следующим субъектам*:

а) сторонам и другим лицам, участвующим в деле;

б) лицам, которые не были привлечены к участию в деле, но вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судами первой и второй инстанций;

в) прокурору по делам, рассмотренным с его участием.

Объектом кассационного обжалования являются вступившие в законную силу акты судов первой и апелляционной инстанций, а также определения, предшествующие окончательному судебному акту, если обжалование таких определений предусмотрено процессуальным законом (ч.ч. 1, 2 ст. 351 ГПК КР).

Порядок и сроки подачи кассационной жалобы (представления) определены ст. ст. 353–360 ГПК КР. Так, согласно ч.ч. 1, 2 ст. 353 ГПК КР кассационная жалоба (представление) может быть подана *в течение трех месяцев со дня вынесения судебного акта апелляционной инстанции*, если иное не предусмотрено законом. В случае обжалования определения суда, принятого не по существу спора, кассационная жалоба подается *в месячный срок*.

Если же указанные сроки были пропущены участвующим в деле лицом, которое намеревалось подать кассационную жалобу (представление), то суд, в случае признания уважительности причин пропуска, может их восстановить в установленном ст. 127 ГПК КР порядке[1]. Начало течения этих сроков определяются с момента вступления обжалуемых судебных актов в законную силу.

Процессуальный закон предъявляет ряд требований к форме и содержанию кассационной жалобы (представления). В соответствии со ст. 354 ГПК КР жалоба подается в письменной форме машинописным текстом и должна содержать:

1) наименование суда, которому адресована жалоба (представление);

2) наименование лица, подающего жалобу (представление), его место жительства, номера телефонов, факса, адрес электронной почты, если таковые имеются, а для юридического лица также – его регистрационный номер и местонахождение и другие реквизиты;

3) наименование других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения;

4) наименование судов, рассмотревших дело в первой, апелляционной инстанциях, и содержание принятых ими судебных актов;

5) обжалуемый акт суда;

6) указание, в чем заключается нарушение норм права;

7) просьбу лица, подающего жалобу (представление);

[1] Подробнее см. § 12.3. «Приостановление, продление, восстановление процессуальных сроков».

8) перечень прилагаемых к жалобе (представлению) документов;

9) при необходимости – заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока на кассационное обжалование и заявление об освобождении от уплаты государственной пошлины.

Кассационная жалоба должна быть подписана лицом, подающим ее, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, должна быть приложена доверенность или другой документ, удостоверяющий полномочия представителя, если в деле такой документ отсутствует. Подпись руководителя юридического лица удостоверяется печатью. Кассационное представление подписывается прокурором.

Лицо, подающее кассационную жалобу (представление), направляет другим лицам, участвующим в деле, копии данной жалобы (представления) и приложенных к ней документов, которые у них отсутствуют.

К кассационной жалобе (представлению), представляемой в суд помимо приложенных к ней документов, также прилагаются доказательства направления копий данной жалобы с прилагаемыми к ней документами другим участникам дела, а также доказательства уплаты государственной пошлины (если заявитель не освобожден от нее).

Кассационная жалоба (представление) подается в Верховный суд КР *через суд первой инстанции, вынесший обжалуемый судебный акт* (ст. 355 ГПК КР). Суд первой инстанции после получения кассационной жалобы (представления) направляет ее вместе с делом в Верховный суд КР *в течение пяти дней* со дня поступления жалобы (представления) с обязательным извещением об этом лиц, участвующих в деле (ст. 356 ГПК КР).

Кассационная жалоба (представление), поступившая непосредственно в Верховный суд КР, подлежит направлению в суд первой инстанции, вынесший решение, для дальнейших действий в соответствии с требованиями ГПК КР.

Итак, при поступлении дела в суд кассационной инстанции дело передается судье-докладчику судебной коллегии по гражданским и экономическим делам, который *в течение семи дней* со дня поступления кассационной жалобы (представления) в Верховный суд КР проверяет ее на предмет соблюдения установленных ГПК КР требований, а именно:

- является ли лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), субъектом права кассационного обжалования;
- соответствует ли поданная жалоба (представление) установленным законом порядку и срокам подачи кассационной жалобы (представления), а также требованиям, предъявляемым к ее форме и содержанию;
- оплачена ли государственная пошлина (если подлежит уплате);
- не пропущен ли установленный законом срок для подачи кассационной жалобы (представления), если да, то наличие ходатайства о восстановлении срока на обжалование.

По итогам проверки судья-докладчик может принять или вернуть жалобу (представление) лицу, подавшему ее, о чем выносит соответствующие определения.

Основаниями для возвращения кассационной жалобы (представления) судом кассационной инстанции согласно ст. 357 ГПК КР, являются случаи, если:

1) жалоба (представление) подана лицом, не имеющим право на кассационное обжалование, т. е. в нарушение требований ч. 3 ст. 354 ГПК КР;

2) жалоба (представление) подана после истечения установленного срока на кассационное обжалование и не содержит ходатайства о восстановлении пропущенного срока;

3) жалоба (представление) не содержит указаний на то, в чем заключается неправильное применение норм материального права либо существенное нарушение процессуального права;

4) дело не было предметом рассмотрения суда апелляционной инстанции;

5) к жалобе не приложены доказательства оплаты государственной пошлины.

При наличии хоть одного из перечисленных оснований суд кассационной инстанции *не позднее семи дней* со дня поступления дела в Верховный суд КР выносит определение о возвращении кассационной жалобы (представления), которое вручается или направляется лицу, подавшему ее, со всеми приложенными к ней документами.

Если лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), устранит указанные в определении обстоятельства, оно вправе вновь обратиться с жалобой (представлением) в пределах установленного срока.

При отсутствии оснований для возвращения кассационной жалобы (представления), предусмотренных ст. 357 ГПК КР, суд принимает ее к своему производству. О принятии кассационной жалобы (представления) суд кассационной инстанции *не позднее семи дней* со дня поступления дела в Верховный суд КР выносит определение, которое состоит из вводной и резолютивной частей.

В вводной части должны быть указаны:

1) наименование и состав суда, принявшего судебный акт;

2) дата и место принятия судебного акта;

3) лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), а также другие лица, участвующие в деле;

4) судебные акты, на которые подана кассационная жалоба (представление).

Резолютивная часть содержит:

1) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления);

2) указание на распределение между сторонами судебных расходов, включая государственную пошлину.

В определении также указывается информация о назначении дела (дата, время) к судебному разбирательству.

Извещение лиц, участвующих в деле, о дне, времени и месте рассмотрения дела производится по правилам, установленным главой 12 ГПК КР[1].

[1] Подробнее см. § 17.3. «Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные извещения и вызовы».

При этом следует отметить, что в случае отсутствия доказательств направления кассационной жалобы (представления) лицам, участвующим в деле, суд кассационной инстанции не возвращает дело (как это делается в предыдущих инстанциях), а направляет копии жалоб (представлений) и приложенных к ним документов лицам, участвующим в деле, вместе с извещением о дате слушания дела в суде кассационной инстанции.

После получения извещения суда лица, участвующие в деле, вправе знакомиться с материалами дела, кассационной жалобой (представлением) и приносить свои возражения в письменной форме машинописным текстом с приложением документов и иных доказательств, подтверждающих это возражение, с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Копии возражения и приложений к нему вручаются лицам, участвующим в деле.

25.3. Порядок рассмотрения дела судом кассационной инстанции

Первоначально необходимо отметить, что рассмотрение кассационной жалобы (представления) Верховным судом КР производится по правилам раздела III ГПК КР «Производство по пересмотру актов судов первой инстанции, не вступивших в законную силу»[1]. Однако рассмотрение дела в кассационном производстве имеет ряд особенностей.

Кассационная жалоба (представление) подлежит рассмотрению *в двухмесячный срок* со дня поступления дела в Верховный суд КР (ст. 363 ГПК КР). Дела рассматриваются судебной коллегией по гражданским и экономическим делам в составе трех судей. Все судьи при рассмотрении дел пользуются равными правами.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам проверяет законность и обоснованность судебных актов местных

[1] Подробнее см. § 24.3. «Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции».

судов в опротестованной части. При этом кассационный суд не связан доводами жалобы (представления).

Структура судебного разбирательства в кассационном производстве состоит из трех этапов:

1) подготовительная часть;

2) рассмотрение кассационной жалобы (представления);

3) заключительная часть.

Рассмотрим их.

Первый этап. ***Подготовительная часть***.

В назначенный для разбирательства дела день и время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское (экономическое) дело, по чьей жалобе (представлению) и на решения каких местных судов подлежит рассмотрению.

Далее секретарь судебного заседания докладывает судебной коллегии о явке участников процесса, в частности, о том, кто из лиц, участвующих в деле, и их представителей явился, вручены ли неявившимся повестки и какие имеются сведения о причинах неявки.

Затем председательствующий устанавливает личность явившихся, а также проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Следует отметить, что неявка в судебное заседание суда кассационной инстанции лиц, участвующих в деле, надлежаще извещенных о дне, времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Рассмотрение дела может быть отложено, если, по мнению судебной коллегии, требуется присутствие участника процесса (ч. 4 ст. 361 ГПК КР).

Председательствующий объявляет состав суда и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы. Основания для отводов, порядок разрешения заявленного отвода и последствия удовлетворения таких заявлений определены ст. ст. 19, 20, 22–24 ГПК КР[1].

[1] См. § 4.2. «Состав суда. Отводы и самоотводы».

Председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности. Оговариваются специальные процессуальные права сторон в суде кассационной инстанции, а именно, допускается:

а) представление возражений на кассационную жалобу (представление) (ч. 3 ст. 360 ГПК КР);

б) отказ от кассационной жалобы (представления) или отзыв кассационного представления (ст. 358 ГПК КР). Лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), вправе отказаться от нее до вынесения решения по жалобе (представлению), а отозвать кассационное представление вправе вышестоящий прокурор до вынесения решения по представлению.

Если лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), откажется от нее или в процессе имеет место быть отзыву представления, то суд разъясняет последствия отказа от жалобы (представления) или отзыва представления, которое заключается в невозможности повторного обжалования судебного акта в кассационном порядке этим же лицом. По итогам суд выносит определение о прекращении кассационного производства по делу.

Если суд в случае отказа от кассационной жалобы (представления) или отзыва кассационного представления не может прекратить производство в связи с кассационной жалобой (представлением) другого лица, то выносится определение, которым прекращает производство по той кассационной жалобе (представлению), в отношении которой был заявлен отказ или отзыв. В этом случае кассационное производство продолжается по другой жалобе (представлению);

в) отказ истца от иска или заключение мирового соглашения сторон. В соответствии со ст. 43 ГПК КР истец вправе отказаться от иска, стороны могут окончить дело мировым соглашением на любой стадии процесса. Следовательно, на данной стадии истец вправе отказаться от своего первоначального иска путем подачи письменного заявления об этом, также стороны могут заключить между собой мировое соглашение, о чем подается совместное письменное заявление с указанием его условий.

При этом, до отказа истцом от иска или заключения сторонами мирового соглашения суд разъясняет истцу или сторонам последствия их процессуальных действий. При отказе истца от иска или заключения мирового соглашения сторон суд кассационной инстанции выносит определение об отмене решений судов первой и второй инстанций, вынесенных по делу, и прекращает производство по делу. В определении он должен указать условия утверждаемого судом мирового соглашения сторон.

Суд кассационной инстанции может отказать в утверждении мирового соглашения сторон, если его условия противоречат закону, и продолжить рассмотрение дела в кассационном порядке.

Стоит отметить, что стороны вправе воспользоваться всеми перечисленными специальными процессуальными правами в рамках кассационного производства до вынесения судебной коллегией Верховного суда КР итогового постановления.

Применение остальных распорядительных прав сторон, таких как изменение предмета или оснований иска, изменение размера исковых требований, а также предъявление встречного иска в рамках кассационного производства не допускается.

Суд, разъяснив лицам, участвующим в деле, их специальные процессуальные права и обязанности в кассационном производстве, следом спрашивает о том, имеются ли у них заявления по этому поводу, и другие заявления и ходатайства по вопросам, связанным с разбирательством дела в кассационном порядке. Если имеются, то они разрешаются после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

Второй этап судебного заседания в кассационном производстве начинается докладом судьи-докладчика, который излагает обстоятельства дела, содержание решений судов первой и второй инстанций, доводы кассационной жалобы (представления) и возражения на нее, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть для проверки правильности решений местных судов.

Затем суд заслушивает объяснения лица, подавшего жалобу (представление), и других лиц, участвующих в деле.

В случае обжалования решения обеими сторонами первым выступает истец.

В третьем этапе судебного заседания суд кассационной инстанции удаляется в совещательную комнату для принятия итогового судебного акта (ч. 3 ст. 361 ГПК КР). В совещательной комнате при обсуждении и вынесении итогового документа вправе присутствовать только судьи той судебной коллегии, которые принимали непосредственное участие в рассмотрении данного кассационного дела.

При рассмотрении кассационной жалобы (представления) суд кассационной инстанции проверяет правильность применения норм материального и процессуального права судами первой и апелляционной инстанций по имеющимся в деле материалам в пределах доводов жалобы (представления). При этом суд кассационной инстанции не связан правовыми основаниями кассационной жалобы (представления) (ст. 364 ГПК КР).

Окончательный вывод выносимого судебного акта принимается путем голосования всех судей данной судебной коллегии простым большинством голосов от общего числа. Никто из них не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий голосует последним. Если при голосовании судей их голоса распределятся поровну, то решение, за которое голосовал председательствующий, будет решающим, именно оно будет положено в основу итогового судебного акта (постановления или определения) судебной коллегии Верховного суда КР. Итоговый судебный акт должен быть подписан всеми судьями данной судебной коллегии.

При этом судья, не согласный с решением большинства, вправе изложить в письменном виде свое особое мнение (подписать его), которое приобщается к делу, но не оглашается (ст. 18 ГПК КР).

Непосредственно после вынесения постановления (определения) Верховного суда КР судебная коллегия в полном составе возвращается в зал судебного заседания, где председательствующий оглашает резолютивную часть судебного акта. После

чего суд обязан объявить дату ознакомления с мотивированным судебным актом, составление которого в письменной форме может быть отложено на срок не более пятнадцати дней (ч. 3 ст. 361 ГПК КР).

В соответствии со ст. 371 ГПК КР акты суда кассационной инстанции *вступают в законную силу немедленно с момента их оглашения, являются окончательными, обжалованию не подлежат* и исполняются в порядке, установленном законодательством КР об исполнительном производстве.

Вместе с тем следует отметить, что суд кассационной инстанции вправе рассмотреть вопрос об исправлении описок и явных арифметических ошибок в соответствии со ст. 206 ГПК КР[1] (ч. 7 ст. 370 ГПК КР).

В случае вынесения нового решения суд кассационной инстанции вправе рассмотреть вопрос о разъяснении решения в соответствии со ст. 208 ГПК КР[2] (ч. 8 ст. 370 ГПК КР).

25.4. Полномочия суда кассационной инстанции. Акты суда кассационной инстанции

Согласно ст. 365 ГПК КР суд кассационной инстанции, рассмотрев дело по кассационной жалобе (представлению), вправе:

1) оставить в силе акт суда первой и апелляционной инстанций;

2) оставить в силе один из вынесенных по делу судебных актов;

3) отменить либо изменить акт суда первой или апелляционной инстанции полностью или в части и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка только в применении норм материального права.

Основаниями для отмены или изменения судебных актов в кассационном порядке являются неправильное применение

[1] Подробнее см. § 19.2. «Решения суда».

[2] См. там же.

норм материального права либо существенное нарушение *норм процессуального права.*

Так, согласно ст. 367 ГПК КР *нормы материального права* считаются неправильно примененными, если суд:

а) не применил закон, подлежащий применению;

б) применил закон, не подлежащий применению;

в) неправильно истолковал закон.

Согласно нормам ст. 368 ГПК КР акты судов первой и апелляционной инстанций подлежат отмене в связи с существенными нарушениями *норм процессуального права* по основаниям, предусмотренным ст. 341 ГПК КР, в частности, если:

а) дело рассмотрено судом в незаконном составе;

б) решение суда не подписано судьей либо подписано не тем судьей, который указан в решении суда;

в) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

г) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещательной комнаты;

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

е) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;

ё) судом принято решение о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

ж) дело рассмотрено с нарушением правил подсудности, установленных ст. 28 ГПК КР.

Как видно, законодатель установил исчерпывающие перечни оснований для отмены и изменения судебных актов местных судом в кассационном порядке. Следовательно, судебный акт не может быть отменен по формальным основаниям;

4) отменить акт суда первой и апелляционной инстанций полностью или в части и прекратить производство по делу или

оставить заявление без рассмотрения по основаниям, указанным в ст. ст. 220, 222 и 260 ГПК КР[1];

5) отменить акты суда первой и (или) апелляционной инстанций полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении норм процессуального права, которая привела к неправильному разрешению дела. При направлении дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе.

Акты суда кассационной инстанции выносятся в форме постановления или определения.

Постановления выносятся судебной коллегией Верховного суда КР по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления) в соответствии со ст. 365 ГПК КР, т. е. когда решается вопрос по существу кассационной жалобы (представления). К ним отнесены:

- оставление в силе акта суда первой и апелляционной инстанций;
- оставление в силе одного из вынесенных по делу судебных актов;
- отмена либо изменение акта суда первой или апелляционной инстанции полностью или в части и принятие нового решения, без передачи дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка только в применении норм материального права;
- отмена акта суда первой и апелляционной инстанций полностью или в части и прекращение производства по делу или оставление заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в ст. ст. 220, 222 и 260 ГПК КР;
- отмена актов суда первой и (или) апелляционной инстанций полностью либо в части и направление дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении норм процессуального права, которая привела к неправильному разрешению дела.

[1] См. § 17.4. «Приостановление, прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения».

В случае отмены либо изменения акта суда первой или апелляционной инстанции полностью или в части и принятия нового решения постановление кассационной инстанции *выносится именем Кыргызской Республики,* в остальных случаях – *от имени Верховного суда КР.*

Постановления суда кассационной инстанции состоят из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной (ст. 370 ГПК КР).

В вводной части должны быть указаны:

1) наименование и состав суда, принявшего судебный акт;

2) дата и место принятия судебного акта;

3) лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), а также другие лица, участвующие в деле;

4) судебные акты, на которые подана кассационная жалоба (представление).

В описательной части должны быть указаны:

1) наименования судов, рассмотревшие дело в первой и апелляционной инстанциях, дата и место вынесения судебных актов, составы судей, рассмотревших дело, краткое изложение сущностей актов первой и апелляционной инстанций;

2) мотивы кассационной жалобы (представления);

3) возражения на кассационную жалобу (представление);

4) объяснения лиц, присутствовавших на заседании суда кассационной инстанции.

В мотивировочной части должны быть указаны:

1) мотивы необоснованности применения законов и иных нормативных правовых актов, на которые ссылались лица, участвующие в деле, а также законы и иные нормативные правовые акты, послужившие основанием принятия судебного акта;

2) при отмене или изменении судебных актов – мотивы, по которым суд не согласился с выводами судов первой и (или) апелляционной инстанций;

3) действия, которые должны быть выполнены сторонами и (или) судом, если дело передается на новое рассмотрение.

Резолютивная часть должна содержать:

1) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления);

2) указание на распределение между сторонами судебных расходов, включая государственную пошлину.

В случае оставления акта суда первой или апелляционной инстанции в силе по основаниям, указанным в актах этих судов, суд кассационной инстанции не обязан мотивировать свое решение. При этом он указывает, что согласен с обоснованиями обжалуемых судебных актов.

Во всех остальных случаях акты суда кассационной инстанции принимаются в форме *определения*, которые *выносятся от имени суда кассационной инстанции.*

Акты суда кассационной инстанции принимаются в совещательной комнате в соответствии со ст. 18 ГПК КР, разрешаются судебной коллегией Верховного суда КР простым большинством голосов от общего числа судей данной коллегии, являются *окончательными и обжалованию не подлежат, вступают в законную силу немедленно* по их принятии и исполняются в порядке, предусмотренном законодательством КР об исполнительном производстве.

Ниже, в табличной форме представлены общие черты и различия судебных актов, принимаемых судом кассационной инстанции по итогам рассмотрения кассационной жалобы (представления).

