

**Министерство образования и науки Российской Федерации
ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»
юридический факультет**

**СБОРНИК
НАУЧНЫХ СТАТЕЙ
СТУДЕНТОВ МАГИСТРАТУРЫ
НАПРАВЛЕНИЯ
«СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ И ЗАКОННЫХ
ИНТЕРЕСОВ»**

Тверь 2017

УДК 347.91/.95(082)
ББК Х410.1я43
С 23

С 23 Сборник научных статей студентов магистратуры направления "Судебная защита прав и законных интересов". – Тверь: Твер. гос. ун-т, 2017. – 169 с.

Настоящий сборник включает научные статьи студентов 2 курса магистратуры юридического факультета направления 40.04.01 Юриспруденция, программа "Судебная защита прав и законных интересов" по актуальным проблемам, связанным с защитой прав в порядке гражданского, арбитражного и административного судопроизводства, и представляет интерес для студентов и преподавателей юридических вузов и факультетов, а также практических работников.

Все материалы представлены в авторской редакции.

УДК 347.91/.95(082)
ББК Х410.1я43

© Тверской государственный
университет, 2017.

СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|---|----|
| <i>Абдулжелілов И. А.</i> ОСОБЕННОСТИ ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ПРИ РАЗРЕШЕНИИ СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ..... | 6 |
| <i>Абдулжелілова В. С.</i> УЧАСТИЕ ПЕДАГОГА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО СВИДЕТЕЛЯ..... | 9 |
| <i>Анисимов А. А.</i> ВИДЫ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРАВОМ НА РАЗНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ИХ ХАРАКТЕРНЫЕ ПРИЗНАКИ..... | 12 |
| <i>Антонова К. С.</i> ОПРЕДЕЛЕНИЕ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА ПРИ РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ РОДИТЕЛЕЙ..... | 19 |
| <i>Баскакова Е. О.</i> ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВА НА СВОБОДУ МИРНЫХ СОБРАНИЙ И ПРАВА НА СВОБОДУ ОБЪЕДИНЕНИЙ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ СТ. 11 ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ОСНОВНЫХ СВОБОД..... | 22 |
| <i>Березина М. В.</i> РАЗВИТИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОБ АПЕЛЛЯЦИОННОМ ПРОИЗВОДСТВЕ..... | 25 |
| <i>Бобрикова М. В.</i> ЗНАЧЕНИЕ СРОКОВ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ТРУДОВЫХ ПРАВ..... | 30 |
| <i>Борщ Д. А.</i> РОЛЬ ИНСТИТУТА МЕДИАЦИИ В ДОСТИЖЕНИИ ЦЕЛЕЙ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА..... | 35 |
| <i>Верещагина Д. Е.</i> ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ АРБИТРАЖНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ СИСТЕМЫ..... | 39 |
| <i>Гаджиев В. С.</i> АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОДСУДНОСТИ ЗЕМЕЛЬНЫХ СПОРОВ..... | 42 |
| <i>Дроздова Е. Б.</i> ГАРАНТИИ И ЗАЩИТА ЭКОЛОГИЧЕСКИХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА..... | 49 |
| <i>Евтеев Н. С.</i> ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ: СУЩНОСТЬ И ПЕРСПЕКТИВЫ..... | 54 |
| <i>Ерёменко С.С.</i> ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ..... | 58 |
| <i>Зубова Д. С.</i> ОБРАЩЕНИЕ ПРОКУРОРА В ЗАЩИТУ ПУБЛИЧНОГО ИНТЕРЕСА В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ..... | 62 |
| <i>Кириллова Ю. В.</i> РОЛЬ ПИСЬМЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ..... | 67 |

| | |
|--|-----|
| <i>Киселев Д. С.</i> ОБОСНОВАННОСТЬ РЕШЕНИЯ СУДА ПО ДЕЛАМ О ДОГОВОРАХ СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА..... | 77 |
| <i>Куликова Ю. С.</i> УЧАСТИЕ ОРГАНОВ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА ПРИ РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ РОДИТЕЛЕЙ..... | 80 |
| <i>Курчашов А. С.</i> ПОНЯТИЕ И ДЕЙСТВИЕ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ..... | 83 |
| <i>Марийко И. А.</i> АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА «ПРАВОСУДИЕ»..... | 88 |
| <i>Матвеев А. Г.</i> ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.... | 91 |
| <i>Медведев В. В.</i> ОБЩИЕ ВОПРОСЫ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ НА СТАДИИ ПОДГОТОВКИ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ..... | 99 |
| <i>Мясникова А. А.</i> СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ ПРАВ ЗАЕМЩИКА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРА СТРАХОВАНИЯ, СВЯЗАННОГО С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ ДОГОВОРА ИПОТЕКИ..... | 102 |
| <i>Новожилова Е. А.</i> ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ ВОПРОСОВ ПРИ НАЗНАЧЕНИИ СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ..... | 104 |
| <i>Петушкова К. М.</i> ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ МАТЕРИАЛЬНОГО И ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)..... | 110 |
| <i>Попкова Н. М.</i> СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ МЕДИЦИНСКОЙ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИ ОТКАЗЕ ЗАКОННЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТ МЕДИЦИНСКОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА..... | 113 |
| <i>Русова Т. Е.</i> ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГАРАНТИЙ БЕСПРИСТРАСТНОСТИ СУДЕЙ..... | 117 |
| <i>Сабат Я. Э.</i> ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ ПО КОРПОРАТИВНЫМ СПОРАМ. | 120 |
| <i>Смирнов М. Ю.</i> ИЗЪЯТИЕ ОБЪЕКТОВ КУЛЬТУРНОГО НАСЛЕДИЯ У НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ СОБСТВЕННИКОВ КАК СПОСОБ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ..... | 124 |
| <i>Сошкина А. Н.</i> УМЕНЬШЕНИЕ ФИНАНСОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИИ В СФЕРЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ..... | 130 |
| <i>Е. И. Трофимова</i> СВИДЕТЕЛЬСКИЕ ПОКАЗАНИЯ КАК ВИД ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ..... | 135 |

| | |
|---|-----|
| <i>Фадеев А. А.</i> К ВОПРОСУ ОБ ОСОБЕННОСТЯХ МЕХАНИЗМОВ ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА И ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ В СТРАНАХ АНГЛО-САКСОНСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ И РОССИИ..... | 140 |
| <i>Федоров К.И.</i> ИЗМЕНЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СВЯЗИ С ПРИНЯТИЕМ КОДЕКСА АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА..... | 147 |
| <i>Харьков В. М.</i> ДОКАЗЫВАНИЕ ФАКТА ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ..... | 150 |
| <i>Цветков С. С.</i> ПРОБЛЕМАТИКА ЗАЩИТЫ ПРАВ СТРАХОВАТЕЛЕЙ И ТРЕТЬИХ ЛИЦ ПО ДОГОВОРАМ СТРАХОВАНИЯ..... | 156 |
| <i>Чемарина А. В.</i> К ВОПРОСУ О ЗНАЧЕНИИ СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ О ПРИЧИНЕНИИ ВРЕДА И ЖИЗНИ ЗДОРОВЬЮ ПРИ ОКАЗАНИИ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ..... | 158 |
| <i>Яковлева А. А.</i> К ВОПРОСУ О СПОРТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ..... | 165 |

ОСОБЕННОСТИ ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ПРИ РАЗРЕШЕНИИ СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

И. А. Абдулжелилов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматривается роль представителя при разрешении семейно-правовых споров.

Ключевые слова: представитель, семейно-правовые споры, гражданский процесс.

Вопросы ведения дел в гражданском процессе посредством действий представителя относятся к числу тех, которые постоянно находятся в центре внимания ученых-юристов. Интерес к проблемам процессуального представительства обусловлен местом и ролью данного института в системе гарантий гражданской процессуальной формы.

Представительство в гражданском (и арбитражном) процессе призвано обеспечить реализацию провозглашенного Конституцией РФ права на судебную защиту. Без представительства невозможна защита интересов несовершеннолетних, недееспособных граждан. Поэтому представительство - важный процессуальный институт, содействующий надлежащей защите прав и интересов участвующих в судопроизводстве лиц и, следовательно, способствующий решению задач правосудия¹.

Невзирая на то, что институт представительства в гражданском судопроизводстве существует немало столетий, до сих пор проводятся споры о правовом статусе представителя. Отсутствуют общие мнения, по вопросу какое же место занимает представитель среди иных участников гражданского процесса², кроме того проводятся дискуссии об объемах процессуальных полномочиях представителей³. Не получили ответов и несколько других значимых для правоприменительной деятельности вопросов участия представителя в гражданском процессе.

Анализируя и изучая судебную практику, научные статьи, связанные с участием представителей в гражданских процессах, показывают, что отдельные статьи ГПК РФ нуждаются в совершенствовании, а также требуют концептуального подхода к разрешению процессуального представительства, вплоть до внесения изменений в законодательство.

Задачи и цели участия представителя в гражданских процессах, являются основными. Так если бы цели были нормативно определены, то это позволило бы четко установить роль и место представителя в судебном процессе, среди прочих субъектов гражданского производства. Упорядочить деятельность представителей, дабы устранить белые пятна в гражданском процессуальном праве, позволило бы

¹ Войтович Л.В. Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя. Дисс. ... канд. юрид. наук. – Хабаровск, 2004. – 171 с.

² Ласкина Н.В. Судебные представители – лица, участвующие в деле или лица, содействующие правосудию // Современное право. – 2010. – №3. – С. 94 – 98.

³ Вандраков С.Ю. Проблемы института признания факта в судебном процессе. // Юрист. – 2012. – №14. – С.43 – 46.

внесение в текст ГПК РФ конкретных положений о целях представительства⁴. Что касается задач участия представителя, то стоит отметить, что ГПК РФ определяет для представителей такие задачи как защита прав, свобод и законных интересов, граждан недееспособных или не обладающих полной дееспособностью (ст.52 ГПК РФ)⁵.

Появление термина «законное представительство» объясняется тем обстоятельством, что представляемый в силу своей недееспособности или частичной дееспособности не может посредством собственного волеизъявления избрать себе представителя и поэтому его определяет закон.

Родители являются законными представителями своих детей и без специальных полномочий (доверенности) выступают в защиту их прав с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах (ст. 64 СК РФ; ст. 52 ГПК РФ)⁶. Вместе с тем они должны представить суду доказательства, подтверждающие их родство с ребенком. Такими доказательствами являются свидетельство о рождении ребенка и документ, подтверждающий личность родителей. Представлять права и интересы ребенка могут как оба родителя, так и один из них по соглашению между ними. Причем родители должны защищать права и интересы детей, а не свои права и интересы. Если между интересами родителей и детей имеются противоречия, которые установлены органами опеки и попечительства, то родители не вправе представлять интересы детей в отношениях с другими лицами. В этом случае органы опеки и попечительства обязаны назначить представителя для защиты прав и интересов детей (ст. 64, п. 2 СК РФ)⁷.

Кроме родителей, усыновителей, опекунов (попечителей), приемных родителей, учреждений, являющихся опекунами (попечителями), к числу лиц, осуществляющих защиту прав и интересов детей, относятся органы опеки и попечительства, которые исполняют обязанности опекуна (попечителя) до устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью либо в воспитательное учреждение, учреждение социальной защиты населения или иное аналогичное учреждение (ст. 123 п. 2 СК РФ)⁸.

Деятельность органов опеки и попечительства по защите прав и интересов детей достаточно велика.

Они выявляют детей, оставшихся без попечения родителей; ведут учет таких детей; избирают формы устройства детей, оставшихся без родительского попечения; осуществляют последующий контроль за условиями содержания, воспитания, образования детей; участвуют в разбирательстве дел, связанных с

⁴ Карпычев М.В. Некоторые проблемы представительства при осуществлении защиты гражданских прав. // Российский судья. – 2008. – №10. – С.30–31

⁵ "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс".

⁶ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. №223 ФЗ (по состоянию на 01.05.2017 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. №1. Ст. 16.

⁷ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. №223 ФЗ (по состоянию на 01.05.2017 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. №1. Ст. 16.

⁸ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. №223 ФЗ (по состоянию на 01.05.2017 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. №1. Ст. 16.

воспитанием детей; дают согласие на установление отцовства в случае смерти матери, признания ее недееспособной, лишения ее родительских прав; разрешают разногласия между родителями относительно имени и (или) фамилии ребенка; дают разрешение на изменение имени, фамилии ребенка; назначают представителя ребенка в случае разногласий между ними и детьми, вправе обратиться в суд с иском о взыскании алиментов на содержание ребенка, а также совершают другие действия по защите прав и интересов детей⁹.

Итак, представительство в гражданском процессе имеет большое значение и служит важной гарантией в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. В связи с этим законодательством установлен широкий круг лиц, которые могут участвовать в качестве представителей в суде.

Список литературы:

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс"

Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. №223 ФЗ (по состоянию на 01.05.2017 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. №1. Ст. 16.

Вандраков С.Ю. Проблемы института признания факта в судебном процессе. // Юрист. – 2012. – №14. – С.43–46.

Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя. Дис. канд. юрид. наук: 12.00.15 / Войтович Л.В. - Хабаровск, 2004. - 171 с.

Карпычев М.В. Некоторые проблемы представительства при осуществлении защиты гражданских прав. // Российский судья. – 2008. – №10. – С.30–315

Ласкина Н.В. Судебные представители – лица, участвующие в деле или лица, содействующие правосудию // Современное право. – 2010. – №3. – С.94–98.

Халатов С.А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. – М.: Норма, 2002. – 315 с.

PECULIARITIES OF LEGAL REPRESENTATION IN THE RESOLUTION OF FAMILY LAW DISPUTES

I. A. Abdulzhelilov

Tver State University

The article discusses the role of the representative in the resolution of family law disputes.

Keywords: *representative, family law disputes, civil process.*

Об авторе

АБДУЛЖЕЛИЛОВ Имам Абдулмеджидович – бакалавр, студент второго курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: aimam_95@mail.ru

ABDULZHELILOV Imam Abdulmedgidovich - bachelor, second-year student of a magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legitimate interests, Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: aimam_95@mail.ru

⁹ Халатов С.А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. – М.: Норма, 2002. – 315 с.

УЧАСТИЕ ПЕДАГОГА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО СВИДЕТЕЛЯ

В. С. Абдулжелилова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются проблемные вопросы участия педагога в гражданском процессе для осуществления защиты прав несовершеннолетнего свидетеля, а также предлагаются возможные пути решения проблем в части внесения изменений в действующее законодательство.

Ключевые слова: педагогический работник, несовершеннолетний свидетель, педагог-психолог.

Несовершеннолетние являются еще не сформировавшимися личностями, в которых отражаются особенности возрастного психического развития. Поведение несовершеннолетних обусловлено общими психологическими качествами, присущими подростковому возрасту, а также индивидуальными свойствами подростка, которые в основном связаны с особенностями его интеллектуального и физического развития, его окружением, условиями жизни, воспитания и учебы. Поэтому подросток нуждается в особой защите¹.

Одной из процессуальных гарантий защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего является участие педагога в процессе проведения судебных действий.

Практика получения информации методом допроса показывает, что в этом процессе решающая роль отводится факторам психологического порядка. В большинстве случаев успех здесь зависит от умения установить с допрашиваемым психологический контакт и воздействовать на сознательные и бессознательные сферы его психики, побудить допрашиваемого сообщить сведения, которыми он, возможно, не хотел бы ни с кем делиться. Бессознательные психические процессы являются нормальной жизнедеятельностью человека.

Наконец, определенные сведения, имеющие отношение к делу, которыми несовершеннолетний свидетель располагает, не всегда очевидны для него. И в этом случае смысл получения информации от такого свидетеля заключается в том, чтобы, опираясь на закономерности психической деятельности свидетеля, побудить его к передаче информации суду. Знание этих явлений не есть область чего-то загадочного и таинственного. Это обычные психические явления, познаниями о которых в силу своей профессиональной деятельности располагает педагог².

В целях создания благоприятной обстановки для дачи правдивых показаний закон устанавливает три процедурных особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля: 1) обязательное участие педагогического работника при допросе сви-

¹ Бычков А.Н. Некоторые вопросы участия педагога при решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетних / АН. Бычков, МР Муртазин // Черные дыры в российском законодательстве 2007. № 4.

² Чуфаровский Ю.В. Юридическая психология. М.: Юрист, 1995. - 256 с.

детеля, не достигшего 14 лет (вопрос об участии педагога при допросе свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет решается судом по своему усмотрению); 2) возможность участия законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей) при допросе несовершеннолетнего; 3) возможность удаления из зала судебного заседания на время допроса несовершеннолетнего того или иного лица, участвующего в деле, или кого-либо из граждан, присутствующих в зале судебного заседания, на основании определения суда.

В судебное заседание вызывается педагог, хорошо знающий несовершеннолетнего и лично не заинтересованный в результатах разрешения дела. При допросе несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 16 лет суд вправе, но не обязан вызвать в судебное заседание педагога.

Родители, усыновители, опекуны, попечители несовершеннолетнего могут быть вызваны в судебное заседание в случае признания судом их присутствия при допросе необходимым³.

Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда – и в возрасте от 14 до 16 лет производится с участием педагогического работника, который вызывается в суд (ст. 179 ГПК РФ)⁴. Закон в данном случае не делает различий между педагогом и законным представителем несовершеннолетнего. Однако следует учитывать, что педагог, участвующий в процессе допроса несовершеннолетнего, занимает процессуальное положение специалиста, на которого распространяет свое действие ст. 188 ГПК РФ⁵. При необходимости вызываются также родители, усыновители, опекун или попечитель несовершеннолетнего свидетеля. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний. В исключительных случаях, если это необходимо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или может быть удален кто-либо из граждан, присутствующих в зале судебного заседания⁶.

Казалось бы, участие педагога является обязательным в соответствии с нормами гражданского процессуального права, но на практике его участие зачастую носит формальный характер. При необходимости в суд также могут быть вызваны родители и иные законные представители в лице усыновителей, опекунов или попечителя ребенка. Это делается для того, чтобы также установить с таким свидетелем психологический контакт и воздействовать на сознательные и бессознательные сферы его психики, побудить его сообщить сведения, которыми он, возможно, не хотел бы делиться или о которых стеснялся бы говорить в присутствии других людей, находящихся в зале судебного заседания. На

³ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (3-е издание, переработанное и дополненное) /под общ. ред. В.И. Нечаева. НОРМА, 2008.

⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс".

⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс".

⁶ Ювенальное право: учеб. пособие для студ. вузов / отв. ред.: В. С. Толстой, Д. А. Сумской ; авт. кол. : А. Л. Анисимов [и др.]; М-во образования и науки РФ, РГСУ. - М.: Изд-во РГСУ, 2010. - 400 с.

основании вышесказанного предлагаем внести изменения в ч.1 ст. 179 ГПК РФ⁷.

Делается это исходя из того, что обстановка судебного разбирательства, в которой ребенок должен давать свидетельские показания, для него необычна и его реакция, исходя из психологического развития и восприятия, может быть непредсказуемой. Допрос несовершеннолетнего свидетеля всегда сопровождается трудностями, требует знания детской психологии, а также умений и навыков работы с детьми.

Поэтому, целесообразнее было бы наделить такого педагога психологическими навыками, тем самым переименовав простого “педагога” в “педагога-психолога”. Именно педагог-психолог может разобраться с особенностями психики несовершеннолетнего, которая заключается в ограниченности его жизненного опыта, знаний и представлений.

Список литературы:

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс".

Арутюнян Н.Г. Особенности участия несовершеннолетних лиц в гражданском процессе//НаукаПарк. 2015. № 4 (34).-С. 7-11.

Бычков, А.Н. Некоторые вопросы участия педагога при решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетних / АН. Бычков, МР Муртазин // Черные дыры в российском законодательстве 2007. № 4. - 0, 3. п.п.С.Э/6

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (3-е издание, переработанное и дополненное) / под общ. ред. В.И. Нечаева. НОРМА, 2008.

Ситдикова Л.Б. Несовершеннолетний как участник гражданского процесса // Арбитражный и гражданский процесс. - М.: Юрист, 2011, № 4. - С. 27-29

Чуфаровский Ю.В. Юридическая психология. - М.: Юристъ, 1995. - 256 с.

Ювенальное право: учеб. пособие для студ. вузов / отв. ред.: В. С. Толстой, Д. А. Сумской ; авт. кол. : А. Л. Анисимов [и др.]; М-во образования и науки РФ, РГСУ. - М.: Изд-во РГСУ, 2010. - 400 с.

THE PARTICIPATION OF A TEACHER IN CIVIL PROCEEDINGS FOR THE EXERCISE OF PROTECTION OF THE RIGHTS OF THE MINOR WITNESS

V. S. Abdulzhelilova

Tver State University

The article deals with problematic issues of teacher participation in civil proceedings for the exercise of protection of rights of minor witnesses, as well as proposes possible ways of solving the problems in terms of making changes changes to existing legislation.

Keywords: *pedagogical worker, a minor witness, educational psychologist.*

Об авторе

АБДУЛЖЕЛИЛОВА Валентина Сергеевна – бакалавр, студентка второго курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: valentinaalekseeva2626@mail.ru

ABDULZHELILOVA Valentina Sergeevna - bachelor, second-year student of a magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legitimate interests, Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: valentinaalekseeva2626@mail.ru

⁷ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// СПС "КонсультантПлюс".

ВИДЫ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРАВОМ НА РАЗНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ИХ ХАРАКТЕРНЫЕ ПРИЗНАКИ

А. А. Анисимов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена явлению злоупотребления правом в гражданском судопроизводстве. Проанализированы виды злоупотреблений правом и их характерные признаки, способствующие их выявлению, на разных стадиях гражданского процесса.

Ключевые слова: злоупотребление правом, гражданское судопроизводство, признаки и виды злоупотребления.

Проводя оценку возможных злоупотреблений правом, встречающихся в гражданском процессе, следует делать акцент не на полном и глубоком анализе имеющихся разновидностей по причине того, что абсолютно каждое процессуальное право может быть реализовано соответствующим субъектом в разрез его предназначению, в связи с этим подробное описание каждого из случаев злоупотребления является практически неосуществимой задачей ввиду узкой направленности и индивидуальной специфики.

Кроме этого, практической пользы составление какого-либо сборника, содержащего виды «злоупотреблений правом», не приносит, однако для выявления изучаемого явления, пресечения противоправных действий и нахождения путей их предотвращения следует изучить некоторые разновидности и их характерные признаки.

Начиная рассмотрение с предъявления иска в суде первой инстанции, надлежит сказать о том, что представленный вид злоупотреблений правом имеет наибольшее распространение. Так, положения ч. 1 ст. 3 ГПК РФ закрепляют, что каждое лицо в пределах личной заинтересованности имеет право обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Вместе с тем, неотъемлемым условием такого обращения в судебный орган должно быть реальное или возможное нарушение прав заявителя. По смыслу указанных положений закона, любое предъявление требований в суд с иной целью расценивается, как противоправное.

В этой связи такой вид злоупотребления правом, как недобросовестное предъявление исковых требований, по изъяду объекта прошения можно условно разделить на иски с пороком цели, времени, повода предъявления, субъекта, основания, формы, волеизъявления истца, а также искового требования в целом.

Однако, само по себе обращение истца в суд с иском, даже если в его удовлетворении и будет отказано, при отсутствии признаков злоупотребления правом не может рассматриваться, как нарушение прав остальных участников судопроизводства, поскольку является правомерным действием¹, а право на судебную защиту гарантировано ст. 46 Конституции РФ. Кроме того, всегда имеется возможность обосновать свои возражения по иску и представлять доказательства в их подтверждение.

¹ Определение Оренбургского облсуда от 17 июня 2014 года № 33-3692/2014 // СПС КонсультантПлюс

Вместе с тем, еще один вид злоупотребления правом - манипуляции с подсудностью и подведомственностью. Данный способ часто применяют для затягивания судебного процесса, пока дело с имеющимися материалами фактически будет «путешествовать» между судебными инстанциями. В ряде случаев такие действия совершают с целью рассмотрения дела в выгодном для нарушителя суде.

Совершение манипуляций с подсудностью или подведомственностью, как правило, реализуется на стадиях обращения с иском в суд или начала судебного разбирательства.

Довольно часто встречающейся ситуацией попытки манипуляции с подсудностью также является предъявление исковых требований «искусственному» ответчику, что выполняется с целью придания видимости соблюдения подсудности: в ответчики включается вымышленное или подставное лицо, по месту нахождения которого и подается данный иск. Таким образом, подбирается тот судебный орган, в котором недобросовестному лицу выгодно рассматривать требования в конкретный промежуток времени, в частности, в ситуации, когда истцу необходимо затянуть процесс на определенный срок.

В дальнейшем в ходе разбирательства устанавливается, что данный ответчик искусственный, и он исключается из списка лиц, участвующих в деле, а сами материалы должны передаваться по подсудности в иной суд, что занимает на практике значительное количество времени, в течение которого нарушитель и совершает необходимые ему действия.

О недопустимости злоупотребления правом, когда истец имеет возможность управлять подсудностью споров при наличии нескольких ответчиков, каждый из которых имеет разные места нахождения или жительства, что дает ему право подать иск в суд по адресу фактического нахождения одного из них, неоднократно обращалось внимание законодателем².

В достаточной степени распространенным явлением в сфере злоупотребления процессуальными правами является заявление безмотивных ходатайств по отводу состава суда, прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста и переводчика.

Данные действия, как правило, направлены на срыв конкретного заседания с целью затягивания судебного процесса (разбирательства), передачи дела по подсудности в иной суд (в случае невозможности замены судей для рассмотрения дела в данном суде при отводе одного или нескольких судей³).

Вместе с тем, при разрешении данного вопроса необходимо различать понятия недобросовестный отвод составу суда и добросовестное заблуждение участника гражданского процесса относительно заинтересованности судьи. При этом важной чертой здесь является цель такого поведения — соблюдение установленных прав и обязанностей, либо приобретение выгод с причинением вреда⁴.

При получении отказа в удовлетворении ходатайства об отводе у нарушителя

² Постановление Пленума ВАС РФ от 12 июля 2012 года № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством» // СПС КонсультантПлюс.

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017)// Собрание законодательства Российской Федерации. - 18.11.2002. - N 46.

⁴ Цепкова Т. М. О злоупотреблении гражданскими процессуальными правами // «Молодой учёный». Государство и право. 2015. № 22. С. 600.

появляется надежда усомниться в объективности суда и правильном рассмотрении дела, а также желание заложить в итоговое решение еще на начальной стадии рассмотрения дела по существу возможные причины для его последующей отмены в апелляционной и кассационной инстанциях, ставя под сомнение состав, рассматривающий дело.

Впоследствии данные злоумышленники, как правило, в высших судебных органах подкрепляют свою позицию заинтересованностью судьи при получении неблагоприятного для себя итогового вердикта.

Важной мерой, направленной на предотвращение злоупотребления процессуальными правами, является проверка судом действительности волеизъявления сторон на совершение конкретных процессуальных действий.

Совершение распорядительных действий одной из сторон спора может быть вызвано обманом, допущенным оппонентом. Например, ответчик недобросовестно предлагает истцу заключить мировое соглашение, заведомо зная о том, что не сможет выполнить его условий. Если истец согласился с предложенными условиями и отказался от требований передачи индивидуально-определенной вещи, имеющейся у ответчика, взамен определенной денежной суммы, исполнение условий мирового соглашения может оказаться для него проблематичным. Или, например, отказ от иска совершается под влиянием недобросовестного ответчика, обещающего добровольно исполнить исковые требования. Истец, который принимает такое предложение, должен помнить, что с этого момента его право на получение с ответчика чего-либо оказывается лишенным принудительной исковой защиты и может быть реализовано только в зависимости от желания ответчика. В дальнейшем ссылка истца на свое заблуждение в отношении истинных мотивов поведения ответчика вряд ли может повлиять на отмену вынесенных судебных постановлений.

Злоупотребления представителя направлены против интересов представляемого, хотя не исключены злоупотребления правом самого представляемого лица.

Сложный, комплексный характер отношений представительства предопределяет возможность совершения недобросовестным представителем не только гражданских процессуальных правонарушений (и соответственно возможность привлечения к гражданской процессуальной ответственности), но и гражданско-правовых деликтов, административных правонарушений и дисциплинарных проступков. Нередко поведение представителя граничит с нарушением уголовных запретов.

Несмотря на то, что ГПК РФ говорит лишь о добросовестном поведении лиц, участвующих в деле, к которым представитель, как известно, не относится, представитель не освобождается от обязанности добросовестно вести себя в гражданском процессе, поскольку недобросовестное отношение представителя может, в конечном счете, привести к искажению существа представительских отношений при совершении действий, направленных не на пользу доверителя, а во вред его интересам. Например, недобросовестный представитель действует во вред интересам представляемого и соглашается с необоснованными требованиями кредитора или родители лишают своих детей средств к существованию, отказываясь от исков либо признавая иски, направленные на лишение несовершеннолетних их имущества; лицо, представляющее интересы

организации, своими действиями причиняет организации ущерб, соглашаясь с необоснованными притязаниями кредиторов; адвокаты надлежащим образом не осуществляют защиту прав клиента в суде и т.д.

Злоупотребление представителем процессуальным правом может быть в следующей ситуации. Когда лицо обращается к представителю за оказанием юридической помощи, то они относятся друг к другу с доверием.

Представляемый может субъективно излагать представителю видение значимых обстоятельств конфликтной ситуации. В таком случае представитель оказывается введенным в заблуждение, а дальнейшие его действия будут неэффективными.

Например, представитель подает исковое заявление, основываясь на доказательствах истца, которые впоследствии оказываются сфальсифицированными. Считать это злоупотреблением права не приходится.

Но иногда добросовестность представителя вызывает сомнения. Например, представитель, видит, что иск не подлежит удовлетворению, то есть является бессмысленным. Однако он берется за работу с целью получить вознаграждение от доверителя. В итоге, ссылаясь на непредвиденные обстоятельства, дело проигрывается.

Также на практике встречается, когда представитель сам подталкивает своего доверителя к совершению неправомерных действий (например, призывает его дать ложные объяснения, представлять ложные доказательства и т. д.).

Так, видится возможным, соглашаясь с мнением А.Ю. Сладкомедова для предотвращения злоупотреблений представителем в ГПК РФ должны быть внесены поправки, в соответствии с которыми суд мог бы обязать заинтересованное лицо лично участвовать в деле, в случаях, если процессуальные действия представителя несут явную невыгодность для потерпевшей стороны (отказ от иска, заключение мирового соглашения и т. д.).

Если же присутствие стороны невозможно по объективным причинам, то суд должен потребовать доказательства одобрения действий представителя от доверителя. При невыполнении указанных требований судья должен отказывать представителю в применении последствий совершения названных распорядительных действий⁵.

Процессуальные сроки присутствуют практически в каждой стадии гражданского процесса, ограничивая процессуальные действия (бездействие) определенным периодом времени. Процессуальные сроки призваны дисциплинировать участников гражданского судопроизводства, привить им чувство ответственности за все совершаемые процессуальные действия.

Лица, участвующие в деле, имеют право на установление срока совершения процессуальных действий путем заявления ходатайств о назначении определенного процессуального срока и на увеличение срока путем подачи ходатайства о продлении или восстановлении процессуального срока, пропущенного по уважительной причине.

⁵ Сладкомёдов А.Ю. Злоупотребления, допускаемые представителями и представляемыми лицами в гражданском процессе // Электронный сборник статей по материалам XX студенческой международной научно-практической конференции. – Новосибирск: Изд. АНС «СибАК». – 2017. – № 9 (20) / URL: [http://www.sibac.info/archive/science/9\(20\).pdf](http://www.sibac.info/archive/science/9(20).pdf) С.434.

Участники гражданского процесса имеют неотъемлемое право лично участвовать в судебном заседании. Только таким образом достигается полноценное выражение их интересов в процессе. Как известно, неизвещение лица, участвующего в деле, о времени и месте судебного заседания является основанием к отмене судебного решения.

Злоупотребление правом извещаемых участников гражданского процесса, как и большинство процессуальных злоупотреблений, преследует цель затянуть, саботировать судебное заседание либо поставить под сомнение принятый судебный акт при его обжаловании.

Наиболее распространенным злоупотреблением правом в анализируемой сфере является недобросовестная ссылка лица на свое неведение в отношении состоявшегося судебного процесса, в котором это лицо умышленно не приняло участие.

Однако позиция Конституционного Суда Российской Федерации относительно данного вопроса четко прослеживается при анализе соответствующей практики. Так, адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия⁶.

Злоупотребления процессуальным правом на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, как правило, нацелены на срыв судебного заседания, его отложение на максимально длительный срок, воспрепятствование установлению обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, и представлению необходимых доказательств.

Ситуации злоупотреблений правом лицами, участвующими в деле, похожи на злоупотребления, рассмотренные выше. Так, истец или ответчик нередко заявляют необоснованные ходатайства об истребовании доказательств, которые заведомо для них не существуют либо содержание которых не имеет к делу никакого отношения, а также не представляют доказательства, имеющие значение для правильного разрешения спора.

Вместе с тем, суд предварительно должен разъяснить лицам, участвующим в деле, обязанность по добросовестному использованию предоставленных им процессуальных прав, недопущению злоупотребления правом.

В защите принадлежащих гражданину прав суд может отказать лишь в случае злоупотребления им предоставленными законом правами (п. 2 ст. 10 ГК РФ). Злоупотребление правами допускает не истец, а ответчик. Доказательства данных злоупотреблений не становятся предметом рассмотрения их судом, поскольку суд отказал истцу в удовлетворении ходатайства об истребовании доказательств. Таким образом, нарушенные ответчиком права истца не восстанавливаются судом.

В случае изменения размера исковых требований после возбуждения производства по делу при пропорциональном распределении судебных издержек следует исходить из размера требований, поддерживаемых истцом на момент принятия решения по делу.

Вместе с тем уменьшение истцом размера исковых требований в результате получения при рассмотрении дела доказательств явной необоснованности этого

⁶ Определение Конституционного Суда РФ от 19 октября 2010 г. N 1286-О-О. // СПС КонсультантПлюс.

размера может быть признано судом злоупотреблением процессуальными правами и повлечь отказ в признании понесенных истцом судебных издержек необходимыми полностью или в части (часть 1 статьи 35 ГПК РФ, части 6, 7 статьи 45 КАС РФ)⁷.

Думается, при сложившейся практике рассмотрения гражданских дел следует ввести в ГПК РФ новую норму, гарантирующую право сбора доказательственной базы сторонами гражданского процесса до начала гражданского судопроизводства по делу. При поступлении иска в суд необходимо обеспечить стороны гражданского процесса механизмом, обеспечивающим средства доказывания.

Председатель суда при распределении дел и до принятия судьей дела к своему производству может удовлетворять ходатайства об истребовании доказательств сторонами гражданского процесса. Непредвзятость должностного лица в данном случае выше, поскольку рассмотрение дела по существу относится к компетенции другого федерального (мирового) судьи⁸.

Под окончанием гражданского процесса без вынесения решения понимаются институты прекращения производства по делу и оставления заявления без рассмотрения.

Отдельные обстоятельства могут наступать в силу сознательного волеизъявления сторон процесса (отказ от иска, заключение мирового соглашения и т.д.), а другие связываются с объективными причинами (дело не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства).

Окончание гражданского процесса без вынесения решения и недопущение такого окончания могут быть выгодны недобросовестному лицу по различным соображениям. Например, ответчик не желает рассмотрения дела по существу в связи с тем, что принятый судебный акт может породить негативные для него имущественные последствия; истец может утратить интерес к процессу в связи с осознанием бесперспективности своей позиции и т.д. Как и при приостановлении производства по делу, лицо стремится искусственно создать видимость наличия оснований для окончания процесса без вынесения решения либо создать видимость отсутствия таких оснований.

Формальное исполнение решения суда, когда лицо лишь внешне следует его предписаниям, а на самом деле не исполняет их, прибегая к тем или иным ухищрениям, является злоупотреблением правом. Формальное исполнение решения суда равнозначно прямому неисполнению, поскольку должник преследует единую цель - уклониться от исполнения судебного решения. Формальное исполнение представляет собой злоупотребление правом на добровольное исполнение судебного акта. Так, нередко должник намеренно ухудшает передаваемое имущество, передает денежный эквивалент присужденного имущества, в действительности не соответствующий его рыночной стоимости, и пр.

Злоупотребление процессуальным правом – особая разновидность правонарушения, состоящая в противоправном, недобросовестном и

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // СПС КонсультантПлюс.

⁸ Трошина С.М. Право доказывания в гражданском процессе // Законодательство и экономика. 2013. N 7. С. 4.

ненадлежащем пользовании лицом, участвующим в деле (его представителем), находящихся в его ведении процессуальных прав, выразившаяся в виновных процессуальных действиях (бездействии), внешне отвечающих требованиям гражданских процессуальных норм, но совершаемых с корыстным или личным мотивом, причиняющая вред интересам правосудия при рассмотрении гражданских дел, влекущее за собой применение мер гражданского процессуального принуждения⁹.

Вредоносность злоупотребления процессуальным правом заключается в отрицательных для правосудия и участников гражданского процесса экономических, организационных, идеологических, личных прямых или косвенных последствиях недобросовестности лица.

Универсальным и наиболее главным признаком злоупотребления правом в гражданском процессе является умышленное сообщение суду неправды. Каждому злоупотреблению правом характерны искусственность или действие лишь с созданием видимости права (а на самом деле действие неправомерное). Всякое злоупотребление подкреплено имитацией истинного осуществления процессуального права.

Злоупотребление процессуальным правом может быть совершено с прямым или косвенным умыслом, а также по неосторожности в форме легкомыслия или небрежности. Анализ двух форм вины, с которыми совершается злоупотребление правом, свидетельствует, что главенствующее значение при оценке виновности отводится такому признаку психической деятельности лица, как знание или осведомленность о противоправности собственного поведения.

Список используемой литературы:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 18.11.2002. - N 46.
2. Сладкомёдов А.Ю. Злоупотребления, допускаемые представителями и представляемыми лицами в гражданском процессе // Электронный сборник статей по материалам XX студенческой международной научно-практической конференции. – Новосибирск: Изд. АНС «СибАК». – 2017. – № 9 (20) / URL: [http://www.sibac.info/archive/science/9\(20\).pdf](http://www.sibac.info/archive/science/9(20).pdf). С.434.
3. Определение Оренбургского облсуда от 17 июня 2014 года № 33-3692/2014 // СПС КонсультантПлюс.
4. Определение Конституционного Суда РФ от 19 октября 2010 г. N 1286-О-О // СПС КонсультантПлюс.
5. Постановление Пленума ВАС РФ от 12 июля 2012 года № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством» // СПС КонсультантПлюс.
6. Цепкова Т.М. О злоупотреблении гражданскими процессуальными правами // «Молодой учёный». Государство и право. 2015. № 22. С. 600.
7. Трошина С.М. Право доказывания в гражданском процессе // Законодательство и экономика. 2013. N 7.
8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // СПС КонсультантПлюс.
9. Толмачева И.И. Актуальные проблемы гражданской процессуальной ответственности // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. N 8. С. 3 - 7.

⁹ Толмачева И.И. Актуальные проблемы гражданской процессуальной ответственности // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. N 8. С. 4.

TYPES OF ABUSE OF RIGHTS ON DIFFERENT STAGES OF THE CIVIL PROCESS AND THEIR CHARACTERISTIC SIGNS

A. A. Anisimov

FGBOU VO "Tver State University"

The article is devoted to the phenomenon of abuse of law in civil proceedings. The types of abuse of law and their characteristic features that contribute to their detection at different stages of the civil process are analyzed.

Keywords: abuse of law, civil litigation, signs and types of abuse.

Об авторе

Анисимов Артем Анатольевич – бакалавр, студент второго курса магистратуры юридического факультета направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: artem.anisimov.10@bk.ru

Anisimov Artem Anatolievich - bachelor, second year student of the magistracy of the Faculty of Law: Judicial Protection of Rights and Legal Interests, Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova St., 33), e-mail: artem.anisimov.10@bk.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА ПРИ РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ РОДИТЕЛЕЙ

К. С. Антонова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Статья посвящена анализу действующего законодательства Российской Федерации по проблеме определения места жительства ребенка при раздельном проживании родителей. Особое внимание уделено вопросу учета мнения ребенка в зависимости от его возраста. Формулируются предложения по совершенствованию семейного законодательства в целях защиты прав и интересов несовершеннолетних детей.

Ключевые слова: несовершеннолетние дети, родители, место жительства ребенка, раздельное проживание, суд.

В Российской Федерации в последнее время сложилась острая демографическая ситуация. Это касается и количества разводов. Так, по сведениям, предоставленным Росстатом в 2015 г., на каждую тысячу заключенных браков в Российской Федерации приходится более 560 разводов. Разводы, как правило, негативно отражаются на правовом статусе несовершеннолетних детей.

Согласно статье 54 Семейного кодекса Российской Федерации (далее СК РФ) право ребенка жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам; является одним из наиболее важных личных неимущественных прав¹.

В соответствии с п. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // СПС «КонсультантПлюс»

(далее ГК РФ) Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает². Каждый дееспособный гражданин избирает место жительства по личному усмотрению.

Однако свободное избрание места жительства не распространяется на лиц, не достигших совершеннолетнего возраста. В п.2 ст. 20 ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их законных представителей. В ГК РФ о месте жительства детей от 14 до 18 лет ничего не сказано.

При раздельном проживании родителей место жительства несовершеннолетнего ребенка определяется по соглашению сторон (добровольно). В настоящее время соглашение может быть заключено как в устной, так и в письменной форме, простой или заверенной нотариально. В соглашении указывается с кем из законных представителей, и где будет проживать ребенок с учетом его мнения, возраста и интересов.

Если такое соглашение отсутствует, то в соответствии с п.3 ст. 65 СК РФ спор разрешается судом (принудительно) исходя из интересов детей и с учетом их мнения.

Основанием для рассмотрения дела в судебном порядке будет являться исковое заявление об определении места жительства ребенка. Иск должен содержать как требования истца, так и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

В судебном порядке суд учитывает такие аспекты, которые могут повлиять на его решение:

- мнение ребенка (в особенности при достижении им возраста 10 лет);
- документальные доказательства;
- показания свидетелей.

А также такие обстоятельства, как:

- возраст ребенка;
- проявление заботы к ребенку со стороны родителей;
- психологический климат в семье с каждым из родителей;
- привязанность ребенка к остальным членам семьи (братьям/сестрам, бабушкам/дедушка, тетям/дядям и др.);
- мнение органов опеки и попечительства, а также мнение других специалистов (психологов, педагогов, психиатров и т.д.);
- материальное положение родителей, род трудовой деятельности и др.

Определение места жительства ребенка при раздельном проживании родителей в судебном порядке невозможно без учета мнения самого ребенка. Однако СК РФ не предусматривает минимальный возраст, с которого ребенок мог бы самостоятельно решать, с кем из законных представителей он будет проживать, если они проживают раздельно. В свою очередь, статья 57 СК РФ закрепляет только право ребенка выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017, с изм. от 22.06.2017) // СПС «КонсультантПлюс»

Считаем, что в п. 3 ст. 65 Семейного кодекса следует внести дополнения, согласно которым несовершеннолетние дети, достигшие 14-летнего возраста, могли бы самостоятельно принимать решение о месте жительства при раздельном проживании родителей. Изложить п. 3 ст. 65 СК РФ в следующей редакции:

«Место жительства детей, не достигших десяти лет, при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей.

Место жительства ребенка, достигшего десяти лет, определяются по совместному соглашению родителей с обязательным учетом мнения ребенка, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Место жительства ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, при раздельном проживании родителей, определяется им самостоятельно».

Исковое заявление об определении места жительства ребенка с одним из родителей или законных представителей при раздельном их проживании может быть рассмотрено в суде неоднократно. Это может быть связано с изменением условий воспитания и проживания ребенка в зависимости от различных обстоятельств.

В заключении отметим, что при вынесении решения об определении места жительства ребенка суд должен привести серьезное основание для такого решения. Изменение места жительства допустимо только в крайних случаях, когда существует реальная угроза нарушения прав и интересов несовершеннолетних, так как резкая смена обстановки и окружения может сказаться на его поведении, а также причинить психологическую травму ребенку. В случаях, когда истец не привел достаточных доказательств такой угрозы, суду следует отказать в иске, так как имущественный или иной спор между супругами не может являться достаточным основанием для решения вопроса об определении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей.

Литература

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // СПС «КонсультантПлюс»
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017, с изм. от 22.06.2017) // СПС «КонсультантПлюс»

DETERMINATION OF THE PLACE OF THE RESIDENCE OF THE CHILD AT SEPARATE RESIDENCE OF PARENTS

K.S. Antonova

Tver State University

The article is devoted to the analysis of the current legislation of the Russian Federation on the issue of determining the place of living for the child whose parents live separately. Special attention is paid to the question of taking into account the child's opinion according to his age. Some offers to improve the family legislation in order to protect the rights and interests of minor children are creating at the moment.

Keywords: *minor children, parents, place of residence of the child, separation, court.*

Об авторе

АНТОНОВА Кристина Сергеевна - бакалавр, студентка первого курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета, (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: antonowa.kr@yandex.ru

ANTONOVA Kristina Sergeevna - bachelor's degree, student of the first year of magistracy in the field of « Judicial protection of rights and legitimate interests» of the Faculty of Law of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova street, 33), e-mail: antonowa.kr@yandex.ru

ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВА НА СВОБОДУ МИРНЫХ СОБРАНИЙ И ПРАВА НА СВОБОДУ ОБЪЕДИНЕНИЙ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ СТ. 11 ЕВРОПЕЙСКОЙ КОНВЕНЦИИ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ОСНОВНЫХ СВОБОД

Е. О. Баскакова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

На основе анализа статьи 11 Европейской Конвенции о защите прав и свобод человека и судебной практики Европейского суда по правам человека исследуются ограничение права свободу собраний и объединений, предусмотренного ст. 11

Ключевые слова: статья 11 Европейской конвенции по защите прав и свобод человека, решение Европейского суда по правам человека, ограничение права на свободу собраний и объединений, Великий Восток Италии из дворца Джустиниани против Италии, *Larmela v Finland*, Алексеев (*Alekseyev*) против РФ.

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод закрепляет право каждого на свободу мирных собраний и право на свободу объединений, однако ч. 2 ст. 11 предусматривает ограничение данного права в случае, если «...предусмотрены законом и необходимы в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, в целях предотвращения беспорядков и преступлений, для охраны здоровья и нравственности или защиты прав и свобод других лиц».

Суд, рассматривая вопрос о нарушении права на свободу собраний, свободу объединений ставит перед собой следующие вопросы:

1) Имеет ли место по отношению к ст. 11 Европейской Конвенции предмет жалобы;

2) Допустимо ли было вмешательство;

3) Если вмешательство было допустимо, то при каких условиях: предусмотрено ли законом; преследуют ли законную цель; было ли необходимо в демократическом обществе.

Для признания вмешательства законным необходимо определить было ли оно изначально законным на основании, предусмотренном внутригосударственным законодательством. Помимо определения законности на внутригосударственном уровне, закон должен обладать 2 важными качествами: доступность и предсказуемость (лицо должно понимать с предельной ясностью, при необходимости после обращения за консультацией, каким образом следует регулировать свои действия и какие последствия приведут после совершения лицом конкретных действий). После того, как Суд признает вмешательство законным, определяется законность цели. Ст.11 в п.2 дает исчерпывающий перечень законных целей: цель должна быть необходима в демократическом обществе; должна быть в интересах национальной безопасности или общественного порядка; необходима для предотвращения беспорядков и преступлений, для защиты здоровья и нравственности, для защиты прав и свобод других лиц. В случае, если право было ограничено ни по одному из выше названных оснований, то можно утверждать о нарушении ст. 11.

В деле Grande Oriente d'Italia di Palazzo Giustiniani v Italy (2001г.)¹. В качестве заявителя выступала итальянская масонская организация, в состав которой входило несколько лож. По итальянскому законодательству заявитель имел статус непризнанного объединения в рамках частного права и не являлся юридическим лицом. В 1996 году региональное правительство приняло регламент о выдвижении и назначении на государственные должности, находящиеся в сфере его полномочий. В итальянском законодательстве были закреплены условия подачи заявлений на выдвижение и назначение. Среди прочих условий значилось, что кандидаты не должны быть масонами. В своей жалобе заявитель утверждал, что подобный закон нарушал его право на свободу объединений. Хотя государство и не указало, какую именно цель преследовала данная мера, Суд постановил, что данный закон был принят, чтобы «успокоить» общественность в период, когда в обществе развернулась полемика вокруг роли некоторых масонов в жизни страны. Следовательно, Суд в пунктах 19 – 21 своего постановления принял, что вмешательство предназначалось для защиты национальной безопасности и предотвращения беспорядков.

Весьма интересным примером ограничения права на свободу объединений для защиты здоровья и нравственности, является решение по делу Larmela V Finland (1997 г.)². Заявителем по делу являлось объединение «Финская ассоциация конопли», одним из главных целей данного объединения было добиться легального разрешения на выращивание конопли в домашних условиях в целях дальнейшего личного употребления совершеннолетними гражданами. Однако, министерство юстиции Финляндии отказало в регистрации такого объединения, в результате чего заявители подали жалобу в Европейский Суд. Европейской Комиссией по правам человека было принято решение, что государство было вправе отказать объединению в регистрации в целях защиты здоровья и нравственности страны. Дело было признано неприемлемым.

Вмешательство со стороны государства, выраженное соответствующей «насушной общественной необходимостью» должно быть соразмерно преследуемой законной цели, она должна вытекать из требований демократического общества. Национальные власти могут ограничить право при условии, что нормы, подразумеваемые в демократическом государстве, соответствуют принципам, воплощенным в Конвенции.

Дело "Алексеев (Alekseyev) против Российской Федерации"³, заявителем по данному делу являлся активист по защите прав гомосексуалистов, который неоднократно хотел провести гей-парады на территории г.Москва, однако власти отказывали гражданину в проведении шествий, обосновывая тем, что решение о запрете проведения мероприятий, организованных заявителем, было принято в

¹ "Великий Восток Италии из дворца Джустиниани " против Италии (N 2) (Grande Oriente d Italia di Palazzo Giustiniani v. Italy) (N 2) (N 26740/02)/По материалам Постановления Европейского Суда по правам человека от 31 мая 2007 года (вынесено I Секцией/ Перевод с английского Николаева Г.А.// СПС «КонсультантПлюс»

² Дело Larmela v Finland, решение о приемлемости от 28-го мая 1997 год/ Перевод с английского Николаева Г.А.// СПС «КонсультантПлюс»;

³ Дело «Алексеев (Alekseyev) против РФ» (Жалобы N 4916/07, 25924/08 и 14599/09) Постановление (Страсбург, 21 октября 2010 года)/ Перевод с английского к.ю.н. Д.В. Юзвикова. // СПС «КонсультантПлюс»

соответствии с законом, преследовало законную цель и было необходимо в демократическом обществе. Принимая решение о законности ограничения гражданина Алексеева в праве на свободу мирных собраний, власти РФ увидели 3 главные цели: обеспечение общественной безопасности и предотвращение беспорядков, защита норм морали и прав и свобод других лиц. Однако, заявитель посчитал данные цели неразумными и неприемлемыми. В данном деле Европейский Суд, тщательно изучив все имеющиеся в его распоряжении материалы, не выявил того, что мероприятия, организованные заявителем, привели бы к конфликту такого уровня, о котором утверждали власти Российской Федерации. Цель шествий и пикетирований, как она указана в уведомлениях о проведении мероприятий, состояла в развитии уважения прав и свобод человека и призыве к терпимости в отношении сексуальных меньшинств. Имело место нарушение ст.11 Конвенции, запрет мероприятий, организованных заявителем, не отвечал острой социальной потребности и, следовательно, не являлся необходимым в демократическом обществе.

Таким образом, государство обязано предпринять все необходимые меры для предотвращения со стороны власти ограничений прав, охраняемых ст. 11 Европейской Конвенции. Данные ограничения носят исчерпывающий характер и толкуются Судом в строгом смысле. Обстоятельства, ограничивающие права, предусмотренные ст.11 Европейской Конвенции, должны быть соразмерны и преследовать цели демократического государства, примененное на национальном уровне ограничение должно соответствовать международному законодательству.

Список литературы

- 1). Избранные решения ЕСПЧ. М., 2000. Т. 1. - 685 с.;
- 2). Информационная система документов по правам человека и тематическим публикациям; архив документов ЕСПЧ — <http://www.echr-base.ru/servlet/is4.wwwmainFormNameMain> ; документы ЕСПЧ в переводе на русский язык — <http://www.echr-base.ru/translation1.jsp>; документы ЕСПЧ по жалобам против России — <http://www.echr-base.ru/decree.jsp>;
- 3). Обращение в Европейский Суд по правам человека / Под общ. ред. Ф. Лича. – М.: МОО ПЦ «Мемориал», 2006. – 528 с.;
- 4). Свобода мирных собраний и объединений в рамках Европейской Конвенции о защите прав человека (статья 11)/ Руководство для юристов, текущее издание по состоянию на 2014 год// Interights;
- 5). Свобода собраний в постановлениях Европейского Суда по правам человека/ Воронеж: Артефакт, 2009. – 328 с.

The restriction on the right to freedom of peaceful assembly and to freedom of associations which are provided for by the eleventh article of European Convention on Human Rights and Fundamental Freedoms

E.O. Baskakova

Study of the restriction on the right to freedom of assembly and association based on analysis of the eleventh article of European Convention on Human Rights and Fundamental Freedoms and consuetude curie of European Court of Human Rights.

Key words: *the eleventh article of European Convention on Human Rights and Fundamental Freedoms, the judgement of European Court of Human Rights, the restriction on the right to freedom of assembly and association, Grand East of Italy from Giustiniani palace versus Italy, Larmela versus Finland, Alekseyev versus Russian Federation.*

Об авторе

Баскакова Елена Олеговна - студентка 2 курса магистратуры направления "Судебная защита прав и законных интересов" юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: lena69ru@yandex.ru

РАЗВИТИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОБ АПЕЛЛЯЦИОННОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

М. В. Березина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье исследуются научные труды ученых на разных этапах исторического развития гражданской процессуальной науки. Приводятся различные мнения исследователей по поводу изменений, внесенных в ГПК РФ Федеральным законом № 353-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации».

Ключевые слова: апелляция, апелляционное производство, история, гражданский процесс.

Институт апелляции на протяжении разных периодов истории России представлял особый интерес для ученых. Первые труды по изучению апелляционного производства появились уже в конце XIX начале XX вв. - Е.В. Васьковский, Н. Буцковский, Т.М. Яблочков, Е.А. Нефедьев, И.Е. Энгельман и др.¹

Исследования отдельных элементов апелляционного производства в советский и постсоветский периоды продолжались в трудах А.А. Добровольского, М.А. Гурвича, Л.Ф. Лесницкой, И.М. Зайцева, В.К. Пучинского, П.Я. Трубникова и др.²

Кроме того, стоит отметить, что все вышеперечисленные авторы изучали апелляцию в совокупности с другими проверочными производствами, что дало возможность определить процессуальное положение апелляции в системе гражданского процессуального права.

Вместе с тем стоит отметить работы Е.А. Борисовой³, поскольку они внесли весомый вклад в современную науку по изучению апелляционного порядка обжалования судебных решений. Первой работой по исследованию апелляционного порядка обжалования судебных решений стала диссертация «Институт апелляции в гражданском процессе», в которой автор провел исследование теоретических вопросов апелляционного обжалования, а также изучил опыт зарубежных стран, кроме того раскрыл правовую сущность института апелляции, выявил преимущества апелляционного порядка перед

¹ Васьковский Е. В. Курс гражданского процесса – М.: Москва, 1917; Буцковский Н.А. Очерки судебных порядков по уставам 20 ноября 1864 года. Спб, 1974; Энгельман И. Е. Курс русского гражданского судопроизводства. 3-е изд., испр. и доп. Юрьев: Тип. К. Маттисена, 1912; Яблочков Т. М. Учебник русского гражданского судопроизводства - Ярославль: Книгоизд-во И.К. Гассанова – 1912; Нефедьев Е. А. Гражданский процесс. Лекции, читанные в Московском Университете. М.: Типо-литогр. В. Рихтеръ, 1900; Нефедьев Е. А. Учебник русского гражданского судопроизводства (издание 3-е). М.: Тип. Имп. Моск. ун-та. 1908.

² Добровольский А. А., Иванова С. А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М.: Изд-во Моск. ун-та, 1979; Зайцев И. М. Теоретические вопросы устранения судебных ошибок в гражданском процессе: Дисс. ... докт. юрид. наук: 12.00.03. М.: Саратов, 1986; Пучинский В. К. Кассационное производство в советском гражданском процессе. М., 1973; Гурвич М. А. Судебное решение. Теория и практика. М., 1976; Лесницкая Л. Ф. Основания к отмене обжалованных судебных решений. М., 1962.

³ Борисова Е. А. Институт апелляции в гражданском процессе : дис. ... канд. юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 1994. – 170 с.; Борисова, Е. А. Теоретические проблемы проверки судебных актов в российском гражданском, арбитражном процессах : дис. ... д-ра юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 2005. – 376 с.

другими. Важной составляющей данного диссертационного исследования стало обоснование необходимости восстановления института апелляционного обжалования судебных решений в гражданском процессе.

Диссертация Е.А. Борисовой «Теоретические проблемы проверки судебных актов в российском гражданском, арбитражном процессах»⁴ на соискание ученой степени доктора наук посвящена в целом проверочным производствам, включая апелляцию. Автор диссертации провел комплексное научное исследование теоретических проблем проверки судебных актов в гражданском и арбитражном процессах; разработал новые научные идеи, позволяющие развить и систематизировать существующие в науке взгляды на сущность производств по проверке и пересмотру судебных актов.

В исторический период юридической науки, когда апелляция была упразднена, ученые стали пристально исследовать кассационный порядок обжалования решений суда - Алиэскеров М. А., Жилин Г. А. и др.⁵

С введением апелляционного порядка обжалования решений мировых судей, с возвращением апелляции в гражданский процесс, потребовалось научное осмысление многих положений данного порядка обжалования судебных решений. Таким образом, можно выделить исследования по апелляции Караваевой Е.В., Осиповой М.С., Смагиной Е.С., Тимофеева Ю.А., Шакирьянова Р.В. и др.⁶ Исследования данного круга ученых основывались непосредственно на изучении причин возникновения апелляционного производства как способа обжалования решений и определений суда. Ими была обобщена практика работы мировых судей, а также судей районных судов, проанализированы исторические аспекты становления и развития апелляционного производства в гражданском процессе стран Западной Европы и России.

Гражданская процессуальная наука постоянно развивается: так существуют научные исследования уже современного апелляционного производства, начавшего свою работу с введением в действие с 1 января 2012 года Федерального закона № 353-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». Можно отметить работы Сидоркина С.В.⁷ - автор провел исследование правового регулирования

⁴ Борисова, Е. А. Теоретические проблемы проверки судебных актов в российском гражданском, арбитражном процессах: дис. ... д-ра юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 2005. – 376 с.

⁵ Алиэскеров М. А. Проблемы кассационного производства по гражданским делам: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2000; Жилин Г. А. Подготовка гражданских дел к рассмотрению в суде кассационной инстанции: дис. ... канд. юрид. наук / Жилин Г. А. – Екатеринбург, 1991. – 207 с.

⁶ Караваева Е. В. Вопросы апелляционного производства в гражданском процессе: Дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2005; Осипова М. С. Обжалование постановлений мирового судьи в апелляционном порядке: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Осипова М. С. – СПб., 2005. – 22 с.; Смагина Е. С. Теоретические аспекты апелляционного производства по обжалованию решений и определений мировых судей в российском гражданском процессе: Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2005; Тимофеев Ю. А. Полномочия суда второй инстанции в гражданском процессе: современные проблемы. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008; Шакирьянов, Р. В. Производство по пересмотру постановлений мировых судей по гражданским делам в апелляционном порядке : дис. ... канд. юрид. наук / Шакирьянов Р. В. – Саратов, 2006. – 251 с.

⁷ Сидоркин С. В. Подготовка дела к рассмотрению в суде апелляционной и кассационной инстанции в гражданском процессе: дис. ... канд. юрид. наук / Сидоркин С. В. – Екатеринбург, 2013. – 211 с.

подготовки гражданских дел, осуществляемой при пересмотре судебных постановлений районных и городских судов в апелляционном и кассационном порядке, и анализ складывающейся судебной практики по его применению; Чагарова Р. А-А.⁸ - автор исследовал стадии доказывания и их особенности при пересмотре судебных актов, также выявил особенности доказывания, апелляционная инстанция исследовалась наряду с другими проверочными производствами; Грибова Н.Д.⁹ – автор раскрыл содержание смешанного вида апелляционного производства, кроме того аргументировал необходимость рассмотрения проблемы конкретизации предмета спора и предмета доказывания судом первой инстанции, а также выявил проблемы, возникающие при предъявлении доказательств в суд второй инстанции, и провел анализ основания для возврата дела в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

Кроме того, существует полемика ученых и в периодической литературе, где высказываются различные мнения, точки зрения на современный порядок апелляционного обжалования судебных актов. В силу того, что Федеральный закон № 353-ФЗ был принят в 2010 г., а введен в действие только в 2012 году, т.е. два года спустя, в кругу ученых развернулась оживленная дискуссия по поводу столь серьезных изменений в ГПК РФ еще задолго до его введения в действие¹⁰.

Анализируя мнения различных ученых, можно выделить основные направления развития научной мысли в отношении усовершенствования апелляционного производства:

1. Ограничение прав лиц, обращающихся в суд за судебной защитой, а именно лиц, участвующих в деле, но не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, отсутствует возможность дважды рассмотреть дело последовательно в судах первой и апелляционной инстанции, а также отсутствие такой возможности у лиц, вступивших в процесс в суде апелляционной инстанции. Ученые видят несколько путей решения данной проблемы:

- по мнению Е.А. Борисовой, следует закрепить в законе неполную апелляцию¹¹;
- расширение полномочий суда апелляционной инстанции путем предоставления ему права в исключительных случаях направлять дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции¹².

⁸ Чагаров Р. А-А. Особенности доказывания при пересмотре гражданских дел. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2013.

⁹ Грибов Н. Д. Правовая природа апелляции в цивилистическом процессе: диссертация ... канд. юрид. наук / Грибов Н. Д. - Москва, 2016. - 240 с.

¹⁰ Поспелов Б. И. Спорные вопросы нового законодательного регулирования апелляционного производства в гражданском процессе // Юрист. 2011. № 6. С. 3-6; Шакирьянов Р. В. О некоторых проблемах производства в суде апелляционной инстанции: изменения в ГПК РФ // Вестн. гражд. процесса. – 2011. – № 1. – С. 42–50.

¹¹ Борисова Е. А. Неполная апелляция: необходимость закрепления в ГПК РФ // Арбитражный и гражданский процесс. М.: Юрист. 2013. № 7. С. 44-47.

¹² Поспелов Б. И. Спорные вопросы нового законодательного регулирования апелляционного производства в гражданском процессе // Юрист. 2011. № 6. С. 3-6; Жуйков В.М. Проблемы правового регулирования проверочных производств в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс // 2012. № 12; Поспелов Б. И. Проблемы правового регулирования полномочий суда апелляционной инстанции в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. № 3.

2. Вопрос о рассмотрении апелляционных жалоб на решения мировых судей единолично судьями районных судов, а аналогичных актов районных судов – коллегиально в высшей инстанции. По данной позиции мнения ученых совпали – данное положение должно регламентироваться единообразно¹³.

Е.А. Борисова отмечает, что такое положение нельзя объяснить ни судоустройством, ни высокой нагрузкой судей районных судов, ни малозначительностью дел: «упрощение не должно снижать уровень существующих гарантий судебной защиты. Такое упрощение демонстрирует пренебрежение принципом равноправия сторон, и, как следствие, формирует соответствующее (не позитивное) отношение граждан к суду, к отправлению правосудия по гражданским делам»¹⁴.

3. Также ученые пишут, что есть необходимость закрепления в законе ограниченной апелляции. Так например, Н.И. Маняк в качестве предложения по совершенствованию законодательства предлагает использовать опыт зарубежных стран в части установления фиксированного размера суммы исковых требований, предусматривающих возможность апелляционного обжалования, и как следствие, данное законодательное решение оградит суды проверочных инстанций от незначительных дел и поможет избежать имущественной незащищенности наиболее уязвимых слоев общества в случае ограничения права на обжалование¹⁵.

4. Кроме того, ученых заинтересовал вопрос о пределах рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции. Так Е.А. Борисова отмечает, что «...Применение судами апелляционной инстанции ст. 327.1 ГПК РФ сделает непредсказуемым результат апелляционного обжалования судебного постановления, поскольку в основе применения – судебное усмотрение.... Законодательное регулирование пределов рассмотрения дела должно быть определенным, чтобы не допускать судебного усмотрения при применении соответствующей правовой нормы»¹⁶.

Апелляционный порядок обжалования судебных актов интересовал ученых на протяжении всего исторического периода существования апелляции. Даже когда апелляция была упразднена, исследователи изучали ее путем сравнения с кассацией. С возвращением апелляционного обжалования на решения мировых судей появилось большое число научных работ, посвященных апелляции. А принятые в 2012 г. изменения в ГПК РФ стали активно обсуждаться в научных кругах: некоторые ученые видят положительную динамику развития апелляционного производства, заданную данными изменениями, другие высказывают мнения о недостатках современного порядка апелляционного обжалования. Но в целом можно сделать вывод о том, что подобные изменения положительно сказались на судебной системе и на праве на судебную защиту, поскольку появилась возможность пересмотра дела по существу. Дискуссия в

¹³ Женетль С. З., Алексеева Н. В. Новый взгляд на полную и неполную апелляцию в российском гражданском процессе // Российский судья. 2012. № 9; Борисова Е. А. Развитие норм ГПК РФ о проверке и пересмотре судебных постановлений: теория и практика // Вестник гражданского процесса. 2013. № 4. С.56-82.

¹⁴ Указ. соч. С.56-82.

¹⁵ Маняк Н. И. Эффективность современного гражданского судопроизводства и виды апелляции // Современное право. 2014. № 3. С. 86-96.

¹⁶ Борисова Е.А. Развитие норм ГПК РФ о проверке и пересмотре судебных постановлений: теория и практика // Вестник гражданского процесса. 2013. № 4. С. 56-82.

научных кругах имеет существенное значение для выработки на научно-практическом уровне наиболее эффективных мер для дальнейшего совершенствования апелляционного производства.

Список литературы:

1. Борисова Е. А. Институт апелляции в гражданском процессе : дис. ... канд. юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 1994. – 170 с.; Борисова, Е. А. Теоретические проблемы проверки судебных актов в российском гражданском, арбитражном процессах : дис. ... д-ра юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 2005. – 376 с.
2. ¹ Борисова, Е. А. Теоретические проблемы проверки судебных актов в российском гражданском, арбитражном процессах: дис. ... д-ра юрид. наук / Борисова Е. А. – М., 2005. – 376 с.
3. Борисова Е.А. Развитие норм ГПК РФ о проверке и пересмотре судебных постановлений: теория и практика // Вестник гражданского процесса. 2013. № 4. С. 56-82.
4. Борисова Е. А. Неполная апелляция: необходимость закрепления в ГПК РФ // Арбитражный и гражданский процесс. М.: Юрист. 2013. № 7. С. 44-47.
5. Грибов Н. Д. Правовая природа апелляции в цивилистическом процессе: диссертация ... канд. юрид. наук / Грибов Н. Д. - Москва, 2016. - 240 с.
6. Женетль С. З., Алексеева Н. В. Новый взгляд на полную и неполную апелляцию в российском гражданском процессе // Российский судья. 2012. № 9.
7. Жуйков В.М. Проблемы правового регулирования проверочных производств в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс // 2012. № 12.
8. Маняк Н. И. Эффективность современного гражданского судопроизводства и виды апелляции // Современное право. 2014. № 3. С. 86-96.
9. Сидоркин С. В. Подготовка дела к рассмотрению в суде апелляционной и кассационной инстанции в гражданском процессе: дис. ... канд. юрид. наук / Сидоркин С. В. – Екатеринбург, 2013. – 211 с.
10. Пospelов Б. И. Проблемы правового регулирования полномочий суда апелляционной инстанции в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. № 3.
11. Пospelов Б. И. Спорные вопросы нового законодательного регулирования апелляционного производства в гражданском процессе // Юрист. 2011. № 6. С. 3-6.
12. Чагаров Р. А-А. Особенности доказывания при пересмотре гражданских дел. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2013.
13. Шакирьянов Р. В. О некоторых проблемах производства в суде апелляционной инстанции: изменения в ГПК РФ // Вестн. гражд. процесса. – 2011. – № 1. – С. 42–50.

DEVELOPMENT OF RESEARCH ACTIVITY ABOUT APPEAL PRODUCTION

M.V. Berezina

Tver State University

In article scientific works of scientists at different stages of historical development of civil procedural science are investigated. Various opinions of researchers on the changes made to the Civil Procedure Code of the Russian Federation by the federal law № 353-FZ « About introduction of amendments to the Civil Procedure Code of the Russian Federation» are given.

Keywords: *appeal, appeal production, history, civil process, reform.*

Об авторе

БЕРЕЗИНА Мария Викторовна – студент 2 курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: maria.tver@mail.ru

BEREZINA Mariia - student of 2 course of the magistracy of the Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: maria.tver@mail.ru

ЗНАЧЕНИЕ СРОКОВ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ТРУДОВЫХ ПРАВ

М. В. Бобрикова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Права сторон трудовых правоотношений закреплены трудовым законодательством Российской Федерации. Судебная защита является одним из основных способов защиты, не запрещенных законом. Статья посвящена особенностям возбуждения дел о восстановлении на работе. Рассмотрены иски работников в суд в целях разрешения трудового спора. Представлен анализ трудового права, гражданского и гражданско-процессуального права. *Ключевые слова:* работник, работодатель, трудовые правоотношения, стороны трудовых правоотношений, судебная защита, трудовой спор, иск о восстановлении на работе, сроки для обращения в суд за разрешением трудового спора, незаконное увольнение.

Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется статьей 45 Конституции Российской Федерации¹.

Права сторон трудовых правоотношений закреплены трудовым законодательством Российской Федерации. Судебная защита является одним из основных способов защиты, не запрещенных законом.

Срокам исковой давности для сторон трудовых правоотношений в гражданском законодательстве соответствуют сроки для обращения в суд за разрешением индивидуального трудового спора, регламентированные статьей 392 ТК РФ.

Определение срока обращения в суд по искам о восстановлении на работе требует особого внимания, поскольку в этом случае срок составляет один месяц со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи ему трудовой книжки, в отличие от иных дел по трудовым спорам, по которым срок три месяца со дня, когда работник узнал либо должен был узнать о нарушении своего права².

Пункт 3 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 17 марта 2004 года №2 «О применении судами РФ Трудового кодекса РФ» закрепляет возможность письменной фиксации отказа работника от получения приказа и трудовой книжки³. Поэтому, пропуск срока лишает истца защитить свое право на восстановление на работе, ведь, согласно ст. 14 ТК РФ течение срока начинается со следующего дня после ознакомления с приказом об увольнении, либо выдачи

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N11-ФКЗ), ст.45//Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016), ст. 392/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 (ред. от 24.11.2015) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации", п.3/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

трудоустройке⁴. Также важным критерием является, не выпадает ли последний день такого срока с выходным либо праздничным днем, так как в таком случае срок переносится на ближайший следующий за ним рабочий день⁵.

Часть 2 п.6 ст.152 ГПК РФ определено, что при установлении факта пропуска без уважительных причин срока для обращения в суд, судья в предварительном судебном заседании может принять решение об отказе в удовлетворении заявленных работником требований без исследований других юридически значимых обстоятельств⁶.

Срок для обращения в суд по спорам об увольнении не может истечь при отсутствии вышеуказанных фактов согласно Определению Верховного суда РФ от 14 мая 2010 года по делу №45-В10-7, так как законодательно не установлено, что срок исчисляется со дня, когда работник узнает об увольнении⁷. Течение искового срока начинается только с момента надлежащего оформления работодателем расторжения трудового договора⁸.

Кроме того, если в случае отсутствия работника, либо отказа от получения трудовой книжки, выдать ее невозможно, то работодатель обязан отправить ему уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на ее отправку по почте. Согласно Определению Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 10 марта 2011 года по кассационной жалобе на решение районного суда по делу №33-6015, для начала течения срока недостаточно отправления уведомления, так как в таком случае истец узнает лишь факт получения трудовой книжки, а не дату увольнения⁹.

По мнению многих авторов, устанавливая вышеуказанные сокращенные сроки для обращения в суд работника, государство определенным образом защищает работодателя от возможных издержек разного рода, например, материальных, которые он понесет в случае разрешения спора в пользу работника.

Практически все трудовые споры об увольнении связаны с материальными требованиями работника: взыскание заработка за время вынужденного прогула при незаконном увольнении, взыскание недополученного заработка, компенсации за неиспользованный отпуск, сверхурочные работы, работы в выходные и праздничные дни, компенсация морального вреда и другие. Нематериальными требованиями являются такие требования как: восстановление на работе, признание приказа о прекращении трудового договора незаконным, записи в

⁴ Канюков С.К., Канюкова Г.С. Институт обращения работника в суд за разрешением индивидуального трудового спора: история и современность // Журнал Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал 2012.

⁵"Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016), ст. 14 /Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

⁶ Канюков С.К., Канюкова Г.С. Институт обращения работника в суд за разрешением индивидуального трудового спора: история и современность // Журнал Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал 2012.

⁷ Определение Верховного суда РФ от 14 мая 2010 года по делу №45-В10-7 / http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big3/verhsud_big_45460.htm

⁸ Филипова И.А. Защита трудовых прав в Российской Федерации // Журнал Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского, 2013, № 6 (1), с. 310-316

⁹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 10 марта 2011 года/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

трудовой книжке недействительной.

Например, иск Шамариной В.М. к Управлению ГИБДД УМВД России по Тверской области и Управлению МВД России по Тверской области о признании незаконным приказа об увольнении, обязанности изменить дату увольнения, формулировку и причину увольнения¹⁰.

Анализ судебной практики по трудовым спорам в Российской Федерации с 2012 по 2017 годы показывает, что более 30% всех трудовых споров завершается отказом в иске только по основаниям пропуска работником сроков для обращения в суд¹¹.

Работодатель, выступая в роли ответчика на стадии досудебной подготовки, имеет право заявить о пропуске срока подачи иска без уважительных причин, ссылаясь на Постановление №2 от 17 марта 2004 года Пленума Верховного Суда Российской Федерации. Помимо прочего, работодатель может заявить об этом в период рассмотрения дела.

В ч.2 п.6 ст.152 ГПК РФ регламентировано, что при установлении факта пропуска без уважительных причин срока для обращения в суд, судья в предварительном судебном заседании может принять решение об отказе в удовлетворении заявленных работником требований без исследований других юридически значимых обстоятельств¹².

Неоднозначна также норма статьи 28 ГПК РФ, согласно которой трудовые споры рассматриваются судами общей юрисдикции по месту нахождения ответчика. Так, если ответчик работодатель, то, как правило, он в течение длительного времени находится на территории одного районного суда, что, по мнению Буяновой М.О., в определенной степени складывает определенные личностные отношения с судьями¹³.

Несмотря на то, что статья 29 ГПК РФ закрепляет альтернативную подсудность, по выбору истца рассматриваться могут только споры по нарушению трудовых прав лиц незаконно осужденных и споры по возмещению вреда, причиненного здоровью работника вследствие несчастного случая на производстве или профессионального заболевания¹⁴.

Для работодателя играет важную роль отсутствие строго установленного порядка увольнения работников по каждому из оснований, что является несовершенством законодательно установленного порядка увольнения работников. Данный факт ограничивает возможность истца признать в суде свое увольнение незаконным и восстановиться на работе. Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что нарушен принцип единообразия судебной практики.

¹⁰ Решение № 2-108/2017 2-108/2017~М-69/2017 М-69/2017 от 3 апреля 2017 г. по делу № 2-108/2017/ <http://sudact.ru/regular/doc/z4Vj1pkPTNx1/>

¹¹ Буянова М.О. Индивидуальные трудовые споры: материально-процессуальные вопросы правового регулирования // Журнал Право. Журнал Высшей школы экономики 2014.

¹² Канюков С.К., Канюкова Г.С. Институт обращения работника в суд за разрешением индивидуального трудового спора: история и современность // Журнал Бизнес в законе. Экономико- юридический журнал 2012.

¹³ Буянова М.О. Индивидуальные трудовые споры: материально-процессуальные вопросы правового регулирования // Журнал Право. Журнал Высшей школы экономики 2014.

¹⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)) ст.29 /Справочно-правовая система «Консультант+»: <http://www.consultant.ru/>

Практика показывает, что у работника отсутствует реальная возможность доказать нарушение своих прав свидетельскими показаниями сотрудников, которые продолжают работать у данного работодателя.

Также в пользу работодателя право суда на отказ в удовлетворении ходатайства работника о проведении экспертизы документов, представленных работодателем, которое может препятствовать в установлении истины по делу.

Согласно исследованиям М.О. Буяновой, сегодня более 80% трудовых споров решается в пользу работодателя.

При рассмотрении трудовых споров по незаконному увольнению, в соответствии со ст.56 ГПК РФ, каждая сторона обязана доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается в обоснование своих требований или возражений. Соответственно, работодатель доказывает в суде правомерность увольнения работника, а работник – незаконность своего увольнения. Если увольнение произошло по инициативе работодателя, то обязанность по доказыванию смещается в сторону работодателя¹⁵. Аналогично, при расторжении трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по инициативе работника, действует презумпция добровольного волеизъявления работника. Данной норме подчиняется также случай, когда договор заключен на срочной основе, но работник утверждает, что работодатель вынудил его расторгнуть такой договор¹⁶. В таком случае обязанность доказывания возлагается на работника¹⁷.

Исследование судебной практики показало, что при расторжении трудового договора в случае сокращения численности или штата работников организации, в соответствии со п.2 ст.81 ТК РФ, работодатель не всегда принимал меры по переводу работников на другую работу, не учитывал преимущества быть оставленным на работе. Если такое условие не выполнялось, то иск работника удовлетворяется¹⁸.

Таким образом, специальные сроки для обращения в суд работника, установленные в ст.392 ТК РФ, ставят его в неравное положение с работодателем.

Однако работодателем нередко нарушается процедура увольнения, сокращения штата, перевода на другую работу, что влечет признание действий незаконным и восстановление трудовых прав граждан. Основными исковыми требованиями работника являются материальные требования.

Согласно исследованиям ученых-юристов большинство трудовых споров решается в пользу работодателя, что говорит о неравном процессуальном положении сторон таких споров.

¹⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 (ред. от 24.11.2015) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" П.23/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

¹⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 (ред. от 24.11.2015) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" П.22/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

¹⁷ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) ст.56 /Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>

¹⁸ Канюков С.К., Канюкова Г.С. Институт обращения работника в суд за разрешением индивидуального трудового спора: история и современность // Журнал Бизнес в законе. Экономико- юридический журнал 2012.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N11-ФКЗ)/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017))/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016)/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 N 2 (ред. от 24.11.2015) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации"/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>
5. Определение Верховного суда РФ от 14 мая 2010 года по делу №45-В10-7 / http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big3/verhsud_big_45460.htm
6. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 10 марта 2011 года/Справочно-правовая система «Консультант+»:-<http://www.consultant.ru/>
7. Решение № 2-108/2017 2-108/2017~М-69/2017 М-69/2017 от 3 апреля 2017 г. по делу № 2-108/2017/ <http://sudact.ru/regular/doc/z4Vj1pkPTNx1/>
8. Буянова М.О. Индивидуальные трудовые споры: материально-процессуальные вопросы правового регулирования // Журнал Право. Журнал Высшей школы экономики 2014.
9. Канюков С.К., Канюкова Г.С. Институт обращения работника в суд за разрешением индивидуального трудового спора: история и современность // Журнал Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал 2012.
10. Филипова И.А. Защита трудовых прав в Российской Федерации // Журнал Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского, 2013, № 6 (1), с. 310-316.

THE VALUE OF TIME FOR THE PROTECTION OF LABOUR RIGHTS

M.V. Bobrikova

Tver State University

The rights of the parties of labour relations are enshrined in the labour legislation of the Russian Federation. Judicial protection is one of the main methods of protection not prohibited by law. The article is devoted to features of excitation of affairs about restoration on work. Considered employee actions in the court in order to resolve the labor dispute. Presents an analysis of labor law, civil law and civil procedure law.

Key words: *employee, employer, labour relations, parties labour relations, litigation defense, labor dispute, an action for reinstatement, the deadline for applying to the court for resolution of a labour dispute, wrongful termination.*

Об авторе

Бобрикова Мария Валерьевна - студентка магистратуры юриспруденции направления судебная защита прав и законных интересов Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: bobrikova.m@list.ru

Bobrikova Maria - graduate student of law directions of judicial protection of rights and legitimate interests of the Tver state University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: bobrikova.m@list.ru

РОЛЬ ИНСТИТУТА МЕДИАЦИИ В ДОСТИЖЕНИИ ЦЕЛЕЙ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Д. А. Борщ

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена проблеме соответствия роли института медиации в достижении целей гражданского судебного процесса. Детально проанализированы категории ФЗ «О медиации», определяющие миссию данного института при эффективной защите прав и законных интересов субъектов судопроизводства.

Ключевые слова: медиация, цели, гражданский процесс, судопроизводство, стороны, альтернативное разрешение, спор, конфликт, примирение, урегулирование.

Необходимость исследования процедуры медиации в гражданском процессе заключается в том, что медиация может способствовать реализации одной из функций судебной системы - восстановлению мирных взаимоотношений между сторонами спора, никаким образом не оказывающего разрушительного воздействия на авторитет судебной власти¹. Медиация рассматривается как особенный правовой институт, позволяющий обогащать правосознание и правовую культуру общества и способствующий позитивному развитию российской судебной системы.

Кроме того, потребность в изучении выбранной темы обусловлена тем, что медиация является наиболее перспективным альтернативным механизмом разрешения правового спора, поскольку именно с помощью проведения данной процедуры сторонам удастся выработать компромиссное решение, максимально удовлетворяющее интересам одновременно всех субъектов конфликта и основанное на автономии воли сторон.