<table>
<tr><th></th><th colspan="2">Постановления</th><th>Определения</th></tr>
<tr><td>Общие черты:</td><td colspan="3">• принимаются судебной коллегией по гражданским и экономическим делам Верховного суда КР;
• принимаются в совещательной комнате;
• объявляются судебной коллегией в полном составе;
• вступают в законную силу немедленно с момента их оглашения;
• объявляются публично;
• являются окончательными;
• обжалованию не подлежат;
• исполняются в порядке, предусмотренном законодательством КР об исполнительном производстве</td></tr>
<tr><td rowspan="4">Отличия:</td><td colspan="3">Выносятся:</td></tr>
<tr><td>по п. 3 ч. 1 ст. 365 ГПК КР – именем Кыргызской Республики</td><td>по п.п. 1, 2, 4, 5 ч. 1 ст. 365 ГПК КР – от имени Верховного суда КР</td><td>от имени Верховного суда КР</td></tr>
<tr><td colspan="3">Принимаются по полномочиям суда:</td></tr>
<tr><td colspan="2">• оставление в силе акта суда первой и апелляционной инстанций;
• оставление в силе одного из вынесенных по делу судебных актов;
• отмена либо изменение акта суда первой или апелляционной инстанции полностью или в части и принятие нового решения, без передачи дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка только в применении норм материального права;
• отмена акта суда первой и апелляционной инстанций полностью или в части и прекращение производства по делу или оставление заявление без рассмотрения по основаниям, указанным в ст. ст. 220, 222 и 260 ГПК КР;
• отмена актов суда первой и (или) апелляционной инстанций полностью либо в части и направление дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении норм процессуального права, которая привела к неправильному разрешению дела</td><td>во всех остальных случаях</td></tr>
</table>

Кроме того, в рамках рассмотрения дела в кассационном порядке, одновременно с принятием постановления по делу судебная коллегия Верховного суда КР в необходимых случаях вправе вынести *частное определение*, которым обращает внимание руководителей государственных органов, органов местного самоуправления, юридических лиц и других должностных лиц на установленные по делу факты нарушения закона, причины и условия, способствовавшие совершению правонарушения. Указанные лица обязаны в течение одного месяца сообщить судебной коллегии Верховного суда КР о мерах, принятых ими по частному определению (ст. 19 Закона КР «О Верховном суде КР и местных судах»).

Итак, завершая трехступенчатый цикл рассмотрения и разрешения гражданских дел судами общей юрисдикции, можно констатировать о следующих общих порядках и сроках.

	В первой инстанции	Во второй инстанции	В третьей инстанции
Наименование суда:	районные суды	• Бишкекский городской суд; • областные суды	Верховный суд КР
Состав суда:	единолично	судебная коллегия по гражданским делам	судебная коллегия по гражданским и экономическим делам
Рассматриваются и разрешаются в срок:	*до трех месяцев* со дня поступления заявления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу (ч. 1 ст. 157 ГПК КР)	не позднее *двух месяцев* со дня поступления дела в суд второй инстанции (ст. 327 ГПК КР)	*в двухмесячный срок* со дня поступления дела в Верховный суд КР (ст. 363 ГПК КР)

1	2	3	4
Судебные акты:	• решения суда; • определения суда	• решения судебной коллегии суда апелляционной инстанции; • определения судебной коллегии суда апелляционной инстанции	• постановления судебной коллегии Верховного суда КР; • определения судебной коллегии Верховного суда КР
Вступление в законную силу судебных решений и их обжалование:	решение суда вступает в законную силу *по истечении срока на апелляционное обжалование*, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, *вступает* в законную силу после рассмотрения дела судом апелляционной инстанции (ч. 1 ст. 211 ГПК КР)	акты суда апелляционной инстанции *вступают* в законную силу *с момента их вынесения*, но могут быть пересмотрены в *кассационном порядке* судебной коллегией Верховного суда КР (ч. 4 ст. 343 ГПК КР)	акты суда кассационной инстанции *вступают в законную силу немедленно с момента их оглашения*, являются окончательными, *обжалованию* не подлежат и исполняются в порядке, установленном законодательством КР об исполнительном производстве (ч. 1 ст. 371 ГПК КР)

Глава 26. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

26.1. Понятие и сущность производства по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу

Одним из основополагающих аспектов верховенства права является принцип правовой определенности, согласно которому в случаях вынесения судами окончательного решения по делу оно является стабильным и не ставится под сомнение. Отступление от принципа правовой определенности может быть оправдано только обстоятельствами существенного и непреодолимого характера.

Как известно, способы судебной проверки вынесенных решений и определений судов предусмотрены в порядке апелляционного и кассационного производств.

В качестве еще одного способа проверки судебных постановлений законодательством определен пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, который направлен на предоставление дополнительных процессуальных гарантий лицам, участвующим в деле, справедливого правосудия и законности в гражданском судопроизводстве.

Пересмотр вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам является самостоятельной стадией гражданского процесса. Ее наличие в процессуальном законе служит действенным способом защиты прав,

свобод и охраняемых интересов граждан и организаций при рассмотрении гражданских дел.

Целью данной стадии является проверка законности и обоснованности судебных актов (решения, определения, постановления), вступивших в законную силу для защиты нарушенных или оспариваемых прав.

Стадия пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, имеет внешнее сходство со стадией пересмотра гражданских дел в кассационном порядке, но в отличие от кассационного производства, здесь:

1) вступившие в законную силу акты суда первой, апелляционной и кассационной инстанций пересматриваются по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судом, принявшим эти акты по существу дела. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судебных актов суда кассационной инстанции, которыми изменено решение суда или постановлено новое решение, производится судом кассационной инстанции (ст. 375 ГПК КР), т. е. на данной стадии суд осуществляет самоконтроль;

2) не является пересмотром по проверке судебного акта, так как в апелляционной и кассационной инстанциях оспариваются ошибочные судебные акты, вынесенные вследствие неполного выяснения обстоятельств дела, неправильной оценки доказательств судом либо ввиду нарушения или неправильного применения закона (материального, процессуального).

На данной стадии процесса судебный акт подлежит проверке не с позиций его соответствия предъявляемым законом требованиям к соответствующему судебному акту как таковому (законности, обоснованности и др.), а в связи с появлением вновь открывшихся или новых обстоятельств.

Институт пересмотра вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам является гарантией законности в осуществлении правосудия по гражданским делам, его формирование вызвано серьезными

потребностями практики. Он необходим для того, чтобы обстоятельства, которые не являлись предметом судебного рассмотрения по причинам, не зависящим от суда и заявителя, были проверены с точки зрения выяснения возможного влияния их на уже рассмотренное судом дело и постановленный им вступивший в законную силу судебный акт. Для установления и проверки вновь открывшихся или новых обстоятельств необходим специфический процессуальный порядок, обеспечивающий стабильность вступивших в законную силу судебных актов и предоставляющий суду право еще раз вернуться к вынесенному акту ввиду возникновения обстоятельств, по которым именно этот суд должен высказать свое мнение.

Особенности и порядок производства по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам регламентированы главой 41 ГПК КР.

Согласно нормам ст. 372 ГПК КР по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам могут быть пересмотрены вступившие в законную силу акты суда первой, апелляционной и кассационной инстанций.

Вновь открывшиеся обстоятельства – это обстоятельства, существовавшие на момент принятия оспариваемого судебного акта, вступившего в законную силу, вынесенного по существу дела, которые не были и не могли быть известны заявителю (ч. 1 ст. 373 ГПК КР).

Следует отметить, что представление доказательства по обстоятельствам, которые были известны стороне, но не были положены в основу заявленных требований или возражений против них, не свидетельствует о вновь открывшихся обстоятельствах. Доказыванию подлежат только те обстоятельства, которые существовали на момент рассмотрения и разрешения судом дела, но не были и не могли быть известны заявителю.

Иными словами, если же положенные в основу иска обстоятельства оказались неполными, а для правильного разрешения дела существовали неизвестные стороне обстоятельства, которые по-иному определяют права и обязанности сторон, то такие

обстоятельства расцениваются как вновь открывшиеся. Эти обстоятельства должны быть подтверждены соответствующими доказательствами, на основании их оценки суд делает правовые выводы о правах и обязанностях сторон и разрешает спор. Законодатель употребляет выражение «не были и не могли быть известны», подчеркивая тем самым абсолютную неосведомленность заявителя о фактических обстоятельствах, которые могут влиять на объем его прав и обязанностей. Если будет установлено, что сторона была осведомлена об обстоятельствах, которые влияют на объем ее прав и обязанностей, но не придала им значение и не ссылалась на них, то они не могут рассматриваться как неизвестные стороне. Такие обстоятельства не могут являться основанием для возбуждения производства по пересмотру дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Также, к вновь открывшимся обстоятельствам не могут относиться случаи, когда сторона изменяет ранее данные в судебном заседании объяснения по существу спорного правоотношения, поскольку в силу принципа диспозитивности сторона самостоятельно избирает средства, способы и объем правовой защиты. Изменение содержания объяснений может свидетельствовать как о злоупотреблении правом, так и о процессуальных упущениях стороны в процедуре доказывания.

Заключение мирового соглашения, соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, иные предусмотренные законодательством способы добровольного урегулирования спора (например, зачет взаимных требований, отступные) также не могут свидетельствовать о вновь возникших обстоятельствах, поскольку указанные действия совершаются по воле сторон спорного правоотношения.

Вновь открывшиеся обстоятельства не относятся к форс-мажорным, поскольку являются результатом действий третьих лиц.

Итак, для пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам, характерно то, что незаконность и необоснованность пересматриваемого судебного акта является следствием открытия обстоятельств, которые

суд не мог учесть в момент вынесения постановления, поскольку они не были и не могли быть известны ни заявителю, ни суду, о них стало известно лишь после вступления в законную силу вынесенного судебного акта. Главная задача суда – выяснить наличие или отсутствие вновь открывшихся обстоятельств и установить, повлияли ли они на правильность вынесенного судом постановления.

При пересмотре гражданского дела по вновь открывшимся обстоятельствам предположение о судебной ошибке отсутствует, а существует предположение о существовании ранее неизвестных стороне обстоятельств, которые по своему содержанию являются существенными и могут влиять на выводы суда о правах и обязанностях сторон спорного материального правоотношения. Такие обстоятельства существовали объективно, но не были сообщены суду по независящим от воли сторон причинам.

Поскольку возникли обстоятельства, существенно влияющие на сделанные судом правовые выводы в применении норм закона и полноту исследования указанных сторонами обстоятельств спора, то исследование этих обстоятельств должен осуществить суд, рассмотревший дело.

Ч. 2 ст. 373 ГПК КР определены *основания для пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам*, которыми являются:

1) документ, имеющий существенное значение для разрешения дела, который не был и не мог быть известен заявителю на момент принятия оспариваемого судебного акта;

2) установленные вступившим в законную силу актом суда, прокурора, следователя заведомо ложные показания свидетеля или специалиста, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного судебного акта;

3) установленные вступившим в законную силу актом суда, прокурора, следователя преступные деяния лица, в результате которого был принят незаконный или необоснованный судебный акт.

Перечень оснований для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Законодатель принципиально не дает возможности расширения оснований пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам на усмотрение лицам, участвующим в деле, в целях сохранения стабильности судебных актов и уверенности граждан и юридических лиц в эффективности судебной защиты нарушенных прав, свобод и законных интересов.

На основе вышеизложенного можно сделать вывод, что вновь открывшимся обстоятельством считается юридический факт, с которым закон связывает возникновение, изменение либо прекращение правоотношений. При этом он существовал на момент рассмотрения дела и вынесения решения, определения или постановления суда, но не был и не мог быть известен суду и участвующему в деле лицу. Причем речь идет о таком факте, который может повлиять на движение, перспективу и исход дела. Иными словами, если бы суд знал о таком факте, обстоятельстве при рассмотрении дела и исследовал его, то мог бы вынести совершенно иное решение по делу.

Таким образом, пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам, имеет следующие признаки:

1) существенное значение для дела (способно повлиять на вынесенный судом акт);

2) наличие на момент рассмотрения дела и вынесения судом акта по нему;

3) полная неосведомленность суда об этом обстоятельстве.

Под *новыми обстоятельствами* понимаются такие юридические факты, которые возникли после вступления в законную силу судебных актов, но которые имеют существенное значение и влияние для правильного разрешения ранее рассмотренного дела.

В ч. 2 ст. 374 ГПК КР дан исчерпывающий перечень *оснований для пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по новым обстоятельствам*, которыми являются:

1) признание Конституционной палатой Верховного суда КР несоответствующим Конституции КР закона или иного нормативного правового акта, на котором основан оспариваемый судебный акт, если к его пересмотру нет иных препятствий;

2) отмена акта суда либо иного органа, послужившего основанием к вынесению оспариваемого судебного акта;

3) решение международного органа (суда), созданного на основании международного договора, участницей которого является Кыргызская Республика, по конкретному делу, рассмотренному судами КР;

4) постановление Пленума Верховного суда КР о практике применения нормы права, на основе которой судом принято решение по конкретному делу.

Признаками пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по новым обстоятельствам, являются:

1) существенное значение для дела (способно повлиять на вынесенный судом акт);

2) отсутствие на момент рассмотрения дела и вынесения судом акта по нему;

3) возникновение нового обстоятельства после вынесения и вступления в законную силу судебного акта.

Таким образом, вновь открывшимся или новым обстоятельством могут являться лишь те доказательства, которые стороной обнаружены после вынесения по делу судебного акта. Заявитель обязан представить доказательства в обоснование существования вновь открывшихся или новых обстоятельств, но не новые доказательства в обоснование заявленного требования или возражений против него по обстоятельствам, указанным в обоснование иска и исследованных судом в судебном заседании.

Существенными могут признаваться вновь открывшиеся или новые обстоятельства, которые имеют правовое значение, т. е. предусмотрены диспозицией нормы материального закона, подлежащего применению для разрешения спора и установлению прав и обязанностей каждой стороны спорного правоотношения. Правовое значение эти обстоятельства имеют тогда, когда влияют

на правовые выводы суда об объеме подлежащих защите прав, свобод и охраняемых законом интересов и обязанностей, подлежащих исполнению.

Существенность вновь открывшегося или нового обстоятельства выражается в том, что их учет влечет или может повлечь необходимость применения иной нормы материального закона вместо той, которая была применена судом при рассмотрении дела.

Вместе с тем необходимо отметить, что по вновь открывшимся обстоятельствам и по новым обстоятельствам не могут быть пересмотрены вступившие в законную силу судебные акты по делам о банкротстве в отношении должника, где была применена процедура специального администрирования, в результате чего должник был ликвидирован и исключен из государственного реестра юридических лиц (ч. 3 ст. 373, ч. 3 ст. 374 ГПК КР).

26.2. Порядок подачи и рассмотрения заявлений о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу

Порядок подачи заявления. Субъектами, обладающими правом подачи заявления о пересмотре судебных актов, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, являются стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, а также правопреемники участвующих в деле лиц.

Перечисленные лица подают документ в виде заявления, за исключением прокурора, который подает представление.

Согласно ст. 376 ГПК КР заявление или представление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подается лицами, участвовавшими в деле, *в суд, рассмотревший дело по первой инстанции, в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств*, служащих основанием для пересмотра.

В случае пропуска указанного срока заявителю (прокурору) необходимо приложить к заявлению (представлению) ходатайство

о восстановлении пропущенного срока (п. 2 ч. 1 ст. 379-1 ГПК КР).

Заявление (представление) о пересмотре дела по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подается в письменной форме машинописным текстом и должно содержать:

1) указание на обжалуемый судебный акт;

2) основания для подачи заявления (представления), предусмотренные ст. ст. 373, 374 ГПК КР;

3) сведения о соблюдении срока на подачу заявления (представления).

К заявлению (представлению) прилагаются подлинники либо надлежащим образом заверенные копии документов, на которых оно основывается, доказательства о направлении копий заявления и приложенных к нему документов лицам, участвующим в деле.

Заявление (представление) подписывается лицом, подающим его, или его уполномоченным представителем. Заявитель обязан направить копии своего заявления (представления) и приложенных к нему документов лицам, участвующим в деле (ст. 376-1 ГПК КР).

Срок для подачи такого заявления исчисляется в случаях, предусмотренных:

1) п. 1 ч. 2 ст. 373 ГПК КР (т. е. документ, имеющий существенное значение для разрешения дела, который не был и не мог быть известен заявителю на момент принятия оспариваемого судебного акта), – со дня обнаружения документа, имеющего существенное значение для разрешения дела;

2) п.п. 2, 3 ч. 2 ст. 373 ГПК КР (т. е. установленные вступившим в законную силу актом суда, прокурора, следователя заведомо ложные показания свидетеля или специалиста, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного судебного акта; установленные вступившим в законную силу актом суда, прокурора, следователя преступные деяния лица, в результате которого был принят незаконный или необоснованный

судебный акт), – со дня вступления в законную силу акта суда, прокурора, следователя или дознавателя по уголовному делу;

3) п.п. 1, 4 ч. 2 ст. 374 ГПК КР (т. е. признание Конституционной палатой Верховного суда КР несоответствующим Конституции КР закона или иного нормативного правового акта, на котором основан оспариваемый судебный акт, если к его пересмотру нет иных препятствий; постановление Пленума Верховного суда КР о практике применения нормы права, на основе которой судом принято решение по конкретному делу), – со дня официального опубликования решения Конституционной палаты Верховного суда КР о признании неконституционным закона и иного нормативного правового акта, на которых основан судебный акт;

4) п. 2 ч. 2 ст. 374 ГПК КР (т. е. отмена акта суда либо иного органа, послужившего основанием к вынесению оспариваемого судебного акта), – со дня вступления в законную силу акта суда либо иного органа, противоположных по своему содержанию акту суда или акту иного органа, на котором был основан пересматриваемый судебный акт, либо со дня вынесения постановления Пленума Верховного суда КР о практике применения нормы права, на основе которой судом принято решение по конкретному делу;

5) п. 3 ч. 2 ст. 374 ГПК КР (т. е. решение международного органа (суда), созданного на основании международного договора, участницей которого является Кыргызская Республика, по конкретному делу, рассмотренному судами КР), – со дня вступления в законную силу (принятия) решения международного органа (суда), созданного на основании международного договора, участницей которого является Кыргызская Республика, по конкретному делу, рассмотренному судами КР.

Необходимо отметить, что физические и юридические лица освобождены от уплаты государственной пошлины за подачу в суд заявлений о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, а прокурор – по искам, подаваемым в интересах физических лиц, а также в защиту общественных и государственных интересов (п.п. 15 и 16 ч. 1 ст. 141 КоНД КР).

Следовательно, нельзя требовать с заявителя и прокурора представления документа, подтверждающего уплату государственной пошлины, как это имеет место на первой, апелляционной и кассационной инстанциях.

Порядок рассмотрения заявления (представления). Поданное заявление (представление) проверяется судом на предмет соответствия вышеуказанным требованием закона, по итогам которого суд выносит одно из двух определений:

1) *определение о возвращении заявления (представления).*

Основаниями для возврата заявления (представления) о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам являются следующие факторы (ст. 379-1 ГПК КР):

- заявление подано лицом, не имеющим права на подачу заявления;
- заявление подано по истечении трехмесячного срока со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра и при этом к нему не приложено ходатайство о восстановлении пропущенного срока;
- от заявителя поступило заявление о возврате заявления (представления) о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам;
- не приложены доказательства, подтверждающие направление копий заявления (представления) и приложенных к нему документов лицам, участвующим в деле.

Определение суда о возвращении заявления (представления) может быть обжаловано в установленном порядке в вышестоящий суд, за исключением определения суда кассационной инстанции;

2) о*пределение о принятии заявления (представления) в производство суда.*

Заявление (представление), поданное с соблюдением требований, предъявляемых к его форме, содержанию, сроку и порядку подачи, рассматривается путем вынесения определения о его принятии в производство соответствующего суда.

Заявление (представление) о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам суд рассматривает в судебном заседании *в месячный срок* со дня его поступления. Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления (представления) (ст. 378 ГПК КР).

Приступая к судебному разбирательству по делу о пересмотре судебного акта (решения, определения или постановления) по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, суд выясняет вопрос о явке заявителя и других лиц, участвующих в деле, проверяет, были ли они извещены надлежащим образом о времени и месте слушания дела. Как указано выше, неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению заявления, если они были извещены надлежащим образом.

Заявление (представление), по общему правилу, рассматривается в открытом судебном заседании. В тех случаях, когда по обстоятельствам дела открытое разбирательство будет противоречить интересам охраны тайны (государственной, частной жизни и др.), суд выносит определение о рассмотрении вопроса в закрытом судебном заседании (ст. 13 ГПК КР).

Суд, рассматривающий заявление (представление) о пересмотре по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, в первую очередь выясняет факт наличия вновь открывшегося или нового обстоятельства. Затем решается вопрос об их влиянии на правильность вынесенного судебного акта.

Рассмотрев заявление (представление) о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, суд выносит мотивированное определение, которым либо удовлетворяет заявление (представление) и отменяет судебный акт, либо отказывает в пересмотре.

Так, если суд придет к выводу о наличии вновь открывшегося или нового обстоятельства, имеющего существенное значение для дела, то выносит определение об удовлетворении заявления (представления) и отмене всех состоявшихся по делу судебных

актов, одновременно назначая дату и время для рассмотрения гражданского дела по существу.

На основании определения суда об отмене вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, дело возвращается на ту стадию процесса, на которой был вынесен отмененный судебный акт. Вновь вынесенное решение может быть обжаловано на общих основаниях.

Определение об отмене судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам обжалованию и опротестованию не подлежит. Доводы о несогласии с определением могут быть включены в апелляционную и кассационную жалобы.

Отмена судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам означает, что юридически судебный акт не существует, а рассмотрение дела в суде соответствующей инстанции начинается заново. В этом случае лица, участвующие в деле, вправе совершать в суде соответствующей инстанции те процессуальные действия и нести те процессуальные обязанности, которые ей присущи. Например, в суде первой инстанции истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска, а ответчик вправе признать иск (полностью или частично), стороны могут окончить дело мировым соглашением или соглашением об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации по правилам, предусмотренным ГПК КР.

В случае отказа в удовлетворении заявления (представления) о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, судом выносится определение об отклонении заявления (представления).