На сегодняшний день существует необходимость уточнения цели заключения медиативного соглашения с учетом зарубежного опыта в проведении процедур альтернативного урегулирования споров: утверждается ли медиативное соглашение, достигнутое сторонами, в качестве мирового соглашения в суде, что придает ему законную силу, обязывает к исполнению, или оно подписывается субъектами конфликта во внесудебном порядке разрешения правового спора, когда его исполнение происходит на основе принципов добровольности и добросовестности сторон², а также насколько институт медиации в гражданском процессе способствует достижению целей судопроизводства, установленных в Гражданском процессуальном кодексе РФ. Для разрешения данных вопросов необходимо исследовать судебную практику по гражданским делам, в которых стороны решали урегулировать спор при помощи проведения процедуры медиации, а также практику медиаторских агентств, услуги которых

¹ Новгородова Л.Г. Медиация как новый способ разрешения конфликтов: материалы VIII Международной студенческой электронной научной конференции "Студенческий научный форум 2016" (Москва, РАЕ, 15.02.2016-31.03.2016 г.). М.: Международный студенческий научный вестник, 2016 г.

² Часть 2 ст. 12 Федерального закона от 27.07.2010 N 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013)

потребовались для внесудебного разрешения конфликта.

Анализ ст. 2 ГПК РФ позволяет выделить два вида целей гражданского судопроизводства.

Непосредственной целью является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов субъектов, о которых говорится в анализируемой статье.

Общими целями, совпадающими с целями и государства, и общества, являются укрепление законности и правопорядка; предупреждение правонарушений; формирование уважительного отношения к закону и суду.

Примирение сторон в силу ст. 149 ГПК РФ - одна из задач подготовки дела к судебному разбирательству. На данной стадии суд предлагает сторонам заключить мировое соглашение, в том числе и с помощью процедуры медиации, проведение которой возможно на любой стадии судебного разбирательства. На стадии рассмотрения дела по существу председательствующим также выясняется, не имеется ли у сторон намерение участвовать в проведении процедуры медиации (ст. 172 ГПК РФ).

Анализируя Справку о практике применения ФЗ «О медиации», которую утвердил Президиум Верховного Суда РФ 01.04.2015 г., можно сделать вывод, что примирительные процедуры имеют наибольший эффект именно на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

В ст. 1 исследуемого ФЗ «О Медиации» говорится о целях принятия данного закона: формирование юридических условий для применения в РФ процедуры медиации, содействие улучшению деловых партнерских отношений, развитие этики делового оборота, гармонизация общественных отношений.

В научной литературе некоторые авторы определяют целью медиации обеспечение прав, свобод и законных интересов граждан³.

Комплексно анализируя приведенные нормы, можно сделать следующий вывод: принятый закон «О Медиации» направлен не на повышение эффективности гражданского судопроизводства, а на создание условий для существования отдельного, альтернативного института урегулирования правовых споров.

В ч. 2 ст. 1 ФЗ «О Медиации» установлено, что данным законом урегулируются общественные отношения, которые связаны с применением процедуры медиации к конфликтам, возникшим из гражданских правоотношений, в связи с осуществлением экономической и предпринимательской деятельности, а также спорам, возникшим из семейных и трудовых правоотношений.

Таким образом, круг лиц по спорам, при разрешении которых применима процедура медиации, является более узким, чем круг лиц, чья защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов осуществляется в гражданском судопроизводстве.

В ч. 4 ст. 1 ФЗ «О Медиации» законодатель специально оговаривает возможность проведения процедуры медиации после подачи искового заявления

³ Мохов А.А., Воронцова И.В., Семёнова С.Ю. Гражданский процесс (гражданское процессуальное право) России: учебник / отв. ред. А.А. Мохов. - М.: ООО "ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА КОНТРАКТ", 2017.

для возбуждения гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции и судопроизводства в арбитражных судах. Существование гражданского дела, имеющегося в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, не является препятствием для проведения процедуры медиации. Данный подход способствует обеспечению доступности судебной защиты⁴.

Именно такой подход реализуется в судебной политике Совета Европы. Так, в рекомендациях N R (86) 12 Комитета Министров Совета Европы от 16 сентября 1986 г. государствам-членам "О мерах по недопущению и сокращению чрезмерной рабочей нагрузки на суды" рекомендуется изучить целесообразность включения в судебную политику задачи по содействию примирению сторон процесса как вне судебной системы, так до или в ходе судопроизводства⁵.

В то же время, в ч. 5 ст. 1 законодатель перечисляет исключения из общего правила о медиабельности споров, возникающих из гражданских, семейных и трудовых правоотношений: медиация не применима к коллективным трудовым спорам; правовой конфликт не подлежит урегулированию с применением процедуры медиации, если затрагивает права и законные интересы лиц, не принимающих участие в проведении процедуры медиации; спор не подлежит урегулированию с применением процедуры медиации, если им затрагиваются публичные интересы.

Существует две модели процедуры медиации: частная, которая выступает как самостоятельный вид профессиональной деятельности по урегулированию правовых споров, и интегрированная, являющаяся составной частью деятельности юрисдикционных органов. В российском федеральном законе «О медиации» закреплена модель частной медиации, которая позволяет формировать обособленный институт урегулирования правовых споров.

ФЗ «О Медиации» определяет медиацию как самостоятельный механизм урегулирования правовых споров, существующий наряду с судебным процессом и иными юрисдикционными механизмами разрешения гражданских дел. Частная модель медиации не может распространяться на деятельность юрисдикционных органов, поскольку она не учитывает процедурную специфику их деятельности.

На наш взгляд, судебная модель медиации должна регламентироваться процессуальным законодательством, где будут содержаться положения, отсылающие к отдельным нормам ФЗ «О Медиации», которые могут применяться в судебной медиации.

Таким образом, ФЗ «О Медиации» устанавливает возможность применения частной модели медиации, и соблюдение законодателем соответствия целей проведения процедуры медиации целям гражданского процесса не представляется необходимым. Однако применение интегрированной модели медиации, направленной на разрешение спора с участием независимого посредника при уже существующем судебном разбирательстве, однозначно должно отвечать целям гражданского судопроизводства: защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов субъектов, о которых говорится в ГПК

⁴ Загайнова С. К., Ярков В. В. Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // М.: Infotropic Media, 2012. – С. 28.

⁵ Рекомендации N R (86) 12 Комитета Министров Совета Европы от 16 сентября 1986 г. государствам-членам "О мерах по недопущению и сокращению чрезмерной рабочей нагрузки на суды"

РФ. В свою очередь, применение института медиации в рамках судебного разбирательства играет важную роль в достижении целей гражданского процесса: медиация позволяет в короткие сроки выработать решение, удовлетворяющее интересам всех участников спора.

Список литературы

1. Новгородова Л.Г. Медиация как новый способ разрешения конфликтов: материалы VIII Международной студенческой электронной научной конференции "Студенческий научный форум 2016" (Москва, РАЕ, 15.02.2016-31.03.2016 г.). М.: Международный студенческий научный вестник, 2016 г.;

2. Федерального закона от 27.07.2010 N 193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013);

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017);

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 года N 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. N 10;

5. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ // М.: Юрайт, 2017. - 362 с.;

6. Мохов А.А., Воронцова И.В., Семёнова С.Ю. Гражданский процесс (гражданское процессуальное право) России: учебник / отв. ред. А.А. Мохов. - М.: ООО "ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА КОНТРАКТ", 2017.

7. Загайнова С. К., Ярков В. В. Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // М.: Infotropic Media, 2012. 272 с.;

8. Рекомендации N R (86) 12 Комитета Министров Совета Европы от 16 сентября 1986 г. государствам-членам "О мерах по недопущению и сокращению чрезмерной рабочей нагрузки на суды".

THE ROLE OF THE MEDIA INSTITUTE IN ACHIEVING THE OBJECTIVES OF CIVIL LEGAL PROCEEDINGS

D. A. Borsch

Tver State University

The article is devoted to the problem of the adequacy of the role of the institution of mediation in achieving the objectives of civil litigation. The categories of the Federal Law "On Mediation", which determine the mission of this institution with effective protection of the rights and legal interests of the subjects of legal proceedings, are analyzed in detail.

Keywords: *mediation, goals, civil process, legal proceedings, parties, alternative resolution, dispute, conflict, reconciliation, settlement.*

Об авторе

Борщ Дарья Александровна – студентка 2 курса магистратуры по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: shadow-cat@bk.ru.

Borsch Darya Alexandrovna - student of the 2 year of magistracy in the field of "Judicial protection of rights and legitimate interests" of the Faculty of Law of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova St., 33), e-mail: shadow-cat@bk.ru.

ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ АРБИТРАЖНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ СИСТЕМЫ

Д. Е. Верещагина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются вопросы реформирования арбитражно-процессуальной системы и тенденций совершенствования процессуального законодательства.

Ключевые слова: Арбитражно-процессуальный кодекс, законодательство, судебная система, арбитражный процесс.

В настоящее время в России происходит существенное реформирование арбитражно-процессуального и гражданско-процессуального законодательства. На сегодняшний день на рассмотрении в Государственной Думе Федерального Собрания Российской Федерации находятся порядка 36 законопроектов о внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс и порядка 25 законопроектов о внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс [5]. Но, безусловно, самым резонансным изменением арбитражно-процессуальной системы до сих пор остается произошедшее около двух лет назад объединение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (далее ВАС РФ) и Верховного Суда Российской Федерации (далее ВС РФ). Истекший срок дает возможность научному сообществу не только изучить вопрос целесообразности объединения ВАС и ВС РФ, но и вернуться к вопросам дальнейшего правового регулирования судебной системы РФ в целом и процессуальных отраслей законодательства.

Высказываются различные точки зрения, некоторые авторы считают объединение ВАС РФ и ВС РФ нецелесообразным, аргументируя это отсутствием необходимости в объединении судов и эффективной работой сложившейся системы [4, с.52]. Другие же напротив, считают объединение ВАС и ВС РФ положительным событием, отмечая, что данная мера позволила унифицировать правоприменительную практику, что плодотворно сказалось на качестве судопроизводства и на стабильности гражданского оборота [6]. Также существуют мнения о целесообразности реформирования подсистемы арбитражных судов и судов общей юрисдикции [7, с.3]. Высказываются точки зрения об объединении не только ВАС и ВС РФ, но и всей системы судов в целом, аргументируя это экономической целесообразностью, наличием проблем с подведомственностью при наличии двух судебных систем и, опять же, необходимостью унификации судебной практики. Помимо этого, предлагается объединить ГПК и АПК РФ в рамках единого процессуального кодекса, взяв за основу положительный опыт стран запада, например, Франции. На наш взгляд, к объединению ВАС РФ и ВС РФ нельзя относиться однозначно. Стоит признать, что нередко при рассмотрении схожих дел ВС и ВАС РФ приходили к разным выводам, и это, безусловно, отрицательно сказывалось на стабильности гражданского оборота и доверии к судебной системе. Практика принятия совместных постановлений Пленумов ВАС и ВС РФ ни привела к ожидаемому результату. Несмотря на то что, некоторые проблемы были решены, количество принимаемых совместных постановлений Пленумов, по сравнению с количеством принимаемых судами постановлений Президиумов и Пленумов самостоятельно, ничтожно мало, и в связи с этим судебная практика и толкование

судами закона не всегда идут параллельно и выводы не всегда совпадают. Так как все иные меры, направленные на унификацию судебной практики, не принесли желаемого результата, вполне логичным, на наш взгляд, было принятие решения об объединении высших судебных инстанций, с учётом позитивного опыта западных стран. Объединение высших судебных инстанций позволит унифицировать судебную практику, что несомненно положительно скажется на стабильности гражданского оборота и повышении доверия к суду как у граждан, так и у субъектов предпринимательской деятельности [7, с.2]. Так же стоит учитывать, что повышение доверия к отечественной судебной системы положительным образом скажется на инвестиционном рейтинге Российской Федерации, что является немаловажным учитывая темпы глобализации мировой экономики.

Однако, соглашаясь с целесообразностью объединения ВАС и ВС РФ, невозможно согласиться с тем, каким образом осуществлялось объединение.

При объединении судов в качестве образца, по которому будет выстраиваться деятельность новой высшей инстанции, был взят ныне действующий ВС РФ. На наш взгляд, данный подход нельзя назвать позитивным, поскольку фактически, произошло не объединение судов, а ликвидация ВАС РФ. Далее, был принят закон «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации», который фактически привел положения АПК РФ, регулирующие производство по пересмотру судебных актов в порядке надзора, в соответствие положениям ГПК РФ, регулирующим надзорную инстанцию. В рамках данного закона предусмотрено создание двухуровневой системы кассационного обжалования – изначально рассмотрение дела судом кассационной инстанции производится в арбитражных судах округов, а затем в коллегии по экономическим спорам ВС РФ. По мнению некоторых ученых-юристов, наличие второй кассационной инстанции не является необходимым, её появление приведёт лишь к увеличению общих сроков рассмотрения дела [5].

Ещё одним нововведением в АПК РФ стало увеличение полномочий Председателя ВС РФ и его заместителей. Надзорная жалоба должна теперь предварительно исследоваться судьёй ВС РФ, чтобы решить вопрос передавать или нет жалобу в президиум. Одновременно в законе предоставлена возможность главе ВС РФ и его заместителям не согласиться с мнением судьи и самостоятельно отправлять дело на рассмотрение экономической коллегии. Кроме того, Председатель ВС РФ и его заместители наделены правом вносить в Президиум Верховного Суда Российской Федерации представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права и (или) норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав.

Для многих остаётся открытым вопрос о целесообразности закрепления за Председателем ВС РФ таких полномочий, фактически он приобретает возможность единолично решать, вопрос о рассмотрении дел в Президиуме ВС РФ.

Что касается объединения оставшейся системы, то в этом не видится «назревшей» необходимости. Для унификации судебной практики достаточно объединения ВАС и ВС РФ.

Что касается экономической целесообразности, то на сегодняшний день сложно оспаривать или поддерживать данный аргумент, так как нет данных о том, сколько именно бюджет сэкономит на объединении двух судебных систем.

Также возникает вопрос, правомерно ли экономить бюджетные средства за счет ликвидации эффективно функционирующей судебной системы. Что касается вопроса создания единого процессуального кодекса, то данная идея представляется весьма удачной и прогрессивной.

Если проанализировать процесс внесения изменений в АПК и ГПК РФ, то можно обратить внимание на параллельность совершенствования процессуальных кодексов. Вновь вводимые институты, как правило, апробируются в рамках какой-либо из судебных систем и в последующем принимаются за основу для реформирования другой. Наиболее часто положительные новеллы АПК РФ принимаются за основу для внесения изменений в ГПК РФ. Кроме того, Арбитражное и Гражданское процессуальное законодательство имеет больше сходств, чем различий, а различия не имеют фундаментального характера. Особенности рассмотрения дел в Арбитражных судах вполне могли бы быть урегулированы дополнительной главой ГПК.

Нельзя не принимать во внимание и тенденции совершенствования процессуального законодательства в других странах. Как справедливо отмечает В.В. Ярков [8, с.64], в странах Западной Европы прослеживается тенденция кодификации процессуального законодательства по примеру Франции, в которой процессуальный закон регулирует не только процедуру судопроизводства, но и процедуру исполнения судебного решения.

Подводя итог всему вышеизложенному, можно сделать вывод, что реформирование арбитражного процессуального законодательства является весьма разумным вектором развития отечественной правовой системы.

Однако, к большому сожалению, анализируя изменения в ГПК и АПК РФ, можно выявить тенденцию не к объединению систем с учётом прогрессивных наработок каждой из них, а к приведению арбитражный процесс в соответствие с гражданским, что, на наш взгляд, является слабой стороной проводимой реформы.

Список литературы

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года в ред. от 25.03.2014 г.) // «Российская газета» №256 от 25 декабря 1993 года

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (в ред.от 31.12.2016) // «Российская газета» от 27 июля 2002 г. № 137

Даниелян Д.Р. Объединение Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ: цели, задачи и перспективы // Мировой судья. - 2013. - №10. - С. 20-22

Клеандров М.И. Объединение Верховного и Высшего Арбитражного Судов Российской Федерации и конфигурация судейского сообщества // Журнал российского права. - 2013. - №9. - С. 52-60

Путин решил привить пороки гражданского процесса арбитражному [Электронный ресурс] / URL: <http://pravo.ru/review/view/102493/>

Судебная власть срастается [Электронный ресурс] / URL: http://www.gazeta.ru/politics/2014/06/21_a_5389261.shtml

Фоков А.П. Объединение Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: «за» и «против» // Российский судья. - 2015. - №8. - С. 2-5

Ярков В.В. Развитие российской судебной системы в ближайшей и отдаленной перспективе (краткие тезисы) // Арбитражный и гражданский процесс. - 2015. - №8. - С. 58-64

PROBLEMS OF REFORMING THE ARBITRATION-PROCESSUAL SYSTEM

D. Vereshchagina

The article discusses the issues of reforming the arbitration procedure system and the tendencies in improving procedural legislation.

Keywords: arbitration - procedural code, legislation, judicial system, arbitration process.

Об авторе

ВЕРЕЩАГИНА Дана Евгеньевна – студент магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова,33), e-mail: danaveryal@gmail.com

VERESHCHAGINA Dana - student of the magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legal interests, Tver State University (170010, Tver, Zhelyabova,33), e-mail: danaveryal@gmail.com

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОДСУДНОСТИ ЗЕМЕЛЬНЫХ СПОРОВ

В. С. Гаджиев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена анализу проблем определения подсудности земельных споров.

Ключевые слова: Земельный спор, определения подсудности, земельные правоотношения.

Земельные споры являются неотъемлемым элементом земельных отношений. Подобная ситуация во многом объясняется тем, что действующее законодательство содержит гарантии защиты любых оспоренных или нарушенных прав собственников, землевладельцев, землепользователей и арендаторов земельных участков и предусматривает механизмы их реализации. При этом судебная защита является максимально эффективной формой защиты нарушенных или оспоренных прав, так как судебные органы отличаются самостоятельностью и независимостью по отношению к законодательной и исполнительной власти.

На сегодняшний день вопросы разрешения земельных споров активно рассматриваются представителями юридической науки. В последние годы вышло несколько книг¹ и защищен ряд диссертаций² по отдельным процессуальным аспектам рассмотрения дел, возникающих из земельных правоотношений. Тем не менее, по справедливому замечанию А.Р. Емалтынова, в условиях современных земельных отношений процессуальные особенности рассмотрения земельных

¹ Ефимов А.Ф. Настольная книга судьи по земельным спорам. – М.: Проспект, 2009; Дихтяр А.И., Шеломанова Л.В. Земельные споры: материально-правовые и процессуальные аспекты. – Орел: Изд-во Александр Воробьев, 2010.

² Гришина Я.С. Судопроизводство по неискowym делам, возникающим из земельных правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов. 2009; Емалтынов А.Р. Процессуальные особенности рассмотрения земельных споров: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург. 2012; Свешников Г.А. Рассмотрение споров, возникающих из земельных правоотношений, в исковом производстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. Наук. М., 2014.

споров остаются недостаточно исследованными¹. Это замечание подтверждается тем, что, несмотря на большое количество учебных пособий по дисциплине «Процессуальные особенности рассмотрения отдельных категорий гражданских дел», во многих из них отсутствует тема о процессуальных особенностях рассмотрения дел, возникающих из земельных правоотношений. Между тем, рассмотрение дел названной категории отличается множеством процессуальных особенностей. Ввиду ограниченного объема статьи проанализировать все процессуальные особенности рассмотрения дел, возникающих из земельных правоотношений, в рамках одной работы не представляется возможным, поэтому в настоящей статье ограничимся анализом проблем определения подсудности земельных споров.

Согласно позиции Конституционного суда РФ разрешение дела с нарушением правил подсудности не отвечает требованию справедливого правосудия, так как суд, не уполномоченный на рассмотрение конкретного дела, не является – по смыслу ч. 1 ст. 46 и ч. 1 ст. 47 Конституции РФ и соответствующих общепризнанных принципов и норм международного права – законным судом, а принятые в результате такого рассмотрения судебные акты не обеспечивают гарантии прав и свобод в сфере правосудия². В Определении от 3 июля 2007 года № 623-О-П Конституционный Суд РФ подчеркнул, что нарушение правил подсудности является существенным (фундаментальным) нарушением закона, которое влияет на исход дела и искажает саму суть правосудия³.

В отличие от Конституционного Суда РФ Верховный Суд РФ не рассматривает несоблюдение судом правил подсудности в качестве безусловного основания для отмены или изменения решения суда первой инстанции⁴. Однако, несмотря на это, как показывает анализ судебной практики, нарушение правил подсудности нередко является основанием для изменения или отмены судебного акта⁵.

¹ Емалтынов А.Р. Процессуальные особенности рассмотрения земельных споров: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург. – 2012. – С. 5.

² Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 15.12.2009 № 144-О-П «По жалобе Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации на нарушение конституционных прав гражданки Халимбековой Шамалы Шарabutдиновны положениями части 4 статьи 39, статей 270, 288 и 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Конституционного Суда Российской Федерации. М. 2010. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

³ Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 03.07.2007 № 623-О-П «По запросу Новооскольского районного суда Белгородской области о проверке конституционности абзаца четвертого статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Конституционного Суда Российской Федерации. М. 2007. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2012 № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции» Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁵ Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 по делу № 18-КГ15-18 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации

В настоящее время в судебной практике достаточно остро стоит проблема определения родовой подсудности земельных споров.

Из анализа ст. 3 ФЗ РФ «О мировых судьях в Российской Федерации» и ст. 23 ГПК РФ следует, что к компетенции мирового судьи отнесены следующие категории дел, возникающих из земельных правоотношений: 1) имущественные споры, возникающие из земельных правоотношений, за исключением дел о наследовании имущества, при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей (п. 5 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ); 2) дела об определении порядка пользования земельным участком (п. 7 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ); 3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества, в состав которого входит земельный участок или земельные доли, при цене иска не превышающей пятидесяти тысяч рублей (п. 3 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ). Однако, как верно заметил Д.А.Тоточенко, учитывая стоимость земельных участков, указанное ограничение цены иска предопределяет подсудность дел указанной категории районным судам¹.

Что касается имущественных требований, не подлежащих оценке, то они подсудны не мировым, а районным судам². Например, если истец (по его убеждению) имеет право на бесплатное получение в собственность земельных долей и земельных участков, то данное требование должно быть рассмотрено районным судом.

На протяжении многих лет в судебной практике существуют взаимно противоположные подходы относительно вопроса о родовой подсудности дел об устранении препятствий в пользовании земельным участком.

Исходя из того, что дела об устранении препятствий в пользовании земельным участком (недвижимым имуществом) прямо не обозначены в ст. 23 ГПК РФ и пп. 6 п. 1 ст. 3 ФЗ РФ «О мировых судьях в Российской Федерации», отдельные суды считают, что дела об устранении препятствий в пользовании земельным участком подсудны не мировым судьям, а районным судам. Например, в определении судебной коллегии по гражданским делам Самарского областного суда от 10 января 2012 г. указано, что «исходя из буквального толкования нормы ст. 23 ГПК РФ, пп. 6 п. 1 ст. 3 ФЗ РФ «О мировых судьях в Российской Федерации», дела об устранении препятствий в пользовании земельным участком (недвижимым имуществом) мировым судьям неподсудны. Расширение компетенции мирового судьи возможно только на основании федерального закона»³. Данная точка зрения поддерживается и отдельными учеными. В частности О.В.Журавлева считает, что дела об устранении препятствий в пользовании имуществом подсудны районным судам, так как в противном случае размытые границы подсудности споров влекли бы не только значительное увеличение нагрузки на мировых судей, но и

Федерации. М. 2015. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹ Тоточенко Д.А. О подведомственности и подсудности споров о правах на земельные участки // Арбитражный и гражданский процесс. – 2015. № 5. – С. 53.

² Воронцова О.В. Отдельные вопросы применения норм процессуального права по делам, возникающим из земельных правоотношений [Электронный ресурс]: Режим доступа: World Wide Web. URL: <http://oaji.net/articles/245-1394353847.pdf> (дата обращения 20.09.2014).

³ Обобщение судебной практики по гражданским делам Самарского областного суда за первый квартал 2012 г. [Электронный ресурс]: Официальный сайт Самарского областного суда. Самара. 2012. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ru».

приводили бы к нарушению требований ст. 47 Конституции РФ¹.

Другие суды придерживаются иной точки зрения и рассматривают дела об устранении препятствий в пользовании земельным участком (негаторные иски) в качестве одного из элементов определения порядка пользования земельным участком. Например, в определении Каневского районного суда Краснодарского края от 26 апреля 2011 г. по делу № 2-752/2011 указано, что иски об устранении препятствий в пользовании имуществом (в том числе земельным участком) необходимо признавать делами об определении порядка пользования имуществом, поэтому они подсудны мировому судье².

Последняя позиция была высказана Президиумом Верховного Суда РФ в разъяснении от 24 марта 2004 г. «Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»³, а в последующем поддержана рядом ученых-юристов⁴. Однако через несколько лет Пленум Верховного Суда РФ высказал иное мнение. Так, согласно разъяснениям, содержащимся в п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 10/22 от 29 апреля 2010 г., иски об устранении нарушений права, не связанные с лишением владения, о признании права, установлении сервитута, об установлении границ земельного участка, об освобождении имущества от ареста относятся к искам о правах на недвижимое имущество⁵, а, следовательно, должны рассматриваться районными судами.

Удивительно, но единообразие в вопросе определения подсудности иногда отсутствует даже в рамках одного суда. Так, в определении судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан от 12 марта 2012 г. по делу № 33-754/2012 указано, что иски об устранении препятствий в пользовании имуществом, в том числе земельным участком к делам об определении порядка пользования имуществом не относятся, в связи с чем

¹ Журавлева О.В. К вопросу о единообразии судебной практики при рассмотрении гражданских дел // Российская юстиция. – 2013. № 4. – С. 43.

² Определение Каневского районного суда Краснодарского края от 26 апреля 2011 г. по делу № 2-752/2011 [Электронный ресурс]: Официальный сайт Каневского районного суда Краснодарского края. 2011. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ru».

³ Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 24 марта 2004 г. [Электронный ресурс]: Официальный сайт Президиумом Верховного Суда РФ. М. 2004. Режим доступа World Wide Web. URL: <http://www.vsrfr.ru/> (дата обращения: 07.09.2014).

⁴ Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: Практическое пособие / Под ред. В.М.Жуйкова. – М.: Юрайт-Издат, 2005. – 671 с.; Егорова О.А., Беспалов Ю.Ф. Возбуждение, подготовка, разбирательство гражданских дел: учебно-практическое пособие для судей. – М.: Проспект, 2014. – С. 31.

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 апреля 2010 г. № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. М. 2010. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

данная категория дел подлежит рассмотрению районным судом¹. Однако, уже через год в определении от 23 апреля 2013 г. по делу № 33-1537/2013 судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан высказала противоположную точку зрения, а именно: «...устранение препятствий в пользовании имуществом является одним из элементов определения порядка пользования имуществом...», что определяет подсудность данной категории дел мировому судье².

Думается, что отсутствие единообразия в решении рассматриваемого вопроса в первую очередь обусловлено недостаточной теоретической разработанностью содержания категорий «определение порядка пользования имуществом» и «устранение препятствий в пользовании имуществом».

В судебной практике наряду с проблемами определения родовой подсудности земельных споров нередко возникают трудности и с определением их территориальной подсудности.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает исключительную территориальную подсудность земельных споров. Так, согласно ч. 1 ст. 30 ГПК РФ иски о правах на земельные участки, участки недр, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества.

Проблема состоит в том, что в настоящее время в судебной практике отсутствует однозначное понимание категории «спор о правах на недвижимое имущество». Суды общей юрисдикции, как правило, толкуют ч. 1 ст. 30 ГПК РФ широко, а именно: признают, что правилам исключительной подсудности подчиняются не только требования, содержащие вещно-правовые способы защиты права на недвижимое имущество, но и некоторые требования, вытекающие из обязательственных правоотношений (например, иски о признании сделки с недвижимым имуществом недействительной).

Вместе с тем в судах отсутствует единообразный подход к решению вопроса о территориальной подсудности рассмотрения дел, связанных с обращением взыскания на недвижимое имущество, заложенное в обеспечение возврата кредита, в том числе заложенный земельный участок. В связи с этим у ряда судов возникает вопрос о правомерности применения к рассматриваемым отношениям правила об исключительной подсудности, предусмотренной ст. 30 ГПК РФ.

Применительно к обозначенной ситуации Верховный Суд РФ считает правильной позицию тех судов, которые исходят из того, что иски об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество не относятся к искам о правах на такое имущество, а связаны с разрешением вопроса о преимущественном

¹ Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан от 12 марта 2012 г. по делу № 33-754/2012 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного суда Республики Дагестан. 2012. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ру».

² Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан от 23 апреля 2013 г. по делу № 33-1537/2013 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного суда Республики Дагестан. 2013. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ру».

получении кредитором залогодателя удовлетворения из стоимости заложенного имущества перед другими кредиторами должника. Таким образом, спор о праве на недвижимое имущество, с которым закон связывает правило об исключительной подсудности споров, в данном случае отсутствует¹.

Кроме того, правила исключительной подсудности не действуют при обращении в суд с исковым заявлением о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества, в состав которого входит земельный участок или земельные доли. В последнем случае будет действовать общее правило территориальной подсудности – иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Однако, если при истце находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья истцу затруднительно выехать к месту жительства ответчика, иск может быть предъявлен по месту жительства истца (альтернативная подсудность) (ч. 4 ст. 29 ГПК РФ).

Проблемы при определении территориальной подсудности возникают в случае возникновения спора в отношении нескольких земельных участков, расположенных на территории, которая подпадает под юрисдикцию разных судов (например, при предъявлении иска о разделе наследства). В данном случае целесообразно применить аналогию закона, а именно ст. 31 ГПК РФ, которая устанавливает правило подсудности нескольких связанных между собой дел, то есть истец вправе предъявить иск в любой из судов, под юрисдикцией которого находится рассмотрение спора в отношении одного из земельных участков.

В заключение отметим, что отсутствие единообразного подхода к решению проблемы разграничения компетенции судов при рассмотрении земельных споров вносит неопределенность и снижает эффективность правового регулирования земельных отношений, нарушает принцип равенства всех перед законом и судом, тем самым подрывает авторитет судебной власти. Для того чтобы избежать противоречий в судебной практике и упростить процесс применения норм процессуального права необходимо принятие Пленумом Верховного Суда Российской Федерации постановления, в котором бы были даны четкие разъяснения по вопросам определения подсудности земельных споров. В частности, судебная практика нуждается в четком определении содержания категорий «порядка пользования имуществом» и «спор о правах на недвижимое имущество», которые в законодательстве, к сожалению, не раскрываются.

Список литературы

1. Ефимов А.Ф. Настольная книга судьи по земельным спорам. – М.: Проспект, 2009; Дихтяр А.И., Шеломанова Л.В. Земельные споры: материально-правовые и процессуальные аспекты. – Орел: Изд-во Александр Воробьев, 2010.

2. Гришина Я.С. Судопроизводство по неискowym делам, возникающим из земельных правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов. 2009; Емалтынов А.Р. Процессуальные особенности рассмотрения земельных споров: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург. 2012; Свешников Г.А. Рассмотрение споров, возникающих из земельных правоотношений, в исковом производстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2014.

¹ Обзор судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 22 мая 2013 г. [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного Суда Российской Федерации. 2012. Режим доступа World Wide Web. URL: http://www.supcourt.ru/Show_pdf.php?Id=8650 (дата обращения 14.08.2014)

3. Емалтынов А.Р. Процессуальные особенности рассмотрения земельных споров: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург. – 2012. – С. 5.

4. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 15.12.2009 № 144-О-П «По жалобе Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации на нарушение конституционных прав гражданки Халимбековой Шамалы Шарабутдиновны положениями части 4 статьи 39, статей 270, 288 и 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Конституционного Суда Российской Федерации. М. 2010. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

5. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 03.07.2007 № 623-О-П «По запросу Новооскольского районного суда Белгородской области о проверке конституционности абзаца четвертого статьи 328 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Конституционного Суда Российской Федерации. М. 2007. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

6. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2012 № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции» Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

7. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 по делу № 18-КГ15-18 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации. М. 2015. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

8. Тоточенко Д.А. О подведомственности и подсудности споров о правах на земельные участки // Арбитражный и гражданский процесс. – 2015. № 5. – С. 53.

9. Воронцова О.В. Отдельные вопросы применения норм процессуального права по делам, возникающим из земельных правоотношений [Электронный ресурс]: Режим доступа: World Wide Web. URL: <http://oaji.net/articles/245-1394353847.pdf> (дата обращения 20.09.2014).

10. Обобщение судебной практики по гражданским делам Самарского областного суда за первый квартал 2012 г. [Электронный ресурс]: Официальный сайт Самарского областного суда. Самара. 2012. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ru».

11. Журавлева О.В. К вопросу о единообразии судебной практики при рассмотрении гражданских дел // Российская юстиция. – 2013. № 4. – С. 43.

12. Определение Каневского районного суда Краснодарского края от 26 апреля 2011 г. по делу № 2-752/2011 [Электронный ресурс]: Официальный сайт Каневского районного суда Краснодарского края. 2011. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ru».

13. Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, утв. Президиумом Верховного Суда РФ от 24 марта 2004 г. [Электронный ресурс]: Официальный сайт Президиумом Верховного Суда РФ. М. 2004. Режим доступа World Wide Web. URL: <http://www.vsrfl.ru/> (дата обращения: 07.09.2014).

14. Практика применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: Практическое пособие / Под ред. В.М.Жуйкова. – М.: Юрайт-Издат, 2005. – 671 с.; Егорова О.А., Беспалов Ю.Ф. Возбуждение, подготовка, разбирательство гражданских дел: учебно-практическое пособие для судей. – М.: Проспект, 2014. – С. 31.

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 апреля 2010 г. № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Пленума Верховного Суда РФ

и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. М. 2010. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

16. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан от 12 марта 2012 г. по делу № 33-754/2012 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного суда Республики Дагестан. 2012. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ру».

17. Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Республики Дагестан от 23 апреля 2013 г. по делу № 33-1537/2013 (в действ. ред.) [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного суда Республики Дагестан. 2013. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Право.ру».

18. Обзор судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 22 мая 2013 г.). [Электронный ресурс]: Официальный сайт Верховного Суда Российской Федерации. 2012. Режим доступа World Wide Web. URL: http://www.supcourt.ru/Show_pdf.php?Id=8650 (дата обращения 14.08.2014)

ACTUAL PROBLEMS OF DETERMINATION OF SURVIVAL OF LAND DISPUTES

Hajiyev Vugar Sadig oglu
Tver State University

The article is devoted to the analysis of the problems of determining the jurisdiction of land disputes.

Keywords: *land dispute, definition of jurisdiction, land relations*

Об авторе

ГАДЖИЕВ Вугар Садиг оглы - бакалавр, студент первого курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: Vugar_069@mail.ru.

GADZHIEV Vugar Sadig oglu - bachelor, first year student of the master's degree of Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: Vugar_069@mail.ru

ГАРАНТИИ И ЗАЩИТА ЭКОЛОГИЧЕСКИХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Е. Б. Дроздова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В данной статье анализируются вопросы реализации экологических прав граждан, а также обуславливающий их осуществление и защиту комплекс условий и мер государственно-правового и организационного характера. Указывается, что важнейшим направлением политики государства является формирование механизма фактического исполнения прав рассматриваемой группы, и, при необходимости – гарантированной их правовой защиты. Исследуется структура юридических гарантий экологических прав человека и гражданина. Выявляются особенности природоохранительной работы, осуществляемой общественными объединениями и регламентирующее данное направление деятельности действующее законодательство.

Ключевые слова: *экологическое право, Конституция России, окружающая среда, природа.*

Экологические права человека - представляют собой комплекс закрепленных в

законодательстве прав, направленных на обеспечение удовлетворения потребностей человека при взаимодействии с природой.

Необходимость теоретического и прикладного уяснения специфики прав данной группы, особенностей их реализации - обусловлена государственно-правовой задачей обеспечения рационального природопользования и экологической безопасности для человека.

Для более точного уяснения сущности экологических прав человека, в доктрине права разрабатываются различные их классификации. Прежде всего, среди экологических прав, с определенной долей условности, выделяют основные права в сфере охраны окружающей среды. Их именуют конституционными, или фундаментальными, экологическими правами человека.

Экологические права, как и любые иные, делегированные государством своим гражданам права – нуждаются в эффективном механизме их реализации, в продуманных процедурах их защиты.

Права не должны оставаться декларацией, необходимы гарантии их осуществления.

Таким образом, следует вести речь об активной позиции государства в области разработки, провозглашения, обеспечения, охраны и защиты экологических прав человека и гражданина.

В современном государстве реализуется два основных метода защиты экологических прав человека – это метод административно-правового регулирования, а также возможность судебной защиты.

Административный метод государственного управления предоставляет возможности по отстаиванию своих нарушенных прав посредством обращений в вышестоящие инстанции (например, в вышестоящую по подчиненности организацию), в органы местного самоуправления. Возможно заявить о нарушении экологического права конкретному должностному лицу, в ведении которого находится решение искомых вопросов¹. На охрану экологических прав граждан направлена деятельность ряда специализированных государственных органов, уполномоченных разрешать вопросы и обращения граждан в административном, управленческом порядке.

На наш взгляд, административный метод предоставляет достаточно широкие возможности для человека по отстаиванию его экологических прав, по их реализации и защите. Многие вопросы достаточно эффективно решаются на данном уровне, без обращения за судебной защитой.

Ни одно из обращений не должно оставаться без ответа. Обращение должно быть рассмотрено в установленный законом срок; в настоящее время он составляет один месяц. Вопросы процессуальной работы с поступившими обращениями о нарушении экологических прав граждан, ответственность должностных лиц за нарушение сроков и порядка работы с обращениями - регламентированы законодателем на федеральном уровне. Это еще раз подчеркивает особое внимание государства к реализации административно-правового метода защиты делегированных гражданам экологических прав, многие из которых являются конституционными.

¹ Нецветаев А.Г. Экологическое право: учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. - М., 2006. – 102 с.

При неудовлетворенности содержанием полученного от государственных органов, должностных лиц ответа, при отсутствии видимых, действенных способов решения поставленного в обращении вопроса, каждый гражданин имеет возможность обратиться за защитой нарушенных экологических прав в суд.

Отметим, что судебная защита является частью механизма государственная защиты прав и свобод граждан, и на сегодняшний день является наиболее эффективным средством, гарантированная ч. 1 ст. 46 Конституции РФ.

Гарантируя судебную защиту прав и свобод человека и гражданина, Конституция РФ устанавливает, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми не запрещенными законом способами.

Особое значение имеет то обстоятельство, что в суд могут быть обжалованы не только неконституционные, противоречащие экологическим правам граждан решения и действия органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, но также и бездействие данных органов и лиц¹.

Самостоятельным направлением обеспечения эффективной реализации экологических прав граждан в РФ является надзорная деятельность независимого органа, не относящегося ни к законодательной, ни к исполнительной, ни к судебной власти – деятельность органов прокуратуры.

Одной из задач Прокуратуры РФ является надзор за соблюдением прав человека со стороны государственных органов, органов местного самоуправления, должностными лицами, руководителями коммерческих организаций и некоммерческих объединений.

В развитие данной задачи, наряду с Прокуратурой РФ и ее территориальными подразделениями, сформированы специализированные природоохранные прокуратуры, в том числе регионального уровня.

Деятельность таких прокуратур – полностью направлена на надзор за соблюдением экологического законодательства.

Исторически первые специализированные природоохранные прокуратуры начали свою деятельность в середине 80-х годов текущего столетия, на территории бывшего СССР. Так, по данным исследователей, к 1990 году их было уже более ста, и из них две трети функционировали в России². Самой первой в России специализированной природоохранной прокуратурой, является Волжская природоохранная прокуратура, образованная приказом Генерального прокурора СССР А.Я. Сухарева 27 апреля 1990 года.

Возвращаясь к вопросу о системе государственных гарантий экологических прав граждан в Российской Федерации, назовем ее составные части, это:

- судебная защита;
- право обжалования в суд решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц;

¹ Абанина, Е. Н. Комментарий к Федеральному закону от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» / Е. Н. Абанина, О. В. Зенюкова, Е. А. Сухова. - М.: Ось-89, 2006. - 41 с.

² Нецветаев А.Г. Экологическое право: Учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. - М., 2006. – 175 с.

- право на возмещение государством вреда, причиненного такими незаконными действиями (или бездействием) перечисленных органов и должностных лиц;
- право на квалифицированную юридическую помощь;
- право обращения в межгосударственные органы по защите прав и свобод, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

В рамках названных юридических процедур реализуется охрана экологических прав граждан в Российской Федерации.

Связано с обеспечением прав рассматриваемой категории и право граждан на достоверную информацию о состоянии окружающей среды. Так, в развитии этой гарантии на конституционном уровне законодатель закрепляет положения об ответственности должностных лиц за сокрытие фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей (п. 3 ст. 41 Конституции РФ).

Помимо рассмотренной системы юридических гарантий защиты экологических прав граждан, еще одним критерием, позволяющим классифицировать имеющиеся в распоряжении граждан способы отстаивания своих прав в области охраны окружающей среды, права на безопасную экологическую обстановку, является критерий того, осуществляется ли такой способ самостоятельно или посредством государства.

Возможно выделить: а) самозащиту нарушенных прав и б) защиту с помощью государственных институтов (или государственную защиту). Отметим, что удельный вес каждого из данных способов при осуществлении защиты экологических прав граждан в стране - зависит от многих факторов, в том числе от степени демократизации в области охраны окружающей среды, реального участия граждан в подготовке и принятии экологически важных решений и контроле за их исполнением.