Порядок обжалования итоговых определений регулируется ч.ч. 2–4 ст. 379 ГПК КР, согласно которым определение суда первой инстанции об удовлетворении либо отклонении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам может быть обжаловано

в апелляционном порядке, предусмотренном главой 39 ГПК КР[1]. Определение суда апелляционной инстанции об удовлетворении либо отклонении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам может быть обжаловано в кассационном порядке, предусмотренном главой 40 ГПК КР[2]. Определение судебной коллегии Верховного суда КР об удовлетворении либо отклонении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам или новым обстоятельствам обжалованию не подлежит, вступает в законную силу немедленно.

[1] См. § 24.2. «Право апелляционного обжалования и порядок его реализации».

[2] См. § 25.2. «Право кассационного обжалования и порядок его реализации».

Глава 27. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

27.1. Понятие и сущность исполнительного производства

Право на судебную защиту включает в себя не только вынесение судом законного и обоснованного решения, но и своевременное его исполнение. Путем исполнения судебного акта реально осуществляется защита прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц. Как отмечал Аристотель – «не было бы никакой пользы в правосудии, если бы решения суда не приводились в исполнение»[3].

Вступивший в законную силу акт суда обязателен для всех граждан и юридических лиц, независимо от их организационно-правовой формы и форм собственности, и подлежит исполнению на всей территории Кыргызской Республики.

Вступившие в законную силу акты суда должны своевременно исполняться лицами, которых актом обязывают совершить те или иные действия. Ответчик может исполнить судебное решение добровольно, но, если он по каким-либо причинам будет уклоняться от исполнения, истец вправе потребовать от органов государственной власти принятия к нему таких мер, которые привели бы к реализации решения суда, это происходит в порядке исполнительного производства. В порядке данного производства исполняются решения судов общей юрисдикции, а также акты иных несудебных органов.

Не все судебные постановления нуждаются в исполнении. Так, по правилам исполнительного производства, не подлежат принудительному исполнению следующие судебные акты:

- выносимые по искам о признании;
- об отказе в иске;

[3] Аристотель. Политика. М., 2002. С. 230.

- по делам особого производства.

Принудительному исполнению подлежат решения о присуждении, т. е. когда вынесено решение о совершении ответчиком определенных действий или о воздержании от совершения определенных действий.

Исполнительное производство – это заключительная стадия гражданского процесса, включающая совокупность правоотношений, возникающих между судебными исполнителями, судом и иными участниками исполнительного производства по поводу и в связи с исполнением юрисдикционных актов[1].

Кроме того, исполнительное производство является принудительной формой реализации судебных и иных актов. Принудительное осуществление требований взыскателя и обязанностей должника – неотъемлемая часть юрисдикционной деятельности по защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов[2].

Исполнительное производство является одной из наиболее важных стадий гражданского процесса, поскольку правовой конфликт не будет считаться полностью урегулированным путем вынесения судебного акта, фактическое восстановление нарушенных прав будет осуществляться на стадии исполнительного производства.

Таким образом, *исполнительное производство* можно определить как процесс принудительного исполнения судебных актов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на участников имущественного оборота обязанности по передаче другим участникам (гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты) денежных средств и иного имущества либо по совершению в их

[1] Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. Л.В Тумановой, П.В. Алексия, Н.Д. Амоглибели. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. С. 379.

[2] Гражданский процесс: учебник / под ред. А.Г. Коваленко. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; ИНФРА-М, 2008. С. 448.

пользу определенных действий или воздержанию от совершения этих действий.

В ходе исполнительного производства осуществляется *правоприменение* – специально уполномоченные законом субъекты в принудительном порядке реализуют предписания, выраженные в судебных и иных приравненных к ним актах, налагающих на участников правоотношений имущественные обязательства. Это особый вид правоприменительной деятельности, осуществляемой специально на то уполномоченным органом. Принудительное исполнение осуществляется службой судебных исполнителей, которая входит в структуру Судебного департамента при Верховном суде КР.

В отличие от судопроизводства, в ходе исполнительного производства не разрешается спор о праве, следовательно, этот процесс следует относить к исполнительному правоприменению. Однако исполнительное производство, как правило, тесно связано с судебным процессом, является его логическим продолжением (хотя, конечно, не всегда – например, исполнительное производство не проводится при добровольном исполнении судебных решений и иных актов).

Цель исполнительного производства заключается в том, чтобы, не меняя сущности вынесенного судом или иным полномочным субъектом предписания, принудительно его исполнить с помощью арсенала специально предусмотренных законом средств.

Объектом принудительного исполнения могут быть как судебные акты, так и акты других органов, причем не всяких, а только тех, которым предоставлено право возлагать на граждан, организации и бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от их совершения.

Основной задачей исполнительного производства является восстановление нарушенных прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц.

Правовое регулирование исполнительного производства регламентировано нормами Конституции КР, ГПК КР (раздел VI), Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», иных нормативных правовых актов, а также вступивших в установленном законом порядке в силу международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика.

Исполнение судебных актов является важнейшим участком правовой практики, отражающим эффективность всего механизма правового регулирования и способность права воздействовать на мотивацию и поведение человека. Процесс реализации судебных актов гражданской юрисдикции не только обеспечивает конечный результат, но и упорядочивает его с тем, чтобы реализация таких актов прошла с наименьшими юридическими, временными и материальными издержками вовлеченных субъектов.

Оптимальным вариантом, как ранее было отмечено, должна быть добровольная реализация судебного акта обязанными субъектами через определенную систему действий. Но в случае их отказа от добровольного исполнения должен сработать такой юридический механизм, который обеспечил бы принудительную реализацию юрисдикционных актов. Механизм исполнения таких актов должен обеспечить наступление именно такого варианта поведения, который в нем определен. Система норм исполнительного производства должна обеспечивать наступление неблагоприятных последствий при неисполнении юрисдикционных актов обязанным субъектом[1].

Содержание исполнительного производства составляют действия, направленные на понуждение лица выполнить судебное постановление в том виде, как оно было определено судом. Принудительное исполнение судебного акта и акта иного органа производится на основании выдаваемого судом исполнительного листа и других исполнительных документов, предусмотренных законодательством об исполнительном производстве.

[1] *Вставская М., Савченко С.А.* Исполнительное производство. М.: Проспект, 2010. С. 232.

Исполнительное производство осуществляется на принципах:

1) законности и обязательности исполнения исполнительных документов;

2) своевременности совершения исполнительных действий;

3) диспозитивности;

4) процессуального равенства сторон исполнительного производства;

5) независимости судебного исполнителя;

6) неприкосновенности минимума имущества, необходимого для существования должника – физического лица и членов его семьи.

На основе вышеизложенного можно сформулировать следующие признаки исполнительного производства:

1) осуществляется принудительно, т. е. вне зависимости от воли и желания обязанных лиц, с использованием мер принуждения (например, в качестве мер принудительного исполнения выступают: обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализации; обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника; обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц; изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе);

2) осуществляется специально на то уполномоченными субъектами: судебными исполнителями, а также некоторыми иными органами государственной власти и специально уполномоченными лицами;

3) касается исключительно имущественных предписаний, точнее, актов, предписывающих определенным субъектам имущественного оборота совершить действия (или воздержаться от действий), в которых у контрагентов этих субъектов в правоотношениях есть материальная заинтересованность;

4) носит формальный характер, осуществляется в специально установленных законом формах.

Авторитет судебной власти зависит от качества и количества исполнения судебных актов. Место и роль исполнительного производства объясняются тем, что эффективное правосудие не может существовать без эффективного исполнения судебных постановлений, в противном случает оно полностью теряет всякий смысл. В этой связи исполнительное производство является не только заключительной стадией гражданского судопроизводства, но и рассматривается как неотъемлемая часть «права на суд», ибо неисполнение судебного решения означает иллюзорность указанного права вследствие незавершенности судебной процедуры.

Правосудие как элемент конституционного правопорядка по своей сути является таковым, если обеспечивает не только справедливое разрешение гражданского дела, но и эффективное восстановление в правах, следовательно, защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт своевременно не исполняется.

27.2. Субъекты исполнительного производства

В юридической литературе содержатся различные классификации субъектов исполнительного процессуального права.

Например, А.А. Власов всех участников исполнительного производства в зависимости от целевой направленности их деятельности и роли при исполнении исполнительных документов предлагает разделить на три группы:

1) органы и организации, исполняющие требования судебных актов и актов других органов либо обеспечивающие исполнительные действия (налоговые органы, банки и иные кредитные организации);

2) лица и организации, непосредственно способствующие совершению исполнительных действий (переводчик, эксперт, специалист, понятые);

3) факультативная группа – участники гражданского исполнительного правоотношения, которые могут появиться

в зависимости от характера требований исполнительного документа[1].

Анализируя проблему субъектов исполнительного производства, В.В. Ярков выделяет четыре группы:

1) органы принудительного исполнения в лице судебных исполнителей и в целом всей службы судебных исполнителей в той мере, в какой ее отдельные должностные лица наделены полномочиями по разрешению вопросов в стадии исполнительного производства;

2) суд как участник исполнительного производства, что может быть сведено, в основном, к следующему:

во-первых, на него возлагается разрешение вопросов об обеспечении иска как гарантии будущего исполнения его решения;

во-вторых, судебные исполнители исполняют ту часть решения, которая называется резолютивной, включающаяся впоследствии в исполнительный лист;

в-третьих, в его компетенции осталось решение ряда существенных вопросов, в частности, выдача исполнительного листа;

в-четвертых, он осуществляет контроль за действиями и постановлениями судебного исполнителя;

3) лица, участвующие в исполнительном производстве, к которым относятся стороны исполнительного производства, – взыскатель и должник, их представители;

4) лица, содействующие совершению исполнительных действий (налоговые органы, банки, учреждения юстиций, переводчики, понятые, специалисты и т. д.)[2].

П.П. Заворотько всех участников исполнительного производства предлагает разделить на пять групп:

1) лица, наделенные властными функциями, т. е. органы исполнения – суд и судебный исполнитель;

2) лица, участвующие в исполнении;

---

[1] Гражданское исполнительное право: учебник / под ред. А.А. Власова. М.: Изд-во «Экзамен», 2004. С. 44.

[2] Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 548.

3) лица, которые по предписанию закона обязаны содействовать судебному исполнению;

4) лица, удерживающие имущество должника на законных основаниях;

5) лица, имущественные права которых затрагиваются или нарушаются судебным исполнителем[1].

Как видим, субъектный состав исполнительного производства неоднороден по своему правовому статусу. В зависимости от цели участия и характера совершаемых процессуальных действий все субъекты исполнительного производства могут быть разделены на следующие четыре группы:

1) суд;

2) органы принудительного исполнения;

3) лица, участвующие в исполнительном производстве;

4) лица, содействующие исполнению актов судебных и несудебных органов.

Рассмотрим их.

Суд. Реальная защита и восстановление нарушенных прав, неразрывно связанные с исполнением не только судебных, но и иных актов, являются неотъемлемой частью правосудия, которая определяется задачами гражданского процессуального права. Поэтому законодатель отводит определенную роль судам в исполнительном производстве.

Суд является участником исполнительного производства не только в случаях исполнения судебных актов и исполнительных листов, выдаваемых им на основании решений иных судебных и несудебных органов, но также в случаях исполнения постановлений иных несудебных органов. Суду принадлежит ключевая роль в возбуждении, развитии и окончании исполнительного производства, а также защите прав и законных интересов сторон исполнительного производства и других лиц.

[1] *Заворотько П.П.* Процессуальные гарантии исполнения судебного решения. М.: Юрид. лит., 1974. С. 188.

Суды выполняют различные функции при исполнении судебных и иных актов, которые можно разделить на четыре направления.

Первое, связано *с возбуждением исполнительного производства* посредством совершения следующих действий:

во-первых, выдача исполнительного листа или судебного приказа, а также их дубликата;

во-вторых, разрешение вопроса о восстановлении срока предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению;

в-третьих, рассмотрение и разрешение:

а) вышестоящим судом частных жалоб на определения нижестоящего суда о выдаче дубликата, о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного срока исполнительной давности;

б) судом по месту нахождения судебного исполнителя жалоб на постановления судебного исполнителя о возбуждении исполнительного производства или о возвращении исполнительного документа.

Второе направление связано *с обеспечением развития исполнительного производства* и охватывает следующие действия суда:

во-первых, действия по разъяснению судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ; разрешению вопросов, связанных с отсрочкой, рассрочкой исполнения судебных актов, изменением способа и порядка исполнения, а также индексацией присужденных денежных сумм; решению вопросов, связанных с отложением исполнительных действий, приостановлением исполнительного производства и его возобновлением;

во-вторых, рассмотрение и разрешение:

а) вышестоящим судом частных жалоб на определения нижестоящего суда о разъяснении судебного акта, отсрочке, рассрочке его исполнения, об изменении способа и порядка его исполнения, индексации присужденных денежных сумм, о приостановлении исполнительного производства;

б) судом по месту нахождения судебного исполнителя жалоб на его постановления об отложении исполнительных действий;

в-третьих, рассмотрение судом по месту нахождения судебного исполнителя жалоб на отказ в отводе судебного исполнителя, а вышестоящим судом – частных жалоб на определения нижестоящих судов по вопросу об отводе судебного исполнителя;

в-четвертых, наложение на банк или иную финансово-кредитную организацию, осуществляющих обслуживание счетов должника, штрафа за неисполнение исполнительного документа при наличии денежных средств на счетах должника.

Третье направление связано *с окончанием исполнительного производства.* Оно включает две группы действий суда:

во-первых, действия по прекращению исполнительного производства, возбужденного на основании исполнительного документа, выданного как самим судом, так и иным юрисдикционным органом;

во-вторых, рассмотрение частных жалоб на определения нижестоящего суда о прекращении исполнительного производства, а также жалоб на постановления судебного исполнителя об окончании исполнительного производства.

Четвертое направление связано *с охраной и защитой прав и законных интересов сторон исполнительного производства и других лиц*. Оно реализуется судом:

во-первых, путем рассмотрения жалоб на действия (бездействие) судебного исполнителя по исполнению постановлений судов, государственных органов и иных организаций, либо на отказ в совершении исполнительных действий;

во-вторых, путем дачи санкции на совершение некоторых исполнительных действи, в частности:

а) на обращение взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц;

б) на выплату работнику среднего заработка за время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении на работе по день исполнения исполнительного документа;

в-третьих, путем рассмотрения и разрешения в исковом порядке споров, связанных с осуществлением исполнительных действий. В частности, споры:

а) между взыскателем и лицом, не являющимся должником, по поводу вселения;

б) между взыскателем и должником о возмещении расходов по розыску должника или его имущества в случае авансирования этих расходов взыскателем;

в) о возмещении вреда, причиненного судебным исполнителем гражданам и организациям при совершении исполнительных действий;

г) взыскателя о взыскании с организации подлежащих удержанию с должника сумм, не удержанных по вине этой организации;

д) об освобождении имущества от ареста;

в-четвертых, защита судом субъективных прав и законных интересов должника, нарушенных исполнением отмененного в последствии судебного акта, а равно защита законных интересов взыскателя осуществляется судом посредством поворота исполнения судебного акта и рассмотрения частных жалоб на определения нижестоящего суда о повороте исполнения.

Таким образом, ключевая роль суда как субъекта исполнительного производства определяется тем, что он осуществляет в исполнительном производстве организационно-распорядительные и контрольные функции, а также функции охраны и защиты оспариваемых или нарушенных при совершении исполнительных действий прав и законных интересов сторон исполнительного производства, а также других лиц.

Органы принудительного исполнения – подразделения службы судебных исполнителей (далее – ПССИ), которые являются территориальными подразделениями Судебного департамента при Верховном суде КР (далее – Судебный департамент). Судебный департамент является уполномоченным государственным органом, который, согласно ст. 8 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»:

1) осуществляет координацию и контроль за деятельностью находящихся в его ведении территориальных подразделений, ПССИ;

2) образует специализированные ПССИ.

Службу судебных исполнителей Кыргызской Республики возглавляет директор Судебного департамента – Главный судебный исполнитель КР, который назначается на должность и освобождается от нее председателем Верховного суда КР с согласия Совета судей КР.

Службы судебных исполнителей в областях Кыргызской Республики возглавляют главные судебные исполнители областей Кыргызской Республики в пределах территории соответствующей области.

Непосредственное осуществление функций по исполнению судебных актов и актов других органов возлагается на судебных исполнителей, объединенных в районные ПССИ, возглавляемых старшими судебными исполнителями.

В соответствии со ст. 4 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» судебным исполнителем является должностное лицо, состоящее на государственной службе и выполняющее возложенные на него задачи по принудительному исполнению исполнительных документов.

Судебным исполнителем может быть гражданин Кыргызской Республики, имеющий высшее юридическое образование, не имеющий судимости, способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности.

Судебный исполнитель осуществляет исполнение исполнительных документов самостоятельно, независимо от воли третьих лиц, подчиняясь только Конституции и законам КР.

Предъявляемые судебным исполнителем законные требования по исполнению обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан.

Судебный исполнитель обязан осуществлять свою деятельность в соответствии с законодательством КР, принимать все

меры к реальному, полному, своевременному и эффективному исполнению исполнительных документов и не допускать в своей деятельности ущемления прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

На судебных исполнителей распространяются ограничения, запреты и обязанности, установленные законодательством о государственной службе.

Ст. 12 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» определены права и обязанности судебного исполнителя в рамках исполнительного производства. Так, в частности, *судебный исполнитель вправе*:

1) выносить постановления по вопросам, касающимся исполнения;

2) выносить постановления о привлечении к установленной законодательством КР ответственности за нарушения;

3) истребовать необходимую информацию, объяснения и справки по вопросам, возникающим при совершении исполнительных действий, с соблюдением установленных законодательством требований к разглашению сведений, составляющих коммерческую, банковскую и иную охраняемую законом тайну. При этом органы, организации, должностные лица и граждане обязаны предоставить их судебному исполнителю незамедлительно, а в случаях, требующих обработки, подготовки специальных документов, не позднее трех дней;

4) в случае неясности исполнительных документов, на основании которых совершаются исполнительные действия, обратиться в суд, другой орган или должностное лицо, принявшие акт, за разъяснением;

5) вносить представления в суд по вопросам, возникшим при совершении исполнительных действий, в том числе на предмет отсрочки, рассрочки исполнения, об изменении способа и порядка исполнения;

6) вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве;

7) осуществлять в организациях любых форм собственности проверки исполнения исполнительных документов и ведения финансовой документации по ним;

8) давать поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

9) с согласия должника или иных лиц входить в помещения и хранилища, занимаемые или принадлежащие должникам, а также другим лицам, при наличии данных, подтверждающих нахождение у них имущества, принадлежащего должнику. В случае отсутствия согласия должника или иных лиц судебный исполнитель вправе войти в помещение и хранилище, занимаемые или принадлежащие должнику или иным лицам, на основании судебного акта;

10) описывать, арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать в установленном порядке арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законодательством КР;

11) налагать арест на счета должников в банках и казначействах, а также на ценные бумаги в размере, указанном в исполнительном документе;

12) принимать меры к отысканию имущества, принадлежащего должнику, на которое по закону может быть обращено взыскание;

13) в процессе производства исполнительных действий обращаться в необходимых случаях за помощью к судебным приставам, сотрудникам органов внутренних дел, национальной безопасности и военнослужащим КР;

14) вносить представления, передавать соответствующим органам материалы по фактам нарушений требований Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», за которые законодательством предусмотрена ответственность;

15) устанавливать временные ограничения на выезд должника из Кыргызской Республики;

16) размещать на официальном сайте уполномоченного государственного органа фотографии и сведения должника, находящегося в розыске.

Судебный исполнитель обязан:

1) принимать предусмотренные законом меры к реальному, полному и своевременному исполнению исполнительного документа;

2) разъяснять сторонам их права и обязанности, положения закона об ответственности и активно помогать им в защите их охраняемых законом прав и интересов;

3) предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность пользоваться правами и исполнять обязанности, предусмотренные законодательством;

4) рассматривать заявления по поводу исполнительного производства и ходатайства сторон и выносить по ним постановления, разъяснять сроки и порядок их обжалования;

5) заявлять самоотвод, если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе исполнительного производства, или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности;

6) соблюдать служебную, коммерческую, банковскую и иную охраняемую законом тайну;

7) соблюдать профессиональную этику.

Следует отметить, что перечень прав и обязанностей судебного исполнителя не является исчерпывающим. Он имеет и иные права и обязанности, предусмотренные законодательством об исполнительном производстве.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение судебным исполнителем возложенных на него должностных обязанностей и полномочий, совершение им проступков и правонарушений влечет установленную законодательством КР ответственность.

Так, согласно нормам ст. 13 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» решения, действия (бездействие) судебного исполнителя могут быть обжалованы главному судебному исполнителю области, Главному

судебному исполнителю КР или в суд. Ущерб, причиненный судебным исполнителем, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством КР.

Лица, участвующие в исполнительном производстве – это стороны исполнительного производства и их представители. Согласно п. 1 ст. 24 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» сторонами исполнительного производства выступают взыскатель и должник.

Взыскателем являются физические или юридические лица, государственные органы, органы местного самоуправления, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ.

Должником являются физические или юридические лица, государственные органы, органы местного самоуправления, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия или воздержаться от их совершения.

В исполнительном производстве может быть несколько взыскателей или должников. Каждый из них участвует в исполнительном производстве самостоятельно.

Полномочия сторон. Стороны исполнительного производства имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против доводов и ходатайств других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) или акты судебного исполнителя по вопросам исполнительного производства. Стороны исполнительного производства обязаны добросовестно пользоваться всеми предоставленными им правами, а также выполнять требования законодательства об исполнительном производстве и содействовать

исполнению (ст. 26 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Правопреемство в исполнительном производстве. В случае выбытия одной из сторон исполнительного производства, в том числе смерть физического лица, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга, судебный исполнитель по исполнительному документу обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую правопреемник заменил (ст. 27 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Представители сторон и их полномочия. Физические лица могут участвовать в исполнительном производстве лично и/или через представителей. Полномочия представителя оформляются в соответствии с законодательством КР.

Участие юридических лиц, государственных органов, органов местного самоуправления в исполнительном производстве осуществляется через их органы или должностные лица, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением и подтвержденных соответствующим образом, либо через представителей указанных органов и должностные лица.

Право представителя (кроме законных представителей) на предъявление и отзыв исполнительного документа, участие в исполнительном производстве, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование действий (бездействия) и актов судебного исполнителя, получение присужденного имущества (в том числе денежных средств) должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым.

Представителями в исполнительном производстве не могут быть:

а) лица, не достигшие восемнадцати лет;

б) лица, состоящие под опекой или попечительством;

в) судьи, следователи, прокуроры;

г) сотрудники Судебного департамента, ПССИ и судебные исполнители.

Данное правило не распространяется на случаи, когда указанные в пунктах (в) и (г) лица участвуют в исполнительном производстве в качестве представителя взыскателя, должника соответствующей организации либо законного представителя.

Необходимо отметить, что, если по исполнительному документу должник обязан совершать действия, которые он может совершать только лично, представительство не допускается.

Права и обязанности несовершеннолетнего в возрасте до четырнадцати лет в исполнительном производстве осуществляет и исполняет его законный представитель. Несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, являющийся по исполнительному документу взыскателем или должником, осуществляет свои права или исполняет обязанности в исполнительном производстве в присутствии или с надлежаще оформленным письменным согласием своего законного представителя либо представителя уполномоченного органа по защите детей. Несовершеннолетний, имеющий полную дееспособность, осуществляет свои права или исполняет обязанности в исполнительном производстве самостоятельно (ст. 28 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Законные представители в исполнительном производстве. Согласно ст. 30 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» права и охраняемые законом интересы недееспособных, ограниченных в дееспособности физических лиц в исполнительном производстве защищают законные представители – их родители, усыновители, опекуны или попечители, которые представляют документы, удостоверяющие их полномочия. Законные представители совершают от имени представляемых все действия, право на совершение которых принадлежит представляемым с ограничениями, предусмотренными законом.

По исполнительному производству, в котором должно участвовать физическое лицо, признанное в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, определенное решением суда в качестве управляющего имуществом безвестно отсутствующего.

По исполнительному производству, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим, если наследство еще никем не принято, в качестве представителя наследника выступает исполнитель завещания или лицо, назначенное для охраны наследственного имущества и управления им.

Законные представители могут поручить участие в исполнительном производстве другому лицу, выбранному ими в качестве представителя.

Лица, содействующие исполнению актов судебных и несудебных органов. Данная категория участников исполнительного производства отличается от лиц, участвующих в исполнении (т. е. сторон исполнительного производства), отсутствием юридической заинтересованности в исполнении конкретного исполнительного документа.

К лицам, содействующим исполнению, относятся эксперты, специалисты, оценщики, переводчики и понятые, содействующие исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе (п. 2 ст. 24 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Участие эксперта, специалиста, оценщика в исполнительном производстве. Для дачи заключения по возникающим при совершении исполнительных действий вопросам, требующим специальных знаний, а также для оценки арестованного имущества, судебный исполнитель может по просьбе сторон исполнительного производства или по собственной инициативе назначить экспертизу, привлечь специалиста либо оценщика, о чем выносит соответствующее постановление. При необходимости может привлечь несколько экспертов, специалистов или оценочную организацию.

В качестве эксперта, специалиста может быть привлечено лицо, обладающее необходимыми знаниями в области науки, техники, искусства, ремесел, для дачи на этой основе заключения, не заинтересованным в исходе исполнительного производства. Заключения эксперта даются в письменной форме. Специалист вправе давать письменные показания или пояснения.

Эксперт обязан явиться по вызову судебного исполнителя и дать объективное заключение по поставленным перед ним вопросам. Если поставленный вопрос выходит за пределы специальных знаний эксперта или представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения, эксперт в письменной форме сообщает судебному исполнителю о невозможности дать заключение. Эксперт имеет право знакомиться с материалами исполнительного производства, относящимися к предмету исследования; просить о представлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения; присутствовать в необходимых случаях при производстве исполнительных действий.

Специалист обязан явиться по вызову судебного исполнителя и вправе отказаться от участия в исполнительном производстве, если он не обладает соответствующими специальными знаниями и навыками. Специалист имеет право знакомиться с материалами исполнительного производства, относящимися к предмету исследования; присутствовать в необходимых случаях при производстве исполнительных действий.

Кроме того, эксперт и специалист также имеют право на вознаграждение за выполнение работы, проводимой в связи с совершением исполнительных действий. Это вознаграждение и другие затраты на проведение экспертизы относятся к расходам по совершению исполнительных действий.

За отказ или уклонение от дачи заключения либо дачу заведомо ложного заключения эксперт, а специалист – за заведомо ложные показания, несут ответственность, предусмотренную УК КР, о чем письменно предупреждаются судебным исполнителем.

Участие переводчика в исполнительном производстве. При совершении исполнительных действий стороны исполнительного

производства или судебный исполнитель могут пригласить переводчика, им может быть дееспособное физическое лицо, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода.

Должнику или взыскателю, которому необходимы услуги переводчика, судебный исполнитель предоставляет срок для его приглашения. Если должник или взыскатель не обеспечит участие переводчика за отведенное время, то судебный исполнитель назначает переводчика по своему усмотрению. Решение о назначении переводчика оформляется постановлением судебного исполнителя.

Переводчик имеет право на вознаграждение за выполненную работу. Выплаченное ему вознаграждение относится к расходам по совершению исполнительных действий.

В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет ответственность в соответствии с УК КР, о чем он письменно предупреждается судебным исполнителем.

Участие понятых в исполнительном производстве. Участие понятых обязательно при совершении исполнительных действий и применении мер принудительного исполнения, связанных:

1) с решением о вселении, выселении;

2) с вскрытием нежилых помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами;

3) с вскрытием принадлежащих должнику жилых помещений;

4) с вскрытием принадлежащих другим лицам жилых помещений, занимаемых должником, при наличии доказательств, дающих основание полагать, что в нем находится имущество должника;

5) с описью имущества должника, наложением на него ареста, а также с изъятием и передачей указанного имущества;

6) с составлением акта о невозможности взыскания.

Закон предъявляет ряд требований к понятым:

а) дееспособность;

б) достижение возраста восемнадцати лет;

в) отсутствие заинтересованности в совершении исполнительных действий;

г) отсутствие родства или свойства с лицами, участвующими в исполнительном производстве;

д) отсутствие подчиненности или подконтрольности лицам, участвующим в исполнительном производстве.

Судебный исполнитель привлекает двух понятых, которые вправе знать, для участия в совершении каких действий и/или применения каких мер они приглашаются, на основании какого исполнительного документа совершаются действия и применяются меры, а также задавать вопросы.

Понятые обязаны удостоверить своей подписью в акте о совершении исполнительных действий и/или применении мер принудительного исполнения, содержание и результаты указанных действий и мер, при которых они присутствовали.

Перед началом совершения исполнительных действий и/или применения мер принудительного исполнения, в которых участвуют понятые, судебный исполнитель разъясняет им права и обязанности.

Отводы и самоотводы в исполнительном производстве. Согласно ст. 34 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» судебный исполнитель, эксперт, специалист, переводчик или понятой не может участвовать в исполнительном производстве и подлежит отводу (самоотводу), если он является супругом (супругой) стороны исполнительного производства либо состоит в родстве со сторонами исполнительного производства, их представителями или другими лицами, участвующими в исполнительном производстве, подчинен или подконтролен указанным лицам либо иным образом заинтересован в исходе исполнительного производства.

Отвод может быть заявлен взыскателем или должником (их представителями). Он должен быть мотивирован, изложен в письменной форме и заявлен до начала совершения исполнительных действий или применения мер принудительного исполнения, за исключением случаев, когда о наличии оснований для отвода стало известно после начала совершения исполнительных действий или применения мер принудительного исполнения.

Вопрос об отводе (самоотводе) судебного исполнителя решается старшим судебным исполнителем *не позднее одного дня* со дня поступления заявления об отводе (самоотводе), о чем выносится мотивированное постановление.

В случае удовлетворения заявления об отводе (самоотводе) судебного исполнителя вышестоящий судебный исполнитель одновременно решает вопрос о передаче исполнительного документа, исполняемого отведенным судебным исполнителем, другому судебному исполнителю либо в другое подразделение судебных исполнителей.

Вопрос об отводе (самоотводе) эксперта, специалиста, переводчика или понятого решается судебным исполнителем *незамедлительно* со дня поступления заявления об отводе (самоотводе), о чем выносится мотивированное постановление.

В случае удовлетворения заявления об отводе (самоотводе) указанных лиц, судебный исполнитель в установленном порядке привлекает других аналогичных субъектов.

Копия постановления об удовлетворении заявления об отводе (самоотводе) судебного исполнителя, эксперта, специалиста, переводчика, понятого направляется сторонам исполнительного производства *не позднее дня*, следующего за днем его вынесения.

Постановление об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении заявления об отводе (самоотводе) может быть обжаловано вышестоящему судебному исполнителю либо в суд.

Стоить отметить, что обжалование постановлений об отводе или самоотводе не влечет приостановления исполнительного производства.

27.3. Исполнительные документы

Исполнительный документ является основанием для возбуждения исполнительного производства и совершения судебным исполнителем действий по принудительному исполнению актов суда и иных органов.

Закон КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» предусматривает следующие виды исполнительных документов (ст. 17):

1) исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов, в том числе по приговорам судов в части имущественных взысканий (далее – исполнительные листы);

2) судебные приказы;

3) определения суда и постановления судьи, вынесенные в порядке обеспечения иска, возмещения ущерба и возможной конфискации имущества, а также по делам о нарушениях;

4) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;

5) исполнительные надписи нотариусов;

6) постановления, вынесенные государственными органами, органами местного самоуправления или должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела о нарушениях в части имущественных взысканий;

7) удостоверения, выдаваемые на основании решений комиссий по трудовым спорам и профсоюзных органов;

8) постановления судебного исполнителя о взыскании денежного принуждения, о наложении денежного взыскания в виде исполнительского сбора, о взыскании расходов по исполнению;

9) акты иных государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц в случаях, предусмотренных законом.

При утрате исполнительного документа основанием для взыскания является его *дубликат*, который выдается судом или другим органом, выдавшим исполнительный документ. Дубликат имеет силу подлинника.

Копии, исполнительными документами не являются.

Охарактеризуем каждый вид исполнительного документа.

Исполнительный лист – это процессуальный документ, выдаваемый судом на принуждение должника к исполнению своих обязанностей, указанных в судебном постановлении.

В нем должны быть указаны (ст. 407 ГПК КР): а) наименование суда, выдавшего исполнительный лист, наименование и местонахождение суда или иного органа, принявшего решение, на основании которого судом выдан исполнительный лист; б) дело, по которому выдан исполнительный лист, и номер дела; в) дата принятия судебного акта или акта иного органа, подлежащего исполнению, и дата его вступления в законную силу; г) наименование взыскателя-юридического лица и должника-юридического лица, их место нахождения, юридические адреса и банковские реквизиты. Фамилия, имя и отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата, место рождения и место работы должника-гражданина, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; д) резолютивная часть судебного акта или акта иного органа; е) дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению. Если до выдачи исполнительного листа судом предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения судебного акта, в исполнительном листе указывается время, с которого начинается течение срока действия исполнительного листа или время, в течение которого должник обязан совершить действия по исполнению исполнительного листа.

Исполнительный лист подписывается судьей, вынесшим судебный акт в первой инстанции, и заверяется гербовой печатью суда. В случае отсутствия судьи исполнительный документ подписывается председателем суда.

Судебный приказ – постановление судьи, вынесенное им единолично по заявлению взыскателя по требованиям о взыскании денежных сумм или истребовании движимого имущества от должника в случаях, предусмотренных ст. 246 ГПК КР[1].

Судебный приказ является одновременно исполнительным документом, на основании которого возбуждается исполнительное производство.

[1] См. § 21.2. «Судебный приказ. Требования, по которым выдается судебный приказ».

В нем должны быть указаны (ст. 251 ГПК КР): а) номер производства и дата вынесения приказа; б) название суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ; в) наименование взыскателя-юридического лица, его место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты, фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина, его место жительства, дата и место рождения, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, если таковые имеются – номер телефона, факса, адрес электронной почты; г) наименование должника-юридического лица, его место нахождения, юридический адрес и банковские реквизиты, фамилия, имя, отчество должника-гражданина, его место жительства, дата и место рождения, место работы, дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, если таковые имеются – номер телефона, факса, адрес электронной почты; д) закон или иной нормативный правовой акт, на основании которого удовлетворено требование; е) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости; ё) размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено законом или договором; ж) сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в соответствующий бюджет.

Судебный приказ составляется на специально изготовленном бланке, который подписывается судьей. Один экземпляр судебного приказа остается в материалах дела, другой направляется для исполнения.

Соглашение об уплате алиментов (о размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов – между законными представителями этих лиц. Не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей (ст. 104 СК КР).

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение

установленной законом формы соглашения об уплате алиментов влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 181 ГК КР (недействительность соглашения).

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа.

К заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов применяются нормы ГК КР, регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок.

Исполнительные надписи нотариусов. Согласно ст. 85 Закона КР «О нотариате» исполнительная надпись совершается нотариусом при условии:

- если представленные документы подтверждают бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем;
- если со дня возникновения права на иск прошло не более трех лет. Если для требования, по которому выдается исполнительная надпись, законодательством КР установлен иной срок давности, она выдается в пределах этого срока.

Исполнительная надпись, совершаемая путем обращения взыскания на заложенное имущество, должна содержать следующее: а) фамилию, инициалы, должность нотариуса, совершающего исполнительную надпись; б) наименование и адрес взыскателя; в) наименование и адрес должника и залогодателя; г) обозначение срока, за который производится взыскание; д) размер суммы, подлежащей взысканию, в том числе пени, проценты, если таковые причитаются; е) наименование предмета залога и его адрес, имя (наименование) собственника (залогодателя) и его адрес; ё) дату и реестровый номер договора залога; ж) размер суммы государственной пошлины, уплаченной взыскателем и подлежащей уплате должником; з) дату совершения исполнительной надписи; и) номер, под которым исполнительная надпись зарегистрирована в реестре; к) подпись и печать нотариуса, совершившего исполнительную надпись.

Постановления, вынесенные государственными органами, органами местного самоуправления или должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела о нарушениях в части имущественных взысканий, имеют силу исполнительного документа, и должны содержать следующие сведения: а) наименование органа, должность, фамилия и инициалы должностного лица, выдавшего исполнительный документ; б) наименование дела или материала, на основании которых выдан исполнительный документ, и их номера; в) дата принятия акта, подлежащего исполнению; г) наименования взыскателя-юридического лица и должника-юридического лица, их юридические адреса, банковские реквизиты при их наличии; д) фамилия, имя, отчество взыскателя-физического лица и должника-физического лица, дата рождения, место жительства и место работы, если оно известно; е) резолютивная часть акта государственного органа, органа местного самоуправления 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 их совершения; ё) дата вступления в силу акта государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица; ж) дата выдачи исполнительного документа.

Данные постановления подписываются соответствующим должностным лицом этого органа, а в установленных законом случаях – лицом, выписавшим исполнительный документ. Исполнительный документ заверяется печатью органа или лица, его выдавших.

Удостоверения, выдаваемые на основании решений комиссий по трудовым спорам и профсоюзных органов. Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам, уполномоченным государственным органом в области надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства. Данная комиссия является несудебным органом по рассмотрению тех индивидуальных трудовых споров, по которым ТК КР и законами не установлен другой порядок их рассмотрения.

Согласно ст. 419 ТК КР решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения решения комиссии в установленный срок работнику выдается комиссией по трудовым спорам удостоверение, являющееся исполнительным документом. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

На основании удостоверения, выданного комиссией по трудовым спорам и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения, судебный исполнитель приводит решение комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке.

В случае пропуска работником установленного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок.

Постановления судебного исполнителя – документ, составленный судебным исполнителем строго по требованиям, определенным Законом КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».

Судебный исполнитель в рамках исполнительного производства может выносить множество постановлений (например, о возбуждении исполнительного производства; о возвращении исполнительного документа органу, его выдавшему; о временном ограничении на выезд должника из Кыргызской Республики, а также об отмене такого ограничения; о замене стороны ее правопреемником в случаях, предусмотренных ст. 38 вышеназванного Закона), но в качестве исполнительного документа можно расценивать лишь постановления:

а) о взыскании денежного принуждения;

б) о наложении денежного взыскания в виде исполнительского сбора;

в) о взыскании расходов по исполнению.

Рассмотрим их подробнее.

О взыскании денежного принуждения. В соответствии со ст. 96 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» в случаях неисполнения должником требований, содержащихся в исполнительном документе, выданном судом, в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный исполнитель в течение суток выносит постановление о взыскании исполнительского сбора и устанавливает должнику новый срок для исполнения – десять рабочих дней.

Одновременно с установлением нового срока для исполнения судебный исполнитель в обязательном порядке *предупреждает должника о возможности применения в его отношении денежного принуждения* в случае неисполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, в размере, установленном ч. 4 ст. 96 вышеназванного Закона.

При неисполнении должником требований, содержащихся в исполнительном документе, без уважительных причин во вновь установленный срок судебный исполнитель вправе вынести *постановление о взыскании с должника денежного принуждения* и установить новый срок для исполнения.

Если после вынесения постановления о взыскании денежного принуждения и истечения предоставленного срока для исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, должник продолжает их не исполнять, то судебный исполнитель вправе вновь вынести повторное постановление о взыскании денежного принуждения и установить новый срок для исполнения – десять рабочих дней.

В случае взыскания денежного принуждения в первый раз его сумма не должна быть меньше трех и более пяти минимальных размеров оплаты труда для физических лиц и меньше десяти и более двадцати минимальных размеров оплаты труда для юридических лиц. При повторном взыскании денежного принуждения его сумма составляет десять минимальных размеров оплаты труда для физических лиц и пятьдесят минимальных размеров оплаты труда для юридических лиц.

Судебный исполнитель может взыскивать денежное принуждение с должников-физических и юридических лиц, с должников-государственных органов и органов местного самоуправления – не может. Суммы от денежных принуждений взыскиваются в государственный бюджет.

Денежное принуждение может применяться судебным исполнителем до исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, или до обжалования в судебном порядке постановления о взыскании денежного принуждения. Не исполненные полностью или частично постановления о взыскании денежного принуждения отменяются в случае отмены судебного акта, на основании которого был выдан исполнительный документ.

Вынесение в отношении должника постановления о взыскании денежного принуждения не освобождает должника от исполнения требования, содержащегося в исполнительном документе.

О наложении денежного взыскания в виде исполнительского сбора. Исполнительский сбор является денежным взысканием, налагаемым на должника в случае неисполнения им требований исполнительного документа в срок, установленный для его добровольного исполнения.

Так, согласно ч. 4 ст. 129 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» в случае неисполнения требований исполнительного документа *имущественного характера* в срок, установленный судебным исполнителем для добровольного исполнения указанного документа, судебный исполнитель выносит *постановление, по которому с должника взыскивается исполнительский сбор* в размере десяти процентов от подлежащей взысканию суммы или стоимости взыскиваемого имущества, но не менее пяти расчетных показателей. В случае неисполнения требований исполнительного документа *неимущественного характера* исполнительский сбор с должника-физического лица устанавливается в размере пятидесяти расчетных показателей, с должника-юридического лица – сто расчетных показателей.

Постановление о взыскании исполнительского сбора выносится при первом поступлении исполнительного документа судебному исполнителю. Последующие предъявления к исполнению исполнительного документа судебному исполнителю исполнительским сбором не облагаются.

В случае частичного исполнения исполнительного документа по не зависящим от судебного исполнителя причинам исполнительский сбор взыскивается пропорционально взысканной сумме.

Исполнительский сбор взыскивается с должника и взыскателя в равных долях в случае утверждения судом мирового соглашения в рамках исполнительного производства.

Также следует отметить, что исполнительский сбор взыскивается с взыскателя в установленном законом размере, в случаях: отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный лист; отказа взыскателя от исполнения исполнительного документа, принятого к производству судебным исполнителем; отказа взыскателя от получения передаваемого ему имущества должника. В этих случаях, судебный исполнитель отменяет постановления о взыскании исполнительского сбора с должника.

Суммы исполнительского сбора поступают на специальный счет по развитию исполнительного производства.