Естественно, что осуществление гражданином своих экологических долгов неотделимо от реализации соответствующих экологических прав.

Кроме того, сама возможность общества (и выражающего его интересы государства) требовать от своих граждан выполнения обязанностей неразрывно связана с предоставлением им прав, обучением их употреблению экологическими и другими правами в условиях развития демократического правового государства¹.

Общественные экологические (природоохранительные) организации, другие общественные организации и объединения граждан, согласно действующему законодательству, имеют право: разрабатывать, утверждать на своих съездах и пропагандировать природоохранные программы в печати, по радио и телевидению, защищать права и интересы населения в области охраны природы.

Законодательством предусмотрена возможность создавать общественные инспекции по охране природы, принимать участие в осуществляемом государственным инспекциями по охране природы контроле выполнения предприятиями, учреждениями, организациями природоохранных планов и мероприятий, инициировать проведение подобных проверок уполномоченными органами. Общественные объединения могут ставить вопросы об упразднении решений о размещении,

¹Абанина, Е. Н. Комментарий к Федеральному закону от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» / Е. Н. Абанина, О. В. Зенюкова, Е. А. Сухова. - М.: Ось-89, 2006. - 120 с.

строительстве, эксплуатации объектов, об ограничении, приостановлении, прекращении или перепрофилировании их деятельности.

Таким образом, подводя итог нашим рассуждениям, отметим, что в отношении экологических прав граждан (некоторые из которых прямо закреплены на конституционном уровне) – законодателем продумана система гарантий их реализации, охраны и защиты.

Защита возможна посредством административно-управленческого метода, а также посредством судебной защиты.

По форме возможны самозащита нарушенных прав, или их отстаивание посредством обращения за помощью к государственным органам.

Самостоятельные направления защиты экологических прав образует деятельность по надзору за соблюдением экологического законодательства, осуществляемая специализированными природоохранными прокуратурами, а также деятельность общественных объединений.

В целом, приведенная система гарантий соблюдения экологических прав граждан в Российской Федерации – достаточно разработана. Следующим важным для ее совершенствования этапом должна явиться оценка эффективности работы данной системы на практике, чему может послужить мониторинг защиты экологических прав граждан на практике.

Список литературы

1. Абанина, Е. Н. Комментарий к Федеральному закону от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» / Е. Н. Абанина, О. В. Зенюкова, Е. А. Сухова. - М.: Ось-89, 2006. - 480 с.

2. Абанина, Е. Н. Российское правотворчество в целях перехода к устойчивому развитию / Е. Н. Абанина, Д. А. Агапов // Право. Законодательство. Личность. - 2012. - № 2 (15). - С. 134-141.

3. Мелихов, А. И. Право частной собственности на земельные участки: конституционно-правовой аспект : дис. . канд. юрид. наук / А.И. Мелихов - Волгоград, 2007. - 220 с.

4. Мелихов, А. И. Правовые позиции Конституционного Суда как источник конституционного права / А. И. Мелихов // Российский судья. - 2005. - № 8. - С. 3-4.

5. Нецветаев, А.Г. Экологическое право: учебно-практическое пособие / А.Г. Нецветаев. - М.: Московский государственный университет экономики, статистики и информатики, 2006. - 223с.

6. Рудинский, Ф. М. Личность и социалистическая законность / Ф.М. Рудинский. - Волгоград : Изд-во ВСШ, 1976. - 159 с.

7. Рыженков, А. Я. Правовой опыт охраны окружающей среды в зарубежных странах: вопросы взаимовлияния / А.Я. Рыженков // Вестник Волгоградского института бизнеса. Серия «Бизнес. Образование. Право». - 2012. - № 4 (21). - С. 237-241.

GUARANTEES AND PROTECTION OF ENVIRONMENTAL HUMAN RIGHTS

E.B. Drozdova

Tver State University

This article analyzes the implementation of environmental rights of citizens, as well as the complex of conditions and measures of a state-legal and organizational nature that determines their implementation and protection. It is pointed out that the most important direction of the state policy is the formation of a mechanism for the actual enforcement of the rights of the group in question and, if necessary, guaranteed their legal protection. The structure of legal guarantees

of ecological human rights and citizen is investigated. The peculiarities of nature protection work carried out by public associations and the current legislation regulating this activity are revealed.

Keywords: *ecological law, the Constitution of Russia, environment, nature.*

Об авторе

ДРОЗДОВА Елена Борисовна – бакалавр, студентка первого курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: ElenaDrozd94@yandex.ru

DROZDOVA Elena Borisovna - bachelor, first year student of magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legal interests, Tver State University (170100, Tver, 33 Zhelyabova St.), e-mail: ElenaDrozd94@yandex.ru

ПРОЦЕДУРА МЕДИАЦИИ: СУЩНОСТЬ И ПЕРСПЕКТИВЫ

Н. С. Евтеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена рассмотрению процедуры медиации в качестве способа альтернативного разрешения споров, обеспечивающего наиболее благоприятные условия для урегулирования конфликта между сторонами. В статье сравниваются и анализируются несколько авторских понятий процедуры медиации и определение, закрепленное непосредственно в законе, рассматриваются статистические данные о применении процедуры медиации в Российской Федерации, отмечаются факторы, препятствующие росту популярности данной альтернативной процедуры разрешения споров.

Ключевые слова: *процедура медиации, альтернативное разрешение споров, конфликт, форма защиты прав.*

Медиация, наравне с третейским разбирательством, является одним из основных средств альтернативного разрешения споров. Правовой основой этого института в Российской Федерации выступает Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" от 27.07.2010 N 193-ФЗ.

Вопрос о необходимости расширения практики использования форм защиты права, выступающих в качестве альтернативы по отношению к судопроизводству, представляется весьма актуальным. Государство, обеспечивая право на судебную защиту, в силу принципа диспозитивности гарантирует также свободу выбора других способов защиты прав и законных интересов. Одним из таких альтернативных способов защиты прав выступает институт медиации.

Мировой опыт показывает эффективность таких процедур, в западных странах на настоящий момент подавляющее большинство споров рассматривается именно во внесудебном порядке. Некоторые авторы отмечают, что уровень востребованности альтернативных процедур рассматривается как индикатор зрелости общества.¹

¹ Шамликашвили Ц.А., Кабанова Е.В., Тюльканов С.Л. Альтернативные способы разрешения споров и медиация в современном российском законодательстве // Современное право. 2015. N 5.

Пункт 2 статьи 2 Закона о медиации содержит следующее определение данной процедуры: «процедура медиации - способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения»².

Несмотря на прямое закрепление понятия процедуры медиации в законе, многие авторы отмечают его недостаточную конкретизацию, в связи с чем в научной литературе встречается множество доктринальных определений данного института.

Так, О.В. Аллахвердова указывает, что «медиация - это процесс переговоров, в котором медиатор (посредник) является организатором и управляет переговорами таким образом, чтобы стороны пришли к наиболее выгодному реалистичному и удовлетворяющему интересам обеих (всех) сторон соглашению, в результате выполнения которого конфликт между сторонами будет урегулирован»³.

Концептуальный подход к определению медиации, связанный с формулированием понятия через основные принципы данной процедуры, указанные в Законе о медиации, представляет С.И. Калашникова: «медиация - это добровольная конфиденциальная процедура урегулирования спора, в ходе которой нейтральное лицо (медиатор) содействует сторонам в проведении переговоров в целях заключения взаимоприемлемого соглашения»⁴. В этом определении отражаются такие принципы проведения процедуры медиации, как добровольность, конфиденциальность, принцип сотрудничества и равноправия сторон, принцип беспристрастности и независимости медиатора.

Следует отметить, что процедура медиации применяется не только на этапе судебного разбирательства, но и во внесудебном порядке, при этом понятие «медиация» применяется к обеим формам, что порождает некоторую неопределенность, так как ряд понятий, выдвигаемых в литературе, характерен только для внесудебной медиации, но ввиду единого понятия они переносятся и на судебную медиацию.

К преимуществам медиации как способа урегулирования споров следует отнести конфиденциальность, относительную оперативность разрешения спора, а также отсутствие необходимости принудительного исполнения решения, поскольку в ходе примирительных процедур стороны сами вырабатывают удовлетворяющее их решение и поэтому заинтересованы в его исполнении⁵.

При применении процедуры медиации основанием к началу соответствующих действий со стороны посредника (медиатора) является добровольное решение сторон спора об его урегулировании с помощью данной процедуры, что оформляется соответствующим соглашением.

К одним из основных особенностей процедуры медиации следует отнести способность задействовать эмоциональную сторону конфликта: во время проведения процедуры стороны с помощью медиатора могут не только наладить

² Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" от 27.07.2010 N 193-ФЗ / Российская газета, N 168, 30.07.2010.

³ Аллахвердова О.В. Школа посредничества (медиации) // Третейский суд, 2006. N 2.

⁴ Калашникова С.И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М.: Инфотропик Медиа, 2011.

⁵ Беликова К.М. Порядок досудебного (в том числе квазисудебного) урегулирования споров в странах БРИКС: общие подходы и вехи развития // Законодательство и экономика. 2016. N 4.

диалог, что способствует уточнению позиций сторон, но и выразить свои эмоции, неизбежно накапливающиеся в процессе конфликта.

Даже если проведение медиации не привело к заключению соответствующего соглашения, стороны после общения друг с другом и определенной «эмоциональной разрядки» смогут с большей эффективностью взаимодействовать в суде, сосредоточившись на отстаивании своей позиции, а не на перепалках друг с другом.

Данная особенность также соотносится со способностью процедуры медиации выступать в качестве средства для уточнения позиций сторон, так как в процессе переговоров для этого создаются гораздо большие предпосылки, нежели непосредственно в судебном заседании, что обусловлено отсутствием в процедуре медиации состязательного аспекта.

В отличие от третейского разбирательства, медиация представляет собой дополнительную процедуру, применяемую как во внесудебном порядке, так и во время судебного разбирательства. Процедура медиации, инициированная сторонами, может ничем не завершиться (например, если стороны не пришли к согласию или если суд отказался утвердить медиативное соглашение в качестве мирового), в то время как процесс третейского разбирательства всегда оканчивается принятием решения. Кроме того, сам процесс проведения процедуры медиации менее формализован, тогда как третейское разбирательство по форме приближено к судопроизводству.

Согласно Справке о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за 2015 год" в судах общей юрисдикции за 2015 год путем проведения медиации спор был урегулирован в 1 115 делах (0,007% от числа рассмотренных), из которых в 916 делах на основе медиативного соглашения было утверждено мировое соглашение.

В 2014 году спор с помощью медиации был урегулирован в 1329 делах (0,01% от числа рассмотренных)⁶.

Приведенные статистические данные свидетельствуют о том, что, несмотря на ряд преимуществ, присущих медиации, заключение соглашения о проведении процедуры медиации в настоящее время осуществляется крайне редко.

Чаще всего процедура медиации применяется по следующим категориям дел: споры, связанные с воспитанием детей, дела по спорам о разделе совместно нажитого имущества между супругами, о взыскании страхового возмещения (выплат), из договоров в сфере торговли и услуг, иски о возмещении ущерба от ДТП, иски о взыскании сумм по договору займа, кредитному договору.

При изучении данных судебной статистики о применении процедуры медиации возникает закономерный вопрос: какие факторы препятствуют развитию данной альтернативной процедуры урегулирования споров?

Основные причины того, что данная примирительная процедура в настоящее время все еще не нашла широкого применения, на наш взгляд, заключаются в

⁶ Справка о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за 2015 год" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016) / Бюллетень Верховного Суда РФ, 2017, N 1.

том, что несмотря на принятие Закона о медиации еще в 2011 году, данная процедура для большинства населения остается чем-то новым, неизвестным, и, как следствие, не заслуживающим доверия. Важными факторами также являются высокая степень конфликтности отношений участников спора и отсутствие навыков и традиций по ведению переговоров. Данная совокупность негативных обстоятельств не позволяет практике применения процедуры медиации достаточным образом «укорениться» в российской правовой системе.

Материалы практики показывают, что стороны соглашаются пройти процедуру медиации в исключительных случаях, после того, как судьями в судебных заседаниях затрачивается значительное время на разъяснение сущности процедуры медиации и ее преимуществ⁷.

Развитие альтернативных способов разрешения споров, даже несмотря на их небольшую популярность, представляется необходимым, так как возможность выбора сторонами спора способа защиты определяет степень их свободы как участников правоотношений, что соотносится с принципом диспозитивности.

Медиация позволяет обеспечить более высокий уровень защиты прав и законных интересов граждан путем предоставления сторонам возможности по самостоятельному урегулированию конфликта в ходе примирительных процедур с участием посредника.

Процедура медиации может выступать в качестве самостоятельного способа урегулирования конфликтных ситуаций, заменяя собой судебное разбирательство (к примеру, при определении порядка общения с ребенком), или же в качестве дополнительного, предваряющего или дополняющего обращение в суд за защитой своих прав (к примеру, при расторжении брака в судебном порядке).

Развитие в России институтов альтернативного разрешения споров, к которым относится и медиация, представляется важным и востребованным, что, однако, требует больших усилий по повышению уровня правовой культуры в обществе, развития культуры переговоров и дружественного разрешения споров, а также менталитета социального сотрудничества.

Список литературы

1. Аллахвердова О.В. *Школа посредничества (медиации)* // Третейский суд, 2006. N 2.
2. Беликова К.М. *Порядок досудебного (в том числе квазисудебного) урегулирования споров в странах БРИКС: общие подходы и вехи развития* // Законодательство и экономика. 2016. N 4.
3. Калашникова С.И. *Медиация в сфере гражданской юрисдикции*. М.: Инфотропик Медиа, 2011.
4. *Справка о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за 2015 год* (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016) / Бюллетень Верховного Суда РФ, 2017, N 1.
5. *Справка о практике применения судами Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" за 2015 год* (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016) / Бюллетень Верховного Суда РФ, 2017, N 1.

⁷ Справка о практике применения Федерального закона "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 6 июня 2012 года) // Бюллетень Верховного Суда РФ, 2012. N 8

6. Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" от 27.07.2010 N 193-ФЗ / Российская газета, N 168, 30.07.2010.

7. Шамликашвили Ц.А., Кабанова Е.В., Тюльканов С.Л. Альтернативные способы разрешения споров и медиация в современном российском законодательстве // Современное право. 2015. N 5.

MEDIATION PROCEDURE: ESSENCE AND PROSPECTS

N. S. Evteev

Tver State University

The article is devoted to the consideration of the mediation procedure as a method of alternative dispute resolution, which provides the most favorable conditions for the settlement of the conflict between the parties. The article compares and analyzes several author's definitions of the mediation procedure and the definition, which fixed directly in the law, examines statistical data of applying the mediation procedure in Russian Federation, considering factors preventing the growth of the popularity of this alternative dispute resolution procedure.

Keywords: *mediation procedure, alternative dispute resolution, conflict, form of protection of rights*

Об авторе

ЕВТЕЕВ Никита Сергеевич – студент второго курса магистратуры по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: evteevn@yandex.ru

EVTEEV Nikita - student of the second year of magistracy in the field of "Judicial protection of rights and legitimate interests" of the Faculty of Law of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova St., 33), e-mail: evteevn@yandex.ru

Евтеев Н.С. Процедура медиации: сущность и перспективы // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2017 С.

ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

С. С. Ерёменко

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена общей процедуре обжалования нотариальных действий, рассмотрен порядок подготовки и подачи заявления о совершенном нотариальном действии или отказе в его совершении.

Ключевые слова: *нотариат, нотариальные действия, обжалование нотариальных действий, особое производство.*

Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении является государственно-правовой гарантией защиты прав субъектов нотариального процесса от незаконных действий (бездействия) должностных лиц, занимающихся нотариальной деятельностью как на профессиональной основе, так и в силу предоставленного им законом права.

В ст. 49 Основ законодательства о нотариате, а также гл. 37 ГПК РФ устанавливается возможность и право обжалования заинтересованными лицами в судебном порядке отказа в совершении нотариального действия или отказа в совершении нотариальных действий. Данное положение согласуется с конституционным правом граждан на судебную защиту. В п. 2 ст. 46 Конституции РФ говорится, что решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.¹ Правомерность действий нотариуса или должностного лица, уполномоченного государством на совершение нотариальных действий, может быть установлена только в судебном порядке с вынесением соответствующего решения. В ст. 310 ГПК РФ говорится, что заинтересованное лицо, которое полагает, что в отношении него нотариальное действие совершено неправильно, или которому отказано нотариусом в совершении нотариального действия, вправе подать об этом заявление в суд общей юрисдикции по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

Порядок обжалования отказов в совершении нотариальных действий можно определить следующим образом. После того как нотариус выдал заинтересованному лицу (в данном случае лицу, непосредственно участвовавшему в обжалуемом нотариальном действии) постановление об отказе в совершении нотариального действия, у него есть десять дней на обжалование данного постановления. Этот срок исчисляется со дня, следующего за тем, когда заинтересованному лицу стало известно о нотариальном отказе. Если по каким-либо причинам лицо пропускает срок подачи заявления, то, прежде всего, он должен подать ходатайство о восстановлении пропущенных сроков. В противном случае суд не рассматривает дело и возвращает жалобу.

Согласно ст. 49 Основ о нотариате заинтересованное лицо вправе подать жалобу в районный суд по месту нахождения нотариальной конторы. Для признания отдельных фактов (принятия и места открытия наследства, иных фактов, имеющих юридическое значение) к заявлениям предъявляются специальные требования.² Так, например, заявление об установлении факта принятия наследства и места открытия наследства может быть рассмотрено судом в особом производстве только в том случае, если у заявителя имеется на руках постановление об отказе в совершении нотариального действия. Существенным моментом является то, что если в выдаче свидетельства о праве на наследство было отказано в случае предоставления гражданином всех необходимых документов по данному делу, то он обращается в суд не с заявлением об установлении факта принятия наследства и места открытия наследства, а с жалобой на отказ в совершении нотариального действия. Заявления об установлении иных фактов, имеющих юридическое значение, будут приняты судом для рассмотрения их в порядке особого производства только в том случае, если:

- 1) такие факты порождают юридические последствия;

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)

² Основы законодательства РФ о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. От 30.03.2015) Ст.357

2) установление факта не связывается с последующим разрешением спора о праве судом;

3) заявитель не имеет другой возможности получить или восстановить документы, удостоверяющие факт, имеющий юридическое значение.

Говоря о содержании заявления об отказе в совершении нотариального действия, нужно отметить, что в нем должно быть указано:

1) какое нотариальное действие было совершено или в совершении какого нотариального действия было отказано;

2) какой нотариальный орган совершил нотариальное действие или отказался от его совершения;

3) обстоятельства и доказательства, подтверждающие неправильность совершенного нотариального действия или отказа от совершения нотариального действия.

К указанному заявлению следует приложить постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия. Если дело касается наследственных споров, то после того как судом принято заявление заинтересованного лица к рассмотрению, в адрес нотариальной конторы направляется запрос на копию наследственного дела. Помимо запроса нотариус получает судебную повестку, содержащую все сведения, предусмотренные ст. 114 ГПК РФ.³ Данная категория дел может рассматриваться в отсутствие нотариуса или должностного лица, вынесшего постановление об отказе, и тогда в судебном решении указывается: "...Заинтересованное лицо нотариус города Твери... в судебное заседание не явилась, о месте и времени судебного заседания была извещено надлежащим образом судебной повесткой, в письменном заявлении дело просил рассматривать в свое отсутствие".⁴

Когда все формальности, предшествующие рассмотрению дела, соблюдены, заявление (жалоба) принято, заинтересованные лица уведомлены, необходимые документы собраны, то дело рассматривается в открытом судебном заседании. Поскольку дела по обжалованию нотариальных отказов рассматриваются в порядке особого производства, то большая категория этих дел связана с установлением фактов, имеющих юридическое значение, причём, только в случае невозможности получения надлежащих документов в ином порядке.

Следует отметить, что многие нотариальные отказы, связанные, как правило, с наследственными делами, обжалуются не для установления юридически значимых фактов, а как правило для признания права. Это относится и к жалобам наследников на отказ нотариуса в выдаче свидетельства о праве на наследство при наличии спора между наследниками, и к жалобам на нотариальный отказ при наличии разночтений и в правоустанавливающих документах на имущество, в этих случаях дело подлежит рассмотрению в порядке искового производства судом общей юрисдикции или арбитражным судом.

Необходимо обратить внимание на следующий момент: если суд при рассмотрении заявления в порядке особого производства установит наличие спора

³ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. От 31.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2015);

⁴ Швачкина М.В. Лица, участвующие в делах особого производства по заявлениям о неправильно совершенных нотариальных действиях или неправомерном отказе в их совершении // Нотариальный вестник. 2012. № 8. С. 47

о праве, то в соответствии со ст. 263 ГПК РФ выносится определение об оставлении данного заявления без рассмотрения, при этом разъясняется право заинтересованного лица решить спор в порядке искового производства.

Подводя итог вышеизложенного, следует отметить, что порядок обжалования отказов в совершении нотариальных действий установлен ст. 49 Основ о нотариате, а также регулируется нормами ГПК РФ. Обжалование нотариального действия может рассматриваться судом в порядке особого производства, если имеет место признание отдельных фактов и отсутствует спор о праве; если же спор о праве имеет место быть, то рассмотрение дела происходит в порядке искового производства.

Следует подчеркнуть, что на практике бывает довольно сложно отличить установление факта от материально-правового спора. Точно такие же сложности возникают и при отграничении публично-правового спора от искового.

Механизм обжалования зависит от: тщательности проработанной законодательной; ответственности нотариусов; осуществления контроля и надзора за нотариальной деятельностью со стороны соответствующих органов и должностных лиц; от уровня правовой культуры граждан и юридических лиц, вынужденных обращаться к услугам органов системы нотариальной деятельности.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ);

2. Основы законодательства РФ о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. От 30.03.2015);

3. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. От 31.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2015);

4. Ситдикова, С.Ю. Стародумова. Нотариальные отказы: основания применения и порядок обжалования // Нотариус. -2015. -№8.

5. Швачкина М.В. Лица, участвующие в делах особого производства по заявлениям о неправильно совершенных нотариальных действиях или неправомерном отказе в их совершении // Нотариальный вестник. 2012. № 8.

THE PROCEDURE FOR APPEAL OF NOTARIAL ACTS

S. S. Ereymenko

Tver State University

The article is devoted to the general procedure for appealing notarial acts, the procedure for preparing and filing an application for a notarial act or refusing to do so is considered.

Key words: *notary, notarial actions, appeal of notarial actions, special production.*

Об авторе

ЕРЁМЕНКО Светлана Сергеевна – бакалавр, студентка 2 курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: ESS94@yandex.ru.

EREYMENKO Svetlana Sergeevna, bachelor, 2 year student of the magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legal interests, Department of Civil Law of the Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: ESS94@yandex.ru.

ОБРАЩЕНИЕ ПРОКУРОРА В ЗАЩИТУ ПУБЛИЧНОГО ИНТЕРЕСА В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Д. С. Зубова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются формы участия прокурора в административном судопроизводстве. Анализируется судебная практика участия прокурора в делах административного судопроизводства. Выявляется проблема, которая заключается в неправильном определении судами вида судопроизводства при подаче искового заявления или административного иска прокурорами в защиту публичного интереса.

***Ключевые слова:** участие прокурора в административном судопроизводстве, формы участия прокурора, неопределенный круг лиц, судебная практика по административным делам, проблема определения вида судопроизводства, процессуальное положение прокурора, административный иск.*

Согласно части 1 статьи 4 КАС РФ¹, административное дело может быть возбуждено по заявлению заинтересованного лица, обратившегося за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, если созданы препятствия к осуществлению его прав, свобод и реализации законных интересов либо на него незаконно возложена какая-либо обязанность, а также в защиту прав других лиц или в защиту публичных интересов в случаях, предусмотренных КАС РФ и федеральным законодательством.

Из содержания вышеприведенной нормы следует 2 вывода:

1. в суд может обратиться заинтересованное лицо в защиту своих прав, свобод и интересов;

2. заинтересованное лицо вправе обратиться в защиту прав других лиц (граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований) или в защиту публичных интересов в случаях, предусмотренных КАС РФ и федеральным законодательством.

Исходя из части 1 статьи 39 КАС РФ в качестве лица, выступающего в защиту прав других лиц, то есть в защиту граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, является прокурор.

Согласно Федеральному закону Российской Федерации от 17.01.1992 г. № 2202-І «О прокуратуре Российской Федерации»² и Указанию Прокуратуры Тверской области от 15.02.2016 г. № 24/8 «Об организации обеспечения участия прокуроров в гражданском и административном процессе»³ предусматривают, что прокуроры участвуют, в соответствии с процессуальным законодательством РФ, в

¹ Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ// «Собрание законодательства РФ», 09 марта 2015 года, № 10.

² Федеральный закон Российской Федерации от 17.01.1992 года № 2202-І «О прокуратуре Российской Федерации»// «Собрание законодательства РФ», 20 ноября 1995 года, №47, ст.4472;

³ Указание Прокуратуры Тверской области от 15 февраля 2016 года № 24/8 «Об организации обеспечения участия прокуроров в гражданском и административном процессе»// СПС «Консультант»;

рассмотрении дел судами (в нашем случае, административных дел).

В статье 45 КАС РФ⁴ предусмотрены две формы участия прокурора в административном процессе:

1. обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. В данном случае он будет выступать в качестве административного истца;

2. вступает в процессе, начатый другими лицами, с целью дать заключение по административному делу.

Защита прав и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц, Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований осуществляется прокурорами исходя из полномочий, порядок реализации которых определен действующими материальными и процессуальными законами.

Согласно абз. 2 п. 1 статьи 22 Федерального закона Российской Федерации 17.01.1992 г. №2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации»⁵ в полномочия прокурора входит проведение проверок по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям, ревизий деятельности подконтрольных или подведомственных им организаций. По результатам проведенных проверок, в ходе которых были выявлены нарушения прав и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц, прокуроры направляют иски в суд в защиту интересов граждан, публично-правового образования, неопределенного круга лиц. Так прокурором Центрального района г.Твери был подан административный иск в защиту неопределенного круга лиц к Администрации г.Твери о возложении обязанности организовать уличное освещение. В обосновании иска было указано, что прокуратурой Центрального района г.Твери проводилась проверка исполнения законодательства, в сфере обеспечения безопасности дорожного движения, в ходе которой было установлено что ряд автомобильных дорог г.Твери не обустроены искусственным освещением, а именно: ул.Шишкова (на участке от д.№94Б до границы г.Твери); участок автодороги Тверь-Рождествено (от деревни Старая Константиновка до поселка 1-е Мая); проезд от ул. Левитана до Бурашевского шоссе; Петербургское шоссе (от д.№136 до границы г.Твери); ул.Дружинная (от ул.Освобождения до ул.Георгиевская); участок автодороги Тверь-Рождествено (от поселка 1-е Мая до границы г.Твери); ул.Коминтерна (от Волоколамского пр-та до д.№99); ул.Кирова от д.№5а до д.№14 по ул.Ржевская; ул.Черкасская; ул.Большевиков (от ул. Двор Пролетарки до ул.Баррикадная); ул.Оснабрянская (от Волоколамского шоссе до ул.Складная); ул.Псковская (от Волоколамского шоссе до Октябрьского пр-та); б-р Гусева (от ул. Можайского до д.№34). Решением Центрального районного суда г.Твери от 16.09.2016 г. дело №2а-3222/2016 административные требования прокурора Центрального района г.Твери, действующего в защиту неопределенного круга лиц, к Администрации г.Твери о возложении обязанности организовать уличное освещение были удовлетворены.⁶

Зачастую на практике обращение прокурора с иском в защиту интересов

⁴ «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ// «Собрание законодательства РФ», 09 марта 2015 года, № 10;

⁵ Федеральный закон от 17 января 1992 года № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации»// «Собрание законодательства РФ», 20 ноября 1995 года, №47, ст.4472.

⁶ Решение Центрального районного суда г.Твери от 16 сентября 2016 года, дело №2а-3222/2016.

публично-правового образования, неопределенного круга лиц возможно не только по результатам проведенных проверок, но и в случаях обращения граждан или уполномоченных органов в прокуратуру о нарушении прав, свобод и законных интересов. Так в качестве примера можно привести дело из практики Бежецкой межрайонной прокуратуры Тверской области: Бежецкий межрайонный прокурор, действующего в защиту неопределенного круга лиц обратился в суд с административным иском к администрации муниципального образования «Бежецкий район» о признании незаконным бездействия администрации района, выразившегося в неорганизации уборки снежных валов и обязанности организовать уборку снежных валов возле остановочного пункта общественного транспорта, расположенного по адресу: г.Бежецк, ул.Кашинская, возле солона связи «Мегафон», и пешеходных переходов, расположенных по адресам: на пересечении ул.Красноармейская и ул.Рыбинская г.Бежецк, возле д.6 по ул.Советская г.Бежецк, возле д.1 по ул.Краснослободская г.Бежецк (ОАО «Бежецкий завод «АСО»). Было проведена прокурорская проверка исполнения законодательства в сфере безопасности дорожного движения в деятельности администрации муниципального образования «Бежецкий район» Тверской области. Основанием для проведения прокурорской проверки стала информация, поступившая от начальника УМВД России по Тверской области. Решением Бежецкого городского суда Тверской области от 27.12.2016 г. по делу №2а-725/2016, административные исковые требования Бежецкого межрайонного прокурора в защиту неопределенного круга лиц к Администрации муниципального образования «Бежецкий район» Тверской области были удовлетворены.⁷

Поскольку институт защиты интересов неопределенного круга лиц прокурором был заимствован из ГПК РФ, то и в КАС РФ не дается определения «неопределенного круга лиц», в связи с чем, в теории и практике появились различные интерпретаций этой правовой категории. Так в судебной практике возбуждение производства в защиту прав названной категории граждан зачастую зависит от личного усмотрения судьи, который нередко отказывает в принятии искового заявления, поскольку считает, что оно не относится к искам, защищающим интересы неопределенного круга лиц. Аналогичные проблемы возможны и при участии прокурора в административном процессе, поскольку по смыслу ст. 39 КАС РФ административное исковое заявление подается в защиту прав, свобод и законных интересов не просто неопределенного круга лиц, а признанных субъектами административных и иных публичных правоотношений.

Нередко на практике возникает проблема, суть которой заключается в форме обращения в суд прокурора. Зачастую суды определяют вид судопроизводства исходя из формы обращения прокурора в суд. Данный подход является не верным, поскольку в письме Верховного Суда РФ от 05.11.2015 г. №7-ВС-7105/15 говорится, что «избранная лицом форма обращения в суд (подача административного искового заявления или искового заявления) не является определяющей для возбуждения гражданского или административного судопроизводства»⁸.

⁷ Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 27 декабря 2016 года, дело №2а-725/2016.

⁸ Письмо Верховного Суда Российской Федерации от 05 ноября .2015 года № 7-ВС-7105/15

В качестве примера можно привести практику Московского областного суда, а точнее определение судебной коллегии по административным делам Московского областного суда от 18.01.2016 г. по делу № 33-1320/2016⁹. Согласно обстоятельствам дела Луховицкий городской прокурор обратился в суд в интересах И.Ю. Лесного с требованиями к администрации Луховицкого муниципального района о признании незаконным и недействующим п. 10 Постановления администрации Луховицкого муниципального района Московской области от 26.08.2015 г. № 1461 «Об исключении из списка граждан, указанных в части 2 статьи 1 Закона Московской области от 26 июля 2006 г. № 125/2006-ОЗ», об обязанности изменить Постановление, исключив из него п. 10.

Определением судьи Луховицкого районного суда Московской области от 27.11.2015 в принятии указанного заявления было отказано. В апелляционном представлении Луховицкий городской прокурор просил об отмене определения судьи, ссылаясь на его незаконность.

Обсудив доводы представления, судебная коллегия пришла к следующему выводу: «Разрешая вопрос о порядке рассмотрения требований Луховицкого городского прокурора об оспаривании пункта 10 Постановления администрации Луховицкого муниципального района Московской области от 26 августа 2015 г. № 1461 «Об исключении из списка граждан, указанных в части 2 статьи 1 Закона Московской области от 26 июля 2006 г. № 125/2006-ОЗ», судья обоснованно исходил из того, что в данном случае имеет место спор между администрацией Луховицкого муниципального района и Лесным И.Ю. в отношении права Лесного на обеспечение жилым помещением за счет средств федерального бюджета. Каких-либо оснований считать, что требования прокурора, предъявленные в интересах Лесного, связаны с защитой его интересов как участника публичных правоотношений, в данном случае не имеется.

При этом судьей не учтено, что требования прокурора подлежали рассмотрению в порядке искового производства по правилам, предусмотренным ГПК РФ (в том числе о подсудности дел), - в том же суде по месту нахождения ответчика (администрации Луховицкого муниципального района). Вид судопроизводства (гражданское исковое или административное) подлежал определению самим судом и не зависел от формы обращения прокурора в суд.

Следовательно, поданное Луховицким городским прокурором административное исковое заявление могло являться основанием для возбуждения в том же суде гражданского дела, если судья признает соблюденными все установленные ГПК РФ требования.

В связи с этим отказ в принятии судьей Луховицкого районного суда заявления прокурора является неверным и материал подлежит возвращению в тот же суд для передачи судье, рассматривающему гражданские дела.

На основании вышеизложенного, можно сделать следующие выводы.

«Председателям верховных судов республик, краевых и областных судов Московского и Санкт-Петербургского городских судов, судов автономной области и автономных округов Российской Федерации, Апелляционных судов Республики Крым и города федерального значения Севастополя»// СПС «Консультант».

⁹ Апелляционное определение Московского областного суда от 18 января 2016 года по делу № 33-1320/2016

Во-первых, с момента вступления в силу КАС РФ по сегодняшний день уже имеется правоприменительная практика по рассмотрению административных дел с участием прокуроров. Так за 1 полугодие 2016 года органами прокуратуры Тверской области в суд в порядке КАС РФ было направлено 863 административных заявления, из которых 666 было рассмотрено. Также прокуроры вступали для дачи заключения по административному делу 592 раза¹⁰. Таким образом, можно сказать, что КАС РФ является основным нормативным правовым актом, регулирующим производство по делам, вытекающим из публичных правоотношений.

Во-вторых, участие прокурора в защите публичных интересов в административном судопроизводстве оказывает немаловажное влияние на законное, обоснованное и справедливое разрешение дел данной категории. Но при этом, следует заметить, что законодательное регулирование процессуальных аспектов участия прокурора в административном судопроизводстве все еще является не совершенным, что приводит к ограничению не просто процессуальных прав прокуроров, но и возможностей проведения прокурорского надзора за законностью и соблюдением прав и свобод человека и гражданина. Думается, что следует рассмотреть и пересмотреть некоторые статьи КАС РФ, с учетом правоприменительной и судебной практики, поскольку если этого не сделать, то прокуроры не смогут в полном объеме реализовать свои полномочия, что в свою очередь, может привести к некачественной и не всесторонней защите прокурором публичного интереса в административном судопроизводстве.

Список литературы

1. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08 марта 2015 года № 21-ФЗ// «Собрание законодательства РФ», 09 марта 2015 года, № 10;
2. Федеральный закон Российской Федерации от 17.01.1992 года № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ», 20 ноября 1995 года, №47.
3. Апелляционное определение Московского областного суда от 18 января 2016 года по делу № 33-1320/2016;
4. Письмо Верховного Суда Российской Федерации от 05 ноября .2015 года № 7-ВС-7105/15 «Председателям верховных судов республик, краевых и областных судов Московского и Санкт-Петербургского городских судов, судов автономной области и автономных округов Российской Федерации, Апелляционных судов Республики Крым и города федерального значения Севастополя»// СПС «Консультант»;
5. Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 27 декабря 2016 года, дело №2а-725/2016;
6. Решение Центрального районного суда г.Твери от 16 сентября 2016 года, дело №2а-3222/2016.
7. Указание Прокуратуры Тверской области от 15 февраля 2016 года № 24/8 «Об организации обеспечения участия прокуроров в гражданском и административном процессе».
8. Информационно-методическое письмо о реализации прокурорами полномочий при применении положений КАС РФ от 09 августа 2016 года №8-15-2016.

THE ADDRESS OF THE PROSECUTOR TO PROTECTION OF PUBLIC INTEREST IN ADMINISTRATIVE LEGAL PROCEEDINGS

D. S. Zubova
Tver State University

¹⁰ Информационно-методическое письмо о реализации прокурорами полномочий при применении положений КАС РФ от 09 августа 2016 года №8-15-2016

In article forms of participation of the prosecutor in administrative legal proceedings are considered. Court practice of participation of the prosecutor in affairs of administrative legal proceedings is analyzed. The problem which consists in the wrong definition of a type of legal proceedings by courts at submission of the action for declaration or administrative claim by prosecutors in protection of public interest comes to light.

Keywords: *participation of the prosecutor in administrative legal proceedings, forms of participation of the prosecutor, an uncertain circle of people, judicial practitioners on administrative cases, a problem of definition of a type of legal proceedings, procedural position of the prosecutor, the administrative claim.*

Об авторе

ЗУБОВА Дарья Сергеевна – бакалавр, студентка первого курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета (170100, г.Твери, ул. Желябова, 33), e-mail: lamborghini773@rambler.ru.

ZUBOVA Darya Sergeevna, bachelor, first year student of the magistracy, law faculty, direction: Judicial protection of rights and legal interests, Department of Civil Law of the Tver State University (170100, Tver, st. Zhelyabova, 33), e-mail: lamborghini773@rambler.ru.

РОЛЬ ПИСЬМЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В АДМИНИСТРАТИВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Ю.В. Кириллова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В работе были исследованы основные положения КАС РФ касательно письменных доказательств, письменные доказательства, соответствующие отдельным категориям дел. Исследования проводились путем анализа норм КАФ РФ и судебной практики, с применением метода сравнения полученных данных с положениями ГПК РФ. Данное исследование имеет теоретическое и практическое значение, является актуальным в силу относительно недавнего вступления в действие КАС РФ.

Ключевые слова: *административное судопроизводство, доказательства, письменные доказательства, КАС РФ.*

В административном судопроизводстве особую роль, исходя из специфики дел, рассматриваемых в рамках Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее – КАС РФ), играют именно письменные доказательства.

Согласно статье 70 КАС РФ, письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для административного дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой и графической записи, полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", по каналу видеоконференц-связи (при наличии технической возможности для такой передачи документов и материалов) либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа. К письменным

доказательствам относятся также судебные акты, протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним (схемы, карты, планы, чертежи).

Таким образом, в силу специфики рассматриваемых в рамках КАС РФ категорий дел, письменные доказательства в административном судопроизводстве являются основным средством доказывания обстоятельств дела и доводов, на которых стороны основывают свои требования или возражения. Статья 14 КАС РФ закрепляет осуществление административного судопроизводства на основе равноправия сторон. Состязательность в процессе происходит путем предоставления суду и другой стороне доказательств, которые подтверждают их доводы. По представленным доказательствам лица, участвующие в деле, вправе давать свои объяснения.

Письменные доказательства можно условно разделить на те, которые указывают на факты основания административного искового заявления, возражений не него, и на те, которые необходимы для проверки иных доказательств.

Так, в процессе назначения, проведения и оценки судебной экспертизы возникают свои самостоятельные предметы доказывания, например, стаж и квалификация эксперта, факт предупреждения об ответственности за дачу заведомо ложного заключения и показаний при допросе в судебном заседании. Письменными доказательствами при доказывании квалификации, компетенции и стажа эксперта являются письма от организации, проводящей экспертизу, с предложением проведения судебной экспертизы стоимости объекта недвижимости и указанием стоимости работ и срока проведения экспертизы, свидетельства о членстве в СРО, дипломы о профессиональной переподготовке эксперта с приложениям к ним, дипломы эксперта о высшем образовании, страховые полисы организации, проводящей экспертизу и экспертов, сертификаты о прохождении курсов повышения квалификации. Нередко при оценке судом письменных доказательств (например, заключения эксперта, оценки кадастровой стоимости земельного участка и тому подобного) возникают вопросы, для разрешения которых необходимо допросить лиц, участвовавших в создании определенного доказательства исследуемого судом. В таких случаях дело откладывается, и в судебное заседание вызывают нужных лиц для дачи показаний по делу в качестве эксперта или свидетеля. Данные лица могут изложить свои показания, в том числе в письменной форме, которые приобщаются к материалам дела, однако по правилам оценки письменных доказательств не оцениваются. При оценке судом показаний как эксперта, так и свидетелей, суд выясняет предупреждались ли указанные участники процесса об ответственности за дачу ложных показаний под расписки, которые приобщаются к материалам дела и становятся письменными доказательствами. При отсутствии данных расписок показания не приобретают необходимой процессуальной формы и не становятся доказательствами по делу.

При докладе судьей протоколов предыдущих судебных заседаний в части показаний, которые ранее давались в зале суда лицами, участвующими в деле, протокол судебного заседания будет являться письменным доказательством. Сомнения вызывает оценка протокола судебного заседания по административному делу исследуемому в качестве доказательства в другом административном деле, поскольку признаком преюдициальности в отличие от постановлений суда, вступивших в законную силу, протокол не обладает.