Вместе с тем, следует отметить, что исполнительский сбор не взыскивается в случаях, когда исполнительное производство принято к исполнению:

- при повторном предъявлении к исполнению исполнительного документа, по которому вынесено и не отменено постановление судебного исполнителя о взыскании исполнительского сбора;
- по постановлению судебного исполнителя о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа;
- по судебным актам по обеспечительным мерам;
- по исполнительным документам о взыскании периодических платежей;
- по исполнительным документам о взыскании алиментов.

О взыскании расходов по исполнению. Согласно ст. 118 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» расходами по совершению исполнительных действий являются денежные средства взыскателя и иных лиц, участвующих в исполнительном производстве, затраченные на организацию и проведение исполнительных действий.

К расходам по совершению исполнительных действий относятся денежные средства, затраченные на:

- перевозку, хранение и реализацию имущества должника;
- вознаграждение за работу переводчиков, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к организации и проведению исполнительных действий, и компенсацию понесенных ими, а также понятыми расходов;
- перевод (пересылку) взыскателю денежных средств;
- розыск должника, его имущества, розыск ребенка;
- проведение государственной регистрации прав должника;
- на авансовый взнос взыскателя;
- совершение других необходимых действий в процессе исполнения исполнительного документа.

Расходы по совершению исполнительных действий возмещаются взыскателю и лицам, понесшим указанные расходы, за счет должника. В случае прекращения исполнительного производства по основаниям, установленным п.п. 4 и 5 ст. 111 вышеназванного Закона, расходы по совершению исполнительных действий относятся на счет республиканского бюджета. А в случае безосновательного отказа взыскателя от получения определенного имущества, изъятого у должника, при исполнении исполнительного документа о передаче его взыскателю и возвращения исполнительного документа взыскателю, если он своим действием или бездействием препятствовал исполнению исполнительного документа, расходы, понесенные при совершении исполнительных действий, взыскиваются с взыскателя.

Взыскание с должника расходов по совершению исполнительных действий, а также возмещение их органу или лицу, которые их понесли, производятся на основании постановления

судебного исполнителя. Постановление о взыскании с должника расходов по исполнению может быть оспорено в суде.

В соответствии со ст. 23 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» все решения по вопросам исполнительного производства, принимаемые судебным исполнителем, оформляются постановлениями. В постановлениях судебного исполнителя должны быть указаны: а) дата и место вынесения постановления; б) должность, фамилия, инициалы судебного исполнителя; в) наименование территориального подразделения судебных исполнителей; г) наименование и номер исполнительного производства, по которому выносится постановление; д) вопрос, по которому выносится постановление; е) основания принимаемого решения; ё) решение, принятое по рассматриваемому вопросу; ж) порядок и срок обжалования постановления либо указание о том, что постановления не подлежат обжалованию.

Постановления судебного исполнителя подлежат немедленному исполнению и могут быть обжалованы в случаях и порядке, установленных Законом КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».

Сроки предъявления исполнительных документов ко взысканию. В теории гражданского процессуального права они определяются как сроки исполнительной давности и представляют собой установленное законом время, в течение которого исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению[1]. В соответствии со ст. 37 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» исполнительные документы могут быть предъявлены к принудительному исполнению в следующие сроки:

1) судебные акты, исполнительные листы – в течение трех лет с момента вступления в силу судебных актов;

2) постановления органов или должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела о нарушениях, – в течение шести

[1] Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М.С. Шакарян. М.: Проспект (ТК Велби), 2005. С. 484.

месяцев с момента вступления в законную силу постановлений и актов иных органов;

3) исполнительные надписи нотариусов – в течение трех месяцев с момента их выдачи;

4) удостоверения, выдаваемые на основании решений комиссий по трудовым спорам и профсоюзного комитета, – в течение трех месяцев со дня их выдачи;

5) акты иных органов, являющиеся исполнительными документами в случаях, предусмотренных законом, – в течение трех месяцев, если законом не установлены иные сроки предъявления их к исполнению.

Исполнительные документы о взыскании периодических платежей (взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью и др.) сохраняют силу на все время, на которое присуждены платежи. При этом сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности, их течение начинается со дня, следующего за днем наступления срока каждого платежа.

Исполнение исполнительных документов, связанных с реализацией имущества, должно быть завершено в срок не более четырех месяцев, а в остальных случаях – не более двух месяцев со дня получения исполнительного документа судебным исполнителем (ст. 40 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

Взыскатель, пропустивший срок для предъявления к исполнению судебного акта, исполнительного листа, исполнительной надписи нотариуса, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший судебный акт, выдавший исполнительный лист, либо по месту нахождения нотариальной конторы. По остальным исполнительным документам пропущенные сроки восстановлению не подлежат (ст. 39 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»).

27.4. Стадии исполнительного производства

Стадии исполнительного производства – это совокупность последовательных процессуальных действий участников исполнительного производства с целью выполнения требований исполнительного документа. Они обладают относительной логической обособленностью, имеют собственные цели и внутреннюю взаимосвязь.

Исполнительное производство, как процессуальная деятельность, включает в себя три стадии:

1) возбуждение исполнительного производства и подготовка к осуществлению принудительного исполнения;

2) осуществление принудительного исполнения;

3) завершение исполнительного производства.

На каждой стадии решаются свои специфические задачи. Рассмотрим их.

Первая стадия. ***Возбуждение исполнительного производства и подготовка к осуществлению принудительного исполнения.*** На этой стадии решаются вопросы возможности принятия исполнительного документа к исполнению, добровольного исполнения, принимаются меры к розыску должника и его имущества, к его аресту для последующего обращения взыскания.

Исполнительное производство возбуждается судебным исполнителем на основании исполнительного документа и заявления взыскателя, подписываемое им либо его представителем. Представитель прилагает к заявлению доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия.

В заявлении может содержаться просьба 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 Законом КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», или к нему может быть приложено отдельное мотивированное ходатайство с такой просьбой.

Взыскатель должен подать заявление вместе с исполнительным документом по месту совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения.

Местом совершения исполнительных действий являются место жительства (нахождения), место работы или место нахождения имущества, если должником является физическое лицо. Если им является юридическое лицо, то исполнительные действия совершаются по его юридическому или фактическому адресу и/или местонахождению его имущества. Требования, содержащиеся в исполнительных документах, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, исполняются по месту совершения этих действий.

Если взыскателю неизвестно, в какую службу судебных исполнителей должен быть подан исполнительный документ, то он вправе направить исполнительный документ и заявление в Судебный департамент или его территориальное подразделение.

Главный судебный исполнитель КР, главные судебные исполнители областей направляют указанные документы в соответствующее ПССИ в пятидневный срок со дня их получения, а если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению – в день их получения.

Вместе с тем следует отметить, что судебный исполнитель может принять исполнительный документ без заявления взыскателя в следующих случаях (ч. 2 ст. 48 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве»):

- когда суд, другой орган или должностное лицо в соответствии с названным Законом направляют исполнительный документ судебному исполнителю;
- когда судебному исполнителю поступает от другого ПССИ постановление о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным исполнителем.

Судебный исполнитель не позднее следующего дня с момента передачи ему для исполнения исполнительного документа

и заявления обязан рассмотреть вопрос об отказе в принятии исполнительного документа или приступить к исполнению.

Основания для отказа в принятии исполнительного документа определены ст. 49 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», которые можно подразделить на две группы.

К первой относятся основания, которые позволяют вновь предъявить исполнительный документ после устранения обстоятельств, послуживших основанием для отказа в возбуждении исполнительного производства. К ним относятся случаи, если:

1) исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем, за исключением случаев, когда исполнительный документ подлежит принятию к исполнению без заявления взыскателя;

2) исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий, за исключением случая, предусмотренного ч. 2 ст. 47 вышеназванного Закона;

3) истек и не восстановлен судом срок предъявления судебного акта, исполнительного листа, исполнительной надписи нотариуса к исполнению;

4) истек срок предъявления исполнительного документа к исполнению;

5) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению, а исполнительное производство по нему было окончено по основаниям, установленным п.п. 1 и 2 ч. 1 ст. 115 вышеназванного Закона;

6) не истек срок, установленный в исполнительном документе для исполнения.

Ко второй группе относятся основания для отказа в возбуждении исполнительного производства, которые не позволяют вновь предъявлять исполнительный документ к исполнению, в частности, к ним относятся случаи, если:

1) документ не является исполнительным либо не соответствует требованиям, предъявляемым к исполнительным документам, установленным ст. 18 вышеназванного Закона;

2) исполнительный документ был ранее предъявлен к исполнению, а исполнительное производство по нему было прекращено по основаниям, установленным ст. 111 вышеназванного Закона;

3) не вступил в законную силу акт, который является исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ, за исключением исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению;

4) исполнительный документ в соответствии с законодательством КР не подлежит исполнению ПССИ.

При наличии одного из этих оснований судебный исполнитель выносит постановление об отказе в принятии исполнительного документа. Копия такого постановления с приложением всех поступивших документов не позднее дня, следующего за днем вынесения указанного постановления, направляется взыскателю, а также в суд, государственный орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ. Постановление судебного исполнителя может быть обжаловано в установленном порядке.

В случае отсутствия оснований для отказа, судебный исполнитель принимает меры по исполнению. При первом предъявлении исполнительного документа для исполнения судебный исполнитель вручает должнику предложение о добровольном исполнении исполнительного документа, в котором устанавливается срок для добровольного исполнения должником исполнительного документа – *10 рабочих дней*. Должник предупреждается о принудительном исполнении указанных требований по истечении срока для добровольного исполнения с взысканием с него исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий, а также об ответственности за неисполнение судебного акта, а равно о воспрепятствовании его исполнению, и возможности применения ограничительных мер.

При неизвестности фактического место пребывания должника взыскатель может просить суд по месту нахождения имущества

должника о назначении представителя, которому и вручается предложение о добровольном исполнении исполнительного документа в установленном порядке.

Должник обязан предоставить сведения в ПССИ по месту исполнения исполнительного документа до завершения срока, предоставленного должнику для добровольного исполнения исполнительного документа. Должник предупреждается об ответственности в соответствии с КоН КР за непредоставление сведений в установленные сроки, указание в предоставленных сведениях неполной и/или недостоверной информации, а равно отчуждение и/или растрату имущества, указанного в сведениях.

По истечении срока, отведенного законодательством должнику на добровольное исполнение, судебный исполнитель приступает к принудительному исполнению исполнительного листа или иных документов, послуживших основанием для возбуждения исполнительного производства.

Вместе с тем, ч. 5 ст. 50 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» установлены случаи, когда предложение о добровольном исполнении исполнительного документа не вручается. В частности, к ним отнесены следующие случаи:

1) по вынесенным и неисполненным постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным исполнителем в процессе исполнения исполнительного документа;

2) при последующих предъявлениях исполнительного документа;

3) по исполнительному документу о приостановлении деятельности (права);

4) по исполнительному документу о конфискации имущества;

5) по исполнительным документам, указанным в п. 3 ч. 1 ст. 17 вышеуказанного Закона;

6) если исполнительный документ подлежит немедленному исполнению.

Следовательно, в этих случаях, судебный исполнитель безотлагательно приступает к принудительному исполнению исполнительного документа.

Закон устанавливает сроки на совершение исполнительных действий. Как правило, требования, содержащиеся в исполнительном документе, должны быть исполнены судебным исполнителем *в срок не более двух месяцев* со дня получения исполнительного документа судебным исполнителем. Исключением является исполнение исполнительных документов, связанных с реализацией имущества, которое должно быть завершено *в срок не более четырех месяцев*.

Вторая стадия. ***Осуществление принудительного исполнения***. На этой стадии совершаются исполнительные действия, связанные с практическим обращением взыскания на имущество и средства должника, обеспечивается совершение действий, к которым обязан по судебному акту должник.

Мерами принудительного исполнения являются действия, указанные в исполнительном документе, или действия, совершаемые судебным исполнителем в целях получения с должника имущества, в том числе денежных средств, подлежащих взысканию по исполнительному документу.

Меры принудительного исполнения применяются судебным исполнителем после возбуждения исполнительного производства. Если установлен срок для добровольного исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, то меры принудительного исполнения применяются после его истечения.

К мерам принудительного исполнения согласно ч. 3 ст. 64 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» относятся:

1) наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение исполнительного документа;

2) изъятие у должника арестованного имущества либо имущества, присужденного взыскателю;

3) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на денежные средства в национальной или иностранной валюте и ценные бумаги;

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

5) обращение взыскания на имущественные права должника, в том числе: а) на право получения платежей по исполнительному производству, в котором он выступает в качестве взыскателя; б) на право получения платежей по найму, аренде; в) на исключительные права, на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации;

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 вышеназванным 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) опечатывание имущества;

9) изъятие правоустанавливающих документов;

10) принудительное вселение взыскателя в жилое помещение;

11) принудительное выселение должника из жилого помещения;

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

13) иные действия, предусмотренные законом или исполнительным документом.

Закон КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» содержит административно-процессуальные нормы, регулирующие порядок применения каждой из названных мер принудительного исполнения.

Лица, участвующие в исполнительном производстве, извещаются об исполнительных действиях и о мерах принудительного

исполнения посредством отправки повестки, извещения с уведомлением о вручении, телефонограммой, телеграммой, с использованием электронной, иной электрической связи и доставки.

В тех случаях, когда исполнительный документ подлежит немедленному исполнению, а также при наложении ареста на имущество и принятии иных обеспечительных мер судебный исполнитель вправе совершать исполнительные действия и применять меры принудительного исполнения без предварительного уведомления об этом лиц, участвующих в исполнительном производстве.

Извещение или повестка, адресованные лицу, участвующему в исполнительном производстве, направляются по адресу, указанному в исполнительном документе, если лицо, участвующее в исполнительном производстве, или его представитель письменно не указали иной адрес, в том числе адрес электронной почты. Извещение или повестка могут быть направлены по месту работы лица, участвующего в исполнительном производстве.

Извещение или повестка, адресованные юридическому лицу, направляются по его юридическому адресу или по юридическому адресу его представительства или филиала, либо по указанному юридическим лицом в письменной форме другому адресу, в том числе адресу электронной почты.

Лица, уклоняющиеся от явки по вызову судебного исполнителя, могут подвергаться приводу на основании постановления судебного исполнителя, которое исполняется органами внутренних дел по месту жительства (нахождения) лица, уклоняющегося от явки к судебному исполнителю.

Место применения мер принудительного исполнения согласно ст. 20 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» определено следующим образом:

- если должником является физическое лицо, то меры принудительного исполнения применяются судебными исполнителями по его месту жительства (нахождения), месту работы или месту нахождения его имущества;

- если должником является юридическое лицо, то меры принудительного исполнения применяются по его юридическому или фактическому адресу и/или местонахождению его имущества;
- требования, содержащиеся в исполнительных документах, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, исполняются по месту совершения этих действий.

Стоит отметить, что, если в процессе исполнения исполнительного документа изменились место жительства (нахождения) или место работы должника-физического лица, адрес должника-юридического лица либо место нахождения имущества должника, судебный исполнитель незамедлительно составляет об этом акт.

Не позднее следующего рабочего дня после составления акта судебный исполнитель направляет исполнительный документ вместе с этим актом в ПССИ по новому месту жительства должника-физического лица и месту его работы, по новому адресу должника-юридического лица либо по месту нахождения имущества должника, о чем одновременно извещает взыскателя.

Судебный исполнитель при необходимости совершает исполнительные действия на территории, на которой не распространяются его полномочия, по приказу Главного судебного исполнителя КР или главного судебного исполнителя области.

В случае передачи исполнительного производства из одного территориального ПССИ в другое Главный судебный исполнитель КР или главный судебный исполнитель области выносит приказ, который не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляется соответствующему ПССИ для исполнения. О передаче исполнительного производства извещаются стороны в течение трех рабочих дней.

По исполнительному производству, переданному из одного территориального подразделения в другое, судебный исполнитель вправе применять меры принудительного исполнения на территории, на которую не распространяются его полномочия.

При этом споры о месте совершения исполнительного действия между территориальными подразделениями не допускаются.

Исполнительное производство может быть отложено, приостановлено, прекращено, окончено по основаниям, предусмотренным Законом КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».

Так, согласно ст. 108 вышеназванного Закона, судебный исполнитель вправе *отложить* исполнительные действия и применение мер принудительного исполнения по заявлению взыскателя на срок не более десяти рабочих дней, о чем выносит мотивированное постановление. Копия постановления не позднее дня, следующего за днем его вынесения, направляется сторонам исполнительного производства. В постановлении об отложении указывается дата, до которой откладываются исполнительные действия или применение мер принудительного исполнения.

Приостановление исполнительного производства – это прекращение исполнительных действий на неопределенный срок, которое производится судебным исполнителем по собственной инициативе или по заявлению сторон исполнительного производства при наличии оснований, указанных в ст. 109 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», в частности, к ним отнесены случаи:

1) смерти должника, объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные исполнительным документом требования или обязанности могут перейти к правопреемнику умершего или управляющему имуществом безвестно отсутствующего лица;

2) реорганизации должника-юридического лица;

3) принятия, в установленном законодательством порядке, решения о возбуждении производства о несостоятельности (банкротстве) должника-юридического лица;

4) признания должника-физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным;

5) пребывания должника в части Вооруженных сил КР, участвующей в боевых действиях;

6) принятия судом к производству заявления об обжаловании должником исполнительного документа в судебном порядке, если такое оспаривание допускается законом;

7) принятия судом к производству жалобы на постановление о наложении административного взыскания;

8) вынесения акта о приостановлении исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица, на основании которого выдан исполнительный документ;

9) принятия судом к производству иска об исключении из описи (освобождении от ареста) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу;

10) розыска ребенка;

11) обращения судебного исполнителя в соответствующий суд, другой орган или к должностному лицу за разъяснением по вопросу исполнения;

12) призыва должника на действительную военную службу в Вооруженные силы КР;

13) нахождения должника на стационарном лечении;

14) принятия судом к производству жалобы об оспаривании постановления, действий (бездействия) судебного исполнителя или отказа в совершении действий;

15) розыска должника-физического лица;

16) просьбы взыскателя;

17) подачи в суд заявления об отсрочке или рассрочке исполнения исполнительных документов, изменении способа и порядка их исполнения.

Кроме того, приостановить исполнительное производство также вправе Главный судебный исполнитель КР, главные судебные исполнители областей в случае поступления жалобы на постановление, действия (бездействие) подчиненных им судебных исполнителей.

Сроки приостановления исполнительного производства и порядок возобновления исполнительного производства определены ст. 110 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».

Третья стадия. ***Завершение исполнительного производства***. Здесь разрешаются вопросы о прекращении или об окончании исполнительного производства либо о возвращении исполнительного документа взыскателю.

Прекращение исполнительного производства – это полное прекращение исполнительных действий при наличии обстоятельств, исключающих возможность его возобновления.

В случае прекращения производства судебный исполнитель отменяет все назначенные по исполнению меры. Прекращенное исполнительное производство не может быть возбуждено вновь, исполнительный документ не может быть повторно предъявлен к исполнению.

Перечень оснований для прекращения исполнительного производства судебным исполнителем определен ст. 111 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве», согласно которой исполнительное производство прекращается судебным исполнителем в случаях:

1) отказа взыскателя от взыскания;

2) утверждения судом мирового соглашения между взыскателем и должником;

3) смерти гражданина, являвшегося взыскателем или должником, объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные актом требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику умершего или управляющему имуществом безвестно отсутствующего лица;

4) отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

5) отмены или признания недействительным принятого к производству исполнительного документа;

6) отказа взыскателя от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю;

7) когда должник-юридическое лицо ликвидировано в установленном законодательством порядке;

8) объявления должника-юридического лица несостоятельным (банкротом).

Под *окончанием исполнительного производства* понимаются различные исполнительные действия, которые влекут за собой завершение исполнительных действий по конкретному исполнительному документу с самыми различными правовыми последствиями, среди которых может быть как сохранение права на возбуждение исполнительного производства, так и утрата такого права либо продолжение исполнительного производства в другом ПССИ.

Согласно нормам ст. 115 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» исполнительное производство считается оконченным в случаях:

1) фактического исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе;

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

3) возвращения взыскателю исполнительного документа по основаниям, предусмотренным ст. 114 вышеназванного Закона;

4) возвращения исполнительного документа по требованию суда, другого органа или должностного лица, выдавших исполнительный документ;

5) направления исполнительного документа из одного территориального ПССИ в другое;

6) направления исполнительного документа в ликвидационную комиссию (ликвидатору) должника-юридического лица;

7) направления исполнительного документа в организацию для удержания периодических платежей, установленных исполнительным документом;

8) истечения срока давности исполнения акта, вынесенного по делу об административном правонарушении, независимо от фактического исполнения этого акта;

9) прекращения исполнительного производства.

В соответствии со ст. 114 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» исполнительный документ, по которому взыскание не производилось или произведено не в полном объеме, *возвращается взыскателю*:

1) по заявлению взыскателя;

2) если истек срок исполнения для данного исполнительного документа;

3) если для данного вида взыскания истек установленный законом срок предъявления к исполнению;

4) если у должника отсутствует имущество, денежные суммы, ценные бумаги или доходы, на которые может быть обращено взыскание, при условии, что судебным исполнителем приняты все допустимые законом меры по их отысканию;

5) если взыскатель отказался оставить за собой имущество должника, не реализованное при исполнении исполнительного документа;

6) если взыскатель своими действиями (бездействием) препятствует исполнению исполнительного документа;

7) если по указанному взыскателем адресу должник-физическое лицо не проживает или не работает, должник-юридическое лицо – не находится либо отсутствует имущество должника, подлежащее взысканию, за исключением случаев розыска должника;

8) если взыскатель не выплатил разницу между задолженностью и стоимостью передаваемого ему имущества должника.

Возвращение взыскателю исполнительного документа не является препятствием для повторного предъявления исполнительного документа к исполнению в пределах срока, установленного ст. 37 вышеназванного Закона.

В случае приостановления, прекращения или окончания исполнительного производства либо возвращения взыскателю исполнительного документа судебный исполнитель выносит соответствующее постановление, на которое может быть подана жалоба в порядке и сроки, установленные главой 44 ГПК КР и Законом КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».

27.5. Поворот исполнения судебного акта

Под *поворотом исполнения судебного акта* понимается восстановление в судебном порядке прав и законных интересов ответчика, нарушенных исполнением судебного акта, отмененного впоследствии судом.

В юридической литературе институт поворота исполнения судебного акта рассматривается как одна из форм процессуальной защиты гражданских прав, такой институт фактически представляет собой разновидность реституции, когда стороне спора возвращается все, что было взыскано после отмены судебного акта, послужившего правовым основанием для взыскания.

Поворот исполнения судебного акта имеет место, когда отменен уже исполненный судебный акт, в ином случае действует прекращение взыскания по ранее принятому судебному акту. Вместо отмененного судебного акта принимается новое, в связи с чем ответчик имеет право потребовать восстановления первоначального положения и возврата ему того, что было передано истцу.

Под возвращением в первоначальное положение понимается то имущественное положение, которое стороны занимали по отношению друг к другу до исполнения судебного акта по существовавшему между ними материально-правовому спору.

Институт поворота исполнения судебного акта регламентирован нормами ГПК КР.

Так, согласно ст. 415 ГПК КР поворот исполнения судебного акта применяется, если приведенный в исполнение судебный акт изменен или отменен и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске либо производство по делу прекращено, либо заявление оставлено без рассмотрения. При повороте исполнения судебного акта лицу возвращается все то, что было взыскано с него в пользу взыскателя по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту.

Если не приведенный в исполнение судебный акт отменен или изменен и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске либо производство по делу прекращено,

либо иск оставлен без рассмотрения полностью или в части, суд принимает судебный акт о полном или частичном прекращении взыскания по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту.

Суд выдает исполнительный лист на возврат взысканного имущества или его стоимости по заявлению взыскателя. К заявлению прилагается документ, подтверждающий исполнение ранее принятого судебного акта.

Поворот исполнения судебного акта осуществляется судами общей юрисдикции (первой, апелляционной и кассационной инстанций).

Порядок поворота исполнения судебного акта судом первой инстанции. Суд, которому дело передано на новое рассмотрение, по заявлению заинтересованного лица обязан рассмотреть вопрос о повороте исполнения судебного акта и разрешить дело в новом судебном акте. В случае если суд, вновь рассматривавший дело, не разрешил вопрос о повороте исполнения судебного акта, заинтересованное лицо вправе подать в этот суд заявление о повороте его исполнения, которое должно быть рассмотрено в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления о повороте исполнения акта суда.

По итогам заседания суд выносит определение об удовлетворении данного заявления, на которое может быть подана частная жалоба (представление).

Порядок поворота исполнения судебного акта судами апелляционной и кассационной инстанций. В случае если суд, пересматривающий дело в апелляционном или кассационном порядке, своим актом окончательно разрешает спор либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения, по заявлению заинтересованного лица суд обязан разрешить вопрос о повороте исполнения акта либо передать дело на разрешение суда первой инстанции.

В случае если в акте вышестоящего суда нет никаких указаний на поворот исполнения судебного акта, заинтересованное

лицо вправе подать соответствующее заявление в суд первой инстанции. А при отмене в апелляционной инстанции решения суда по делу о взыскании алиментов поворот исполнения акта суда допускается только в тех случаях, если отмененный акт суда был основан на сообщенных взыскателем ложных сведениях или представленных им подложных документах.

В случае отмены в кассационном порядке акта суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения акта суда допускается, если отмененный акт суда был основан на сообщенных взыскателем ложных сведениях или представленных им подложных документах.

Стоит отметить, что поворот исполненного судебного акта может быть допущен только в отношении участвующих в деле лиц или их правопреемников. Недопустимо распространять силу судебного акта на лиц, не принимавших участия в деле.

Если истец после исполнения судебного акта успел распорядиться спорным имуществом и передал его другим лицам, то суд обязан указать в новом решении возможность приведения сторон в прежнее правовое положение, что является основанием для предъявления иска со стороны ответчика к этим лицам как к нарушителям его права о возврате имущества, о восстановлении права или о возмещении убытков.

Вместе с тем следует отметить, что институт поворота исполнения также применяется в отношении *актов других органов* (например, нотариуса, комиссии по трудовым спорам и других органов, предусмотренных законодательством).

Так, в соответствии со ст. 116 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» в случае отмены судебного акта или акта другого органа, приведенного в исполнение, и вынесения нового судебного акта или акта другого органа, полностью или частично освобождающего должника от обязательств, возложенных на него по отмененному судебному

акту или акту другого органа, или не связанного с возложением на него каких-либо обязательств, либо о прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения, должнику должно быть возвращено все или излишне взысканное с него в пользу взыскателя по отмененному судебному акту или акту другого органа, а также исполнительский сбор соразмерно возвращенному.

При повороте исполнения акта исполнение исполнительного документа, выданного на основании нового судебного акта или акта другого органа, производится на общих основаниях в соответствии с вышеназванным Законом с учетом исполненного по отмененному соответствующему акту.

Глава 28. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

28.1. Правовое положение иностранных лиц в гражданском процессе

В соответствии с конституционными нормами в Кыргызской Республике каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и исполняют обязанности наравне с гражданами Кыргызской Республики, кроме случаев, установленных законом или международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика.

Вышеуказанным правом обладают как постоянно проживающие на территории Кыргызской Республики иностранные лица, так и временно пребывающие, т. е. находящиеся по служебным, торговым, общественным, частным делам, на учебе, в качестве туристов и с другими целями. Следовательно, предоставление иностранным лицам национального режима в области гражданского судопроизводства наше законодательство не связывает с проживанием их на территории Кыргызской Республики на постоянной основе.

Правовой статус иностранных лиц в области гражданского судопроизводства основан на принципе национального режима, ввиду чего на иностранные лица распространяется юридическая сила нормативных правовых актов КР и международных договоров, участницей которых является Кыргызская Республика.

В соответствии с этим принципом иностранным лицам предоставляется возможность пользоваться гражданскими процессуальными правами и нести гражданские процессуальные обязанности наравне с гражданами и организациями Кыргызской Республики, а также обращаться в суды Кыргызской Республики,

но только для защиты своих нарушенных прав, свобод и охраняемых законом интересов.

Так, иностранные лица в суде могут выступать в качестве истцов, ответчиков или третьих лиц, лично участвовать в судопроизводстве или через представителя с надлежаще оформленным документом, но не могут обращаться в суд с заявлениями от своего имени за защитой прав, свобод и интересов других лиц.

В качестве судебного представителя иностранцев в судах Кыргызской Республики могут выступать:

- дееспособные граждане КР;
- дееспособные иностранные граждане;
- адвокаты КР, имеющие лицензию на право занятия адвокатской деятельностью и являющиеся членами Адвокатуры КР;
- адвокаты иностранных государств на основании межгосударственных соглашений Кыргызской Республики со страной адвоката, включенные Министерством юстиции КР в специальный реестр. Адвокаты иностранных государств не допускаются к оказанию юридической помощи на территории Кыргызской Республики по вопросам, связанным с государственной тайной (ч. 3 ст. 24 Закона КР «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности»);
- консулы. Консульские учреждения иностранных государств в стране пребывания имеют право представлять и защищать интересы своих государств, а также граждан и юридических лиц этих государств. Должностные лица консульских учреждений иностранных государств вправе представлять без поручения и доверенности интересы своих граждан в судах страны пребывания, если они в связи с отсутствием или по другим уважительным причинам не имеют возможности защищать свои права и интересы. Такое представительство может продолжаться до тех пор, пока гражданин не поручит ведение дела другому представителю или не возьмет защиту своих прав и интересов на себя[1].

[1] Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ОАО «Издательский Дом “Городец”», 2011. С. 687.

Иностранные представители пользуются в гражданском судопроизводстве такими же правами и несут такие же обязанности, как и представители-граждане КР.

Особенности гражданского судопроизводства с участием иностранных лиц определены разделом V ГПК КР.

К иностранным лицам процессуальный закон относит:

1) иностранных граждан;

2) лиц без гражданства;

3) иностранные организации;

4) международные организации.

Согласно ст. 380 ГПК КР иностранные лица вправе обращаться в суды Кыргызской Республики для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов, пользуются гражданскими процессуальными правами и выполняют процессуальные обязанности наравне с гражданами и юридическими лицами Кыргызской Республики.

Законами КР могут быть установлены ответные ограничения в отношении иностранных лиц тех государств, в которых допускаются специальные ограничения гражданских процессуальных прав граждан и юридических лиц Кыргызской Республики.

С юридической точки зрения иностранное лицо – лицо, чье процессуально-правовое положение определяется одновременно двумя законодательствами: ГПК КР и процессуальным законом другой страны. Регулирование правоотношений с участием таких субъектов несравненно более сложно, чем с участием граждан Кыргызской Республики, но неизбежно, если учесть, сколько иностранцев постоянно или временно находятся (проживают или пребывают) на территории Кыргызской Республики. У них могут возникать различные правовые споры (гражданские, семейные, трудовые и др.), которые подлежат судебному разбирательству.

Как правило, субъекты гражданского процессуального правоотношения должны обладать определенными юридическими качествами, а именно гражданской процессуальной правоспособностью и дееспособностью. У иностранных лиц правосубъектность

определяется по их личному закону. Так, согласно нормам процессуального закона, личным законом для:

- *иностранного гражданина* является право государства, гражданином которого он является. Если наряду с гражданством Кыргызской Республики он имеет гражданство другого государства, его личным законом считается право Кыргызской Республики. При наличии у иностранного гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право государства, с которым он наиболее тесно связан (ч. 2 ст. 381 ГПК КР);
- *лица без гражданства* считается право государства, в котором лицо имеет место жительства, а при отсутствии такового – право государства его обычного места пребывания (ч. 3 ст. 381 ГПК КР);
- *беженца* считается право государства, предоставившего убежище (ч. 4 ст. 381 ГПК КР);
- *иностранной организации* определено право иностранного государства, в соответствии с которым оно создано. Иностранная организация, не обладающая по личному закону своего государства процессуальной правоспособностью, не может иметь процессуальной правоспособности в Кыргызской Республике (ч.ч. 1, 2 ст. 382 ГПК КР);
- *международной организации* установлен вступивший в установленном законом порядке в силу международный договор, участницей которого является Кыргызская Республика, в соответствии с которым она создана, а также ее учредительные документы или соглашения, заключенные с компетентным государственным органом Кыргызской Республики в установленном законом порядке (ч. 3 ст. 382 ГПК КР).

Следует отметить, что иностранное физическое лицо (иностранный гражданин, лицо без гражданства, беженец), не являющееся по своему личному закону процессуально дееспособным, может быть на территории Кыргызской Республики признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с правом Кыргызской Республики обладает процессуальной дееспособностью.

Законодательство КР не связывает предоставление национального режима в области судебной защиты прав, свобод и интересов иностранных граждан с выполнением каких-либо особых требований, в том числе с проживанием их в течение определенного срока на территории Кыргызской Республики или с необходимостью внесения денежного залога в обеспечение судебных расходов как это делается в некоторых странах. В законодательстве КР и в международных договорах, участницей которых является Кыргызская Республика, отсутствует институт, обязывающий иностранцев предоставлять обеспечение уплаты ими судебных расходов.

Так, согласно нормам Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной 7 октября 2002 года в городе Кишиневе, ратифицированной Законом КР от 19 марта 2004 года № 29, граждане и юридические лица стран-участниц Конвенции и лица, проживающие (пребывающие) на ее территории, освобождаются от уплаты и возмещения судебных расходов на тех же условиях, что и собственные граждане.

Конвенция по вопросам гражданского процесса, подписанная 1 марта 1954 года в городе Гааге (Кыргызская Республика присоединилась к ней постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша КР от 17 мая 1995 года № 77-1), также не допускает предъявления к гражданам одного государства-участника Конвенции, имеющим место жительства в одном из этих государств и выступающим в судах другого государства в качестве истца, ответчика или третьих лиц, требований о залоге или обеспечении судебных расходов в какой-либо форме лишь на том основании, что они являются иностранцами или не имеют постоянного места жительства в данной стране.

Принцип уважения суверенитета иностранного государства запрещает осуществление судебной власти Кыргызской Республики за границей, а также устанавливает определенные ограничения внутри страны, чтобы не усложнять отношения между государствами без необходимости. В этой связи, некоторые лица

исключаются из сферы судебной власти внутри государства. Поскольку ни одно государство не вправе выступать в качестве судьи другого государства, иностранное государство и его органы обладают *юрисдикционным иммунитетом* (неприкосновенностью), что означает изъятие одного государства из юрисдикции другого.

Выделяют три вида иммунитета иностранного государства:

1) *судебный иммунитет* – неподсудность одного государства судам другого. Это выражается в известной юридической формуле: «равный над равным не имеет юрисдикции». Без согласия государства оно не может быть привлечено к суду другого государства. Причем не имеет значения, в связи с чем или по какому вопросу государство намеревается привлечь его к суду;

2) *иммунитет от предварительного обеспечения иска* – означает, что суд Кыргызской Республики обязан воздержаться от применения в отношении иностранного государства и его имущества ареста и иных мер, обеспечивающих впоследствии рассмотрение спора и (или) исполнение решения суда;

3) *иммунитет от принудительного исполнения судебного решения* – означет обязанность суда Кыргызской Республики или государственного органа, осуществляющего функции по исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц, воздержаться от обращения взыскания на имущество иностранного государства, принятия в отношении иностранного государства и его имущества иных мер в целях принудительного исполнения решения суда.

Совокупность всех трех видов иммунитета называется *юрисдикционным иммунитетом иностранного государства*.

Ст. 390 ГПК КР установлен юрисдикционный иммунитет, согласно которому иностранное государство, выступающее в качестве носителя власти, обладает иммунитетом по отношению к предъявленному к нему в суде Кыргызской Республики иску, привлечению его к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложению ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Кыргызской Республики, принятию по отношению к нему других мер

по обеспечению иска. Обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускается лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено законами или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика.

Иммунитет международной организации, если она не занимается предпринимательской деятельностью, является абсолютным, его пределы и объем определяются законами, международными договорами.

Аккредитованные в Кыргызской Республике дипломатические представители иностранных государств и другие лица, указанные в законах или вступивших в установленном законом порядке в силу международных договорах, участницей которых является Кыргызская Республика, подлежат юрисдикции судов Кыргызской Республики по гражданским делам в пределах, определяемых общепризнанными принципами и нормами международного права или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызкая Республика.

К числу важнейших международных источников, в которых определен круг лиц, представляющих государства, и их представительские функции, следует отнести:

- Венскую конвенцию о дипломатических сношениях 1961 года (Кыргызская Республика присоединилась к ней постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1407-XII);
- Венскую конвенцию о консульских сношениях 1963 года (Кыргызская Республика присоединилась к ней постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1408-XII).

Согласно нормам данных конвенций, из сферы судебной власти государства пребывания исключаются физические лица, перечисленные в обеих конвенциях, как обладающие неприкосновенностью.

Судебный иммунитет распространяется только на лица, официально наделенные функциями по представлению интересов

государства на территории другого государства, и только на такую деятельность, которая связана с выполнением их представительских функций. Это отражает существо судебного иммунитета.

В Венской конвенции о дипломатических сношениях провозглашено, что привилегии и иммунитет предоставляются не для выгод отдельных лиц, а для обеспечения эффективного осуществления функций дипломатических представительств как органов, представляющих государства.

Функции дипломатического представительства, согласно п. 1 ст. 3 Венской конвенции о дипломатических сношениях, состоят:

a) в представительстве аккредитующего государства в государстве пребывания;

b) в защите в государстве пребывания интересов аккредитующего государства и его граждан в пределах, допускаемых международным правом;

c) в ведении переговоров с правительством государства пребывания;

d) в выяснении всеми законными средствами условий и событий в государстве пребывания и сообщении о них правительству аккредитующего государства;

e) в поощрении дружественных отношений между аккредитующим государством и государством пребывания и в развитии их взаимоотношений в области экономики, культуры и науки.

Следовательно, судебный иммунитет не распространяется на деятельность официальных представителей иностранных государств, в которой они выступают как частные лица.

Судебным иммунитетом обладают отдельные иностранные граждане. Различают три вида такого иммунитета: персональный (личный), служебный и функциональный (ограниченный). Рассмотрим.

1) *Персональным (личным) иммунитетом* согласно ст. 31 Венской конвенции о дипломатических сношениях, обладают главы и сотрудники представительств иностранных государств (дипломаты), также члены их семей, если они не являются гражданами

страны пребывания. Они пользуются иммунитетом от гражданской и административной юрисдикции, кроме случаев:

a) вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только он не владеет им от имени аккредитующего государства для целей представительства;

b) исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитующего государства;

c) исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим агентом в государстве пребывания за пределами своих официальных функций.

Также дипломат не обязан давать показания в качестве свидетеля. Согласно п. 6 ст. 31 Венской конвенции о дипломатических сношениях никакие исполнительные меры не могут приниматься в отношении дипломатического агента, за исключением тех случаев, которые подпадают под подпункты «a», «b», «c» п. 1 ст. 31, и иначе как при условии, что соответствующие меры могут приниматься без нарушения неприкосновенности его личности или его резиденции.

Сотрудники управленческого и технического персонала, а также члены их семей обладают личным иммунитетом в гражданских судах, но лишь в связи с исполнением своей служебной деятельности.

Личный иммунитет представляет собой лишь временное процессуальное препятствие. После окончания служебной деятельности он отпадет.

2) *Служебный иммунитет*, напротив, продолжает действовать безгранично во времени. Согласно ст. 39 Венской конвенции о дипломатических сношениях, каждое лицо, имеющее право на привилегии и иммунитеты, пользуется ими с момента вступления его на территорию государства пребывания при следовании

для занятия своего поста или, если оно уже находится на этой территории, с того момента, когда о его назначении сообщается Министерству иностранных дел или другому министерству, в отношении которого имеется договоренность. Если функции лица, пользующегося привилегиями и иммунитетами, заканчиваются, эти привилегии и иммунитеты прекращаются в тот момент, когда оно оставляет страну, или по истечении разумного срока для того, чтобы это сделать, но продолжают существовать до этого времени даже в случае вооруженного конфликта. Однако в отношении действий, совершенных таким лицом при выполнении своих функций сотрудника представительства, *иммунитет продолжает существовать.*

Обозначенное свидетельствует о том, что освобождение от судебной власти служит не защите физического лица в иностранном государстве, а лишь исполнению им государственных функций.

3) Венская конвенция о консульских сношениях устанавливает преимущества, привилегии и иммунитеты (гл. II) для обеспечения эффективного осуществления консульскими учреждениями функций от имени их государств. Как правило, эти функции ограничительные, отсюда и вытекает *функциональный (ограниченный) иммунитет*. Им обладают физические лица в связи с исполнением служебных обязанностей. Подобным иммунитетом обладают домашний персонал дипломатической миссии и, в частности, члены консульского представительства.

Согласно ст. 43 Венской конвенции о консульских сношениях консульские должностные лица и консульские служащие не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций. Однако эти положения не применяются в отношении гражданского иска:

а) вытекающего из договора, заключенного консульским должностным лицом или консульским служащим, по которому они прямо или косвенно не приняли на себя обязательства в качестве агента представляемого государства;

b) третьей стороны за вред, причиненный несчастным случаем в государстве пребывания, вызванный дорожным транспортным средством, судном или самолетом.

Ст. 44 Венской конвенции о консульских сношениях установлена обязанность давать свидетельские показания работникам консульского учреждения, которые могут вызываться в качестве свидетелей при производстве судебных или административных дел. Консульский служащий или работник обслуживающего персонала не может отказываться от дачи показаний (за исключением дачи показаний по вопросам, связанным с выполнением ими своих функций, или представлять относящуюся к их функциям официальную корреспонденцию и документы. Они также не обязаны давать показания, разъясняющие законодательство представляемого государства). Если консульское должностное лицо отказывается давать показания, к нему не могут применяться никакие меры принуждения или наказания.

В этом смысле следует различать ситуации, когда сотрудник консульства действует по поручению аккредитующего государства, а когда выступает как частное лицо. Следовательно, Венская конвенция о консульских сношениях обеспечивает служебный иммунитет лишь в том случае, если сотрудник консульства выступает в интересах аккредитующего государства.