На сегодняшний день практически невозможно встретить составленный от руки протокол судебного заседания, однако подобный вариант его оформления остается возможным. Поэтому данный процессуальный документ, изготовленный рукописным способом, должен быть составлен разборчивым почерком и должен обеспечивать возможность нормального восприятия его содержания всеми участниками судебного разбирательства. Невозможность прочтения протокола, написанного неразборчивым почерком, по сути, означает отсутствие в деле этого важнейшего процессуального документа. В любом случае изготовление протокола рукописным способом, трудным для субъективного восприятия конкретного лица, не свидетельствует об отсутствии протокола судебного заседания в качестве основания к отмене решения суда¹.

Предоставляемые суду письменные документы также должны отвечать требованиям читаемости. Нередко представленные письменные доказательства, изготовленные рукописно, практически невозможно содержательно воспринять. Поэтому в случаях, когда нельзя уяснить содержание документа, такое письменное доказательство не учитывается при принятии решения.

Поскольку в административном судопроизводстве всегда участвуют государственные или муниципальные органы власти, то необходимо упомянуть о таком роде письменных доказательств как документы, исходящие от таких органов – аутентичные документы. Судьям значительно проще оценивать документы, заверенные (а, как правило, и составленные) нотариусом либо выданные официальным органом. Процесс исследования такого рода доказательств будет сводиться к выявлению судьей необходимых реквизитов, позволяющих считать документ допустимым доказательством по делу, которое подтвердит или опровергнет определенные факты. Некоторыми учеными в рамках исследований гражданского процесса предлагается закрепление большей юридической силы за аутентичными письменными доказательствами на законодательном уровне.² Подобное предложение применимо и к административному судопроизводству, однако законодательное закрепление большей доказательственной силы аутентичных документов противоречило бы принципу свободной оценки доказательств судом.

Часто по административным делам участвуют иностранные граждане, в этом случае к материалам дела должны приобщаться, предоставленные иностранным лицом переводы документов, на которые лицо ссылается, либо, если лицо желает принять участие в судебном заседании, как минимум перевод документа удостоверяющего личность гражданина. В ином случае судье невозможно будет оценить эти документы, поскольку судья согласно ФЗ «О статусе судей» не обязан обладать знаниями иностранных языков для осуществления правосудия, а судопроизводство согласно КАС РФ осуществляется на русском языке. Оценивая иностранные документы, суд исходит из того, что в качестве подтверждения подлинности подписей должностных лиц, печатей или штампов на документе компетентным органом государства, в котором этот документ был совершен, проставляется апостиль.

¹ Боннер А.Т. Протокол судебного заседания как доказательство в гражданском процессе // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2015. N 8. С. 66 - 75.

² Рыжов К.Б. Принцип свободной оценки доказательств и его реализация в гражданском процессе (науч. ред. В.В. Ярков). - "Инфотропик Медиа", 2012 г.

Что касается оценки судом копий письменного доказательства, то по общему правилу копия должна быть заверенной. Заверяется копия документа подписью должностного лица и печатью учреждения. Печать проставляется таким образом, чтобы оттиск затрагивал подлинную подпись и название должности подписывающего. На копии, кроме того, указывается должность, фамилия и инициалы должностного лица, а также дата заверки копии документа. К заверенной копии должны прилагаться документы, подтверждающие полномочия заверившего их лица. При этом если в деле имеются незаверенные копии, и в протоколе судебного заседания нет указания на то, что судом обозревались оригиналы данных документов, то такие копии не могут быть приняты судом во внимание и оценены как письменные доказательства.

Отдельному рассмотрению подлежат письменные доказательства, поступившие в суд в электронном виде. Электронный документ рассматривается как новое средство доказывания, доступность которого для государственных органов и органов местного самоуправления обеспечена в высокой степени. Согласно положениям КАС РФ электронные документы представляют собой информацию в памяти запоминающих устройств, не имеющую привязки к материальному носителю, достоверность которой подтверждается электронной подписью. Электронный документ существенно отличается от электронной формы подачи письменных документов в суд, поскольку носит самостоятельный характер, у суда отсутствует право потребовать предоставления оригинала в письменной форме. Часть 2 статьи 59 КАС РФ относит электронные документы к отдельному виду доказательств наряду с объяснениями лиц, участвующих в деле, показаниями свидетелей, письменными, вещественными доказательствами, аудио- и видеозаписями, заключениями экспертов. КАС РФ предусматривает возможность предоставления письменных доказательств посредством видеоконференц-связи. Оценка поступивших таким образом по сути письменных доказательств (поскольку электронные документы с помощью специальных технических средств могут быть преобразованы в письменные документы, и наоборот) несколько отличается от оценки обычных письменных доказательств, поскольку достоверность таких документов подтверждается по правилам современных технологий, например, электронной подписью. В обоснование решения суд в случае необходимости вправе сослаться и на письменные доказательства в виде документов, полученных с помощью ЭВМ. Эти документы принимаются в качестве доказательств при условии их надлежащего оформления в соответствии с установленным порядком.

При рассмотрении дела стороны могут достигнуть соглашения по обстоятельствам дела. Такое достигнутое сторонами соглашение по обстоятельствам дела удостоверяется их заявлениями в письменной форме. Признание стороной обстоятельств может быть изложено в устной или письменной форме. При этом судом также оценивается соглашение по обстоятельствам дела или признание стороной обстоятельств дела на предмет того, не имеет ли место сокрытие действительных обстоятельств либо совершения данных действий под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения. В случае установления этих фактов суд не принимает соглашение и признание.

Возможность исследования судом письменных доказательств обеспечивается: оказанием содействия в истребовании доказательств лицам, участвующим в деле (ст. 63 КАС РФ), либо в исключительном случае истребованием доказательств по

собственной инициативе (ч. 1 ст. 63 КАС РФ и др.); применением санкций к лицам и учреждениям, не выполняющим судебные требования (ч. 5 ст. 63 КАС РФ).

Перечень оснований освобождения от доказывания в процессуальных кодексах различен. В качестве оснований освобождения от доказывания согласно ст. 64 – 65 КАС РФ рассматриваются общеизвестные факты, преюдициально установленные факты, признанные факты (обстоятельства, которые признаны сторонами в результате достигнутого ими в судебном заседании или вне судебного заседания соглашения, а также обстоятельства, которые признаны стороной и на которых другая сторона основывает свои требования или возражения). При этом в случае, если лицо, участвующее в деле, ссылается на общеизвестные факты, преюдициально установленные факты, признанные факты, оно в идеале должно представить в суд письменный документ для проверки и оценки судом общеизвестности факта, его признания, или акт органа судебной власти, устанавливающего преюдициальность факта. Это могут быть скриншоты из сети Интернет, издания печатных СМИ – газеты, журналы, и, конечно, акты судебных органов, надлежащим образом заверенные копии.

Из анализа судебной практики по делам, возникающим из публичных правоотношений, следует, что наличие или отсутствие определенного письменного доказательства может иметь решающее значение для разрешения спора.

По делам о взыскании налогов подобными доказательствами обычно становятся документы, подтверждающие либо опровергающие наличие основания взыскания налога, или документы, на основании которых осуществляется правомерное взимание налога. Так, по делу Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-55/2017 отказано во взыскании транспортного налога на основании поступившего ПТС транспортного средства, согласно которому собственником автомобиля является уже не административный ответчик.³ По аналогичному делу Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-263/2016 отказ в удовлетворении административного иска обоснован поступившей карточкой транспортного средства, согласно которой тип автомобиля и количество лошадиных сил не соответствуют указанным административным истцом.⁴ Судом также было отказано во взыскании налога по делу № 2а-163/2016, поскольку отсутствовало письменное доказательство – требование об уплате налога, которое должно было быть направлено административному ответчику.⁵ При наличии такого письменного доказательства как квитанция об оплате налога дело подлежит прекращению. Выписка из ЕГРН подтверждающая, что административный ответчик является собственником квартиры, послужила основанием взыскания с него налога.⁶

По делу Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-233/2016 по

³ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-55/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

⁴ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-263/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

⁵ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-163/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

⁶ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-148/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

административному иску прокурора об обязанности администрации сельского поселения Некрасово Рамешковского района Тверской области в течении 10 рабочих дней со момента вступления решения суда в законную силу сформировать и внести в государственную информационную систему Тверской области «Реестр государственных и муниципальных услуг (функций) Тверской области» сведения о предоставляемых муниципальных услугах в полном объеме основным письменным доказательством стал скриншот сайта, который подлежит дополнению административным ответчиком.⁷

Фотографии, акт обследования местности также могут играть решающее значение при разрешении спора об обязанности органов местного самоуправления к выполнению требований законодательства. Так, по делам Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-179/2016, № 2а/169/2016 данные письменные доказательства послужили основанием к удовлетворению требований административного иска прокурора к Администрации о ликвидации несанкционированной свалки.⁸

По делам об установлении или продлении срока административного надзора особую роль играют такие письменные доказательства как копии приговора, характеристики с мест лишения свободы, копии постановлений о привлечении к административной ответственности. На основании оценки данных доказательств по делам Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-184/2016, № 2а/138/2016 судом установлено, что в действиях административных ответчиков нет динамики к исправлению, указанные в административных исковых заявлениях сроки административного надзора и административных ограничений являются справедливыми, направленными на предупреждение совершения административными ответчиками преступлений и других правонарушений, оказания на них индивидуального профилактического воздействия в целях защиты государственных и общественных интересов.⁹

Тверским областным судом по делу № 33а-291/2017 об установлении административного надзора и возложении административных ограничений была частично удовлетворена апелляционная жалоба административного ответчика, в которой тот просил уменьшить срок административного надзора, и убрать административное ограничение по выезду с территории Кимрского района Тверской области. Административный ответчик ссылался на то, что он работает слесарем-сантехником в г. Долгопрудном Московской области. А вследствие установления над ним административного надзора и административных ограничений, ему ограничен выезд с территории Кимрского района Тверской области. В обоснование свои доводов административным ответчиком были предоставлены письменные доказательства - справка с места работы и копия его трудовой книжки.¹⁰

⁷ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-233/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

⁸ Решения Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-179/2016, № 2а/169/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

⁹ Решения Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-184/2016, № 2а/138/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

¹⁰ Апелляционное определение Тверского областного суда по делу № 33а-291/2017 от 18.01.2017 года // URL: <http://oblsud.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

Тверским областным судом по делу № 3а-74/2017 об оспаривании кадастровой стоимости земельных участков не были восприняты доводы административного ответчика о том, что оценщиком неверно подобраны объекты-аналоги при определении рыночной стоимости земельных участков, поскольку к отчету об оценке рыночной стоимости земельных участков приложены кадастровые справки, в которых определена дата, по состоянию на которую определена кадастровая стоимость - 14.03.2016 года. При таких обстоятельствах оценщик вправе был подбирать аналоги, которые датированы до 14.03.2016 г.¹¹

Копия исполнительного производства стала основным доказательством по делу Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-109/2016 об ограничении административному ответчику выезда из РФ.¹² В судебном заседании установлено и подтверждено материалами дела, что в производстве судебного пристава-исполнителя Рамешковского районного отдела судебных приставов УФССП России по Тверской области находится исполнительное производство, возбужденное в отношении должника, предмет исполнения которого страховые взносы, включая пени в размере более 10 000 рублей.

Письменные доказательства могут также являться основанием для изменений подсудности или подведомственности дела. Так по делу Рамешковского районного суда Тверской области № 2а-41/2016 справка о месте регистрации административного ответчика повлекла изменение подсудности дела.¹³ А по делу № 2а-35/2016 выписка из ЕГРИП изменила подведомственность дела с арбитражного суда на суд общей юрисдикции, поскольку, как было выяснено из вписки ЕГРИП, административный ответчик прекратил осуществление предпринимательской деятельности.¹⁴

Конверты и отчеты о почтовых отправлениях также могут являться важными письменными доказательствами, подтверждающими разнообразные факты: момент получения корреспонденции, извещение или неизвещение о времени и месте судебного заседания, момент начала течения срока исковой давности и тому подобное. Так, Апелляционным определением Саратовского областного суда дело об установлении административного надзора возвращено в районный суд для выполнения требований КАС РФ, по принятию частной жалобы к производству, поскольку заявителем срок подачи жалобы пропущен по уважительной причине – определение от 17.11.2016 года получено 29 ноября 2016 года – представлено письменное доказательство – конверт, отчет о почтовых отправлениях.¹⁵

Апелляционным определением Московского городского суда дело о признании незаконной постановки на психиатрический учет снято с рассмотрения и возвращено в суд первой инстанции для совершения процессуальных действий в

¹¹ Решение Тверского областного суда по делу № 3а-74/2017 от 22.06.2017 года // URL: <http://oblsud.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 01.07.2017);

¹² Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-109/20167 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

¹³ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-41/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

¹⁴ Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-35/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

¹⁵ Апелляционное определение Саратовского областного суда от 23.03.2017 по делу N 33-2087/2017 // СПС «КонсультантПлюс».

порядке ст. 207 КАС РФ, - рассмотрения замечаний на протокол судебного заседания, которые согласно ст. 207 КАС РФ приобщаются к протоколу судебного заседания, то есть также являются письменным доказательством.¹⁶

Апелляционным определением Свердловского областного суда от 26.10.2016 по делу N 33а-18473/2016 въезд иностранного гражданина на территорию РФ был признан незаконным, поскольку не был доказан факт того, что данный иностранный гражданин имеет постоянное место жительства, состоит в браке с гражданкой Российской Федерации, с которой проживает и ведет совместное хозяйство, а совместно с ним проживают их несовершеннолетние дети. Из представленных административным истцом копий миграционных карт на несовершеннолетних детей следует, что они были зарегистрированы с отцом в период с 11.09.2015 до 11.09.2016, другие доказательства в отношении указанных детей и их месте проживания в суд первой инстанции представлены не были. Ксерокопия справки об обучении ребенка в школе, вопреки доводам апелляционной жалобы не свидетельствует о проживании ребенка с административным истцом.¹⁷

Апелляционным определением Верховного Суда РФ от 25.05.2016 N 11-АПГ16-10 решение суда первой инстанции о ликвидации некоммерческой организации - Ассоциации, - по причине необеспечения финансовой прозрачности (открытости) и публичности ее деятельности, препятствия должному общественному контролю за ее деятельностью было признано законным. Выводы суда подтверждаются имеющимися в деле доказательствами: актом Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Республике Татарстан о результатах проведения плановой выездной проверки Ассоциации; письмами, направленными председателем Ассоциации о нарушении им пункта 8.5 Устава Ассоциации, в адрес членов Ассоциации о необходимости созвать общее собрание, в адрес членов контрольно-ревизионной комиссии о необходимости провести ревизию финансовой деятельности; заключением проверки (выборочной) целевого расходования средств Ассоциации; аудиторским заключением по результатам проведения аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности; решением Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы; сведениями о размещении в информационно-телекоммуникационной сети Интернет; наконец, постановлениями мирового судьи о признании Ассоциации виновной в совершении административных правонарушений, предусмотренных частью 2 статьи 19.34 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, то есть в нарушении порядка деятельности некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента.¹⁸

Из вышеуказанных примеров следует, что судебной практикой сформированы определенные основополагающие дополнительные единицы или же перечни письменных доказательств по конкретным категориям дел.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что дополнение положений КАС

¹⁶ Апелляционное определение Московского городского суда от 30.01.2017 по делу N 33а-352/2017 // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁷ Апелляционное определение Свердловского областного суда от 26.10.2016 по делу N 33а-18473/2016 // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁸ Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 25.05.2016 N 11-АПГ16-10 // СПС «КонсультантПлюс».

РФ об обязательных доказательствах по определенным категориям дел будет направлено на актуализацию законодательства об административном судопроизводстве, на просвещение граждан о порой достаточно сложных и далеких от бытовой жизни споров, на экономию процессуального времени, а также будет соответствовать положениям затрагиваемых отраслей права и судебной практике.

Так, например, в статью 287 главы 32 КАС РФ рационально было бы внести дополнение в части приложения к административному исковому заявлению документов, подтверждающих взыскание обязательных платежей или санкций именно с указанного в административном иске лица – административного ответчика. Такими документами могут быть выписки из ЕГРН, подтверждающие право собственности на объекты недвижимости, справки из ГИБДД, подтверждающие право собственности на транспортные средства и тому подобное.

Также в качестве выводов, можно определить классификацию письменных доказательств административного судопроизводства по предмету доказывания на те, которые указывают на факты основания административного искового заявления, возражений не него, и на те, которые необходимы для проверки иных доказательств.

Список использованной литературы

1. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 8 марта 2015 г. N 21-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 9 марта 2015 г. N 10 ст. 1391;
2. Азаров В.В. Судебные акты как письменные доказательства в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2015. N 9. С. 7 - 13.;
3. Бадыков Л.Ф., Богданова Т.В., Гуреев В.А., Ряховский К.Б. Административное судопроизводство. Часть I. Подготовка, подача и рассмотрение иска // журнал "Библиотечка "Российской газеты", выпуск 11, июнь 2016 г.;
4. Боннер А.Т. Протокол судебного заседания как доказательство в гражданском процессе // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2015. N 8. С. 66 - 75.;
5. Калинин Г.И. Вопросы административной юстиции: рассмотрение налоговых споров о взыскании обязательных платежей и санкций в свете принятия Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации // Административное и муниципальное право. 2016. N 11. С. 941 - 944.;
6. Калпин А.Г. Письменные доказательства в судебной практике по гражданским делам: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1966. С. 140 - 154.;
7. Калпин А.Г. Письменные доказательства в судебной практике по гражданским делам: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук/Науч.рук. А.Ф. Клейнман ; Московский государственный университет им. М.В. Ломоносова. Юридический факультет. –М., 1966. –20с. –Библиогр. : с.20.4. ссылок;
8. Павлова М.С. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации: проблемы и коллизии правового регулирования дел, возникающих из публичных правоотношений // Юрист. 2016. N 22. С. 32 - 36.;
9. Разрешительная система в Российской Федерации: научно-практическое пособие / Л.Ю. Акимов, Л.В. Андриченко, Е.А. Артемьева и др.; отв. ред. А.Ф. Ноздрачев. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, ИНФРА-М, 2015. 928 с.;
10. Рыжов К.Б. Принцип свободной оценки доказательств и его реализация в гражданском процессе (науч. ред. В.В. Ярков). - "Инфотропик Медиа", 2012 г.;
11. Шакирьянов Р.В. Проблемы унификации и гармонизации некоторых норм действующих процессуальных кодексов Российской Федерации (ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ) по проверке

обоснованности решений судов первой инстанции // Вестник гражданского процесса. 2016. N 5. С. 74 - 86.;

12. Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 25.05.2016 N 11-АПГ16-10 // СПС «КонсультантПлюс».

13. Апелляционное определение Московского городского суда от 30.01.2017 по делу N 33а-352/2017 // СПС «КонсультантПлюс»;

14. Апелляционное определение Саратовского областного суда от 23.03.2017 по делу N 33-2087/2017 // СПС «КонсультантПлюс»;

15. Апелляционное определение Свердловского областного суда от 26.10.2016 по делу N 33а-18473/2016 // СПС «КонсультантПлюс»;

16. Апелляционное определение Тверского областного суда по делу № 33а-291/2017 от 18.01.2017 года // URL: <http://oblsud.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

17. Решение Тверского областного суда по делу № 3а-74/2017 от 22.06.2017 года // URL: <http://oblsud.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 01.07.2017);

18. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-55/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

19. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-263/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

20. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-163/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

21. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-148/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

22. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-233/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

23. Решения Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-179/2016, № 2а/169/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

24. Решения Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-184/2016, № 2а/138/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

25. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-109/20167 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

26. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-41/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

27. Решение Рамешковского районного суда Тверской области от года по делу № 2а-35/2016 // URL: <https://rameshkovsky.twr.sudrf.ru> (дата обращения: 12.06.2017);

FEATURES OF THE COURT'S ASSESSMENT OF WRITTEN EVIDENCE IN ADMINISTRATIVE PROCEEDINGS

J. V. Kirillova

Tver State University

In the article were investigated the main provisions of the CAS RF on written evidence, written evidence corresponding to certain categories of cases. The investigations were carried out by analyzing the norms of CAS RF and judicial practice, using the method of comparing the obtained data with the provisions of the RF CCP. This investigation has the theoretical and practical meaning, is actual because CAS RF has relatively recently entered into force.

Keywords: *administrative proceedings, evidence, written evidence, CAS RF.*

Об авторе

КИРИЛЛОВА Юлия Вячеславовна – студент магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33, email: yulkes8@gmail.com)

KIRILLOVA Julia Vyacheslavovna – Graduate student of the Faculty of Law the Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), email: yulkes8@gmail.com

ОБОСНОВАННОСТЬ РЕШЕНИЯ СУДА ПО ДЕЛАМ О ДОГОВОРАХ СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

Д. С. Киселев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Исследуется проблематика судебной практики, а именно обоснованность вынесенных и выносимых на данный момент в Российской Федерации судебных решений, относящихся к договору строительного подряда. В Данной статье автор не обобщает практику, как это можно увидеть в других статьях иных авторов, а проводит параллель и пытается найти ответ на вопрос почему обоснованность судебных решений по данной категории гражданских дел не однозначна.

Ключевые слова: Договор строительного подряда, судебная система, суд, судебное решение, строительство, Гражданский кодекс, судебная практика.

Ни для кого не секрет, что, с учетом отсутствия как такового прецедентного права в Российской Федерации, судебная практика в России неоднозначна. Она имеет тенденции к изменению под влиянием многих факторов, на нее так же, несомненно, влияет разночтение законодательства и именно внутреннее понимание судьей сути дела с перенесением этого мнения на бумагу в виде нормативного документа - решения, с учетом не противоречия этого решения закону.

Судебная практика по одним и тем же спорам, с учетом одинаковых условий, в разных Округах может быть различной, а в некоторых случаях и даже противоположной друг другу, и это нормально. Такие особенности судебного производства, именно особенности, необходимо знать любому правозащитнику и исходя из судебной практики понимать реальные возможности проиграть или выиграть дело, что позволит избежать излишних денежных затрат и позволит разработать именно ту действительно правильную стратегию при возникновении судебного разбирательства по делу. Особенно это касается договоров строительного подряда, в частности того, что по обыкновению строительство - это не самая дешевая услуга. Вместе с дороговизной услуг возрастает и личная ответственность юриста; не только на стадии заключения, но и на стадии исполнения и сдачи объекта, ведь в случае ошибки либо просчета в заключаемом договоре для организации такие действия могут стать огромными финансовыми потерями, которые могут в отдельных случаях даже привести к банкротству. Ответственность юриста очень велика. Подобная ситуация, приведенная выше, для практикующего юриста в небольшом городе, к примеру, в Твери, может стать фатальной, и вы можете остаться без заказов и клиентов и как следствие покинуть отрасль.

Если обратиться к судебной практике, то можно увидеть, что множество обжалуемых дел арбитражные судьи оставляют без изменения и соглашаются с судами первой инстанции.

Так, ростовским областным судом было рассмотрено дело № 33-15135/2016¹, о взыскании задолженности по договорам строительного подряда. Между сторонами было заключено 2 договора строительного подряда на производство монтажных работ на птицеводческом комплексе. Заказчик (ответчик) произвел с подрядчиком (истец) взаиморасчет в общей сумме 160,000 тысяч рублей из прописанных в договоре 19900000. Претензий относительно качества исполненных работ и жалоб направлено не было. Ответчик считает, что сумма задолженности завышена, но учитывая заключенный контракт это обоснование неуплаты остальной части денежных средств суд счел необоснованными, так же как и требование ответчика снизить размер задолженности, никаких справок подтверждающих свое финансовое положение не предоставил, и поэтому у суда не было повода снизить неустойку. В решении суд решил взыскать с ответчика остающуюся сумму задолженности, а так же штрафные санкции, прописанные в договоре, в случае неуплаты обговоренного вознаграждения за выполненную работу. Особенно интересен тот факт, что обе стороны договора являются индивидуальными предпринимателями, а это означает, что подсудность относится к районному суду, а не арбитражному.

Таким образом, это доказывает факт того, что написание грамотного договора строительного подряда позволяет не только, что называется «подстраховать» себя, но при этом возможно и выиграть, в случае некомпетентного поведения одной из сторон сделки.

Если обратиться к судебной практике Республики Башкортостан, а именно делу № 33-12239/2015² в данном деле истец просит взыскать с ответчика денежную задолженность по договору подряда и договору поставки строительных материалов. Дело состоит в том, что стороны взаиморасчеты производили путем наличной передачи денежных средств, что нигде не отражено, при этом в заключенных договорах, в том числе договоре подряда указано, что взаиморасчеты производятся путем банковского перевода, получается, что по факту услуга была оплачена, но данный факт оплаты ничем не подтверждается и истец со своей стороны ссылается на тот факт, что оплата по заключенным договорам не получена. Тут возникает вопрос у суда о доказательствах факта оплаты услуг ответчиком, он их не предоставляет и таким образом получается, что подрядчик удвоил сумму заработанных средств в два раза, доказать обратное ответчику не представилось возможным и в итоге суд взыскал с ответчика задолженность по договору строительного подряда и договору поставки согласно указанной сумме в договорах.

Можно рассмотреть и иную судебную практику. Пермский краевой суд, рассмотрел дело № 33-2978/2017.³ В данном деле рассматривалось взыскание задолженности по договору строительного подряда, его расторжении, взысканию неустойки и штрафам морального вреда. Суд установил, что согласно договору строительного подряда ответчиком не были выполнены взятые на себя

¹ Судебное решение Ростовского областного суда от 16.06.2016 №33-15135/2016 // СПС «ПРАВО.РУ»

² Судебное решение Верховного суда Республики Башкортостан от 28.07.2015 №33-12239/2015 // СПС «ПРАВО.РУ»

³ Судебное решение Московского областного суда от 30.01.2017 №33-2978/2017 // СПС «ПРАВО.РУ»

обязательства и на этом основании истец просит взыскать с ответчика данные искимые требования. Что удивительно, что ответчик даже не пытался представить в суде доказательства исполнения заключенного договора. Суд взыскал в пользу истца всю сумму задолженности, такое судебное решение редкое в своем роде, потому, что обычно заказчик пытается заплатить меньше либо вообще не заплатить, а тут ситуация противоположная. Такой подход к бизнесу не правилен.

Таким образом, делая вывод выше написанному можно отметить, что для суда одним из ключевых факторов решения по делу является сам договор строительного подряда. В большинстве случаев судьи принимают решение согласно договору строительного подряда, что касается сумм то их удовлетворяют ровно в том размере, какой был указан в договоре, на мой взгляд, это правильный подход, ведь суд не может физически узнать, как и что происходило и делает выводы, только исходя из устных пояснений сторон и представленных суду доказательств с одной стороны. С другой стороны, суд не может в полной мере оценить, соответствует ли заявленная сумма в искимых требованиях в споре по договору строительного подряда в договоре среднерыночной цене на эти услуги, что не всегда может являться объективным. Мое мнение заключается в том, что необходимо ввести определенную градацию для сумм при разрешении судебных споров по договорам строительного подряда, а именно их калькуляцию. К примеру, разделить суммы до 1 млн. рублей рассматривать в том же порядке, как и сейчас, а суммы более 1 млн. рублей запрашивать производить экспертизу по оценке стоимости выполнения работ. Цель такой задачи заключается в том, чтобы достичь вынесения справедливого решения по делу на основании глубокого и всестороннего исследования доказательств и в соответствии с действующим законодательством.

Список литературы

1. Судебное решение Ростовского областного суда от 16.06.2016 №33-15135/2016 // СПС «ПРАВО.РУ»
2. Судебное решение Верховного суда Республики Башкортостан от 28.07.2015 №33-12239/2015 // СПС «ПРАВО.РУ»
3. Судебное решение Московского областного суда от 30.01.2017 №33-2978/2017 // СПС «ПРАВО.РУ»

JUSTIFICATION OF THE COURT DECISION ON CASES OF CONSTRUCTION CONTRACTS

D.S. Kiselev

Tver State University

The problems of judicial practice, namely, the justification of the judgments rendered and rendered at the moment in the Russian Federation relating to the construction contract are being investigated. In this article, the author does not generalize the practice, as it can be seen in other articles of other authors, but conducts a parallel and tries to find an answer to the question why the reasonableness of judicial decisions on this category of civil cases is not unambiguous.

Keywords: *construction contract, judicial system, court, court decision, construction, Civil Code, judicial practice.*

Об авторе

Киселев Дмитрий Сергеевич - бакалавр, студент второго курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: hooldi@mail.ru

Kiselev Dmitry Sergeevich - bachelor, two-year student of the master's degree of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabov St., 33), e-mail: hooldi@mail.ru

УЧАСТИЕ ОРГАНОВ ОПЕКИ И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА РЕБЕНКА ПРИ РАЗДЕЛЬНОМ ПРОЖИВАНИИ РОДИТЕЛЕЙ

Ю. С. Куликова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена рассмотрению оснований и проблем участия органов опеки и попечительства в гражданском судопроизводстве к вопросу определения места жительства ребенка при раздельном проживании родителей.

Ключевые слова: родители, место жительства ребенка, участие органов опеки и попечительства, государственные органы, гражданское судопроизводство.

К структуре социальной защиты населения относится орган опеки и попечительства.

Закон предусматривает участие органа опеки и попечительства в рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей¹, как в качестве стороны по делу (истца), так и в качестве государственного органа, компетентного дать заключение по существу спора².

В ст. 4 Конвенции о правах ребенка³ говорится о том, что государство обязано принимать все меры для защиты прав ребенка.

В.В. Ярков отмечает, что, «вступая в брак, лица берут на себя определенные обязанности, главная из которых - воспитание детей. В этом и состоит общественный интерес, во имя которого государство сохраняет за собой право вмешиваться в эту сферу человеческой жизни»¹.

Вопрос о том, с кем из родителей будет проживать ребенок при раздельном проживании родителей, остается одной из проблем, не решенной в российском законодательстве.

В соответствии с п. 3 ст. 65 СК РФ место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей.

Н.А. Колоколов отмечает, что дела об определении места жительства ребенка сложны сами по себе, так как суд обязан учесть целый ряд факторов².

Указывая, что при подготовке дел данной категории к судебному разбирательству судье следует правильно определить обстоятельства, имеющие

¹ См.: Ч 1 ст. 6 Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»

² См.: Ч. 1 статьи 34 Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // СПС «КонсультантПлюс»

³ См.: Ст. 4 «Конвенция о правах ребенка» (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»

¹ См.: Ярков В.В. Гражданское судопроизводство: особенности рассмотрения отдельных категорий дел: Учебно-практическое пособие, 2001. С. 248 - 249

² См.: Колоколов Н.А. Определение места жительства ребенка: судебная практика. Статья 1. Требования к родителям // Мировой судья. 2013. N 4

значение для разрешения возникшего спора и подлежащие доказыванию сторонами, обратив особое внимание на те из них, которые характеризуют личные качества родителей либо иных лиц, воспитывающих ребенка, а также сложившиеся взаимоотношения этих лиц с ребенком, ВС РФ тем не менее оставляет открытыми вопросы включения в заключение органа опеки и попечительства результатов исследования и оценки сложившихся в семье отношений, привязанностей, личных качеств родителей³.

Также следует отметить, что при рассмотрении спора об определении места жительства ребенка при раздельном проживании родителей, перед органами опеки и попечительства устанавливаются следующие обязанности, а именно: провести акт обследования условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, с привлечением специалистов (педагогов, психологов), предоставить суду об этом акт и основанное на нем заключение по существу спора, а суд в свою очередь суд оценивает заключения в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами. В случае несогласия суда с заключением органа опеки и попечительства в судебном решении приводятся мотивы, которыми при этом руководствовался суд.

Как ранее было сказано, органы опеки и попечительства привлекают психологов к судебному разбирательству в не процессуальных формах, чаще всего это запрос на проведение психологического исследования членов семьи или только ребенка для подготовки органами опеки заключения в суд по существу спора⁴.

В своей научной статье Сафуанов Ф.С. и Александров М.Ф. описали оптимальный порядок взаимодействия органа опеки и попечительства с учреждением или конкретным специалистом, проводящим психологическое исследование по гражданскому делу о споре между родителями о воспитании ребенка. По их мнению, орган опеки должен направить запрос, в котором ставится задача провести психологическое исследование, с указанием объекта исследования. Далее формулируются вопросы, которые ставятся перед психологом. Вопросы должны быть составлены так, чтоб не вынуждать психолога выходить за пределы своих профессиональных знаний и не решать вопросы, которые находятся в компетенции самого органа опеки и попечительства или суда, а также вопросы должны иметь четкое психологическое содержание.

Ребенок имеет право выражать свое мнение и быть заслушанным в ходе судебного разбирательства, учёт мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам⁵. Однако нужно учесть, что отношение ребенка к родителям, как сложный психологический феномен, подвержено влиянию множества различных факторов. В тех случаях, когда ребенок оказывается вовлеченным в длительно

³ См.: П. 2 Постановления ВС РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»

⁴ См.: Сафуанов Ф. С., Александров М. Ф. Использование психологических знаний в непроцессуальной форме при судебных спорах между родителями о воспитании ребенка // Юридическая психология. - М.: Юрист, 2011, № 4.

⁵ См.: Ст. 57 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. От 01.05.2017) // СПС «КонсультантПлюс».

существующие конфликтные взаимоотношения между супругами, создаются предпосылки для нарушения характера детско - родительских взаимоотношений и возможного формирования негативного отношения к одному из родителей.

Проблема с кем из родителей будет проживать ребенок и каков будет порядок осуществления родительских прав другим родителем до вынесения судом окончательного решения об определении места жительства ребенка по месту жительства с одним из родителей, приобрела особенно важное значение в последнее время. Необходимо внесение изменений в российское законодательство в части привлечения вплоть до уголовной ответственности родителя, препятствующего ребенку в общении с его вторым родителем, в том числе фактически похищающего его. Я считаю, что подобное ужесточение наказания положительно скажется на существующей практике разрешения споров о месте жительства ребенка.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред от 28.03.2017) // СПС «КонсультантПлюс»
2. Колоколов Н.А. Определение места жительства ребенка: судебная практика. Статья 1. Требования к родителям // Мировой судья. 2013. N 4.
3. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»
4. Постановления ВС РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 6 февраля 2007 г. № 6 // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»
5. Сафуанов Ф. С., Александров М. Ф. Использование психологических знаний в непроцессуальной форме при судебных спорах между родителями о воспитании ребенка // Юридическая психология. - М.: Юрист, 2011, № 4.
6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017) // СПС «КонсультантПлюс»
7. Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» // Информационно - правовой портал «Гарант.ру»
8. Ярков В.В. Гражданское судопроизводство: особенности рассмотрения отдельных категорий дел: Учебно-практическое пособие, 2001.

PARTICIPATION OF GUARDIANSHIP AND TRUSTEESHIP BODIES IN CIVIL PROCEEDINGS ON THE ISSUE OF DETERMINING THE PLACE OF RESIDENCE OF THE CHILD WHEN PARENTS LIVE SEPARATELY

Yu. S. Kulikova

Tver State University

The article is devoted to the consideration of the grounds and problems of the participation of guardianship and trusteeship bodies in civil proceedings on the issue of determining the place of residence of the child when parents live separately.

Keywords: *parents, the place of residence of the child, the participation of guardianship and trusteeship authorities, state bodies, civil legal proceedings.*

Об авторе

КУЛИКОВА Юлия Сергеевна – студентка первого курса магистратуры по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г.Тверь, ул.Желябова,33) e-mail iu.kulickowa2016@yandex.ru

KULIKOVA Julia Sergeevna - student of the first year of magistracy in the field of “Judicial protection of rights and legitimate interests” of the faculty of Law of Tver State University (170010, Tver, Zhylyabova St., 33) e-mail: iu.kulickowa2016@yandex.ru

ПОНЯТИЕ И ДЕЙСТВИЕ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

А. С. Курчашов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В данной статье раскрывается структура и особенности законодательства о защите прав потребителей. Разъясняется, в каких ситуациях применимо законодательство о защите прав потребителей и раскрываются особенности защиты прав потребителя.

Ключевые слова: потребитель, защита прав потребителя, покупатель, услуги, применение законодательства о защите прав потребителя.

Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" представляет собой документ, регулирующий отношения, которые возникают между потребителем и изготовителем, исполнителем или продавцом.

Документ распространяется на приобретенные товары или оказанные услуги и гарантирует реализацию права потребителя на получение качественных продуктов, которые не нанесут вред здоровью и жизни клиента.

Согласно закону потребитель имеет право получить полную достоверную информацию о производителе или исполнителе, о самом товаре или услуге. В законе прописан механизм реализации этих прав. Федеральный закон «О защите прав потребителей» вступил в силу в апреле 1992 года. Далее в закон неоднократно были внесены изменения и дополнения, последние изменения производились Федеральным законом 03.07.2016.

Документ регламентирует право потребителя при приобретении товара или услуги ненадлежащего качества, устранить безвозмездно недостатки, уменьшить цену или заменить товар. При этом документ защищает права потребителя независимо от того, был ли оформлен договор на приобретение данного товара или нет.

Конституция Российской Федерации регламентирует право на медицинскую помощь, на жилье, на благоприятную окружающую среду, на образование и прочие услуги (статьи 30, 37, 40, 41, 42, 43). Документ устанавливает гарантии на получение данных прав. Конституция имеет наибольшую юридическую силу. Гражданский кодекс Российской Федерации регламентирует правоотношения, касающиеся гражданского оборота. В части первой Гражданского Кодекса прописаны юридические основания участия физических и юридических лиц в процессе гражданского оборота. В документе раскрыты понятия «моральный вред», «защита чести и достоинства». Во второй части Гражданского кодекса изложены нормы, определяющие особенности отдельных видов гражданско-правовых договоров. Именно Гражданский кодекс служит основополагающим документом, регулирующим отношения в сфере защиты прав потребителя. Права потребителя также регулируются некоторыми нормативно - правовыми актами¹. Они являются второстепенными, приоритет сохраняется за законом о «Защите прав потребителей». Закон о «Защите прав потребителей» состоит из четырех разделов, которые включают:

¹ Мозолин В. Э. Гражданское право Учебник — М Проспект. 2014 — 816 с

1. Общие положения.
2. Защиту потребительских прав при продаже товаров потребителю.
3. Защиту потребительских прав при оказании услуг или выполнении работ.
4. Государственную и общественную защиту прав потребителей.

В общих положениях прописаны права потребителя, касающиеся приобретенного товара. На товаре изготовитель или продавец указывает срок годности товара. На упаковке в обязательном порядке присутствует информация об изготовителе и правила безопасного использования.

Законодательство о защите прав потребителей регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами при продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг. В этих отношениях потребитель – это обязательно физическое лицо (гражданин), который планирует приобрести или заказать товары (работы, услуги), уже приобретает или уже использует приобретенные ранее товары (работы, услуги). При этом Закон четко установил, что потребителем будет считаться только тот гражданин, который приобретает и использует товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних, бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Другая сторона этих отношений – организация, независимо от ее организационно-правовой формы, либо индивидуальный предприниматель – которые могут выступать в роли продавца, изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации, импортера.

Итак, для того, что применить к правоотношениям сторон Закон «О защите прав потребителей» необходимо наличие следующих признаков:

1) одной стороной отношений должен быть гражданин, второй стороной – организация (индивидуальный предприниматель).

2) гражданин, выступая в роли потребителя, должен приобретать товары (заказывать работы и услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

3) взаимоотношения сторон должны строиться на возмездной основе (по договору купли-продажи, подряда, оказания услуг).

Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков приводит к невозможности использовать положения Закона РФ «О защите прав потребителей» при урегулировании споров, возникших между сторонами.

Приведем примеры тех отношениях, к которым законодательство, регулирующее отношения в области защиты прав потребителей, не применяется:

- 1) сделка, заключенная между двумя гражданами.

Гражданка Иванова приобрела автомобиль у гражданина Петрова. В последствие в автомобиле было выявлено множество существенных недостатков. Гражданка Иванова обратилась к Петрову с претензией, в которой, руководствуясь положениями Закона РФ «О защите прав потребителя» требовала вернуть оплаченные за автомобиль денежные средства, и предупредила о том, что намерена обратиться в суд с иском о взыскании стоимости автомобиля, причиненного морального вред, неустойки и штрафа за не удовлетворение в добровольном порядке требований потребителя. Правомерны ли требования гражданки Ивановой? Нет, неправомерны, т.к. граждане вступили между собой в договорные отношения с целью удовлетворения личных нужд. 18

Законодательство о защите прав потребителей при разрешении подобных споров не применяется².

Часто подобную ошибку совершают граждане, привлекая к ремонтным работам в квартире сотрудников управляющей организации. Слесарь (или два слесаря) меняют полотенцесушитель или батарею и получают от жильца деньги за работу. Обратите внимание – вы платите деньги лично физическому лицу – гражданину, но при этом не оформляете какие-либо отношения с организацией, в которой он работает. Но что делать, если что-то пойдет не так - не будет греть, протечет на несколько этажей вниз, причинив убытки соседям? Будет ли в этом случае управляющая компания нести ответственность за некачественную работу, выполненную слесарем? К сожалению, не будет, потому что вы фактически поручили, а потом и оплатили работу, выполненную не организацией, а гражданином. Поэтому законодательство о защите прав потребителей применить в этом случае невозможно. Причиненные убытки придется компенсировать самостоятельно, пытаясь одновременно в суде доказать вину слесаря и взыскать с него ущерб. Но сделать это будет затруднительно. Вывод: не ленитесь оформлять все официально, получая от организации документы, подтверждающие, какие работы были выполнены, и документы об их оплате.