Еще одной особенностью гражданского судопроизводства с участием иностранных лиц является то, что все документы, выданные, составленные или удостоверенные по установленной форме компетентными органами иностранных государств вне пределов Кыргызской Республики, в соответствии с иностранным правом в отношении граждан и организаций Кыргызской Республики или иностранных лиц принимаются судами Кыргызской Республики при наличии *консульской легализации* или *проставлении апостиля*, если иное не предусмотрено законами или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика. Документы, составленные на иностранном языке, при представлении в суд Кыргызской Республики должны

сопровождаться их надлежащим образом заверенным переводом на государственный или официальный язык (ст. 392 ГПК КР).

Данное правило вытекает из норм международного права в сфере легализации документов, следовательно, аналогичные нормы содержатся и в законодательствах иностранных государств.

Легализация – это процедура, которая позволяет придать документу юридическую силу для его признания в другом государстве. Она нужна для того, чтобы документ, выданный в одном государстве, был действительным в другом государстве и его можно было предоставить в официальные органы или организации другого государства. Легализация подтверждает полномочия, подлинность подписи и печати должностного лица, выдавшего документ, а также соответствие этого документа законам государства происхождения.

Осуществление процедуры легализации документов во многих государствах входит в круг полномочий внешнеполитического ведомства.

В Кыргызской Республике легализация документов, исходящих от компетентных органов Кыргызской Республики для представления в официальные органы/организации другого государства осуществляется следующими государственными органами:

а) на территории Кыргызской Республики – структурным подразделением уполномоченного государственного органа в сфере внешнеполитической деятельности Кыргызской Республики, осуществляющее консульские функции на территории Кыргызской Республики (Департамент консульской службы Министерства иностранных дел КР);

б) за пределами Кыргызской Республики – дипломатическими представительствами или консульскими учреждениями Кыргызской Республики.

При осуществлении консульской легализации уполномоченные должностные лица Департамента консульской службы Министерства иностранных дел КР, дипломатических представительств и консульских учреждений Кыргызской Республики за рубежом руководствуются международными договорами,

вступившими в установленном порядке в силу, участницей которых является Кыргызская Республика, законодательством КР, в том числе Положением о порядке осуществления консульской легализации, утвержденным постановлением Правительства КР от 21 февраля 2011 года № 60.

Легализация документа применяется для стран, не подписавших Гаагскую конвенцию, отменяющую требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года. Кыргызская Республика присоединилась к ней Законом КР от 16 ноября 2009 года № 296 «О присоединении Кыргызской Республики к Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года» (далее – Гаагская конвенция).

Официальные документы, совершенные на территории государств-участников Гаагской конвенции, освобождены от легализации (кроме документов, совершенных дипломатическими или консульскими агентами, и административных документов, имеющих прямое отношение к коммерческой или таможенной операции).

В данном случае документы удостоверяются путем *проставления апостиля* соответствующими уполномоченными органами государства происхождения.

Апости́ль (фр. *apostille*) – международная стандартизированная форма заполнения сведений о законности документа для предъявления на территории стран, признающих такую форму легализации.

Апостиль – это упрощенная форма легализации документов, которая действует в отношении государств-участников, ратифицировавших Гаагскую конвенцию. Она удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае, подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ. Целью процедуры проставления апостиля является обеспечение гарантии подлинности и надлежащего оформления апостилируемых документов,

предназначенных для действия на территории стран-участниц Гаагской конвенции.

Согласно нормам Гаагской конвенции, апостиль представляет собой специальный штамп квадратной формы с размерами сторон не менее 9 сантиметров, содержащий обязательный заголовок на французском языке со ссылкой на Гаагскую конвенцию 1961 года: «Apostille (Convention de la Haye du 5 octobre 1961)» и текстом из десяти пунктов на государственном языке. Содержание штампа предписано Гаагской конвенцией. Графы заполняются также на государственном языке. Штамп «апостиль» ставится на оригиналы и копии документов.

В Кыргызской Республике апостилирование документов, исходящих от компетентных органов Кыргызской Республики для представления в официальные органы/организации другого государства, согласно п. 2 постановления Правительства КР от 10 июня 2010 года № 75 «О мерах по реализации положений Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов», осуществляют следующие государственные органы:

а) Генеральная прокуратура КР – на официальных документах, исходящих от органов прокуратуры;

б) Судебный департамент при Верховном суде КР – на официальных документах, исходящих от судебных органов;

в) Министерство юстиции КР – на официальных документах, исходящих из органов юстиции, а также документах других государственных органов, физических и юридических лиц, нотариально удостоверенных в установленном порядке;

г) Министерство внутренних дел КР – на официальных документах, исходящих от органов внутренних дел;

д) Государственный комитет национальной безопасности КР – на официальных документах, исходящих от органов национальной безопасности.

Необходимо отметить, что действие Гаагской конвенции не распространяется на отношения (документы, совершенные компетентными органами) между Кыргызстаном и следующими

странами: Австрией, Бельгией, Германией и Грецией. Указанные государства являются подписантами данной Конвенции, как и Кыргызстан. Однако нормы Гаагской конвенции не применяются между Кыргызской Республикой и указанными государствами вследствие выражения этими государствами возражений относительно присоединения Кыргызской Республики к данной Конвенции.

Это означает, что страны взаимно не используют апостиль для легализации документов, следовательно, документы подлежат консульской легализации.

Вместе с тем, согласно Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной государствами-участниками Содружества Независимых Государств 22 января 1993 года в городе Минске, ратифицированной постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша КР от 17 мая 1995 года № 76-1 (далее – Минская конвенция), документы, выданные или засвидетельствованные компетентным учреждением либо специально на то уполномоченным лицом в пределах его компетенции по установленной форме и скрепленные гербовой печатью, принимаются на территориях следующих государств *без какого-либо специального удостоверения*: Азербайджана, Армении, Беларуси, Грузии, Казахстана, Кыргызстана, Молдовы, России, Таджикистана, Туркменистана, Узбекистана, Украины.

28.2. Подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц

Каждое государство самостоятельно определяет условия и границы полномочий судопроизводства своих судов. Подсудность в гражданском процессе представляет собой совокупность процессуальных норм, обеспечивающих распределение гражданских дел между компетентными отечественными судами. В отличие от национальной, подсудность дел с участием иностранных лиц обозначает пределы компетенции судов Кыргызской

Республики и отграничение ее от компетенции иностранных судов. Для государства, общеобязательной системы норм и международной подсудности не существует, следовательно, каждое государство, исходя из своих национальных правил международной подсудности, берет на себя столько правовых споров, сколько считает целесообразным.

Правовая регламентация вопросов международной подсудности в Кыргызской Республике осуществляется нормами международных договоров, вступивших в установленном законом порядке в силу, участницей которых является Кыргызская Республика, и ГПК КР.

Суды Кыргызской Республики рассматривают гражданские дела с участием иностранных лиц, если гражданин-ответчик имеет место жительства на территории Кыргызской Республики или юридическое лицо-ответчик имеет место нахождения в Кыргызской Республике (ч. 1 ст. 383 ГПК КР). Аналогичное правило содержится в ст. 20 Минской конвенции.

С участием иностранных лиц суды Кыргызской Республики вправе рассматривать гражданские дела в случаях, когда (ст. 383 ГПК КР):

1) орган управления, филиал или представительство иностранного лица находятся на территории Кыргызской Республики;

2) ответчик является иностранным лицом и имеет имущество на территории Кыргызской Республики;

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

4) по делу о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, а также смертью кормильца, вред причинен на территории Кыргызской Республики или истец имеет здесь место жительства;

5) по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда, имело место на территории Кыргызской Республики;

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

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

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

9) истец по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации имеет место жительства или местонахождение в Кыргызской Республике;

10) спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории Кыргызской Республики.

Данный перечень носит открытый характер, в связи с чем суды Кыргызской Республики рассматривают и другие дела, если законодательством КР они отнесены к их компетенции.

Таким образом, при определении подсудности дела с участием иностранного лица имеют место юридическое значение и связь дела (спора, факта) с территорией Кыргызской Республики (например, место жительства истца или ответчика, место нахождения имущества, место причинения вреда, место исполнения обязательства).

В подсудности дел с участием иностранных лиц можно выделить нормы об исключительной, договорной и альтернативной подсудности.

При исключительной подсудности компетентными на рассмотрение определенных категорий дел признаются только собственные суды; при альтернативной подсудности допускается рассмотрение тех или иных дел судами иностранного государства; при договорной – подсудность дела может быть изменена по письменному соглашению сторон.

К *исключительной подсудности* судов Кыргызской Республики ст. 384 ГПК КР относит гражданские дела с участием иностранных лиц по искам:

1) о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории Кыргызской Республики;

2) о расторжении брака граждан Кыргызской Республики с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства на территории Кыргызской Республики;

3) возникающим из договоров перевозки, если перевозчик имеет местонахождение на территории Кыргызской Республики.

Также судам Кыргызской Республики подсудны дела особого производства с участием иностранных лиц в случаях, когда (ст. 385 ГПК КР):

1) заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, имеет место жительства на территории Кыргызской Республики или факт, который необходимо установить, имел или имеет место на территории Кыргызской Республики;

2) гражданин, в отношении которого ставится вопрос об усыновлении (удочерении), о признании ограниченно дееспособным или недееспособным, о восстановлении дееспособности, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации), о принудительной госпитализации в психиатрический стационар, о продлении принудительной госпитализации, является гражданином Кыргызской Республики либо имеет место жительства в Кыргызской Республике;

3) лицо, в отношении которого ставится вопрос о признании безвестно отсутствующим или об объявлении умершим, является гражданином Кыргызской Республики либо имело последнее известное место жительства в Кыргызской Республике, при этом от его решения зависит установление гражданских прав и обязанностей граждан и организаций, имеющих место жительства или место нахождения на территории Кыргызской Республики;

4) подано заявление о признании движимой вещи, находящейся на территории Кыргызской Республики, бесхозяйной или о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, находящуюся на территории Кыргызской Республики;

5) подано заявление о признании утраченной ценной бумаги на предъявителя и ордерной ценной бумаги, выданной гражданином (гражданину) или организацией (организации), имеющим место жительства либо место нахождения в Кыргызской Республике, и о восстановлении соответствующих прав по ним (вызывное производство).

Как видно и здесь главным критерием для определения подсудности выступает связь дела в первую очередь с территорией государства, только по делам личного характера.

Договорная подсудность означает, что по соглашению сторон конкретное дело может быть отнесено к юрисдикции иностранного государства, хотя по закону страны суда оно подсудно местному суду или, наоборот, дело, которое по закону места нахождения суда подсудно иностранному суду, может быть в силу соглашения отнесено к компетенции местного суда. Соглашение об изменении подсудности стороны могут заключить до принятия дела судом.

Ст. 387 ГПК КР предусматривает договорную подсудность дел с участием иностранных лиц, согласно которой подсудность дел с иностранным элементом, установленная ст. ст. 30 и 31 ГПК КР, может быть изменена по письменному соглашению сторон. Соглашение сторон об изменении подсудности называется *пророгационным*. Об этом же говорит и ст. 21 Минской конвенции: суды договаривающихся сторон могут рассматривать дела и в других случаях, если имеется письменное соглашение сторон о передаче спора этим судам.

При наличии соглашения сторон по делам договорной подсудности суд по заявлению ответчика оставляет без рассмотрения заявление по делу, возбужденному по установленным ГПК КР правилам (ч. 3 ст. 387 ГПК КР).

Стоит отметить, что пророгационным соглашением ни в каком случае не может быть изменена исключительная подсудность, предусмотренная ст. ст. 32 и 384 ГПК КР, а также подсудность дел особого производства с участием иностранных лиц,

установленная ст. 385 ГПК КР. Аналогичные нормы содержатся и в Минской конвенции.

По делам с участием иностранных лиц возможно применение правил *альтернативной подсудности*, которая представляет собой право выбора между судами своего и иностранного государства (например, по делам о расторжении брака компетентным является суд государства, гражданами которого являются супруги в момент подачи заявления или суд государства, на территории которого проживали супруги в момент подачи заявления).

Минской конвенцией также предусматривается *подсудность по связи дел* (п. 1 ч. 2 ст. 20): если в деле несколько ответчиков, имеющих место жительства на территории разных договаривающихся сторон, спор рассматривается в суде по месту жительства одного из ответчиков по выбору истца.

В большинстве двусторонних договоров Кыргызской Республики о правовой помощи по гражданским делам содержатся аналогичные нормы, к таковым, например, относятся:

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанная 7 октября 2002 года в г. Кишиневе, ратифицированная Законом КР от 19 марта 2004 года № 29;
- Договор между Кыргызской Республикой и Китайской Народной Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам, ратифицированный Законом КР от 15 апреля 1997 года № 21;
- Договор между Кыргызской Республикой и Республикой Узбекистан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный 24 декабря 1996 года в г. Ташкенте, ратифицированный Законом КР от 5 июля 1997 года № 46;
- Договор между Кыргызской Республикой и Республикой Казахстан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам, подписанный 26 августа 1996 года в г. Алматы, ратифицированный Законом КР от 15 апреля 1997 года № 22;

- Договор между Кыргызской Республикой и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный 10 апреля 1997 года в г. Бишкеке, ратифицированный Законом КР от 19 декабря 1997 года № 96;
- Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, подписанное 20 марта 1992 года в г. Киеве, ратифицированное постановлением Верховного совета Республики Кыргызстан от 3 июля 1992 года № 980-XII и др.

Суд Кыргызской Республики в соответствии с законом или вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика, при рассмотрении и разрешении дел применяет нормы международного права – согласно ч. 4 ст. 15 ГПК КР (т. е. если международным договором устанавливается иное правило подсудности, чем предусмотрено в ГПК, действует приоритет правила международного договора).

Вместе с тем, процессуальный закон закрепил принцип неизменности места рассмотрения дела. Так, согласно нормам ст. 388 ГПК КР дело, принятое судом Кыргызской Республики к производству с соблюдением предусмотренных законодательством КР правил компетенции, разрешается им по существу, даже если в связи с изменением гражданства, места жительства сторон и другими обстоятельствами, влияющими на компетенцию, оно стало подсудно суду другого государства.

Также, следует отметить, что ст. 389 ГПК КР предусмотрены процессуальные последствия рассмотрения дел судом иностранного государства, согласно которой суд Кыргызской Республики:

- отказывает в принятии заявления к производству или прекращает производство по делу, если имеется решение по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, вынесенное судом иностранного государства, с которым Кыргызская Республика имеет международный

договор, предусматривающий взаимное признание и исполнение судебных решений;

- возвращает заявление или оставляет его без рассмотрения, если в суде иностранного государства, решение которого подлежит признанию или исполнению на территории Кыргызской Республики, ранее было возбуждено дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

28.3. Судебные поручения

Суды распространяют свою власть на территорию того государства, органами которого являются, они вправе совершать процессуальные действия лишь в пределах своего государства. Однако при рассмотрении гражданских дел с участием иностранных лиц часто возникает необходимость в производстве процессуальных действий на территории другого государства. Для осуществления таких действий на территории другого государства, требуется согласие того государства, в котором они должны быть совершены. Процессуальные действия за пределами своей страны судом могут быть совершены в порядке судебного поручения.

Судебное поручение – это обращение суда одного государства к суду другого государства с просьбой совершить на территории данного государства отдельные процессуальные действия по делу.

Мировой практике известны четыре исторически сложившихся порядка обращения суда одного государства к суду другого:

1) *непосредственный* – прямое обращение суда одного государства к суду другого государства;

2) *дипломатический* – обращение суда в Министерство иностранных дел своего государства, которое через посольство или консульство обращается к Министерству иностранных дел соответствующего государства с нотой, оно, в свою очередь, направляет это поручение суду своего государства;

3) *выполнение судебных поручений путем передачи их центральным органам юстиции.* Суд одной страны направляет поручение Министерству юстиции своей страны, которое, в свою очередь, передает его Министерству юстиции соответствующей страны, оно, в свою очередь, направляет это поручение суду своего государства;

4) *выполнение судебных поручений специальным уполномоченным одного государства, назначенным судом другого государства*. Суть данного порядка состоит в том, что, если суду одного государства необходимо допросить свидетеля, проживающего в другом государстве, этот суд назначает кого-либо из граждан второго государства, предварительно с ним договорившись, своим уполномоченным, который и вызывает свидетеля, допрашивает его и направляет материалы допроса в тот суд, который назначил его для совершения таких действий. Но этот уполномоченный не имеет права совершать какие бы то ни было принудительные меры, обеспечивающие явку свидетеля.

В Кыргызской Республике порядок исполнения судебных поручений иностранных судов определен ст. 391 ГПК КР, согласно которой, суды Кыргызской Республики исполняют переданные им в порядке, установленном законами или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика, поручения иностранных судов о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, осмотр на месте и др.). Поручения выполняются судом Кыргызской Республики, в районе деятельности которого должны быть совершены те или иные процессуальные действия. Например, судебное поручение иностранного суда о допросе свидетеля выполняется районным судом по месту жительства свидетеля, судебное поручение о производстве осмотра на месте – судом по месту нахождения объекта осмотра.

При этом следует отметить, что судам Кыргызской Республики запрещается исполнять поручение иностранного суда

о совершении отдельных процессуальных действий, если исполнение поручения:

- противоречит публичному порядку Кыргызской Республики;
- не входит в компетенцию суда.

Суды Кыргызской Республики также могут обращаться к иностранным судам с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий. Порядок сношений судов Кыргызской Республики с иностранными судами определяется законами и вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика. К числу последних относятся:

- Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 года (Кыргызская Республика присоединена к ней постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша КР от 17 мая 1995 года № 77-1);
- Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанная государствами-участниками Содружества Независимых Государств от 22 января 1993 года (ратифицирована постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша КР от 17 мая 1995 года № 76-1);
- двусторонние договора о правовой помощи[1].

Несоблюдение установленной международным договором процедуры обращения с запросом о получении правовой помощи дает возможность судам отказать в выполнении судебного поручения.

При отсутствии международного договора об оказании правовой помощи направление судебных поручений иностранным судам осуществляется по дипломатическим каналам.

В целом, необходимо отметить, что согласно международно-правовой доктрине, принятие одним государством судебного поручения от другого государства при отсутствии между ними соответствующего международного соглашения не рассматривается

[1] Перечень см. в § 28.2. «Подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц».

как юридическая обязанность. В то же время необоснованный отказ другого государства в принятии и исполнении иностранного судебного поручения расценивается как нарушение начал международной вежливости и в этом смысле является актом проявления недружелюбия[1].

Отсутствие соглашения с государством, которое направляет судебное поручение в суды Кыргызской Республики, не является абсолютным основанием для отказа в исполнении запроса. В то же время, заключение международного договора не ставит Кыргызскую Республику в положение молчаливого безоговорочного исполнителя просьбы иностранного государства.

28.4. Признание и исполнение решений иностранных судов на территории Кыргызской Республики

Развитие отношений между различными государствами, увеличение числа гражданских дел, рассматриваемых с участием иностранных лиц, исторически привели к необходимости формирования механизма, позволяющего признавать и исполнять решения судов одного государства на территории других государств. Признать иностранное судебное решение – это значит допустить юридическое действие такого решения на территории признающего государства. Достаточно часто получение признания необходимо для принудительного исполнения решения иностранного суда, а следовательно, будучи признанным, такое решение может быть принудительно исполнено с помощью процедур, применяемых в признающем государстве.

В соответствии со ст. 428 ГПК КР решения иностранных судов, в том числе об утверждении мировых соглашений, признаются и приводятся в исполнение в Кыргызской Республике, если это предусмотрено законами или вступившими в установленном законом порядке в силу международными договорами,

[1] *Нешатаева Н.Т.* Международный гражданский процесс: учебное пособие. М., 2001. С. 138.

участницей которых является Кыргызская Республика, либо на началах взаимности.

Признание в Кыргызской Республике решения иностранного суда означает, что оно обладает той же юридической силой, какую имеют решения судов Кыргызской Республики; служит подтверждением гражданских и иных прав и обязанностей в такой же степени, что и решение национального суда. В одних случаях достаточно, чтобы *решение было признано* (например, о расторжении брака), в других же случаях *решение должно быть еще и исполнено*, т. е. подвергнуто специальной процедуре (например, взыскание долга в принудительном порядке).

В Кыргызской Республике, как и во многих других странах, признание и исполнение иностранных судебных решений происходит посредством экзекватуры. *Экзекватура* – это процедура выдачи разрешения государства на признание и принудительное исполнение на своей территории решения иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей), т. е. после придания им силы внутригосударственным судом[1].

При этом решение иностранного суда, суд Кыргызской Республики *по существу не проверяет*, а лишь осуществляет *контроль* за соблюдением определенных условий признания и исполнения. Порядок признания и приведения в исполнение решений иностранных судов на территории Кыргызской Республики регламентируется ГПК КР, многосторонними и двусторонними международными договорами с участием Кыргызской Республики. В некоторых договорах указывается лишь возможность признания и исполнения иностранных судебных решений, в других – определяются также и необходимые для этого условия. В редких случаях договоры содержат нормы, регулирующие порядок рассмотрения таких дел. Необходимо учитывать, что нормы ГПК КР применяются лишь постольку, поскольку иной порядок не предусмотрен международным договором с участием Кыргызской Республики.

---

[1] *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010. С. 798.

В настоящее время в судебной практике получает более широкое развитие позиция, согласно которой признание и исполнение иностранных судебных решений возможны и в случае отсутствия международного договора *на началах взаимности*. Иначе говоря, в соответствии с этой позицией признание и исполнение иностранного судебного решения возможно без наличия соответствующего международного договора с участием Кыргызской Республики в том случае, если на территории государства, о признании и исполнении решения которого испрашивается разрешение у суда Кыргызской Республики, в свою очередь признаются и исполняются решения судов Кыргызской Республики.

Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов в Кыргызской Республике производится путем подачи заявления в национальный суд. Так, согласно ст. 429 ГПК КР заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда (далее – заявление) подается взыскателем в районный или приравненный к нему суд по месту жительства или месту нахождения должника либо, если место жительства или место нахождения должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Следует отметить, что решение иностранного суда может быть предъявлено к исполнению в срок, не превышающий трех лет со дня вступления его в законную силу. В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен судом по ходатайству взыскателя по правилам, предусмотренным ст. 127 ГПК КР (ст. 434 ГПК КР)[1].

Заявление подается в письменной форме машинописным текстом и должно содержать (ст. 430 ГПК КР):

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование и место нахождения иностранного суда;

3) наименование взыскателя, его представителя, если заявление подается представителем, указание их места жительства или места нахождения;

[1] Подробнее см. § 12.3. «Приостановление, продление, восстановление процессуальных сроков».

4) наименование должника, указание его места жительства или места нахождения либо места нахождения имущества должника;

5) просьбу взыскателя о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или об указании, с какого момента требуется его исполнение;

6) перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты взыскателя, должника, их представителей и иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К данному заявлению прилагаются документы, предусмотренные вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика, а если это не предусмотрено международным договором, прилагаются следующие документы:

1) решение иностранного суда либо удостоверенная надлежащим образом копия решения иностранного суда, о признании и приведении в исполнение которого ходатайствует взыскатель;

2) официальный документ, подтверждающий, что решение иностранного суда вступило в законную силу и подлежит исполнению или о том, что оно подлежит исполнению до вступления в законную силу, если это не следует из самого решения;

3) документ, удостоверенный надлежащим образом и подтверждающий, что должник был своевременно и в надлежащей форме извещен о разбирательстве дела в иностранном суде, о признании и приведении в исполнение решения которого ходатайствует взыскатель;

4) документ о полном или частичном исполнении решения иностранного суда, если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства;

5) доверенность или иной документ, удостоверенные надлежащим образом и подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявление в суд;

6) документ, подтверждающий направление должнику копии заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

7) документ, подтверждающий соглашение сторон по делам договорной подсудности;

8) заверенный надлежащим образом перевод перечисленных выше документов на государственный или официальный язык – в зависимости от того, на каком из них подается заявление.

Заявление рассматривается в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий *одного месяца* со дня его поступления в суд, по общим правилам судопроизводства с особенностями, установленными главой 48 ГПК КР, если иное не предусмотрено вступившим в установленном законом порядке в силу международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика (ст. 431 ГПК КР).

Заявление рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о дате, времени и месте рассмотрения заявления. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка была ему вручена надлежащим образом, не является препятствием к рассмотрению ходатайства. В случае если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения заявления и причина признана судом уважительной, суд переносит дату и время рассмотрения и извещает об этом стороны.

В назначенный для судебного заседания день суд открывает и проводит процесс по общим правилам. В судебном заседании лица, участвующие в деле, вправе представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм.

Ст. 393 ГПК КР установлено, что в случаях применения иностранного права суд устанавливает существование и содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном

государстве. В целях установления существования и содержания норм иностранного права суд по ходатайству стороны или по своей инициативе может в установленном порядке обратиться за содействием и разъяснениями в компетентные органы и организации в Кыргызской Республике и за границей либо привлечь специалистов. Если существование или содержание норм иностранного права, несмотря на все принятые меры, не установлено, суд применяет соответствующие нормы права Кыргызской Республики.

По результатам рассмотрения заявления суд выносит итоговое постановление. Учитывая тот факт, что суд Кыргызской Республики по существу дела, рассмотренного иностранным судом, не разрешает, а решает лишь вопрос о соблюдении условий признания и исполнения решения иностранного суда, в результате им выносится не решение, а определение по правилам, установленным главой 21 ГПК КР.

Так, суд Кыргызской Республики выносит одно из двух определений:

- определение об отказе в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;
- определение о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда.

Ст. 432 ГПК КР определен исчерпывающий перечень оснований для отказа в признании и приведении в исполнение решений иностранных судов на территории Кыргызской Республики, согласно которому суд отказывает в этом полностью или в части в случае, если:

1) решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению, за исключением случаев, когда решение подлежит исполнению до вступления в законную силу;

2) сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;

3) рассмотрение дела в соответствии с международным договором Кыргызской Республики или законом относится к исключительной компетенции суда Кыргызской Республики;

4) если имеется вступившее в законную силу решение суда Кыргызской Республики или имеется признанное решение суда третьего государства, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) если на рассмотрении суда Кыргызской Республики находится дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде;

6) истек срок давности предъявления решения иностранного суда к исполнению и этот срок не восстановлен судом;

7) исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку Кыргызской Республики.

При выявлении одного из перечисленных оснований, суд Кыргызской Республики выносит определение об отказе в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда.

В случае отсутствия оснований для отказа суд Кыргызской Республики выносит по делу определение о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда, в котором должны содержаться (ч. 2 ст. 433 ГПК КР):

1) наименование и место нахождения иностранного суда, принявшего решение;

2) наименования взыскателя и должника;

3) сведения о решении иностранного суда, о признании и приведении в исполнение которого ходатайствовал взыскатель;

4) указание на признание и приведение в исполнение решения иностранного суда либо на отказ в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда.

На данное определение суда может быть подана частная жалоба (представление).

Решение иностранного суда и вступившее в законную силу определение суда Кыргызской Республики о признании и приведении в исполнение этого решения являются основанием для

выдачи исполнительного листа. Он выдается судом, вынесшим это определение, в порядке, предусмотренном главой 45 ГПК КР.

Признание решений иностранных судов, не требующих исполнения. В соответствии со ст. 435 ГПК КР в Кыргызской Республике признаются следующие решения иностранных судов, не требующие по своему характеру исполнения:

1) затрагивающие личный статус граждан государства, суд которого вынес решение;

2) о расторжении или признании недействительными браков между гражданами Кыргызской Республики и иностранными гражданами, если в момент расторжения брака хотя бы один из супругов проживал вне пределов Кыргызской Республики;

3) о расторжении или признании недействительными браков между гражданами Кыргызской Республики, если оба супруга в момент расторжения брака проживали вне пределов Кыргызской Республики;

4) в других случаях, предусмотренных законом.

Решения иностранных судов, которые не требуют исполнения, признаются судами Кыргызской Республики без какого-либо дальнейшего производства.

Специфику признания таких решений нетрудно объяснить. Так, в отношении решений о статусе гражданина – индивидуум, которому национальный закон или решение на основании закона «дает то или иное состояние, сохраняет его во всех странах, ибо оно, как юридический атрибут, так же нерасторжимо от его личности как и его физический и моральный атрибуты. Кроме того, поскольку решения этой категории не нуждаются в принудительном исполнении, то ясно, что здесь нет места опасению, что территориальная суверенная власть, признавая силу за иностранным решением, поступится своим суверенитетом»[1].

Тот факт, что по общему правилу такие решения признаются вне судебной процедуры, не означает, что они полностью

[1] *Яблочков Т.М.* Курс международного гражданского процессуального права // Золотой фонд российской науки международного права. Т. II. М., 2009. С. 329–460.

исключены из-под судебного контроля. Из содержания ст. 436 ГПК КР следует, что такие решения считаются признанными вне судебной процедуры только в том случае, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно их. Такое возражение может быть заявлено заинтересованным лицом по месту своего жительства или месту своего нахождения в течение одного месяца после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда в районный или приравненный к нему суд. Возражение заинтересованного лица подается в письменной форме машинописным текстом и должно быть подписано им или его представителем.

Возражения заинтересованного лица относительно признания решения иностранного суда рассматриваются в судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте его рассмотрения. Неявка заинтересованного лица, надлежащим образом извещенного о времени и месте слушания дела, не является препятствием к рассмотрению возражений.

После рассмотрения в судебном заседании возражений относительно признания решения иностранного суда в установленном порядке, судом Кыргызской Республики выносится соответствующее определение, которым либо отказывается в признании иностранного судебного решения, либо отклоняются возражения, а следовательно, решение иностранного суда считается признанным.

Согласно нормам ст. 437 ГПК КР определение суда об отказе в признании решения иностранного суда допускается при наличии одного из следующих оснований:

1) решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению, за исключением случаев, когда решение подлежит исполнению до вступления в законную силу;

2) сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;

3) рассмотрение дела в соответствии с международным договором Кыргызской Республики или законом относится к исключительной компетенции суда Кыргызской Республики;

4) если имеется вступившее в законную силу решение суда Кыргызской Республики или имеется признанное решение суда третьего государства, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) если на рассмотрении суда Кыргызской Республики находится дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде;

6) исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку Кыргызской Республики.

Данный перечень оснований носит исчерпывающий характер, следовательно, при отсутствии оснований, подпадающих под него, суд Кыргызской Республики выносит определение об отклонении возражения относительно признания решения иностранного суда.

Определения по возражению относительно признания решения иностранного суда могут быть обжалованы в порядке, установленном ГПК КР.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая на референдуме 27 июня 2010 года (в редакции Закона Кыргызской Республики от 28 декабря 2016 года № 218).
2. Конституционный закон Кыргызской Республики «О статусе судей Кыргызской Республики» от 9 июля 2008 года № 141.
3. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 14.
4. Гражданский кодекс Кыргызской Республики (часть I) от 8 мая 1996 года № 15.
5. Гражданский кодекс Кыргызской Республики (часть II) от 5 января 1998 года № 1.
6. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 19.
7. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201.
8. Кодекс Кыргызской Республики о детях от 10 июля 2012 года № 100.
9. Кодекс Кыргызской Республики о неналоговых доходах от 10 августа 2018 года № 90.
10. Трудовой кодекс Кыргызской Республики от 4 августа 2004 года № 106.
11. Земельный кодекс Кыргызской Республики от 2 июня 1999 года № 45.
12. Кодекс Кыргызской Республики о проступках от 1 февраля 2017 года № 18.
13. Кодекс Кыргызской Республики о нарушениях от 13 апреля 2017 года № 58.

14. Закон Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах» от 18 июля 2003 года № 153.
15. Закон Кыргызской Республики «О прокуратуре Кыргызской Республики» от 24 августа 2020 года № 143.
16. Закон Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» от 14 июля 2014 года № 135.
17. Закон Кыргызской Республики «О гарантированной государством юридической помощи» от 16 декабря 2016 года № 201.
18. Закон Кыргызской Республики «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» от 28 января 2017 года № 15.
19. Закон Кыргызской Республики «О судебно-экспертной деятельности» от 24 июня 2013 года № 100.
20. Закон Кыргызской Республики «О третейских судах в Кыргызской Республике» от 30 июля 2002 года № 135.
21. Закон Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики» от 20 июля 2009 года № 241.
22. Закон Кыргызской Республики «О защите прав потребителей» от 10 декабря 1997 года № 90.
23. Закон Кыргызской Республики «О медиации» от 28 июля 2017 года № 161.
24. Закон Кыргызской Республики «Об охране окружающей среды» от 16 июня 1999 года № 53.
25. Закон Кыргызской Республики «О противодействии экстремистской деятельности» от 17 августа 2005 года № 150.
26. Закон Кыргызской Республики «О противодействии терроризму» от 8 ноября 2006 года № 178.
27. Закон Кыргызской Республики «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 17 июня 1999 года № 60.
28. Закон Кыргызской Республики «Об электронной подписи» от 19 июля 2017 года № 128.

29. Закон Кыргызской Республики «О внесении изменений в некоторые законодательные акты КР (в Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики, Кодекс Кыргызской Республики о неналоговых доходах, Административно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики, законы Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах», «Об утверждении структуры местных судов и штатной численности судей местных судов Кыргызской Республики») от 11 апреля 2020 года № 39.
30. Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша Кыргызской Республики от 17 мая 1995 года № 77-1 «О присоединении Кыргызской Республики к Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 года»).
31. Гаагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года (Кыргызская Республика присоединена Законом Кыргызской Республики от 16 ноября 2009 года № 296 «О присоединении Кыргызской Республики к Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года»).
32. Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Жогорку Кенеша Кыргызской Республики от 12 января 1994 года № 1407-XII «О присоединении к Венской Конвенции о дипломатических сношениях 1961 года»).
33. Венская конвенция о консульских сношениях 1963 года (Кыргызская Республика присоединена постановлением Жогорку Кенеша Кыргызской Республики от 12 января 1994 года № 1408-XII «О присоединении к Венской Конвенции о консульских сношениях 1963 года).
34. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанная государствами-участниками Содружества Независимых

Государств 22 января 1993 года в г. Минске (ратифицирована постановлением Законодательного собрания Жогорку Кенеша Кыргызской Республики от 17 мая 1995 года № 76-1 «О ратификации Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам»).

35. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанная 7 октября 2002 года в г. Кишиневе (ратифицирована Законом Кыргызской Республики от 19 марта 2004 года № 29 «О ратификации Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной 7 октября 2002 года в г. Кишиневе»).
36. Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, подписанное 20 марта 1992 года в г. Киеве (ратифицировано постановлением Верховного Совета Республики Кыргызстан от 3 июля 1992 года № 980-XII «О ратификации Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, подписанного 20 марта 1992 года в г. Киеве»).
37. Договор между Кыргызской Республикой и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный 10 апреля 1997 года в г. Бишкеке (ратифицирован Законом Кыргызской Республики от 19 декабря 1997 года № 96 «О ратификации Договора между Кыргызской Республикой и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам»).
38. Договор между Кыргызской Республикой и Китайской Народной Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам, подписанный 4 июля 1996 года в г. Бишкеке (ратифицирован Законом Кыргызской Республики от 15 апреля 1997 года № 21 «О ратификации Договора между

Кыргызской Республикой и Китайской Народной Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам»).

39. Договор между Кыргызской Республикой и Республикой Казахстан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам, подписанный 26 августа 1996 года в г. Алматы (ратифицирован Законом Кыргызской Республики от 15 апреля 1997 года № 22 «О ратификации Договора между Кыргызской Республикой и Республикой Казахстан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам»).
40. Договор между Кыргызской Республикой и Республикой Узбекистан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный 24 декабря 1996 года в г. Ташкенте (ратифицирован Законом Кыргызской Республики от 5 июля 1997 года № 46 «О ратификации Договора между Кыргызской Республикой и Республикой Узбекистан об оказании взаимной правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам»).
41. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 10 июня 2010 года № 75 «О мерах по реализации положений Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов».
42. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 21 февраля 2011 года № 60 «Об утверждении Положения о порядке осуществления консульской легализации».
43. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 20 апреля 2011 года № 179 «О вопросах нотариальной деятельности».
44. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 15 июля 2013 года № 412 «Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами консульских учреждений Кыргызской Республики».

45. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 24 сентября 2013 года № 522 «О вопросах опеки и попечительства».
46. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 27 октября 2015 года № 733 «Об утверждении Положения о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам и Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приемным родителем».
47. Постановление Правительства Кыргызской Республики от 15 апреля 2019 года № 159 «Об утверждении ставок государственной пошлины».
48. *Антокольская М.В.* Семейное право: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2002.
49. *Абушенко Д.В.* Судебное усмотрение в гражданском процессе. Бишкек, 1999.
50. Арбитражный процесс: учебник / под ред. проф. М.К. Треушникова. М.: ОАО «Издательский дом “Городец”», 2017.
51. *Аргунов В.В.* Вызывное производство в гражданском процессе. М.: «Издательский дом “Городец”», 2006.
52. Аристотель. Политика. М., 2002.
53. *Баулин О.В.* Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004.
54. *Букшина С.* Эмансипация: проблемы и перспективы. М., 2005.
55. *Власов А.А.* Гражданское процессуальное право. М.: ТК Велби, 2004.
56. *Власов А.А.* Гражданский процесс: учебник. М.: Изд-во «ЭКСМО», 2005.
57. *Васьковский Е.В.* Учебник гражданского процесса / под ред. В.А. Томсинова. М.: Просвещение, 2004.
58. *Васильев С.В.* Гражданский процесс. Курс лекций. Харьков: Эспада, 2010.

59. *Викут М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс России: учебник. М.: Юристъ, 1999.
60. *Вставская М., Савченко С.А.* Исполнительное производство. М.: Проспект, 2010.
61. Гражданский процесс: учебник / под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. 3-е изд., перераб. и доп. М.: ПБОЮЛ Гриженко, 2001.
62. Гражданское исполнительное право: учебник / под ред. А.А. Власова. М.: Изд-во «Экзамен», 2004.
63. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ОАО «Издательский Дом "Городец"», 2007.
64. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. М.: ОАО «Издательский Дом "Городец"», 2010.
65. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ОАО «Издательский Дом "Городец"», 2011.
66. Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. Л.В. Тумановой, П.В. Алексия, Н.Д. Амоглибели. 5-е изд. перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011.
67. Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2006.
68. Гражданский процесс: учебник / отв. ред. В.В. Ярков. М.: Волтерс Клувер, 2011.
69. Гражданский процесс: учебник / под ред. А.Г. Коваленко. М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; ИНФРА-М, 2008.
70. Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М.С. Шакарян. М.: Проспект (ТК Велби), 2005.
71. *Гутниченко Л.В., Салиев А.Р.* Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Кыргызской Республики. Бишкек, 2011.
72. *Жуйков В.М.* Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001.
73. *Заворотько П.П.* Процессуальные гарантии исполнения судебного решения. М.: Юрид. лит., 1974.

74. *Зайков Ф.А., Ниязова А.Н.* Актуальные вопросы гражданского процесса в Кыргызской Республике. Бишкек. КРСУ, 2000.
75. *Коваленко А.Г.* Институт доказывания в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М.: Норма, 2002.
76. *Комаров В.В.* Проблемы науки гражданского процессуального права. Харьков: Право, 2002.
77. *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л.* Гражданский процесс: учебник для вузов. М.: Инфра, 2009.
78. *Мелехин А.В.* Теория государства и права: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «КонсультантПлюс», 2009.
79. *Нешатаева Н.Т.* Международный гражданский процесс: учебное пособие. М., 2001.
80. *Ожегов С.И.* Словарь русского языка: 70 000 слов / под ред. Н.Ю. Шведовой. 17-е изд. М.: Рус. яз., 1985.
81. *Ожегов С.И., Шведова Н.Ю.* Толковый словарь русского языка. М., 1995.
82. *Осокина Г.Л.* Право на защиту в исковом судопроизводстве (право на иск). Томск: Изд-во Том. ун-та, 1990.
83. *Осокина Г.Л.* Курс гражданского судопроизводства России. Общая часть: учебное пособие. Томск: Изд-во Том. ун-та, 2002.
84. *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М.: Норма, 2003.
85. *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Особенная часть. М.: Норма, 2010.
86. *Плешанов А.Г.* Гражданский процесс: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / отв. ред. В.В. Ярков. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2006.
87. *Потапенко С.В., Даниелян А.С., Гелиева И.Н.* Судебная система Российской Федерации: учеб. пособие. Краснодар: Кубанский гос. ун-т, 2019.
88. *Сахнова Т.В.* Курс гражданского процесса: теоретические начала и основные институты. М., 2008.

89. *Сергеев А.П., Толстой Ю.К.* Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1. М.: ПБОЮЛ, 2007.
90. *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М.: ОАО «Издательский дом “Городец”», 2004.
91. *Черных И.И.* Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004.
92. *Чиналиева И.У.* Принципы гражданского процессуального права Кыргызстана. Бишкек, 1998.
93. *Шамилов М.Ш.* Гражданско-процессуальное право Кыргызской Республики: учебное пособие. Бишкек, 2013.
94. *Яблочков Т.М.* Учебник гражданского судопроизводства: хрестоматия по гражданскому процессу. М., 2005.
95. *Яблочков Т.М.* Курс международного гражданского процессуального права // Золотой фонд российской науки международного права. Т. II. М., 2009.
96. *Батаева Н.* Необходимо ввести институт группового иска // Российская юстиция. 1998. № 10.
97. *Булыгин Р.В.* Актуальные проблемы заочного производства в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 4.
98. *Вершинина Г.И.* Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным по действующему законодательству // Актуальные проблемы развития гражданского права и гражданского процесса: материалы Всеросс. науч.-практич. конф. Краснодар, 2017.
99. *Лапшин О.В.* Недобровольная госпитализация психически больных в законодательстве России и Соединенных Штатов // Независимый психиатрический журнал. 2007. № 1.
100. *Скоробогатова В.В.* Виды оснований ограничения дееспособности // Вестник Восточно-Сибирского института Министерства внутренних дел России. 2015. № 2 (73).

А.Б. Кутуева

ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Учебник

Корректор *Н.В. Сорочайкина*
Компьютерная верстка *М.Р. Фазлыевой*

Подписано в печать 20.12.2022.
Формат 60×84 $^{1}/_{16}$. Офсетная печать.
Объем 45,25 п. л. Тираж 100 экз. Заказ 9.

Издательство КРСУ
720000, г. Бишкек, ул. Киевская, 44.

Отпечатано в типографии КРСУ
720048, г. Бишкек, ул. Анкара, 2а.

КУТУЕВА
Айбермет Бектуровна

Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета имени первого Президента Российской Федерации Б.Н. Ельцина.