Однако, возможность применения законодательства о защите прав потребителей к сделкам, заключенным между двумя физическими лицами (гражданами) существует. Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 28 июня 2012 г. № 17 “О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей”³ отметил, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в нарушение требований, установленных статьей 23 ГК РФ, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Верховный Суд РФ подчеркнул, что такие сделки регулируются Законом РФ «О защите прав потребителей». Не лишне заметить, что потребитель, пытаясь получить в этом случае защиту в суде, будет обязан предоставить суду доказательства того, что гражданин действительно систематически занимается предпринимательской деятельностью.

2) Сделка, совершенная между гражданином и организацией с целью удовлетворения потребностей организации

Гражданин П. по поручению и за счет средств организации «Н», приобрел в магазине принтер. В дальнейшем, принтер использовался в офисе компании. Спустя некоторое время принтер вышел из строя, и организация «Н» направила магазину письменную претензию, в которой требовала замены неисправного товара со ссылкой на Закон РФ «О защите прав потребителей». Магазин в удовлетворении претензии отказал, мотивировав тем, что покупка принтера была осуществлена гражданином П. отнюдь не для личных бытовых целей, а для удовлетворения потребностей организации «Н». Районный суд, в который обратился покупатель, отказал в удовлетворении иска. Суд в своем решении

² Мозолин В. Э. Гражданское право Учебник — М Проспект. 2014 — 816 с

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей" // Бюллетень Верховного Суда РФ, N 9, сентябрь, 2012

отметил, что Законом РФ «О защите прав потребителей» регулируются только отношения, возникшие исключительно для личных, семейных, домашних, бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности⁴.

Гражданин Я. приобрел у официального дилера автомобиль - фургон Fiat Ducato, предназначенный для грузопассажирских перевозок. В течение гарантийного срока двигатель автомобиля вышел из строя. Дилер обвинил владельца в нарушении прав эксплуатации. Истец обратился в суд с иском о защите прав потребителя. В ходе рассмотрения иска, истец пояснил суду, что использует фургон для поездок на дачу, для перевозки грузов для личных целей. Но у суда возникли сомнения - как выяснилось не беспочвенные. Налоговые органы сообщили суду, что истец зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в сфере грузовых перевозок. Получив доказательства того, что истец не является потребителем, т.к. использует приобретенный автомобиль не для личных бытовых целей, в удовлетворении требований, заявленных истцом в иске, суд отказал.

3) Сделка, заключенная между двумя организациями.

Фирма «С» заключила с фирмой «А» договор на выполнение работ по ремонту офиса. Работы были выполнены некачественно и фирма «С», руководствуясь законодательством о защите прав потребителей, направила фирме «А» досудебную претензию, которая была отклонена на вполне законных основаниях – применять положения упомянутого Закона к взаимоотношениям, сторонами которого являются две организации, нельзя.

4) Отношения сторон, основанные на безвозмездных гражданско-правовых договорах.

Законодательство о защите прав потребителей регулирует отношения, возникающие из возмездных договоров, поэтому если между сторонами заключен безвозмездный гражданско-правовой договор, то данным законодательством они не регулируются. Примером таких отношений может служить договор безвозмездного хранения верхней одежды в гардеробе организации. Однако часто бывает, что в договоре не указана его цена, хотя по своей сути договор является возмездным.

Пленум Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 определил, что законодательство о защите прав потребителей на подобные отношения распространяется. Отметим, что Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 28 июня 2012 г. № 17 “О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей” защитил права и законные интересы граждан, имеющих право на государственную социальную помощь и использующих в ходе ее реализации товары или услуги, получая их безвозмездно. Верховный Суд РФ указал, что граждане в подобных случаях вправе предъявлять требования к изготовителю (продавцу) этих товаров, исполнителю услуг, в порядке, предусмотренном законодательством о защите прав потребителей.

5) Отношения граждан с некоммерческими организациями, если эти отношения возникают в связи с членством граждан в этих организациях.

Некоммерческими организациями могут являться общественные объединения,

⁴ Толстой Ю. Б. Рассказова НД Гражданское право Учебник — М Проспект, 2014 —926 с

жилищно-строительные, дачно-строительные кооперативы, товарищества и т.д. К спорам, связанным с членством граждан в таких организациях нельзя применить законодательство по защите потребителей. Зачастую эти организации, в соответствии со своими уставами, оказывают гражданам (в том числе членам этих организаций) платные услуги. Например, граждане получают в обществах по защите прав потребителей платную юридическую помощь, товарищества собственников жилья обеспечивают оказание гражданам платных коммунальных услуг. Такие отношения регулируются Законом РФ «О защите прав потребителей».

б) Отношения по оказанию профессиональной юридической помощи адвокатами.

Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката. Помощь оказывается физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также для обеспечения доступа к правосудию. Адвокатская деятельность не является предпринимательской, поэтому Закон «О защите прав потребителей» к ней не применим. Правила поведения адвоката при осуществлении адвокатской деятельности, основания и порядок привлечения адвоката к ответственности установлены Кодексом профессиональной этики адвоката⁵. Но если, гражданин заключает гражданско-правовой договор на оказание юридической помощи (включая консультирование, подготовку документов правового характера и т.п.) не с адвокатом, а с организацией, то ограничений по применению законодательство по защите прав потребителей в этом случае не существует.

Таким образом, на сегодняшний день развития научной юридической мысли, правовые вопросы становления законодательства о защите прав потребителей в Российской Федерации являются весьма актуальными. Однако же к настоящему моменту, историко-правовой анализ отношений между продавцом и покупателем выявил проблему недостаточного уделения российским законодателем внимания данной проблематике. Все же, ситуация такова, что в последние годы, объем дел, рассматриваемых судами, о защите прав потребителей возрастает с геометрической прогрессией.

Список литературы

1. Юридический Мозолин В. Э. Гражданское право Учебник — М Проспект. 2014 — 816 с.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей" // Бюллетень Верховного Суда РФ, N 9.
4. Толстой Ю. Б. Рассказова НД Гражданское право Учебник — М Проспект, 2014 — 926 с
5. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 03.07.2016) "О защите прав потребителей" URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_305/
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/

CONSUMER AS A SUBJECT OF LAW

A.S. Kurchashov
Tver State University

⁵ Толстой Ю. Б. Рассказова НД Гражданское право Учебник — М Проспект, 2014 — 926 с

This article discloses the structure and features of legislation on consumer protection. Clarifies, in what situations the law on protection of consumers' rights is applicable and features of protection of the rights of the consumer are revealed.

Keywords: *consumer, consumer protection, buyer, services, enforcement of consumer protection legislation.*

Об авторе

КУРЧАШОВ Александр Сергеевич – бакалавр, студент 2 курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: alekskur21@gmail.com

KURCHASHOV Aleksandr - bachelor, 2-year student of a master of laws Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: alekskur21@gmail.com

АВТОМАТИЗИРОВАННАЯ СИСТЕМА «ПРАВОСУДИЕ»

И. А. Марийко

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Исследуется автоматизированная система «ПРАВОСУДИЕ» с точки зрения использования информационных технологий в судопроизводстве Российской Федерации.

Ключевые слова: *Судебная система, информационные технологии, автоматизация, «ПРАВОСУДИЕ».*

В ходе постоянного и резкого увеличения пластов информации люди начинают терять ориентацию в поиске и использовании этой самой информации. Документооборот растет в геометрической прогрессии. Из-за практически бесконечного объема информации не получается им воспользоваться в полной мере, ведь возможности людей весьма малы. В ходе информационного прогресса, впоследствии случился упадок, и перед нами возникла необходимость решения этой проблемы. Вот почему необходима информатизация процессов в обществе. Это означает необходимость осуществления деятельности, направленной на улучшение условий по удовлетворению информационных потребностей людей во всех сферах жизни общества. Недостаточная грамотность, низкий уровень информационной культуры, отсутствие желания затрудняют процесс информатизации. В связи с этим государства стремятся к улучшению качества образования, увеличению инвестиций в исследования, повышению качества труда.

С появлением компьютеров информатизация общества стала возможной. Поэтому большое значение уделяется компьютеризации населения. Благодаря компьютерным технологиям среди целого потока информации можно найти все, что необходимо. Развитие других отраслей тесно взаимосвязано с цифровыми технологиями. Именно поэтому информатизация общества привела к увеличению производительности труда, появилась возможность систематизации и хранения необходимых данных.

Актуальность исследования сущности и элементов информационных

технологий в гражданском процессе обусловлена процессом информатизации общества, государства в целом и судебной системы как части государственной власти.

На современном этапе в судебной системе Российской Федерации применяется Государственная автоматизированная система «ПРАВОСУДИЕ». Основной задачей системы «ПРАВОСУДИЕ» является осуществление комплексной автоматизации всех функциональных и обеспечивающих задач, стоящих перед судами общей юрисдикции, органов судейского сообщества, Судебного Департамента при Верховном Суде Российской Федерации. Система обеспечивает следующие основные задачи: автоматизация рабочих мест судей и работников судов, ведение аудиозаписи судебных заседаний, обеспечение доступа к электронным базам данных и правовым информационным системам, информирование граждан о деятельности судов, публикация на Интернет-сайтах информации о рассматриваемых делах и судебных решениях.

Общее число объектов автоматизации ГАС «ПРАВОСУДИЕ» составляет 2650:

- Верховный Суд Российской Федерации,
- Судебный Департамент при Верховном Суде,
- Суды субъектов Российской Федерации — 83 суда,
- Районные (городские) суды 2351 суд,
- Окружные (флотские) суды - 12 судов,
- Гарнизонные военные суды - 119 судов,
- Управления Судебного Департамента в субъектах РФ - 83.

Все федеральные суды общей юрисдикции имеют официальные сайты в сети «Интернет» где регулярно размещают информацию о своей деятельности. Суды оснащены 95 тыс. компьютеров, из них 73 тыс. объединены в единую информационную систему.

1377 залов судебных заседаний оснащены системами аудиопроколирования, 327 зала судебных заседаний судов субъектов федерации и равного им уровня и 287 помещений следственных изоляторов, исправительных колоний и тюрем оснащены оборудованием видеоконференц-связи.

В целях повышения информированности граждан о деятельности судов с 1 июля 2010 года вступил в силу Федеральный закон "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации". В соответствии с законом Основными принципами обеспечения доступа к информации о деятельности судов являются:

- открытость и доступность информации о деятельности судов, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
- достоверность информации о деятельности судов и своевременность ее предоставления;
- свобода поиска, получения, передачи и распространения информации о деятельности судов любым законным способом;
- соблюдение прав граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту их чести и деловой репутации; права организаций на защиту их деловой репутации; соблюдение прав и законных интересов участников судебного процесса при предоставлении информации о деятельности судов;

- невмешательство в осуществление правосудия при предоставлении информации о деятельности судов.

Автоматизированная система протоколирования судебных заседаний

В Верховном Суде Российской Федерации для протоколирования судебных заседаний установлены системы технической фиксации судебных процессов. Первые версии системы в Верховном Суде РФ были установлены в 2002 году в качестве опытных образцов и практически сразу получили одобрение и положительные отзывы у пользователей: секретарей судебных заседаний, помощников судей и самих судей. К началу 2007 года система установлена и эксплуатируется во всех залах судебных заседаний Верховного Суда. Сейчас данная система - это полностью интегрированная с делопроизводством организационная программно-аппаратная технология. С 2011 года система получила развитие и теперь с ее помощью автоматизировано создание не только аудио но и видеопrotocolов судебных заседаний проводимых в Верховном Суде Российской Федерации.

Информационно-справочные киоски

Очередным шагом в открытости правосудия можно назвать появление информационных киосков в зданиях судов.

Информацию, доступную посетителю в информационном киоске, можно разделить по следующим разделам:

- информация по делам и жалобам, находящимся в производстве Верховного Суда Российской Федерации,
- банк судебных документов Верховного Суда Российской Федерации,
- информация о делах, назначенных к слушанию,
- справочная информация

Можно сделать вывод, что первостепенной задачей на пути полноценного использования информационных технологий в судебной системе Российской Федерации является обширное внедрение мировых судов в систему «ПРАВОСУДИЕ», что позволит сделать общее инфо-пространство судов общей юрисдикции. Для этого разработана пробная версия единого информационного пространства судов общей юрисдикции, где будут объединены Верховный Суд Российской Федерации, Судебный департамент при Верховном Суде Российской Федерации, суды на территории двух субъектов Российской Федерации (включая областные суды, районные суды, мировых судей и территориальные управления Судебного департамента).

В ходе приобретенного в пробной версии опыта будет проведена модернизация и доработка систем сервиса «ПРАВОСУДИЕ» и Автоматизированной информационной системы Верховного Суда Российской Федерации, а также автоматизация мировых судей для обеспечения появления общего информационного пространства судов общей юрисдикции.

Так же в ближайшем будущем появится информационно-аналитический центр обработки и хранения информации и технической поддержки системы «ПРАВОСУДИЕ». Специфика этой ветви системы - тех-поддержка создаваемой инфраструктуры единого информационного пространства с использованием системы

«ПРАВОСУДИЕ»., хранение и автоматизированная обработка судебной информации, включая электронные архивы судебных дел, организация работ по совершенствованию, развитию ГАС «Правосудие», обучение судей и работников судов общей юрисдикции, включая мировых судей, работе с подсистемами ГАС «Правосудие», обеспечение доступа к информации о деятельности судов гражданами, организациями, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Хотелось бы отметить, что введение новых электронных технологий в судебную систему Российской Федерации упростило уровень доступа граждан к правосудию, повысив его качество и в то же время уменьшило сроки рассмотрения дел в суде, создав условия для быстрого получения информации о деятельности судов.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства РФ, 26.01.2009, № 4, ст. 445
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, № 46, ст. 4532.
3. Сайт Верховного суда РФ. <http://www.vsrfr.ru/>
4. Балашов, А., Лейканд, Е. Проблемы использования электронных доказательств в арбитражном и гражданском судопроизводствах // Арбитражный и гражданский процесс, 2014. № 6. — С. 32 - 37
5. Кирвель, И.Ю. Электронное правосудие: понятие, сущность, перспективы / И.Ю. Кирвель // Проблемы гражданского права и процесса-4 : сб. науч. статей / ГрГУ им. Я. Купалы ; редкол.: И.Э. Мартыненко (отв. ред.) [и др.]. – Гродно : ГрГУ, 2015. – С. 334–345
6. Чудаева О. П. Применение технических средств в стадии судебного разбирательства // Законодательство, № 3. — М., 2014. — С. 71.

INFORMATIZATION OF CIVIL PROCESS

I.A. Mariyko

Tver State University

The automated JUSTICE system from the point of view of use of information technologies in legal proceedings of the Russian Federation is investigated.

Keywords: *Judicial system, information technologies, automation, "JUSTICE".*

Об авторе

МАРИЙКО Илья Анатольевич – бакалавр, студент 2 курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: Mopetboe@mail.ru

MARIYKO Ilya - bachelor, 2-year student of a master of laws Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: Mopetboe@mail.ru

ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

А. Г. Матвеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Несовершеннолетние дети — особые субъекты жилищных отношений, им также принадлежат права, гарантированные Конституцией, в том числе право на жилище. В данной статье будут проанализированы проблемные вопросы, возникающие в правоприменительной практике, связанные с защитой жилищных прав несовершеннолетних.

Ключевые слова: право ребенка на жилое помещение, обязанности родителей, защита жилищных прав несовершеннолетних.

В соответствии с пунктом 2 статьи 20 Гражданского кодекса РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей, опекунов.

В случае раздельного проживания родителей место жительства детей определяется соглашением родителей, а при его отсутствии — спор разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом их мнения (пункт 3 статьи 65 Семейного кодекса РФ).

Статьей 56 Семейного кодекса РФ предусмотрено право ребенка на защиту своих прав и законных интересов, которая осуществляется родителями, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, органом опеки и попечительства, прокурором и судом.

Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей; обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботы их родителей (пункт 1 статьи 65 Семейного кодекса РФ).

В то же время судебная практика показывает, что зачастую действия родителей оказываются в противоречии с интересами детей, что может быть вызвано неприязненными отношениями между ними или наличием корыстных целей. При возникновении ситуации, когда родители, пренебрегая своими обязанностями, предъявляют иск о признании несовершеннолетнего утратившим или неприобретшим право на жилое помещение, снятии ребенка с регистрационного учета по месту жительства, выселении, встает вопрос об обеспечении надлежащей правовой защиты прав несовершеннолетних в жилищной сфере.

Действующее законодательство содержит пробелы, не позволяющие в должной мере защитить права ребенка на жилье. Например, нет в законе регламентации того, как действовать в случае обращения в суд одного из родителей, действующего якобы в интересах ребенка, когда в действительности поданный иск противоречит интересам ребенка; кто в этом случае является надлежащим истцом?

Одной из часто возникающих проблем в правоприменительной деятельности является отсутствие защиты прав ребенка на жилье в случае, когда ребенок остается проживать с тем из родителей, который вынужден покинуть жилое помещение, принадлежащее другому родителю, и своего жилья на праве собственности не имеет.

Действующий с 1 марта 2005 года Жилищный кодекс Российской Федерации содержит норму – часть 4 статьи 31, предусматривающую прекращение права пользования жилым помещением бывших членов семьи собственника этого жилья.

Возникла ситуация, когда на практике суды признавали детей бывшими членами семьи и, соответственно, выселяли их из жилых помещений, где один из родителей является собственником.

Проблема была усугублена разъяснением Верховного Суда, опубликованным в Обзоре законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за III квартал 2005 года.

Так в ответе на вопрос №18, опубликованном в вышеназванном Обзоре, была высказана позиция Верховного Суда Российской Федерации о том, что если ребенок по соглашению родителей остается проживать с родителем, у которого в собственности жилья не имеется, он является бывшим членом семьи собственника жилого помещения и подлежит выселению вместе с бывшим супругом на основании и в порядке, предусмотренном ч. 4 статьи 31 ЖК РФ.

Не все разделяли указанную позицию.

Так, Гонгалов Б.М. - заведующий кафедрой гражданского права Уральской государственной юридической академии, директор Уральского филиала Российской школы частного права, доктор юридических наук, профессор, в Постатейном комментарии к Жилищному кодексу Российской Федерации изложил свою точку зрения по данному вопросу: «Прекращение семейных отношений с собственником жилого помещения влечет прекращение жилищных прав. Теперь уже бывшие члены его семьи обязаны освободить жилое помещение (выселиться из него). Семейные отношения могут прекратиться по самым разным причинам. Прежде всего, конечно, вследствие расторжения брака собственником жилого помещения с супругом или признания брака недействительным. Но в связи с многочисленными "комментариями" статьи 31 ЖК РФ, извращающими суть изложенных в ней правил, необходимо подчеркнуть, что не могут стать бывшими членами семьи дети собственника жилого помещения. Не могут прекратиться семейные отношения собственника жилья и его детей. Поэтому столь распространенные сегодня рассуждения о том, что в случае расторжения брака (бывшая) жена с детьми должна идти на улицу, не имеют никаких оснований. Дети, несмотря на расторжение брака их родителями, сохраняют право пользования принадлежащим одному из родителей жилым помещением, в котором они проживали»¹.

На заседании Организационного комитета по проведению в 2008 году в Российской Федерации Года семьи, прошедшем 26 июля 2007 года, Д.А. Медведев также подверг критике участвующую судебную практику, связанную с признанием детей бывшими членами семьи собственника жилого помещения².

Верховный Суд Российской Федерации 7 ноября 2007 года изменил редакцию ответа на вопрос, связанный с детьми и бывшими членами семьи собственника жилого помещения. В настоящее время он изложен следующим образом: "в силу установлений Семейного кодекса Российской Федерации об обязанностях родителей в отношении своих детей право пользования жилым помещением, находящимся в собственности одного из родителей, должно сохраняться за ребенком и после расторжения брака между его родителями. Ответ на вопрос, опубликованный в Обзоре законодательства и судебной практики Верховного Суда

¹ Постатейный комментарий к Жилищному кодексу Российской Федерации / В.В. Андропов, Е.С. Гетман, Б.М. Гонгалов и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012. 620 с. Текст в системе КонсультантПлюс.

² Стенографическая запись заседания Организационного комитета по проведению в 2008 г. в Российской Федерации Года семьи от 26 июля 2007 г. // Семейное и жилищное право. 2007. N 4. С. 14.

Российской Федерации за III квартал 2005 года под номером 18, признан утратившим силу"³.

В Постановлении Пленума от 2 июля 2009 г. N 14 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации" Верховный Суд РФ подтвердил указанную позицию и разъяснил, что прекращение семейных отношений между родителями несовершеннолетнего ребенка, проживающего в жилом помещении, находящемся в собственности одного из родителей, не влечет за собой утрату ребенком права пользования жилым помещением в контексте правил части 4 статьи 31 Жилищного кодекса РФ.

В научной литературе предлагалось решить проблему обеспечения ребенка жильем путем законодательного закрепления обязанности родителя-несобственника, с которым остался проживать ребенок, обеспечить ребенка жильем, а родителя-собственника, с которым не проживает ребенок, привлечь к несению дополнительных расходов. По мнению Будаичевой Б.С., необходимо установить следующее положение: "В случае утраты несовершеннолетними детьми права на проживание или невозможности проживания в жилище родителей (родителя) по решению суда каждый из родителей может быть привлечен к участию в дополнительных расходах по обеспечению детей благоустроенным жилищем, площадью не ниже социальной нормы, в месте (населенном пункте) прежнего проживания детей. Обеспечение жилищем детей по выбору родителей (родителя) может быть осуществлено посредством покупки или аренды жилища"⁴.

Возможна ситуация, когда при расторжении брака по решению суда место жительства несовершеннолетнего определяется с родителем, не имеющим в собственности или на праве пользования другого жилого помещения. В силу части 4 статьи 31 Жилищного кодекса РФ при прекращении семейных отношений с собственником жилого помещения право пользования данным жилым помещением за другим родителем не сохраняется. Как обеспечиваются интересы детей в данном случае? В законе такая ситуация не урегулирована. В этом случае родитель может обратиться с иском в суд о сохранении за ним права пользования жилым помещением, принадлежащим другому родителю-собственнику жилого помещения, на определенный срок в целях реализации семейных прав (на совместное проживание с ребенком, на его воспитание и др.). Таким образом, решение суда в данной ситуации может являться определенной гарантией соблюдения жилищных прав несовершеннолетних детей при расторжении брака их родителями.

Правовая позиция судов в спорах с участием несовершеннолетних характеризуется направленностью на защиту их прав и законных интересов.

В качестве примера можно привести гражданское дело по иску С. к Д., И., действующей в собственных интересах и в интересах несовершеннолетней В., о прекращении права пользования жилым помещением и снятии с регистрационного учета, по встречному иску И., действующей в собственных

³ Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за III квартал 2007 года // Бюллетень ВС РФ. 2008. N 2.

⁴ Будаичева Б.С. Правовое положение бывших членов семьи и их несовершеннолетних детей в свете нового Жилищного кодекса РФ // Пробелы в российском законодательстве. 2009. N 1. С. 111.

интересах и в интересах несовершеннолетней В., к С., Д., Ш. об обязанности восстановить право на жилище, обеспечив жилым помещением, о признании права на проживание до предоставления другого жилого помещения. В данном случае Верховный Суд, опираясь на нормы действующего законодательства, Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 8 июня 2010 г. N 13-П, Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 2 июля 2009 г. N 14 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации", не согласился с выводами суда второй инстанции, который посчитал, что после перехода права собственности на спорную квартиру к новому собственнику право пользования данным жилым помещением у зарегистрированных в ней лиц, в том числе несовершеннолетней В., прекратилось, в связи с чем указанные лица, включая несовершеннолетнего ребенка, подлежали снятию с регистрационного учета.

Как указал Верховный Суд РФ, судом второй инстанции были неверно определены юридически значимые обстоятельства по делу, касающиеся соблюдения жилищных прав несовершеннолетнего ребенка, в частности тот факт, что В. постоянно зарегистрирована и проживает в спорном жилом помещении, права на другое жилое помещение не имеет, денежными средствами для приобретения иного жилья ее мать не обладает. Решение суда второй инстанции было отменено, решение суда первой инстанции, которым защищены права несовершеннолетней В., оставлено без изменения⁵.

Еще пример, когда суд защитил оспариваемые одним из родителей права несовершеннолетнего на пользование жилым помещением. В исковом заявлении истец, заявляя требование о признании несовершеннолетнего сына неприобретшим право на жилплощадь, ссылаясь на то обстоятельство, что в период брака вместе с супругой и сыном он проживал в квартире родителей супруги, однако ребенок был зарегистрирован по адресу принадлежащей истцу квартиры, поскольку родители супруги отказывались зарегистрировать внука на их жилой площади. До момента прекращения семейных отношений и расторжения брака несовершеннолетний в принадлежащую истцу квартиру не вселялся и фактически не проживал в ней; с рождения и по настоящее время ребенок проживает с матерью по ее месту жительства.

Оставляя без изменения решение суда первой инстанции об отказе в иске, суд второй инстанции указал следующее: поскольку родители избрали местом жительства ребенка спорную жилую площадь, суд сделал правильный вывод, признав факт возникновения у несовершеннолетнего права пользования спорной квартирой, и то обстоятельство, что в настоящее время несовершеннолетний не проживает по данному адресу вместе со своим отцом, не является свидетельством отсутствия у ребенка права пользования спорным жилым помещением, поскольку в силу своего малолетнего возраста он не может самостоятельно осуществлять свои права, в том числе право на выбор места жительства⁶.

⁵ Определение Верховного Суда РФ от 16 апреля 2013 г. N 4-КГ13-2. http://www.vsrif.ru/indexA.php?page=0&i1p1=1&i1text=&number=4-%CA%C313-2&iDateB=&iDateE=16.04.2013&email=&iDoc=68&delo_type=0&iPhase=0&iSpeaker=0&Frash=0&search.x=42&search.y=13#.

⁶ Определение Ленинградского областного суда от 27 августа 2014 г. N 33-4292/2014. <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/126478694/>.

Приведем пример судебной защиты жилищных прав несовершеннолетних, в отношении которых заявлен иск о выселении.

Истец при обращении в суд указала, что является собственником квартиры, в которой зарегистрированы ответчики - бывшая жена родного брата с двумя несовершеннолетними детьми. Удовлетворяя иск, суд первой инстанции исходил из того, что ответчики не являются членами семьи нового собственника спорного жилого помещения, отец несовершеннолетних прекратил право пользования этим жилым помещением и снялся с регистрационного учета, регистрация ответчиков нарушает права истца на реализацию правомочий собственника квартиры. Отменяя указанное решение и принимая новое об отказе в удовлетворении иска, суд апелляционной инстанции признал, что судом первой инстанции неправильно применены нормы материального права.

Суд второй инстанции установил, что отец несовершеннолетних ответчиков после расторжения брака с их матерью подарил принадлежавшую ему на праве собственности квартиру своему отцу, а тот, в свою очередь, передал квартиру в дар дочери, которая впоследствии и обратилась в суд с иском о выселении несовершеннолетних племянников. Сославшись на положения статьи 10 Гражданского кодекса РФ, статьи 17, 38, 40 Конституции Российской Федерации, нормы статей 55, 63 Семейного кодекса РФ, правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации, Конвенцию ООН о правах ребенка, суд второй инстанции пришел к выводу о злоупотреблении со стороны отца несовершеннолетних ответчиков и его близких родственников своими правами. Отчуждая жилое помещение, отец несовершеннолетних не предпринял никаких действий по обеспечению их другим жильем. Действия отца несовершеннолетних детей и его близких родственников по передаче друг другу в короткий промежуток времени права собственности на спорную квартиру осуществлялись исключительно для того, чтобы прекратить право пользования жилым помещением несовершеннолетних детей⁷.

В последнем Обзоре судебной практики Верховного Суда РФ № 2 (2017), утвержденном Президиумом 26 апреля 2017 года, обращено внимание на то, что по смыслу закона несовершеннолетние дети приобретают право на жилую площадь, определяемую им в качестве места жительства соглашением родителей, форма которого законом не установлена. Заключение такого соглашения, одним из доказательств которого является регистрация ребенка в жилом помещении, выступает предпосылкой приобретения ребенком права пользования конкретным жилым помещением, возникающего независимо от факта вселения ребенка в такое жилое помещение, в силу того, что несовершеннолетние дети не имеют возможности самостоятельно реализовать право на вселение.

Интересный спор был разрешен судами Калужской области и касался вопроса регистрации несовершеннолетних по месту жительства. В суд с иском обратился отец детей и просил отменить их регистрацию в квартире по месту жительства матери в Калужской области, восстановив регистрацию в Московской области. Истец ссылаясь на то, что он является военнослужащим и намерен инициировать вопрос признания его нуждающимся в жилом помещении с последующим

⁷ Определение Тульского областного суда от 13 ноября 2014 г. по делу N 33-3131/2014. Текст в системе КонсультантПлюс.

предоставлением жилого помещения с учетом детей, что возможно только при их регистрации по адресу в Московской области, тогда как ответчица произвела перерегистрацию детей по месту своего жительства. Разрешая заявленные требования и отказывая в их удовлетворении, суды обоснованно исходили из того, что соглашением между бывшими супругами местом постоянного проживания детей определено место жительства матери, а также, что регистрация детей по месту их постоянного проживания с учетом пунктов 1, 2 статьи 20 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 3 статьи 65 Семейного кодекса Российской Федерации, статьи 3 Закона Российской Федерации «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» соответствует их интересам⁸.

Как видим, судебная практика по вопросам, связанным с жилищными правами несовершеннолетних, идет по пути всемерной защиты прав и интересов ребенка, как того требуют нормы международного права и российского законодательства.

Однако проблема защиты жилищных прав несовершеннолетних связана с единообразным применением закона судами. Ведь при схожих жизненных ситуациях суды могут принимать противоположные решения.

Еще один аспект — это правильное применение норм процессуального права в жилищных спорах с участием несовершеннолетних. В силу положений статьи 37 Гражданского процессуального кодекса РФ права, свободы и законные интересы несовершеннолетних защищают в процессе их законные представители, которыми являются родители ребенка.

В практике Калужского областного суда имел место спор, когда отец несовершеннолетнего ребенка обратился в суд с иском к матери ребенка о признании недействительным договора приватизации квартиры. В соответствии с заключенным договором приватизации ребенок и его мать являлись собственниками жилого помещения. По существу спор был заявлен отцом в своих интересах, поскольку он не являлся участником сделки. Возник вопрос, насколько в данном случае законный представитель ребенка — его отец может быть надлежащим истцом, ведь налицо предъявление иска не в интересах ребенка. Мать ребенка, являясь ответчиком по делу, также не может представлять интересы ребенка, поскольку истец и ответчик имеют разное процессуальное положение. Закон такой случай не предусматривает.

В нашем случае суд привлек к участию в деле орган опеки и попечительства для осуществления защиты прав ребенка и затем, установив, что поданный иск противоречит интересам несовершеннолетнего, отказал в его удовлетворении.

Таким образом, выявляются проблемы и в применении процессуального законодательства при защите жилищных прав несовершеннолетних. Представляется необходимым устранить имеющиеся пробелы в законодательстве, как в материальном законе, так и в процессуальном. Учитывая большое количество судебных споров, вытекающих из жилищных правоотношений с участием несовершеннолетних, целесообразно по данной категории дел провести обобщение судебной практики на уровне Верховного Суда РФ для обеспечения максимально возможной защиты жилищных прав несовершеннолетних.

⁸ Определение Калужского областного суда от 10.05.2017г. № 4-г-390. Текст в системе ГАС РФ «Правосудие».

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации. М.: ООО «ВИТРЭМ», 2001.-48 с.
2. Жилищный кодекс Российской Федерации. Москва: Проспект, КноРус, 2016. – 176 с.
3. Семейный кодекс Российской Федерации. – Москва: Проспект, 2017. – 64 с.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Части 1, 2, 3, 4. Москва: Проспект, КноРус, 2016. – 640 с.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 02.07.2009г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса РФ». Бюллетень Верховного Суда РФ №9 за 2009 год.
6. Жилищное право./П.В. Крашенинников. 9-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2016. 384 с. Текст в системе КонсультантПлюс.
7. Постатейный комментарий к Жилищному кодексу Российской Федерации / В.В. Андропов, Е.С. Гетман, Б.М. Гонгало и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2012. 620 с. Текст в системе КонсультантПлюс.
8. Бахарева О.А., Цепкова Т.М. Порядок защиты жилищных прав несовершеннолетних в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2015. N 5. С. 19 — 24.
9. Бобкова С.А. Защита жилищных прав несовершеннолетних // Судья. 2015. N 3. С. 12 — 14.
10. Будайчиева Б.С. Правовое положение бывших членов семьи и их несовершеннолетних детей в свете нового Жилищного кодекса РФ // Пробелы в российском законодательстве. 2009. N 1. С. 111.
11. Трофимова Г.А. Право ребенка на жилье: некоторые проблемы обеспечения // Адвокат. 2015. N 11. С. 15 — 19.
12. Стенографическая запись заседания Организационного комитета по проведению в 2008 г. в Российской Федерации Года семьи от 26 июля 2007 г. // Семейное и жилищное право. 2007. N 4. С. 14.
13. Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за III квартал 2007 года // Бюллетень ВС РФ. 2008. N 2.
14. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2017). Текст в системе КонсультантПлюс.
15. Определение Верховного Суда РФ от 16 апреля 2013 года № 4-КГ13-2. http://www.vsrp.ru/indexA.php?page=0&i1p1=1&i1text=&number=4-%CA%C313-2&iDateB=&iDateE=16.04.2013&email=&iDoc=68&delo_type=0&iPhase=0&iSpeaker=0&Frash=0&search.x=42&search.y=13#.
16. Определение Калужского областного суда от 10 мая 2017 года № 4-г-390. Текст в системе ГАС РФ «Правосудие».
17. Определение Тульского областного суда от 13 ноября 2014 года № 33-3131/2014. Текст в системе КонсультантПлюс.
18. Определение Ленинградского областного суда от 27 августа 2014 года № 33-4292/2014. <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/126478694/>.

PROBLEMS OF PROTECTION OF THE HOUSING RIGHTS OF MINORS

A.G. Matveev

Tver State University

In accordance with article 40 of the Constitution of the Russian Federation everyone has the right to housing and no one may be arbitrarily deprived of housing. This article will analyse the problems arising in law enforcement practice related to the protection of housing rights of minors.

Keywords: *the child's right to housing, duties of parents, protection of housing rights of minors.*

Об авторе

МАТВЕЕВ Антон Геннадьевич – бакалавр, студент второго курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов Тверского

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ НА СТАДИИ ПОДГОТОВКИ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ

В. В. Медведев

ФГБОУ ВО «Тверской государственной университет»

В данной статье будет говориться о некоторых аспектах состязательности и стадии подготовки дел к судебному разбирательству, о их становлении и связи. В статье отражены проблемы, которые существуют на данной стадии гражданского процесса и приведены высказывания различных научных деятелей по данному вопросу.

Ключевые слова: суд, процесс, состязательность, стороны, подготовка дел к судебному разбирательству, доказательства.

На протяжении длительного времени вопрос состязательности на стадии подготовки дел к судебному разбирательству в гражданском процессуальном праве волновал многих ученых. По сей день данный вопрос остается актуальным и рассматривается различными научными деятелями.

В одной из статей Томиной А.П. на основе выводов ученых, исследовавших принцип состязательности в гражданском процессе представлено определение состязательности: Принцип состязательности представляет собой нормативно-руководящее положение, в силу которого лица, участвующие в деле, и, прежде всего, стороны, имеют право и обязанность при содействии суда представлять доказательства и участвовать в их исследовании, а также в особом строе процесса – его состязательной форме, в максимальной степени способствующей установлению действительных обстоятельств дела, всесторонней проверке доводов и соображений участников процесса.¹

Состязательность имеет большое значение для подготовки дел, так как активность сторон способствует правильному и своевременному рассмотрению дел.

Томина А.П. в своих трудах приводит мнения различных ученых по вопросу становления состязательного процесса гражданского судопроизводства. К примеру, интересное мнение К.И. Малышева, где он считает, что состязательность нужно рассматривать как принцип, в соответствии с которым действия суда в судебном процессе напрямую зависят от требований сторон, от их инициативы, и спорные отношения сторон обсуждаются только по тем фактам, которые

¹ Томина А.П. Некоторые аспекты действия принципа состязательности в суде первой инстанции в гражданском процессе//Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 12. С. 101-110.

сообщены сторонами суду. Автор пишет о том, что судебная власть не должна вмешиваться в частные дела, так как такое вмешательство могло бы только окончательно расстроить отношения сторон и возбудить процесс там, где дело скорее уладилось без суда, без огласки и судебных издержек.²

Исходя из вышесказанного, мы видим, что при состязательном процессе суд не должен вмешиваться за пределы частных отношений, в которые стороны не хотели, чтобы вмешивались.

Говоря о состязательности необходимо уделить внимание концепции состязательности гражданского судопроизводства, предложенной Е.В. Васьковским. Он предлагает выделить три варианта собирания процессуального материала и разыскания доказательств. Во-первых, эта задача может быть возложена на сами стороны. Во-вторых, на суд. В-третьих, на стороны и на суд вместе. В первом случае стороны полностью самостоятельны, а суд занимает пассивное положение – данный способ обладает состязательным началом.

Проанализировав научные материалы по рассматриваемой теме, можно сформулировать признаки состязательного процесса: 1) Суд должен возбуждать процесс только при предъявлении иска; 2) Суд должен совершать действия процессуального характера по просьбе заинтересованной стороны; 3) Свое решение суд должен основывать на тех фактах, которые стали известны ему в ходе судебного заседания; 4) В основу решения могут быть положены только те факты, которые доказаны сторонами; 5) В решении суд не может выходить за пределы требований, которые были заявлены сторонами.

Говоря о значимости состязательности при подготовке дел можно привести в пример Ибрагимова А.К, где в одной из его научной работы он пишет о том, что лицо всего судебного процесса определяет состязательное начало. Принцип состязательности включает в себя три составляющие: наличие сторон; объективный и беспристрастный суд; равноправие сторон в процессе доказывания.

При этом состязательность понимается не только как принцип, но и как форма построения судопроизводства, а также метод принятия решений. Под равноправием понимается, что ни одна из сторон не может иметь перед судом преимуществ в доказывании, заявлении и удовлетворении ходатайств, никакие доводы сторон не могут иметь заранее установленной силы.

Конституционное закрепление принципа состязательности не исчерпывается только установлением соответствующей формы осуществления судопроизводства. Состязательность представляет собой как принцип и форму судопроизводства, так и способ обеспечения и защиты прав и законных интересов участников судопроизводства.

Принцип состязательности должен обеспечиваться соответствующим объемом прав, которыми наделяются участники судопроизводства. Ибрагимов А.К. выделяет два основных комплекса прав, которые позволяют в своей взаимосвязи реализовывать принцип состязательности.

Во-первых, стороны вправе знать обо всем, что относится к делу. Исходя из

² Томина А.П. Состязательное начало в Гражданском процессе в соответствии с уставом гражданского судопроизводства 1864 года//Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2012. № 15. С. 65-69.

этого они имеют право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии, знакомиться с доказательствами и ходатайствами, которые были представлены другими лицами, участвующими в деле; знать о жалобах этих лиц, о принятых по делу судебных актах и получать их копии, пользоваться иными процессуальными правами. В данном случае осуществление принципа состязательности будет иметь информационный или, говоря иными словами пассивный характер.

Во-вторых, стороны наделены правом отстаивания своей позиции, где состязательность будет иметь активный характер. В этом случае они вправе заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, обжаловать судебные решения.³

Для того чтобы охарактеризовать роль суда в стадии подготовки дел к судебному разбирательству можно привести мнение Шагапова Р.А. по данному вопросу, в котором в одной из своих работ он отмечает, что законодатель сохранил определенную активность суда, при внедрении в стадию подготовки дел к судебному разбирательству основ состязательности. К примеру, судья определяет предмет доказывания и круг вопросов при назначении экспертизы (ст.150 и ст. 80 ГПК РФ), разрешает вопрос о вызове свидетелей (п.7 ч.1 ст. 150 ГПК РФ).

Отсюда вывод что, данные действия судьи не могут позволить сторонам полностью взять процесс «в свои руки» так, чтобы движение дела происходило не только под их контролем, но и по их инициативе.⁴

Проанализировав мнения различных авторов можно прийти к единому мнению о том, что на всем протяжении становления состязательности на стадии подготовки дел к судебному разбирательству роль ее то возростала то понижалась, но все же на данном этапе состязательность имеет большое значение в рассматриваемой стадии, так как она позволяет выполнять задачи правильного и своевременного рассмотрения и разрешения споров.

Список литературы

1. Алешкин А.А. Подготовка дел к судебному разбирательству – действенное средство обеспечения разумных сроков его рассмотрения//Вестник Омского университета. Серия: Право. 2012. № 3 (32). С. 206-209.

2. Громакова А.С. Состязательность в гражданском процессе и ее влияние на защиту прав и законных интересов граждан// Студенческая доктрина сборник научных статей. 2014. С. 58-60.С.

3. Ибрагимов А.К. Состязательность в российском судопроизводстве: особенности определения // Вестник Московского университета МВД России. 2013. № 2. С. 75-78.

4. Томина А.П. Состязательное начало в Гражданском процессе в соответствии с уставом гражданского судопроизводства 1864 года//Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2012. № 15. С. 65-69.

5. Томина А.П. Некоторые аспекты действия принципа состязательности в суде первой инстанции в гражданском процессе//Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2010. № 12. С. 101-110.

³ Ибрагимов А.К. Состязательность в российском судопроизводстве: особенности определения // Вестник Московского университета МВД России. 2013. № 2. С. 75-78.

⁴ Шагапова Р.А. Подготовка дела к судебному разбирательству и ее значение на современном этапе развития гражданского процессуального права//Вестник БИСТ (Башкирского института социальных технологий). 2011. № 4. С. 143-149.

6. Шагапова Р.А. Подготовка дела к судебному разбирательству и ее значение на современном этапе развития гражданского процессуального права//Вестник БИСТ (Башкирского института социальных технологий). 2011. № 4. С. 143-149.

GENERAL ISSUES OF COMPETITION IN PREPARATION OF CASES FOR TRIAL IN CIVIL PROCEDURAL LAW

V. V. Medvedev
Tver State University

This article will talk about some aspects of competition and preparation of cases for trial, on their formation and context. The article reflects the problems that exist at this stage of civil process and given the statements of various scholars on this issue.

Keywords: court process, adversary system, parties in the preparation of cases for trial, evidence.

Об авторе

Медведев Валентин Валерьевич – бакалавр, студент второго курса магистратуры, юридического факультета, направления: Судебная защита прав и законных интересов, Тверского государственного университета, юридический (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: valentinemedvedev@yandex.ru

Medvedev Valentin Valerievich - bachelor's degree, second year student of magistracy of the law faculty, directions: Judicial protection of rights and legitimate interests, Tver state University, legal (170100, Tver, Zhelyabova St., 33), e-mail: valentinemedvedev@yandex.ru

СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ ПРАВ ЗАЕМЩИКА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРА СТРАХОВАНИЯ, СВЯЗАННОГО С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ ДОГОВОРА ИПОТЕКИ

А. А. Мясникова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена защите прав заемщиков, при заключении договора страхования, связанного с заключением договора ипотеки. А также дается характеристика такого договора и основные положения, на которые необходимо обратить внимание.

Ключевые слова: защита прав, договор страхования, кредитор, должник, договор ипотеки.

По договору ипотеки кредитор в обеспечение обязательств по возврату денежных средств, получает в залог недвижимость, приобретенную за счет кредитных средств, при этом заемщик в период выплаты кредита продолжает пользоваться таким имуществом. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником своих обязательств кредитор имеет право на удовлетворение требований из заложенного имущества.

С 1 июня 2016 г. вступило в силу Указание Банка России от 20.11.2015 N 3854-У "О минимальных (стандартных) требованиях к условиям и порядку осуществления отдельных видов добровольного страхования" (далее - Указание).

Данный документ, действует на такие виды страхования как: страхование жизни на случай смерти, страхование от несчастных случаев, а также имущества за исключением транспортных средств.

В соответствии с п. 1 Указания при заключении такого договора страховщик обязан предусмотреть условие о возврате страховой премии в течение пяти рабочих дней со дня заключения договора, конечно при отсутствии событий, имеющих признаки страхового случая.

Установление такого права позволит потребителям финансовых услуг отказаться от договора страхования, не прибегая к судебной процедуре, что существенно снижает нагрузку на судебный аппарат и сберегает силы и нервы потенциальных заемщиков.

Таким образом, по договору ипотеки обязательным является только страхование заложенного имущества. Наличие страхового обеспечения сохраняется в силу части первой статьи 31 Федерального закона от 16.07.1998 N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)". Остальные виды страхования - добровольные (п. п. 2, 4 ст. 31 Закона N 102-ФЗ)¹.

Основным средством защиты, досудебным, предполагается возможность отказа от договора страхования и возврата страховой премии, которая должна быть определена в договорах (правилах) страхования, заключаемых в том числе, при осуществлении потребительского и ипотечного кредитования.² Когда же выплата во время не происходит необходимо написать претензию в досудебном порядке, которая также даст возможность страховой организации реабилитироваться в глазах заемщика.

Однако, когда дело все-таки доходит до суда необходимо применять такие средства защиты, при помощи которых отказ от расторжения договора возможно будет признать недействительным, во-первых, это написание иска (в том случае, когда ответа на претензию не последовало или же произошел отказ), во-вторых, написание мотивированных отзывов и возражений на ответы страховой организации в рамках судебного процесса.

Также одним в качестве одного из самостоятельных средств защиты возможно рассмотрение заключения мирового соглашения.

Также немало важным остается тот факт, что при заключении договора ипотеки права заемщика по выбору вида страхования, а также выбору самой страховой компании не должны ограничиваться только лишь одним тарифом или же одной страховой компанией. Такое условие считается кабальным для заемщика и нарушает антимонопольное законодательство.³

Так ФАС РФ может совершенно правомерно наказать банк за нарушение антимонопольного законодательства, поскольку навязывание услуг конкретной организации влечет к ограничению конкуренции на рынке страхования.⁴

Еще одной проблемой, с которой сталкиваются порой заемщики при заключении договора ипотеки, является включение в договор условия об обязанности заемщика застраховать свою жизнь и здоровье, как одним из условий

¹ Определение Верховного суда РФ от 3 мая 2017 г. N 310-КГ17-4499 // СПС «Консультант Плюс»

² Письмо ЦБ РФ от 22.07.2016г. №53-1-1-5/3896 // СПС «Консультант Плюс»

³ Решение Московского городского суда от 18 декабря 2012 г. по делу N 7-2359/2012 // СПС «Консультант Плюс»

⁴ Решение антимонопольного органа от 30 декабря 2010 г. по делу N 06-01/11-246/10 // СПС «Консультант Плюс»

получения кредита, а также снижения процентной ставки, что свидетельствует о злоупотреблении свободой договора.

В существующей реальности все совершенно по-другому. Кредиторы находят «лазейки» для того чтобы все-таки заключить договор страхования на кабальных условиях, а заемщики не глядя подписывают все, что им дают в руки.

На деле же необходимо обязательно проверять, условия страхования, прописанные в договоре, дабы не платить расходы, связанные со страхованием, а также санкции за нарушение сроков на подписание договора страхования.

Таким образом, заемщик вправе отказаться от договора страхования (если оно не обязательно в силу закона), заключенного в связи с наличием такой обязанности в силу закона или договора об ипотеке, как в судебном, так и в досудебном порядке.

Список литературы

1. Письмо ЦБ РФ от 22.07.2006г. №53-1-1-5/3896 // СПС «Консультант Плюс»
2. Определение Верховного суда РФ от 3 мая 2017 г. N 310-КГ17-4499 // СПС «Консультант Плюс»
3. Решение Московского городского суда от 18 декабря 2012 г. по делу N 7-2359/2012 // СПС «Консультант Плюс»
4. Решение антимонопольного органа от 30 декабря 2010 г. по делу N 06-01/11-246/10 // СПС «Консультант Плюс»

THE INSURANCE CONTRACT RELATED TO THE CONCLUSION OF THE MORTGAGE AGREEMENT

A.A. Myasnikova
Tver State University

The article is devoted to the protection of the rights of borrowers, at the conclusion of the insurance contract associated with the conclusion of the mortgage agreement. As well as the characteristic of such agreement and the main provisions that need to pay attention.

***Keywords:** rights protection, contract, creditor, debtor, the mortgage agreement.*

Об авторе

МЯСНИКОВА Анастасия Андреевна – студент магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: anastasi-amiasnickova@yandex.ru

MYASNIKOVA Anastasiya - Graduate student of the Faculty of Law the TverState University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: anastasiamiasnickova@yandex.ru

ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ ВОПРОСОВ ПРИ НАЗНАЧЕНИИ СУДЕБНО МЕДИЦИНСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

Е. А. Новожилова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматривается понятие судебно-медицинской экспертизы и основания для ее назначения, а также некоторые проблемы и особенности, связанные с формулированием вопросов при назначении судебно-медицинской экспертизы.

Ключевые слова: доказывание, судебно-медицинская экспертиза, формулировка вопросов, логическая последовательность, стандартные вопросы.

В гражданском процессе правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Основываясь на объективности, беспристрастности и независимости, суд руководит процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле и права и обязанности, разъясняет последствия совершения или несовершения определенных процессуальных действия, 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.

Для того чтобы прийти к выводу о существовании того или иного субъективного права или охраняемого законом интереса, судом должны быть точно установлены те факты, на которых такие права и интересы основываются. Внимание к институту доказывания обуславливается и практической значимостью: любая отдельно взятая стадия гражданского процесса, а также совершение любого действия процессуального характера так или иначе затрагивают вопросы доказывания. Рассмотрение теоретических проблем доказательств необходимо для разрешения вопросов, имеющих непосредственное практическое значение.

Доказыванием является длящийся процесс, результатом которого должно стать приобретение спорным фактом свойства бесспорности (доказанности).

Еще в начале XX века Е.В. Васьковский указывал на то, что суд не может верить сторонам гражданского процесса на слово и не вправе удовлетворить иск лишь потому, что видит в истце честного человека, не способного предъявить требование неправового характера; а также не имеет права отказать в гражданском иске, основываясь на том, что возражения, данные ответчиком, заслуживают особого внимания, поскольку не вызывают сомнений его нравственные качества, ведущие к полному доверию последнему. Суд должен принимать во внимание заявления и утверждения сторон именно в той мере, в которой бесспорно установлена их истинность.

Переход от суждений вероятного характера к истинным заключается в проведении совокупности процессуальных действий, выраженных в утверждении сторон и иных лиц, которые участвуют в деле, об имеющих юридическое значение в конкретном деле фактах, в указании заинтересованных лиц на те или иные доказательства, их представлении, истребовании судом на основании ходатайств лиц, которые участвуют в деле, а также в их исследовании и оценке.

Правовая регламентация доказывания нацелена на то, чтобы гарантировать лицам, которые в этом заинтересованы, достижения судом, выступающим в качестве познающего субъекта, знаний по каждому конкретному делу, соответствующих реальной действительности. Кроме того, именно доказывание направлено на вынесение судом в результате рассмотрения гражданского дела законного и обоснованного решения.

Суд при этом в ходе осуществления познавательной деятельности должен подчиняться предписаниям гражданского процессуального законодательства, что в значительной мере ограждает его от произвола в вопросе обращении с теми или

иными доказательствами.¹

В ходе гражданского судопроизводства при разрешении дел, осуществляется сбор, исследование и оценка доказательств. В соответствии со статьей 55 ГПК РФ, 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.

В гражданском процессе судебно-медицинская экспертиза может быть проведена: в порядке обеспечения доказательств; при подготовке к судебному разбирательству или в судебном разбирательстве.²

Как следует из ч. 1 ст. 79 ГПК РФ, при возникновении в процессе рассмотрения дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла, суд назначает экспертизу. Проведение экспертизы может быть поручено судебно-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам.³

В ходе рассмотрения и правильного разрешения дел, связанных с причинением вреда здоровью либо внешности клиента вследствие оказания медицинских услуг или услуг эстетического характера, у суда, как правило, появляются вопросы, ответы на которых требуют специальных знаний. Так, наличие у суда вопросов, требующих специальных знаний, является необходимым условием для назначения экспертизы.

Статья 79 ГПК РФ указывает, что 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. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать.

Стороны, другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту; заявлять отвод эксперту; формулировать вопросы для эксперта; знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными в нем вопросами; знакомиться с заключением эксперта; ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

При уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.⁴

¹ Статья: Доказывание в гражданском процессе как логико-правовая деятельность (Юрова К.И.) ("Мировой судья", 2015, N 10)

² http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/

³ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/

⁴ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/

Статья 56 ГПК РФ устанавливает, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались. Также, в соответствии с частью 1 статьи 57 ГПК РФ, доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Суд вправе предложить им представить дополнительные доказательства. В случае, если представление необходимых доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству оказывает содействие в собирании и истребовании доказательств.

Таким образом, инициатором проведения экспертного исследования может быть любое лицо, участвующее в деле, если оно обоснует необходимость проведения этого исследования. Такой подход вытекает из принципов проведения гражданского процесса, в частности из принципа диспозитивности, и подкрепляется приведенными выше рассуждениями.⁵

И так, согласно Федеральному Закону от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 01.05.2017) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", медицинской экспертизой является проводимое в установленном порядке исследование, направленное на установление состояния здоровья гражданина, в целях определения его способности осуществлять трудовую или иную деятельность, а также установления причинно-следственной связи между воздействием каких-либо событий, факторов и состоянием здоровья гражданина.⁶

Для получения необходимых ответов на поставленные вопросы, вопросы, выносимые на разрешение эксперта, должны быть правильно сформулированы. Хотя статья 86 ГПК РФ разъясняет, что если при проведении экспертизы эксперт установит важные обстоятельства, имеющие значение для разрешения дела, а вопросы по данным обстоятельствам поставлены перед экспертом не были, он все равно имеет право включить в свое заключение и выводы об этих обстоятельствах. Однако, проводя экспертизу, эксперты обычно руководствуются правилом: «Какой вопрос - такой ответ», поэтому вопросы, которые ставятся перед экспертом должны быть четкими, конкретными, имеющими однозначное толкование.

Лица, участвующие в деле и суд редко обладают специальными знаниями в области искусства, техники, науки, что вызывает сложность в составлении правильной формулировки вопросов для эксперта. Так, например, при рассмотрении дел, связанных с возмещением вреда, причиненного вследствие оказания медицинских услуг или услуг эстетического характера, истец должен сформулировать перед экспертом вопросы таким образом, чтобы доказать вину ответчика. Понятно, что для того, чтобы правильно сформулировать такие вопросы, необходимо обладать определенными знаниями в области медицины, уметь правильно применять медицинскую терминологию. Для того чтобы истцу или его представителю поставить перед экспертом правильные вопросы, им необходимо изучить правила и особенности оказания медицинских услуг и услуг

⁵ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/

⁶ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/

эстетического характера, так как медицинские организации, салоны красоты, являющиеся ответчиками по делу, обладают специальными познаниями в области медицины и поэтому могут уводить суд от конкретных, детализирующих вопросов в сторону абстрактных. Ставить на рассмотрение, к примеру, стандартный вопрос – «Правильно ли была оказана медицинская услуга, если нет, то какие последствия это вызвало?». Хотя вопрос – «Требовалось ли проведение инструментальных методов обследования, таких как ультразвуковое исследование мягких тканей левой половины грудной клетки, компьютерная или магнитно-резонансная томография при диагностики пациента» - является более точным и обстоятельным, не дающим возможность отразить судебному-медицинскому эксперту факт врачебной ошибки. Обычно суд ставит перед экспертом именно общий, абстрактный вопрос, потому что действует в пределах своей компетенции, но в таком случае есть риск вынесения некачественного решения.

Имеет значение тот факт, что если вопросы взаимосвязаны, они должны задаваться в логической последовательности. В методической литературе по судебной экспертизе имеются примерные перечни вопросов для различных видов судебных экспертиз. Однако прежде чем обращаться к такой литературе и ставить перед экспертом стандартные вопросы, необходимо учитывать специфику экспертной задачи, а также индивидуальность каждого случая, рассматриваемого судом в рамках гражданского дела. Составление стандартных вопросов или вопросов, не относящихся к делу, не дадут качественного результата при проведении судебной экспертизы, а также могут затянуть сроки проведения экспертизы.

Нужно отметить, что причиной некачественного заключения эксперта по делам о причинении вреда здоровью или внешности клиента может являться неправильная формулировка вопросов, которые суд поставил перед ним: абстрактных, без конкретики, избыточных, повторяющихся или вовсе не относящихся к делу. Важным для ориентации сторон в правильной формулировке вопросов для судебно-медицинской экспертизы является предмет доказывания, который обычно явно не определяется судом.

Как правило, услуги, связанные с медициной, представляют собой творческий динамичный процесс, который довольно сложно строго регламентировать, потому что организм каждого человека имеет свои особенности, соответственно и услуги медицинского и эстетического характера часто оказываются с индивидуальным подходом к каждому клиенту. При оказании медицинских услуг нельзя слепо следовать инструкции и разработать какой-то один способ разрешения проблем, связанных с внешностью или здоровьем клиента и использовать его во всех случаях не представляется возможным. Отсюда нужно сделать вывод, что «инструкции по оказанию медицинских услуг или услуг эстетического характера» специалисты не могут применять при оказании услуг клиентам, не обращая внимания на особенности организма или внешности каждого из них. Следовательно, стандартные вопросы о нарушении инструкции, который суд часто ставит перед экспертом при рассмотрении дел, связанных с оказанием медицинских услуг и услуг эстетического характера, являются спорным.

Вопрос «кто виноват» в причинении вреда здоровью при оказании медицинских услуг или услуг эстетического характера также не может ставиться судом перед экспертом. Понятно, что каждый человек несет ответственность за

свои действия, каждый работник отвечает за свою работу: за оказание стоматологических услуг отвечает стоматолог, за оказание косметологических услуг отвечает косметолог. Однако подобные заключения экспертов нельзя назвать заключением экспертизы, так как ответы на данные вопросы являются общеизвестным фактом и не нужно обладать специальными познаниями, отвечая на такие вопросы.

Также сомнительными кажутся вопросы, имеющие сугубо организационный характер, то есть связанный с распорядком медицинской организации или салона, либо штатными возможностями, например: «Какой мастер или медицинский работник должен был работать в тот или иной день по расписанию».

Судьи в большинстве своем имеют только юридическое образование и соответственно обладают лишь юридическими и общеизвестными знаниями. Поэтому для решения возникших вопросов в области науки, техники, искусства, ремесла, необходимо участие в процессе лица, имеющего специальные познания в этих областях. Однако для того, чтобы результаты экспертизы действительно помогли суду вынести правильное решение по делу, ему необходимо сформулировать перед экспертом четкие, однозначные вопросы в пределах компетенции самого эксперта.

Список литературы

1) "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/;

2) Федеральный закон "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" от 21.11.2011 N 323-ФЗ (последняя редакция) // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/;

3) Статья: Доказывание в гражданском процессе как логико-правовая деятельность (Юрова К.И.): статья/ ("Мировой судья", 2015, N 10);

PECULIARITIES OF FORMING ISSUES WITH THE APPOINTMENT OF FORENSIC MEDICAL EXAMINATION

E.A. Novozhilova
Tver State University

The article considers the concept of forensic medical examination and the grounds for its appointment, some problems and peculiarities associated with the formulation of questions in the appointment of forensic medical examination.

Key words: *substantiation, forensic medical examination, formulation of questions, logical order, standard questions.*

Об авторе

НОВОЖИЛОВА Екатерина Антоновна – студентка 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: novozhilova.ekaterina.2016@mail.ru

Novozhilova Ekaterina Antonovna, the student of 2 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University. E-mail: novozhilova.ekaterina.2016@mail.ru

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ МАТЕРИАЛЬНОГО И ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)

К. М. Петушкова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена рассмотрению общих вопросов рассмотрения арбитражным судом дел о несостоятельности (банкротстве) с точки зрения процессуального права. В статье затронуты особенности соприкосновения специального материального права и процессуального в целом с выделением особенностей, относящихся к делам о банкротстве.

Ключевые слова: *несостоятельность (банкротство), Арбитражный суд, состав суда, процессуальные нормы.*

Институт банкротства – комплексный правовой институт, сочетающий главным образом нормы гражданского и арбитражно-процессуального права. Однако нормы о банкротстве, в отличие от других норм гражданского права, могут быть реализованы только через судебные акты¹. Свидетельством этому является и тот факт, что законодатель в Законе о банкротстве 2002 г. исключил возможность так называемого «добровольного банкротства», т. е. банкротства, осуществляемого вне судебного процесса.

Указанные обстоятельства позволяют сделать следующий вывод о механизме функционирования института банкротства. Скуратовский М.Л., судья Арбитражного суда Свердловской области, интересно отметил в своей статье, что «задача материального права – создание критериев банкротства, при наличии которых участник экономического оборота предполагается банкротом де-факто, а не де-юре, процессуальное право «включает» собственно механизм банкротства, переводящий такого участника из разряда обычных, обладающих равной с остальными дееспособностью, в категорию особых, дееспособность которых определяется их правовым положением – объявленным судом статусом банкрота»².

Нельзя представлять процессуальные нормы вспомогательными по отношению к материальным; без них институт банкротства являлся бы только декларацией, пожеланием, не обеспеченным реальным механизмом функционирования.

Арбитражные суды рассматривают все дела, относящиеся к их компетенции, на основе норм арбитражного процессуального права, кодифицированных в Арбитражном Процессуальном Кодексе. В то же время, законодательство о банкротстве включает в себя и процессуальные нормы. Иначе говоря, как было отмечено в предыдущей статье, судебный процесс по делам о банкротстве осуществляется на основании норм АПК и Закона о банкротстве.

Специфика защиты права (должника или кредиторов) при рассмотрении дел о банкротстве заключается в том, что целью рассмотрения дела арбитражным судом является не решение спора, не установление факта, имеющего юридическое значение, а урегулирование конфликта, возникшего из-за неспособности участника

¹ Карелина С.А. Механизм правового регулирования отношений несостоятельности (банкротства). М: Волтерс Клувер, 2008, С.212

² http://bmpravo.ru/show_stat.php?stat=188

экономического оборота расплатиться по своим долгам. При урегулировании конфликта суд должен учитывать интересы множества лиц: самого должника, его работников и собственников имущества, кредиторов, а также публично-правовые, социально-экономические. Хотя внешне правовой целью возбуждения дела о банкротстве и является объявление должника банкротом, т. е. придание участнику экономического оборота особого статуса, позволяющего произвести расчеты с кредиторами. Именно поэтому процессуальные нормы законодательства о банкротстве являются особенными, направленными на создание условий, позволяющих, плавно, с минимальными потерями для общества, вывести должника временно или навсегда из экономического оборота.

Такое многообразие стоящих перед судом, при рассмотрении дела о банкротстве, задач, предполагает создание, на уровне нормативного регулирования, соответствующих процессуальных условий, позволяющих учесть специфику этих дел. Это касается порядка обращения с заявлением и принятия судом заявления к производству, состава лиц, участвующих в деле, их полномочий и правового статуса, подготовки дела к судебному разбирательству и срока рассмотрения дела, использования примирительных процедур и исполнения судебного акта.

Арбитражный процесс делится на следующие стадии: возбуждение дела о банкротстве, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство, вынесение судебного акта, производство по пересмотру судебных актов и, как, особая стадия, прямо не являющаяся частью арбитражного процесса, но органично с ним связанная – исполнение судебных актов³. Несомненно, что наличие этих стадий характерно и для дел о банкротстве. Но специфика этих дел позволяет выделить две основные стадии рассмотрения арбитражными судами дел о банкротстве, отражающие их особенность: разбирательство дел о банкротстве в арбитражном суде и процедуры банкротства.

Главной задачей разбирательства является принятие законного и обоснованного судебного акта, являющегося основой урегулирования имущественного конфликта, но не завершающего разрешение конфликта. В последующем, забегаая вперед, задачей процедур банкротства является практическая реализация судебного акта, принятого арбитражным судом, с целью окончательного разрешения конфликта⁴.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом как единолично, так и коллегиально. Статья 223 Арбитражного Процессуального Кодекса «дела о несостоятельности (банкротстве) рассматриваются судьей единолично, если иное не предусмотрено статьей 17 настоящего Кодекса. К рассмотрению таких дел не могут привлекаться арбитражные заседатели»⁵. В частности, единолично судья принимает заявление о признании должника банкротом (ст. 42 Закона), проводит заседание по проверке обоснованности требований заявителя к должнику и о введении наблюдения (ст. 48 и ч.1 ст. 49), проводит подготовку дела к судебному

³ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) // Росс. газ. 2002. Август.

⁴ Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" в ред. от 18.06.2017 // Росс. газ. 2002. Ноябрь.

⁵ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) // Росс. газ. 2002. Август.

разбирательству (ст. 50), рассматривает разногласия, заявления, ходатайства и жалобы (ч.1 ст. 60).

Возможность единоличного совершения перечисленных процессуальных действий вызвана двумя причинами: большим количеством дел о банкротстве, рассматриваемых арбитражными судами, и необходимостью оперативного реагирования на возникающие в ходе рассмотрения дела коллизии. Статистика рассмотрения дел о банкротстве за 2016 года показывает, что Арбитражный суд Тверской области рассмотрел 455 дел, это на 23 дела больше, чем в 2015 году, и на 39 больше, чем в 2014 году.⁶

В состав суда, рассматривающего дело о банкротстве, могут быть включены только судьи арбитражных судов, арбитражные заседатели привлекаются к участию в рассмотрении таких дел не могут⁷.

Роль института банкротства с каждым годом растет – это очевидно. Процессуальное право, чтобы успеть за тенденции развития основного материального права (Закона о банкротстве), также совершенствуется.

Вывод хотелось бы сделать, основываясь на канонах теории государства и права: взаимодействие между материальным и процессуальным правом можно выразить формулой: если норма материального права (Закон о банкротстве), определяя содержание прав и обязанностей субъектов права, отвечает на вопрос, что надо сделать для реализации этих прав и обязанностей, то норма процессуальная (Арбитражный Процессуальный Кодекс) отвечает на вопрос, как, каким образом, в каком порядке названные права и обязанности могут и должны быть реализованы. Процессуальные нормы всегда регламентируют порядок, формы и методы реализации норм материального права⁸.

Список литературы

1. Научная литература.

1. Карелина С.А. Механизм правового регулирования отношений несостоятельности (банкротства). М: Волтерс Клувер, 2008, С.212

2. Нормативно-правовые акты.

2.1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с изм. и доп. от 21.07.2014) /Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

2.2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 1) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1994

2.3. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в ред. от 18.06.2017) // Росс. газ. 2002. Ноябрь.

2.4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) // Росс. газ. 2002. Август.

3. Интернет ресурсы.

3.1. Неофициальный сайт: Законодательство России с комментариями и пояснениями от ведущих юристов России // <http://rukak.ru/statya-1-zakon-o-bankrotstve-otnosheniya-reguliruemye-nastoyashhim-federalnym-zakonom/>

3.2. Картотека арбитражных дел // <http://kad.arbitr.ru>

3.3. Научно-практический экономико-правовой журнал // http://bmpravo.ru/show_stat.php?stat=188

⁶ Сведения приводятся автором по состоянию на 21.06.2017 г. // Картотека арбитражных дел // <http://kad.arbitr.ru>

⁷ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) // Росс. газ. 2002. Август.

⁸ <http://5fan.ru/wievjob.php?id=26994>

THE INTERACTION OF SUBSTANTIVE AND PROCEDURAL LAW IN CASES ON INSOLVENCY (BANKRUPTCY)

К.М. Petushkova

Tver state University

The article is devoted to consideration of general issues of arbitration court examination of insolvency (bankruptcy) cases in terms of procedural law. The article touches upon the peculiarities of contact from substantive law and procedural in general, with the identification of features relating to cases of bankruptcy.

Keywords: *insolvency (bankruptcy), Arbitration court, composition of the court, procedural norms*

Об авторе

Петушкова Ксения Михайловна – студентка второго курса магистратуры по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: kseny_1994.10@mail.ru

Petushkova Ksenia Mikhailova - student of the second year of magistracy in the field of "Judicial protection of rights and legitimate interests" of the Faculty of Law of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabova St., 33), e-mail: kseny_1994.10@mail.ru

СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ МЕДИЦИНСКОЙ ОРГАНИЗАЦИЕЙ ПРИ ОТКАЗЕ ЗАКОННЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТ МЕДИЦИНСКОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА

Н. М. Попкова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассматриваются основные способы защиты прав несовершеннолетних. Особое внимание уделяется правилам обращения в суд органами прокуратуры и медицинскими организациями.

Ключевые слова: *медицинское вмешательство, законный представитель, несовершеннолетний, добровольное медицинское согласие, административное судопроизводство.*

С 2015 года в российской судебной системе начал действовать Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации (далее – КАС РФ), который ввел новый порядок рассмотрения судебных дел, вытекающих из административных и других публичных правоотношений, в частности рассмотрение дел по защите интересов несовершеннолетних, в случае отказа законных представителей от медицинского вмешательства необходимого для спасения жизни. Глава 31.1 КАС РФ регулирует основные правила обращения в суд, в защиту прав несовершеннолетних.

В соответствии с Приказом Министерства Здравоохранения "Об утверждении порядка дачи информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство и отказа от медицинского вмешательства в отношении определенных видов медицинских вмешательств, форм информированного

добровольного согласия на медицинское вмешательство и форм отказа от медицинского вмешательства" (Далее – приказ №1177-н) , форма отказа от видов медицинского вмешательства закреплена в приказе содержит сведения общего характера. Мы считаем, что в данной части необходимо внести изменения, которые будут прописывать все причины, а также последствия отказа от медицинского вмешательства. В большинстве случаев, родители подписывают отказ, когда не согласны с тактикой лечения врача или вообще против любого медицинского вмешательства. Уточнение причин отказа в бланке, упростит процедуру дальнейших действий медицинской организации. В целях защиты прав несовершеннолетних медицинская организация может обратиться в прокуратуру, с заявлением о решении вопроса, связанного с отказом законных представителей от медицинского вмешательства. Но первоначально, врачу или другому медицинскому персоналу необходимо оформить письменный отказ от медицинского вмешательства.

Органы прокуратуры вправе направить заявление в суд об ограничении родительских прав. В случаях, когда ребенок находится в тяжелом состоянии, суд выносит решение «Об ограничении родительских прав» уже на следующий день. Ребенка передают в органы опеки и попечительства, которые незамедлительно дают согласие на проведение всех необходимых медицинских вмешательств. После проведения всех необходимых медицинских манипуляций, родительские права могут быть восстановлены.

Медицинская организация, с целью защиты прав несовершеннолетних, также имеет право обратиться в суд самостоятельно или через орган опеки и попечительства с иском «о необходимости проведения медицинского вмешательства, в связи с тяжелым состоянием несовершеннолетнего». Если руководство медицинского учреждения подает административное исковое заявление в суд самостоятельно, то необходимо известить об этом органы опеки и попечительства. Подается заявление по месту нахождения медицинской организации, обратившейся с таким административным иском заявлением.

Для того чтобы подать административное исковое заявление, медицинской организации необходимо указать основания для защиты интересов несовершеннолетнего. Основания установлены в ч. 9 ст. 20 ФЗ №323-ФЗ: жизнь ребенка находится под угрозой смерти; заболевание представляет опасность для окружающих; ребенок страдает тяжелым психическим расстройством, или совершил преступление; так же не требуется согласие законных представителей, если необходимо проведение судебно-медицинской экспертизы и (или) судебно-психиатрической экспертизы.

Необходимо лечащему врачу подробно написать всю историю болезни несовершеннолетнего, с возможными последствиями, в случаях отказа от медицинского вмешательства.

К административному исковому заявлению должны прилагаться:

1) медицинская документация гражданина, в защиту интересов которого подается административное исковое заявление. В медицинскую документацию входит: амбулаторная карта; лист основных показателей состояния больного, находящегося в отделении (палате) реанимации и интенсивной терапии; копия из журнала госпитализации. Данные документы нужны для обоснования состояния больного.

2) заключение врачебной комиссии медицинской организации с указанием диагноза, тяжести заболевания, описанием состояния, требующего спасения жизни пациента, а также иные материалы, подтверждающие необходимость проведения медицинского вмешательства в целях спасения жизни пациента и возможность его присутствия в судебном заседании в силу состояния здоровья. Считаю эти документы, самыми необходимыми, так как диагноз и описание состояния больного фиксируются высококвалифицированными медицинскими работниками, понимающими последствия развития заболевания, в случаях оставления несовершеннолетнего без медицинского вмешательства.

3) документы, подтверждающие отказ законного представителя несовершеннолетнего или лица, признанного в установленном порядке недееспособным, от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни представляемого лица - это отказ родителей (обязательно должен быть в письменном виде) оформленный в соответствии с требованием Министерства Здравоохранения РФ. Данный документ служит основанием для рассмотрения вопроса в судебном порядке.

4) документы, подтверждающие уведомление органа опеки и попечительства о подаче административного искового заявления о защите интересов несовершеннолетнего или лица, признанного в установленном порядке недееспособным, в случае отказа законного представителя от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни представляемого лица. Орган опеки и попечительства должны выдать документ о том, что уведомлены о подаче руководством больницы заявления в суд.

5) документы, подтверждающие вручение административного искового заявления всем участникам процесса.

Исходя из изложенных норм с учетом общих положений о предъявлении административного искового заявления (далее - АИЗ) выделим основные особенности составления, предъявления в суд АИЗ о защите интересов несовершеннолетнего в случае отказа законного представителя от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни:

медицинская организация обращается в суд с АИЗ по месту нахождения, обязательно уведомив органы опеки и попечительства;

обязательно в исковом заявлении указать, что несовершеннолетнему требуется медицинское вмешательство в целях спасения жизни (диагноз, тяжесть заболевания, описание состояния, предлагаемая для спасения жизни медицинская помощь, неблагоприятные последствия не оказания такой помощи, ссылка на заключение врачебной комиссии медицинской организации и иные материалы), приложить отказ от медицинского вмешательства полученный от законного представителя несовершеннолетнего, которому необходима защита для спасения жизни;

при необходимости медицинского вмешательства в экстренной форме соответствующее ходатайство медицинской организации может быть изложено в тексте АИЗ, что ускорит рассмотрение дела;

При поступлении административного искового заявления судья незамедлительно выносит определение о принятии его к производству. Как было отмечено ранее, срок рассмотрения такого заявления составляет 5 дней. В случаях, когда необходима экстренная операция, суд выносит незамедлительное

решение в течение одного дня, что является существенным плюсом изменений законодательства.

Судебная защита прав несовершеннолетних, в случае отказа законных представителей от медицинского вмешательства, особенно необходима, когда родители не могут понять всю тяжесть заболевания, или идут на поводу своих принципов, религиозных убеждений. Очень часто дожидаться решения вопроса в судебном порядке не представляется возможным, в связи с необходимостью собирать документы для подачи искового заявления. Заседание и составление заключения врачебной комиссии занимает более двух часов и ожидание ответа на уведомление органов опеки и попечительства, так же занимает время. Не стоит забывать, о том, что бывают случаи, когда время ограничено - состояние больного критическое и требует незамедлительного медицинского вмешательства.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, о необходимости улучшения законодательства путем внесения изменений в ФЗ №323 в части разрешения лечащему врачу или главному врачу, принимать решение на проведение операции, не смотря на отказ от дачи согласия законными представителями, либо внесением поправки в КАС РФ об изменении документов, которых необходимо прилагать к исковому заявлению. Такие изменения упростят сбор документов и позволят незамедлительно принимать решение в ситуациях, не требующих отлагательств.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)
2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) (с изменениями и дополнениями)
3. "Конвенция о правах ребенка" (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990)
4. "Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации" от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)
5. "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015)
6. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями)
7. Приказ Министерства здравоохранения РФ от 20 декабря 2012 г. N 1177н "Об утверждении порядка дачи информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство и отказа от медицинского вмешательства в отношении определенных видов медицинских вмешательств, форм информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство и форм отказа от медицинского вмешательства" (с изменениями и дополнениями).

JUDICIAL PROTECTION OF THE RIGHTS OF MINORS BY A MEDICAL ORGANIZATION WITH THE REFUSAL OF LEGAL REPRESENTATIVES FROM MEDICAL INTERVENTION

N.M. Popkova
Tver State University

The article deals with the main ways of protecting the rights of minors. Particular attention is paid to the rules for applying to courts by prosecutors and medical organizations.

Keywords: *medical intervention, legal representative, minor, voluntary medical consent, administrative legal proceedings.*

Об авторе

ПОПКОВА Наталья Максимовна – студентка второго курса магистратуры по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г.Тверь, ул.Желябова, 33) e-mail: Luchinkina_natal@mail.ru

POPKOVA Natal'ya Maksimovna - second year student of magistracy in the field of "Judicial protection of rights and legitimate interests" of the faculty of Law of Tver State University (170010, Tver, Zhylyabova St., 33) e-mail: Luchinkina_natal@mail.ru

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГАРАНТИЙ БЕСПРИСТРАСТНОСТИ СУДЕЙ

Т. Е. Русова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье поднимаются вопросы, связанные с определением места гарантий беспристрастности судей, а также их реализацией. Выделены критерии для определения понятия «беспристрастный» судья, обозначенные Европейским судом.

Ключевые слова: беспристрастность судей, Европейский суд, субъективная беспристрастность, объективная беспристрастность.

Обеспечение гарантий независимости и беспристрастности судей является фундаментом права на судебную защиту и необходимыми элементами права каждого на справедливое судебное разбирательство.

Конституционный Суд Российской Федерации отметил, что беспристрастность судей, являющаяся элементом права каждого на справедливое судебное разбирательство, должна быть обеспечена всей совокупностью гражданско-процессуальных средств и процедур таким образом, чтобы исключить какие-либо основания для сомнения в отсутствии предубеждения или предвзятости судьи¹.

Исходя из анализа статьи 9 Кодекса судейской этики², под беспристрастностью судей следует понимать, способность судьи принимать решения независимо от каких-либо предпочтений, предубеждений или предвзятости, руководствуясь при этом требованиями закона.

Европейский суд по правам человека по средствам прецедентного права устанавливает два критерия для определения понятия «беспристрастный» судья.

Первое, судья должен быть объективно беспристрастным, ни один член суда не должен быть субъективно заинтересован в исходе дела. Субъективная беспристрастность судьи. Презюмируется, пока не будет доказано обратное.

Второе, судья должен быть беспристрастным с объективной точки зрения. Объективная беспристрастность заключается в отсутствии каких-либо законных сомнений в том, что она обеспечена и гарантируется судом. Объективная беспристрастность устанавливается на основе внешних признаков.

1 Абакумова М.Г. Оценка беспристрастности судей в гражданском процессе при решении вопроса об их отводе // Закон и право. 2011. № 6. С. 54-57

2 Кодекс судейской этики от 19.04.2012 года.// «КонсультантПлюс».

Так об объективной беспристрастности могут свидетельствовать: Наличие дискредитирующих полномочий у одного из судей рассматривающих дело коллегиально; Зависимость назначения на должность судьи (продвижения в должности) от полномочий председателя суда; Случаи, когда до вступления в свою должность судья занимался спорным вопросом в ином качестве (прокурора, адвоката, судьи нижестоящей инстанции).

Если какое-либо из перечисленных обстоятельств имеет место, Европейский суд полагает, что судье надлежит настаивать на самоотводе. Судья также обязан заявить о самоотводе и тогда, когда есть основания сомневаться в его личной беспристрастности.

К случаям отсутствия субъективной беспристрастности международный суд относит: Публичные высказывания судьи по сути рассматриваемого спора до вынесения решения; Высказывание председателя суда по сути правовой проблемы в средствах массовой информации «до своего председательствования в судебном органе, призванном разрешить дело»; Участие судьи в принятии законодательных или подзаконных нормативных актов, на основе которых впоследствии выносится судебный акт.

Так, в деле «Пескадор Валеро против Испании»³. Приказом ректора университета заявитель был уволен с должности административного директора университета. Заявитель обжаловал данное решение в национальном суде, однако требование удовлетворено не было. В дальнейшем заявитель обратился в Административную коллегия Верховного Суда, указав на отсутствие беспристрастности со стороны суда в отношении него, поскольку судья, рассматривавший данное дело, работал в должности доцента и получал заработную плату в этом же университете. ЕСПЧ усмотрел нарушение п. 1 ст. 6 Конвенции и присудил заявителю компенсацию морального вреда. Так, суд посчитал, что поскольку судья был доцентом в университете, на протяжении длительного времени осуществлял в нем профессиональную деятельность на постоянной основе, регулярно получал доход, то есть все основания полагать, что судья не был беспристрастен по отношению к заявителю.

В Российском законодательстве, гарантии субъективной беспристрастности судей обеспечиваются требованиями к кандидату на должность судьи, процедурой их отбора, требованиями к судьям и их поведению при рассмотрении гражданских дел и вне процессуальной деятельности. Хотя субъективная беспристрастность процессуально не регламентирована, она проявляется при совершении судьей отдельных процессуальных действий и выражается, главным образом, в поведении и поступках судьи при руководстве процессом, и особенно ярко - в ситуациях, требующих судебного усмотрения, а ее отсутствие зачастую влечет нарушение норм материального и процессуального права.

Объективные гарантии беспристрастности судей в российском законодательстве отражаются в нормах об основаниях для отвода и самоотвода судей, поскольку благодаря им решается вопрос, насколько те или иные обстоятельства, поддающиеся проверке, независимо от поведения судьи, порождают сомнения в беспристрастности судей.

³ Решение ЕСПЧ По делу «Пескадор против Испании» от 17.06.2003г.(Жалоба №62435/00) //Путеводитель по прецедентной практике Европейского суда. М.: МЮИ, 2009.

Заявления об отводе судей в гражданском процессе, практически ежедневно заявляются в российских судах лицами, участвующими в деле, всякий раз наталкиваются на нелогичный и неэффективный механизм реализации их права на данный отвод, поскольку отводимый судья, сам рассматривает заявленный ему отвод и сам же принимает по нему решение.

Получается, что судья, получивший заявление об отводе по причине заинтересованности в исходе дела или наличия обстоятельств, вызывающих сомнения в его объективности и беспристрастности, должен удалиться в совещательную комнату и там решить вопрос о том, действительно ли он беспристрастен и никоим образом не заинтересован в результате рассмотрения дела. Но в такой ситуации вполне логичным выглядит как раз отклонение судьей заявления об отводе. Нелогичным было бы обратное: судья удовлетворяет заявление о своем отводе, согласившись с тем, что он не беспристрастен и по каким-либо причинам заинтересован в результате рассмотрения дела.

Очевидно, что если судья действительно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его объективности, справедливости и способности рассмотреть дело в соответствии с законом, то он не сможет беспристрастно и объективно разрешить вопрос и о своем отводе.

Таким образом, механизм отвода судьи в гражданском процессе требует доработки, а именно изменить порядок разрешения заявленного отвода, наделив полномочиями рассматривать вышеуказанные заявления председательствующего соответствующего суда.

Закрепленные гарантии беспристрастности судей в Российской Федерации, соответствуют критериям беспристрастности Конвенции, однако механизм реализации данных гарантий требует большой работы, для того чтобы на практике не возникало проблем с реализацией данных принципов.

Список литературы

- 1) Кодекс судейской этики от 19.04.2012 года.// «КонсультантПлюс»;
- 2) Абакумова М.Г. Оценка беспристрастности судей в гражданском процессе при решении вопроса об их отводе // Закон и право. 2011. № 6. С. 54-57;
- 3) Багаутдинов Ф.Н. Актуальные проблемы отвода судьи в современных условиях // Журнал российского права № 5, май 2009 г., С 9;
- 4) Колпаков Р.В. Институт отвода в гражданском процессе Российской Федерации/ Отв.ред. Зайцев А.И. Саратов: Издательский центр «Наука», 2009.- С.253-258;
- 5) Решение ЕСПЧ По делу «Пескадор против Испании» от 17.06.2003г.(Жалоба №62435/00) // Путеводитель по прецедентной практике Европейского суда. М.: МЮИ, 2009.;

PROVISION OF GUARANTEES FOR THE JUDGES 'INSPECTENCE

T. E. Rusova

Tver State University

The article raises issues related to determining the place of guarantees of impartiality of judges, as well as their implementation. The criteria for determining the notion of an "impartial" judge, designated by the European Court of Justice, are singled out.

Keywords: *impartiality of judges, the European Court of Justice, subjective impartiality, objective impartiality*

Об авторе

РУСОВА Татьяна Евгеньевна – студент 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: rusovatanya@yandex.ru

RUSOVA Tatiana, the student of 2 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University. E-mail: rusovatanya@yandex.ru

ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ ПО КОРПОРАТИВНЫМ СПОРАМ

Я. Э. Сабат

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Данная статья посвящена основным нюансам рассмотрения корпоративных споров в Арбитражном суде. Рассмотрены правила подачи иска, порядок его рассмотрения, а также приведен ряд причин для привлечения компетентного юриста

Ключевые слова: арбитражный суд, корпоративный спор, конфликт, практика, юрист, решение.

Одним из главных условий повышения конкурентоспособности отечественной экономики, обеспечения стабильного экономического роста, усиления роли страны в международном сообществе, является стимулирование предпринимательской активности и устранение проблем, возникающих у бизнесменов в процессе становления и развития собственных предприятий. В связи с этим, в развитии законодательства установилась тенденция усиления устойчивости гражданского оборота и повышения привлекательности российской экономики для разного рода частных инвестиций. Однако, кризисные явления последнего времени послужили мощным катализатором корпоративных конфликтов.

В Арбитражно-процессуальном кодексе содержится информация по разрешению корпоративных споров, направленная на обеспечение единообразия судебных актов, применяемых при разрешении корпоративных споров и на обеспечение доступности правосудия по корпоративным спорам.

Сравнивая разнообразные доктринальные точки зрения на понятие корпоративного спора с его легальным определением, можно сделать вывод, что законодатель выбрал сравнительно широкий подход к пониманию корпоративного спора, связав его с созданием корпорации, управлением ей и участием в ней. Однако подход к пониманию самой корпорации был выбран достаточно узкий, поскольку законодатель установил строго закрытый перечень видов организационно-правовых форм юридических лиц, являющихся корпорациями.

Рассмотрению дел по корпоративным спорам посвящена глава 28.1 АПК РФ. Из смысла данной главы спор, возникший между юридическими лицами можно квалифицировать как корпоративный, и применять к нему положения, относящиеся к решению дел по корпоративным спорам.

К корпоративным спорам законодатель относит споры, связанные с:

- созданием, реорганизацией и прекращением деятельности компании;
- определением долей в общем имуществе ООО, акций в ЗАО и пая в кооперативном сообществе;
- взысканием убытков, а также вреда, понесенного компанией;
- признанием сделок, заключенных в ходе ведения спора, не действительными;
- выборами, либо снятием с должности, полномочиями и ответственности руководящих лиц организации;
- выпуском ценных бумаг;

- правами и обязанностями собственником ценных бумаг;
- временем и местом проведения общего собрания акционеров;
- обжалованием несправедливых решений руководящего состава организации;
- проверкой нотариально заверенных сделок купли-продажи имущества, как общих, так и отдельных долей.

Споры, связанные с применением корпоративного права часто характеризуются наличием обширного круга лиц, права и законные интересы которых затрагиваются корпоративным спором. Такие споры являются комплексными, поскольку в рамках одного спора затрагиваются интересы самого юридического лица, которое не может нормально функционировать в ситуации корпоративного конфликта, интересы участников или членов юридических лиц, права которых нарушены или оспорены, а также, зачастую, и интересы третьего лица¹.

Именно в связи с повышенной сложностью данной категории дел, она и выделена законодателем в отдельную категорию и регулируется отдельными нормами.

Существуют определенные правила подачи искового заявления и порядок его рассмотрения.

Согласно ст. 225.2 АПК РФ корпоративный спор принимается к рассмотрению Арбитражным судом на тех же основаниях, что и обычный. Чтобы делу о корпоративном споре было принято к производству, прежде всего, необходимо грамотно составить исковое заявление, полностью указать регистрационный номер юридического лица, юридический адрес, а также приложить к заявлению пакет документов, необходимых для рассмотрения дела. В обязательном порядке, согласно части 2 статьи 225.3 АПК РФ заявление по корпоративному спору должна быть приложена выписка из единого государственного реестра юридических лиц или иной документ, подтверждающий государственную регистрацию юридического лица и содержащий сведения о его адресе и государственном регистрационном номере.

В процессе рассмотрения иска по поступившему делу о корпоративном споре суд вправе обязать истца уведомить о рассмотрении дела все заинтересованные стороны, в том числе и акционеров компании. Юридическое лицо, не выполнившее требование суда, может быть оштрафовано. Размер и порядок взыскания штрафа регулируется гл. 11 АПК РФ.

Кроме того, говоря о порядке рассмотрения корпоративных споров Арбитражным судом, следует отметить, что суд вправе размещать на официальном сайте любую информацию, связанную с делом. Заинтересованные стороны в свою очередь вправе ознакомиться с данной информацией в порядке, установленном законом.

Корпоративный спор может быть рассмотрен по заявлению истца при отсутствии ответчика. Обычно такая ситуация возникает, когда ответчик, получивший уведомление о начавшемся процессе, решил проигнорировать судебное заседание.

¹ Беседин А.Н., Ефименко Е.Н., Козина Е.А., Лаптев В.А., Тягай Е.Д. Корпоративные отношения: комплексные проблемы теоретического изучения и нормативно-правового регулирования. – М.: Норма, 2014. – 144 с.

В случае, если в процессе рассмотрения дела, связанного с корпоративным спором, стороны пришли к выводу о том, что возникший вопрос был исчерпан и не требует дальнейшего рассмотрения, Арбитражным судом может быть принято решение о заключении мирового соглашения и применения к сторонам примирительных мер.

В случаях, когда мировое соглашение противоречит закону, либо нарушает интересы третьих лиц, Арбитражный суд имеет право не принимать отказ истца от иска, признание иска ответчиком.

По заявлению лица, участвующего в деле, суд вправе применить к участникам спора обеспечительные меры. Они призваны обеспечить его сохранность до момента принятия окончательного решения по делу.

Рассматривая корпоративный спор, Арбитражный суд вправе применить следующие обеспечительные меры:

- наложение ареста на акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;

- запрещение ответчику и другим лицам совершать сделки и другие действия в отношении акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов;

- запрещение органам юридического лица принимать решения либо совершать иные действия по вопросам, относящимся к предмету спора или непосредственно с ним связанным;

- запрещение юридическому лицу, его органам или участникам, а также иным лицам исполнять решения, принятые органами этого юридического лица;

- запрещение держателю реестра владельцев ценных бумаг и (или) депозитарию осуществлять записи по учету или переходу прав на акции и иные ценные бумаги, а также совершать другие действия в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг ².

В большинстве корпоративных споров, ввиду их сложности, для достижения необходимого сторонам результата становится важным привлечение грамотного юриста. Опытный специалист необходим, прежде всего, для:

- внесудебного урегулирования конфликта, если таковое возможно;
- проведения юридического анализа правомерности действий заинтересованных в конфликте лиц;

- судебного сопровождения корпоративного дела в суде;

- защиты интересов доверителя;

- осуществления правового противодействия возможному давлению на предприятие, либо компанию со стороны третьих лиц;

- признания заключенных ранее сделок не действительными;

- предотвращения не законного вывода средств компании;

- взыскания убытков с руководства компании либо ее учредителей;

- разрешения других корпоративных споров.

Вмешательство адвоката, либо юриста в дело о корпоративном споре может стать залогом его движения в нужную для истца сторону. Практика осуществления ведения корпоративных дел арбитражными судами, несмотря на

² Филиппова С.Ю. Корпоративный конфликт: возможности правового воздействия. – М.: Российская академия правосудия, 2013. – 308 с.

принятие Федерального закона, все еще остается несовершенной, потому нуждается в пристальном внимании, как со стороны законодателя, так и со стороны лиц, принимающих участие в деле.

В главу 28.1 АПК РФ Федеральным законом от 29 декабря 2015 года № 409 ФЗ внесены изменения, вступающие в силу 1 сентября 2016 года. Так, в статью 225.1 добавлена часть вторая, в соответствии с которой корпоративные споры могут быть переданы на рассмотрение в третейский суд, администрируемый постоянно действующим арбитражным учреждением.

Таким образом, несомненно, арбитражное законодательство нуждается в постоянном совершенствовании, в связи с постоянным изменением экономической системы и окружающей нас действительности. Поскольку развитие бизнеса невозможно без адекватных условий государственной поддержки, которая в немалой степени выражается в создании эффективных средств для правосудного разрешения конфликтных ситуаций.

Список литературы

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)// Режим доступа <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 09.01.2017)

2. Верховный Суд Российской Федерации (Верховный Суд РФ)// Режим доступа <http://sudact.ru/> (дата обращения 09.01.2017)

3. Беседин А.Н., Ефименко Е.Н., Козина Е.А., Лаптев В.А., Тягай Е.Д. Корпоративные отношения: комплексные проблемы теоретического изучения и нормативно-правового регулирования. – М.: Норма, 2014. – 144 с.

4. Филиппова С.Ю. Корпоративный конфликт: возможности правового воздействия. – М.: Российская академия правосудия, 2013. – 308 с.

FEATURES OF CONSIDERATION OF CASES IN CORPORATE DISPUTES

Y. E. Sabat

Tver state University

This article is devoted to the main nuances of consideration of corporate disputes in the Arbitration Court. The rules for filing a claim, the procedure for its review, as well as a number of reasons for attracting a competent lawyer

Keywords: *Arbitration court, corporate dispute, conflict, practice, lawyer, decision.*

Об авторе

Сабат Яна Эдуардовна- студентка второго года обучения в магистратуре юридического факультета Тверского Государственного Университета по направлению «Судебная защита прав и законных интересов» (170100, г.Тверь, ул. Желябова, д. 33), yana-sabat@yandex.ru.

Sabat Yana Eduardovna- student of the second year of magistracy in the field of "Judicial Protection of the rights and legitimate interests" of the Faculty of Law of Tver State University (170100, Tver, Zhelyabov St., 33), e-mail - yana-sabat@yandex.ru.

ИЗЪЯТИЕ ОБЪЕКТОВ КУЛЬТУРНОГО НАСЛЕДИЯ У НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ СОБСТВЕННИКОВ КАК СПОСОБ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ

М. Ю. Смирнов

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье рассмотрен такой способ судебной защиты государственных интересов как изъятие объектов культурного наследия у недобросовестных собственников. Приведена существующая судебная практика по данному вопросу, а также проведен анализ перспективности данного способа судебной защиты и проблем его применения.

Ключевые слова: судебная защита прав, изъятие объектов культурного наследия, недобросовестные собственники, памятники архитектуры.

Тверская область, расположенная в центре России, между двух исторических столиц, насчитывает 10 355 объектов историко-культурного наследия. На государственной охране состоит 7 602 памятников, на государственном учете – 2 753 выявленных объектов культурного наследия. Количество памятников истории и культуры в Тверской области значительно больше, чем в большинстве регионов России.

Современная ситуация в сфере охраны культурного наследия характеризуется общим неудовлетворительным состоянием объектов. В Тверской области – 3 476 памятников архитектуры. Только 30% от их общего количества находятся в удовлетворительном техническом состоянии. В таких условиях существует реальная опасность, что в ближайшее время могут быть безвозвратно утрачены многие историко-культурные ценности. Основными причинами резкого ухудшения технического состояния памятников являются существенное сокращение государственного финансирования в 90-е годы XX века, недостаточность целевых ассигнований на мероприятия по сохранению культурного наследия в бюджетах всех уровней.

Вместе с тем, существенный ущерб объектам культурного наследия наносится умышленными действиями физических и юридических лиц при ведении хозяйственной деятельности на территориях памятников. Несоблюдение требований действующего законодательства в области охраны объектов культурного наследия – достаточно широко распространенное явление.

Довольно часто недобросовестные собственники объектов культурного наследия используют их «на износ», добиваясь сиюминутной прибыли, достижения коммерческих интересов, не заботясь о состоянии памятников. К такому поведению физических и юридических лиц есть и объективные предпосылки – длительность оформления разрешительной документации и дороговизна производства ремонтно-реставрационных работ, однако законодательство об охране памятников требует исполнения взятых на себя обязательств по сохранению объектов их собственниками.

Существует несколько способов влияния на недобросовестных собственников – привлечение к административной ответственности в соответствии со специальными статьями Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации,

возмещение ущерба, причиненного памятникам и даже привлечение к уголовной ответственности за уничтожение таких объектов в соответствии со статьей 243 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Однако в данной статье хотелось бы рассмотреть один из способов судебной защиты государственных и публичных интересов, а именно - изъятие объектов культурного наследия у недобросовестных собственников.

Действующее законодательство об охране культурного наследия содержит в себе прямую норму, позволяющую применять данный способ.

Так, в соответствии со статьей 11 Федерального закона от 25.06.2002 № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (далее – Закон) должностные лица органов охраны объектов культурного наследия имеют право предъявлять в суд:

в случае, если собственник объекта культурного наследия не выполняет требований к его сохранению или совершает действия, угрожающие сохранности объекта культурного наследия и влекущие утрату им своего значения, иски об изъятии из собственности указанных лиц объекта культурного наследия;

в случае, если объект культурного наследия, включенный в реестр, уничтожен по вине собственника данного объекта или пользователя данным объектом либо по вине владельца земельного участка, в границах которого располагался объект археологического наследия, иски о безвозмездном изъятии у указанных лиц земельного участка в границах территории объекта культурного наследия.

А статья 54 Закона устанавливает разграничение полномочий федеральных и региональных органов власти по изъятию памятников в зависимости от их значения:

«В случае, если собственник объекта культурного наследия, не выполняет требований к сохранению такого объекта или совершает действия, угрожающие сохранности данного объекта и влекущие утрату им своего значения, в суд с иском об изъятии у собственника бесхозяйственно содержимого объекта культурного наследия, обращаются:

федеральный орган охраны объектов культурного наследия - в отношении отдельных объектов культурного наследия федерального значения, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации, земельных участков, в границах которых располагаются объекты археологического наследия, включенные в указанный перечень;

региональный орган охраны объектов культурного наследия - в отношении объектов культурного наследия федерального значения, земельных участков, в границах которых располагаются объекты археологического наследия, включенные в реестр (за исключением отдельных объектов культурного наследия федерального значения, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации, земельных участков, в границах которых располагаются объекты археологического наследия, включенные в указанный перечень), объектов культурного наследия регионального значения, объектов культурного наследия местного (муниципального) значения, выявленных объектов культурного наследия.».

Также данная статья устанавливает возможные способы такого изъятия объектов культурного наследия или земельного участка, если объект был уничтожен:

«В случае принятия судом решения об изъятии объекта культурного наследия, по представлению федерального органа охраны объектов культурного наследия либо регионального органа охраны объектов культурного наследия соответствующий орган по управлению государственным или муниципальным имуществом выкупает указанный объект либо указанный земельный участок или организует их продажу с публичных торгов.

Собственнику объекта культурного наследия, возмещается стоимость выкупленного имущества в размере, установленном соглашением между соответствующим органом по управлению государственным или муниципальным имуществом и собственником выкупаемого имущества, а в случае спора судом.

При продаже с публичных торгов объекта культурного наследия, их собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение публичных торгов, а также стоимости восстановительных работ в отношении объекта культурного наследия, или стоимости мероприятий, необходимых для сохранения объекта археологического наследия.

В случае, если объект культурного наследия, включенный в реестр, уничтожен по вине собственника данного объекта, земельный участок, расположенный в границах территории объекта культурного наследия, либо земельный участок, в пределах которых располагается объект археологического наследия, может быть безвозмездно изъят по решению суда в виде применения санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфискации) в соответствии с законодательством Российской Федерации.»

Данная часть статьи 54 Закона соотносится со статьей 240 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой, в случаях, когда собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

Таким образом, существует вся необходимая нормативная база для осуществления изъятия объектов культурного наследия у недобросовестных собственников. Более того, в том или ином виде возможность изъятия содержалась в Законе с 2002 года.

Хочется отметить, что по имеющимся у меня данным, первое судебное решение в Российской Федерации (!) об изъятии объекта культурного наследия у недобросовестного собственника вынесено в районном суде города Торжка Тверской области в 2007 году по иску регионального комитета по охране историко-культурного наследия к физическому лицу, коммерсанту. Но в то время в штате органа охраны памятников не было штатных юристов, которые бы разбирались не только в своем специальном законодательстве, но и в других правовых аспектах, в частности в необходимости наложения обеспечительных мер. Недобросовестный собственник, воспользовавшись отсутствием обеспечительных мер, продал объект, и данное дело не было доведено до логического завершения.

Вместе с тем, такой способ защиты государственных и публичных интересов как изъятие памятников истории, применяется крайне редко. Общаясь с работниками органов охраны памятников из Центрального федерального округа, я

понимаю, что практика изъятия почти отсутствует. Это связано и с тем, что сами органы охраны памятников используют это средство как крайнюю меру, ведь за объектами культурного наследия не выстраивается очередь, поскольку это весьма сложные в содержании объекты; так и с тем, что очень трудно доказать, что собственник полностью бездействует.

В общедоступных электронных ресурсах я нашел всего три примера подобных исков, по двум из которых отказано в удовлетворении.

Вот один из примеров отказа (приведу его в сокращенном варианте).

«Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-западного округа от 25 июня 2012 г. по делу N А56-17473/2011 установлено:

Комитет по государственному контролю, использованию и охране памятников истории и культуры Правительства Санкт-Петербурга, обратился в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с иском к обществу с ограниченной ответственностью "КОМПАНИЯ "Ренессанс", об изъятии у ответчика выявленного объекта культурного наследия "Дом М.Е.Леонтьевой", расположенного по адресу: Санкт-Петербург, г. Сестрорецк, ул. Володарского, д. 5, лит. А.

Решением от 21.07.2011 в иске отказано.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2012 решение от 21.07.2011 отменено; принят новый судебный акт об отказе в удовлетворении иска КГИОП об изъятии у Компании здания и земельного участка.

Как следует из материалов дела, КГИОП, ссылаясь на то, что Компания, являющаяся собственником памятника, не выполняет требования к сохранению объекта культурного наследия и не обеспечивает сохранность памятника, обратился в арбитражный суд с настоящим иском, обосновывая требования статьей 54 Закона об объектах культурного наследия.

В соответствии с названной статьей в случае, если собственник объекта культурного наследия не выполняет требований к сохранению объекта или совершает действия, угрожающие сохранности данного объекта и влекущие утрату им своего значения, по иску уполномоченного органа объект может быть изъят судом у собственника бесхозяйственно содержащего объект культурного наследия.

Проанализировав документы, представленные истцом в подтверждение ненадлежащего отношения ответчика к находящемуся в его собственности объекту культурного наследия, апелляционный суд посчитал недоказанными совершение Компанией действий, угрожающих сохранности объекта, причинно-следственную связь между действиями или бездействием ответчика и возникновением реальной угрозы сохранности памятника.

Из договора купли-продажи от 20.04.2009, акта от 04.07.2009 осмотра технического состояния объекта (приложения к охранному обязательству) усматривается, что здание передано в крайне неудовлетворительном состоянии, со значительными утратами многих элементов и частей конструкций. Истец не подтвердил достаточными доказательствами, что вследствие действий или бездействия собственника состояние памятника существенно ухудшилось по сравнению с тем, в каком виде он был передан ответчику, и что здание разрушается в результате бесхозяйственного к нему отношения со стороны

собственника.

Кассационная инстанция считает вывод апелляционного суда о недоказанности наличия оснований для применения к собственнику такой крайней меры, как изъятие имущества, соответствующим имеющимся в деле доказательствам и нормам законодательства.».

То есть в данном случае суд сделал вывод о том, что для «крайней меры» - изъятия недостаточно факта невыполнения своих обязанностей в соответствии с заключенным охранным обязательством. По мнению суда, необходимо также, чтобы действия собственника еще влекли за собой ущерб и утрату ценности памятника. А такие последствия могут наступить через 10 или 15 лет, и по логике данного судебного решения подать иск об изъятии возможно только после начала негативных последствий в виде физического ухудшения состояния памятника. Полагаю эту практику неверной, поскольку она не позволяет сохранить культурное наследие.

При этом существует прямо противоположная практика в городе Москве, где неисполнение условий взятых на себя обязательств является основанием для изъятия объекта культурного наследия.

Так, в соответствии с апелляционным определением от 26 февраля 2015 г. по делу N 33-6112/2015 Московского городского суда (в сокращении):

«Департамент культурного наследия города Москвы обратился в суд с иском к А.К.О., Г.Ю.И., Б.И.Б., И.К.И., об изъятии объекта культурного наследия: истец просит изъять у А.К.О., Г.Ю.И. Б.И.Б., И.К.И., принадлежащее указанным лицам на праве общей долевой собственности здание, являющееся выявленным объектом культурного наследия "----", расположенное по адресу: ---, площадью -- кв. м с последующей продажей Правительством Москвы с публичных торгов в соответствии с требованием статьи 54 Федерального закона от 25 июня 2002 года N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации", ссылаясь на, что ответчиками не выполняются требования закона о сохранении здания в надлежащем состоянии, что может привести к утрате объекта культурного наследия.

Решением Тверского районного суда г. Москвы от 15 октября 2014 года, дополнительным решением Тверского районного суда г. Москвы от 23 декабря 2014 иск удовлетворен.

В суде первой инстанции представитель истца, по доверенности П.О.И. указывала, что в соответствии с распоряжением Департамента культурного наследия города Москвы N -- от - - сентября 20-- года в отношении собственников объекта: А.К.О., Г.Ю.И., Б.И.Б. были произведены внеплановые выездные проверки, в ходе которых были установлены нарушения законодательства об объектах культурного наследия, которые выразились в не выполнении требований к сохранению данного объекта культурного наследия, а именно: у собственников не были оформлены охранные обязательства, которые предусмотрены п. 4 ст. 48 ФЗ N 73, также в ходе проверок было установлено, что данный объект не эксплуатируется, ремонтные работы не ведутся, здание находится в крайне неудовлетворительном состоянии, отсутствует часть оконных заполнений, внутренние перекрытия разрушены. По результатам проверок были составлены соответствующие акты и -- октября 20-- года собственникам объекта А.К.О., Г.Ю.И., Б.И.Б. выданы Предписания от -- октября 20-- года об устранении

нарушений обязательных требований в области сохранения, использования, популяризации и государственной охраны объекта культурного наследия, и установлен срок оформления охранных обязательств собственника Объекта до --апреля 20-- года.

Однако требования Предписаний собственниками в установленные сроки не выполнены, здание до настоящего времени находится в крайне неудовлетворительном, аварийном, бесхозном состоянии, о чем свидетельствуют материалы фотофиксации, в том числе и акт осмотра от --.10.20-- года.

Удовлетворяя иски, суд первой инстанции обоснованно исходил из того, что ответчиками А.К.О., Г.Ю.И., Б.И.Б. не соблюдаются требования Федерального закона "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации", а именно: у собственников не были оформлены охранные обязательства, которые предусмотрены п. 4 ст. 48 ФЗ N 73, в ходе внеплановых проверок в 20--, 20-- годах было установлено, что данный объект не эксплуатируется, ремонтные работы не ведутся, здание находится в крайне неудовлетворительном, аварийном, бесхозном состоянии, отсутствует часть оконных заполнений, внутренние перекрытия разрушены; памятник разрушается, утрачиваются его особенности, ценные элементы; дальнейшее бесхозное состояние объекта, несмотря на наличие у него собственников, может привести к его утрате.

При таких обстоятельствах судебная коллегия полагает, что судом первой инстанции были исследованы значимые по делу обстоятельства, установленные на основании оценки представленных сторонами доказательств, в связи с чем решение суда является законным и обоснованным и отмене не подлежит.».

Таким образом, мы видим, что Федеральный арбитражный суд Северо-западного округа и Московский городской суд по разному трактуют одни и те же положения, установленные 54 статьей Закона.

В этой связи у меня есть предложения о внесении изменений в статью 54 Закона путем включения в нее нормы о том, что основанием для изъятия объектов культурного наследия является не только «невыполнение требований к сохранению такого объекта или совершение действий, угрожающих сохранности данного объекта и влекущие утрату им своего значения», но и «неисполнение условий охранных обязательств, в установленные в них сроки».

Тогда данная норма будет трактоваться однозначно и есть шанс, что судебная практика будет единой.

Кроме того, полагаю, что необходимо усилить законодательство об охране культурного наследия, а именно внести в 11 и 54 Закона положения о том, что при невыполнении требований к сохранению объекта культурного наследия или совершения действий, угрожающих сохранности данного объекта и влекущих утрату им своего значения, памятник подлежит конфискации (безвозмездному изъятию), а не выкупу у собственника или продажи с публичных торгов, как в настоящее время. Данное изменение, в части объектов культурного наследия, полагаю необходимо внести также и в статью 240 Гражданского кодекса Российской Федерации.

То есть норма о конфискации будет распространяться не только на земельный участок, на котором ранее располагался памятник, разрушенный недобросовестным собственником, но и на сами объекты, не содержащиеся в

хорошем состоянии.

Два выше предложенных изменения в действующее законодательство, полагаю, позволят существенно дисциплинировать собственников объектов культурного наследия и, как следствие, станут предпосылкой для качественного изменения ситуации в сфере сохранения культурного наследия.

В заключение хотел бы отметить, что в настоящее время в Тверской области идет два процесса по изъятию объектов культурного наследия. В одном случае это конфискация земельного участка под объектом, который был разрушен собственником, а во втором случае возмездное изъятие памятника архитектуры. Надеюсь, что при следующей публикации у меня уже будет сформированная судебная практика на территории Тверского региона.

Список литературы

1. Гражданский процесс / учебник под ред. М.К. Треушникова. М., Статут, 2014 (система Консультант Плюс).
2. Федеральный закон от 25.06.2002 № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (система Консультант Плюс)
3. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2012 по делу N А56-17473/2011 (система Консультант Плюс).
4. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 25.06.2012 по делу N А56-17473/2011. (система Консультант Плюс).
5. Решение Тверского районного суда г. Москвы от 15 октября 2014 года, с дополнительным решением Тверского районного суда г. Москвы от 23 декабря 2014 (система Консультант Плюс).
6. Апелляционное определение Московского городского суда от 26 февраля 2015 г. по делу N 33-6112/2015 (система Консультант Плюс).

УМЕНЬШЕНИЕ ФИНАНСОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ КОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИИ В СФЕРЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

А. Н. Сошкина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

В статье приводятся способы уменьшения финансовых санкций сторон в договорных отношениях в случае нарушения ими обязательств перед стороной-контрагентом, в частности рассматриваются такие виды как: ограничение ответственности рамками реального ущерба, установление исключительной неустойки, усложнение претензионного порядка разрешения спора, установление предельного размера подлежащих взысканию убытков, определение круга обстоятельств непреодолимой силы. Автор делает вывод о том, что ограничение ответственности сторон в рамках договора должно быть направлено на реализацию принципа свободы договора, свободы установления договорной ответственности, не должно препятствовать добросовестному исполнению участниками гражданского оборота своих обязательств перед контрагентами.

***Ключевые слова:** договорная ответственность, упущенная выгода, реальный ущерб, исключительная неустойка, свобода договора, обстоятельства непреодолимой силы.*

Основной целью создания коммерческой организации служит извлечение

прибыли (п. 1 ст. 50 «Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее ГК РФ). Извлечение прибыли в условиях постоянного коммерческого риска, вызванного экономическим кризисом, недобросовестностью выполнения работниками организации своих трудовых обязанностей, частичным или полным неисполнением стороной-контрагентом своих обязательств по договору, – характерные черты предпринимательской деятельности. В этой связи представляется крайне важным организовать финансово-хозяйственную деятельность предприятия, основанную на договорных отношениях, таким образом, чтобы минимизировать финансовую ответственность и непредвиденные расходы, связанные с исполнением или возможным частичным неисполнением договорных обязательств перед контрагентом.

Под договором в гражданском кодексе подразумевается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении, прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК РФ). В соответствии с п. 2 ст. 1 ГК РФ, ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора, а условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано обязательными для сторон правилами, установленными законом или иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения (ст. 422 ГК РФ).

Указанные нормы в совокупности составляют принцип свободы договора, «направленного на обеспечение нормального функционирования гражданского оборота и хозяйственной деятельности, необходимым условием которого является равноправие его участников»¹.

Вместе с тем ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса установлен запрет на осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав – злоупотребление правом, «в случаях, когда будет доказано, что сторона злоупотребляет своим правом, вытекающим из условия договора, отличного от диспозитивной нормы или исключаящего ее применение, либо злоупотребляет своим правом, основанным на императивной норме, суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает этой стороне в защите принадлежащего ей права полностью или частично либо применяет иные меры, предусмотренные законом (п. 2 ст. 10 ГК РФ)»².

Сокращение количества обстоятельств, предусматривающих ответственность, а также размер ответственности за неисполнение, ненадлежащее исполнение договорных обязательств – часть договора чаще всего подлежащая корректировке юридическими отделами организаций при согласовании заключения какого-либо договора даже при отсутствии намерений в момент заключения или в процессе исполнения такого договора отказаться от взятых на себя обязательств. Задача

¹ Беляева О.А. Договорная работа на предприятии. Практические рекомендации в вопросах и ответах (Под ред. члена Научно-консультативного совета при Высшем Арбитражном Суде РФ профессора В.Б. Ляндреса). - М.: "Контракт"; "Инфра-М", 2009 г. – 167 с.

² Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах»// Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2014 г. N 5

юридического отдела – проанализировать положения, предусматривающие обеспечение исполнения обязательств и определить являются ли такие условия приемлемыми для исполнения, не являются ли договорные условия чрезмерно высокими по сравнению с обычно принятыми в деловом обороте (Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 10.04.2012 № ВАС-3875/12).

В качестве примеров сокращения договорной ответственности коммерческой организации можно выделить следующие:

1. Установление предела возмещения убытков в виде реального ущерба.

На стадии согласования договора в него можно заложить условие, которое в случае наступления обстоятельств, при которых нормальное исполнение договорных обязательств сторон представится невозможным, ограничит возмещение убытков реальным ущербом. В таком случае, при наступлении таких обстоятельств взыскать со стороны, нарушившей условия договора дополнительно упущенную выгоду представится невозможным (постановление АС Западно-Сибирского округа от 21.03.2017 г. по делу № А75-3366/2016, постановление Девятого ААС от 04.02.2016 г. по делу № А40-144033/15). В качестве примера формулировки такого условия можно использовать следующую: «Ответственность Исполнителя за нарушение обязательств по настоящему договору ограничена возмещением реального ущерба».

2. Установление ответственности в виде исключительной неустойки. Верховный суд в абз. 2 п. 60 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.16 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» определил сущность исключительной неустойки – вид неустойки, подлежащий взысканию вместо убытков. В результате использования в договоре условия об исключительной неустойке, сторона, нарушившая обязательство, подлежит ответственности в виде уплаты другой стороне такой неустойки без возмещения причиненного таким неисполнением реального ущерба, упущенной выгоды. Таким образом, можно сократить возможную финансовую ответственность до определенного предела, даже если понесенные стороной убытки, связанные с неисполнением договора, окажутся намного больше установленной неустойки.

3. Уменьшение ответственности путем усложнения претензионного порядка урегулирования спора.

В договоре могут предусматриваться жесткие условия по срокам направления и способу извещений о нарушении договора, процедуре их фиксации. Это характерно и для специальных норм законодательства, например об ответственности перевозчиков (п. 87–89 Правил перевозок, утв. Постановлением Правительства РФ от «15» апреля 2011 года № 272), и т. д. Так, чтобы привлечь сторону к ответственности, сначала необходимо доказать факт нарушения договора и соблюдение необходимой процедуры. Закон не запрещает использовать такие условия, чтобы снизить ответственность даже за умышленное нарушение (п. 4 ст. 401 ГК РФ), так как формально они ответственность не ограничивают, а лишь затягивают и усложняют процедуру взыскания убытков с виновной стороны.

4. Установление предельного размера убытков.

Зачастую в договоре можно встретить условие, ограничивающее общий размер убытков независимо от их вида – реального ущерба или упущенной выгоды.

Обычно это определенный процент от стоимости договора, свыше которого взыскать убытки нельзя, либо конкретная сумма возмещения убытков, являющаяся согласованным пределом возмещения, а не договоренностью о заранее исчисленных убытках (Постановление Арбитражного Суда Восточно-Сибирского округа от 13.02.2017 г. по делу № А33-27447/2015, Постановление ФАС Московского округа от 10.06.2014 г. по делу № А40-123469/13). В качестве примера формулировки можно привести следующую: «За неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком своих обязательств по оплате предоставления услуг, являющихся предметом настоящего договора, Заказчик несет ответственность в виде пени в размере 0,1% от стоимости договора за каждый день просрочки, но не более 10% (десяти процентов) от стоимости Договора».

5. Ограничение ответственности обстоятельствами непреодолимой силы.

Освобождение стороны-должника от ответственности допускается лишь в случае абсолютной невозможности исполнить обязательство - при наличии чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств, которые в договорах часто обозначают «форс-мажор», «обстоятельства непреодолимой силы». Такие обстоятельства по большей части носят всеобщий, «чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер»³, а кроме этого, относятся не только к стороне договора, нарушившей свои обязательства, а к неопределенному кругу лиц. Перечень форс-мажорных обстоятельств, как правило, заранее определяется в договоре – это могут быть обстоятельства стихийного характера (наводнения, пожары, землетрясения и др.), юридического характера (государственные ограничения экспорта или импорта товаров) и социальные события (забастовки, военные действия).

В договорах часто встречаются положения о форс-мажоре, в которых перечисляются дополнительные случаи, освобождающие сторону от ответственности, например при участии стороны-должника в дорожно-транспортном происшествии, наступление случаев неисполнения договорных обязательств третьей стороной, от чего напрямую зависело исполнение обязательств стороной, нарушившей свои обязательства, и иные условия, которые могут создать препятствия для исполнения договорных обязательств, поскольку термин «форс-мажор» в российском праве не определен, неизвестно как перечисление дополнительных случаев освобождения от ответственности расценит суд: практика по этому вопросу достаточно разнообразна.

Вместе с тем ГК РФ и Постановление Пленума ВС РФ от 24.03.2016 г. N 7 – это не единственные правовые источники, содержащие указания на непреодолимую силу. Упоминание об обстоятельствах непреодолимой силы, исключаящих вину лица в совершении налогового правонарушения, содержится также в пп. 1 п. 1 ст. 111 НК РФ. К данным обстоятельствам НК РФ относит стихийные бедствия или другие чрезвычайные и непреодолимые обстоятельства, устанавливаемые наличием общеизвестных фактов, публикаций в средствах

³ П. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»// Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2016 г. N 5.

массовой информации и иными способами, не нуждающимися в специальных средствах доказывания.

Стороны договора могут использовать несколько способов снижения размера ответственности одновременно, например, предусмотреть в договоре, ответственность только за реальный ущерб в пределах 10 (десяти) процентов от стоимости договора и, кроме того, сложный процесс досудебного урегулирования спора.

По общему правилу стороны обязательства вправе по своему усмотрению ограничить ответственность стороны-должника (п. 4 ст. 421 ГК РФ), однако, существуют обстоятельства, при которых условия об ограничении ответственности не могут быть применимы, в частности: невозможно ограничить ответственность за умышленное нарушение обязательства (п. 4 ст. 401 ГК РФ), а также, если закон уже уменьшил ответственность и указал, что соглашение об ином ничтожно (п. 2 ст. 400 ГК РФ), если условие об ограничении договора несправедливо и противоречит принципам разумности и добросовестности (п. 8–10 Постановления Пленума ВАС РФ от «14» марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах»), а также, если условие противоречит существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства (абз. 2 п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от «24» марта 2016 г. N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»).

Учитывая, что гражданско-правовая ответственность – это одна из форм государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равноправных участников гражданского оборота, необходимым условием для применения гражданско-правовой ответственности во всех случаях является нарушение нормы права. Согласно ст. 309 ГК РФ все обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Искусственное занижение договорной ответственности, пренебрежение этим видом принуждения к добросовестному исполнению обязательств участников гражданского оборота для целей, определенных деятельностью коммерческих предприятий не должно носить характер панацеи от финансовых убытков, связанных неисполнением, ненадлежащим исполнением своих обязательств перед контрагентом. Использование соответствующих методов во всех случаях должно быть направлено не на заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав и обязанностей, а на реализацию принципа свободы договора, свободы установления договорной ответственности.

Список литературы

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах»// Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2014 г. N 5.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»// Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2016 г. N 5.

3. Беляева О.А. Договорная работа на предприятии. Практические рекомендации в вопросах и ответах (Под ред. члена Научно-консультативного совета при Высшем Арбитражном Суде РФ профессора В.Б. Ляндреса). - М.: Контракт; ИНФРА-М, 2009 г. – 167 с.

4. Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Губин Е.П., Ляхно П.Г., - 3-е изд., перераб. и доп. - М.:Юр.Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2017. - 992 с.

REDUCTION OF FINANCIAL LIABILITY OF COMMERCIAL ORGANIZATION AT THE CONTRACTUAL RELATIONS REALM

A. N. Soshkina

Tver State University

The article provides ways to reduction of financial liability of the parties in contractual relations in case of a breach of their obligations to the counterparty, in particular, such types as: limitation of liability by real damage, establishment of an exceptional penalty, complication of the claim procedure for resolving the dispute, establishing the maximum amount of damages, determination of the circle of circumstances of force majeure. The author concludes that the limitation of the responsibility of the contracts parties should be directed to the implementation of the principle of freedom of contract, the freedom to establish contractual responsibility, and not to interfere with the conscientious fulfillment by participants of civil turnover of their obligations to counterparties.

Key words: contractual liability, lost profit, actual damage, exclusive forfeit, freedom of contract, force majeure circumstances.

Об авторе

СОШКИНА Анастасия Николаевна – бакалавр юриспруденции, студент второго курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: 9190588530x@gmail.com.

SOSHKINA Anastasia – bachelor of Laws, a 2nd-year-student of Magistracy of Law Faculty in Tver State University.

СВИДЕТЕЛЬСКИЕ ПОКАЗАНИЯ КАК ВИД ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Е. И. Трофимова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Статья посвящена проведению сравнительного анализа свидетельских показаний в гражданском и уголовном процессе. Рассматривается понятие свидетельских показаний. Анализируются предъявляемые к показаниям требования, а также значение данного вида доказательств в гражданском и уголовном процессе.

Ключевые слова: доказывание, доказательства, свидетельские показания, гражданский процесс, уголовный процесс.

Показания свидетелей как вид доказательств наиболее часто используются в судопроизводстве. Однако, свидетельские показания имеют свою специфику и различия в гражданском и уголовном процессе.

Согласно ст. 55 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее ГПК РФ) доказательствами по гражданскому делу являются сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, которые обосно-

вызывают требования и возражения сторон и иных обстоятельств, которые имеют 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. Объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей могут быть получены путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном статьей 155.1 настоящего Кодекса¹».

Свидетельские показания - это сообщённые свидетелем известные ему сведения о фактах, имеющих значение для дела². Как и в уголовном процессе, свидетелем выступает лицо, обладающее какими-либо сведениями об обстоятельствах, которые имеют значение для разрешения дела. В отличие от иных лиц, участвующих в деле, свидетель не имеет личной заинтересованности в исходе дела. Однако, в отличие от уголовного процесса, в гражданском не исключен момент заинтересованности свидетеля в результате разрешения дела в виду его родства, каких-либо товарищеских или служебных отношений с той или иной стороной по делу. Но несмотря на это, данная заинтересованность не является основанием для отказа в привлечении свидетеля для дачи показаний в гражданском процессе, потому как закон не предусматривает возможности отвода свидетелей по данным основаниям сторонами по делу или судом. С учетом всех обстоятельств по делу, суд определяет степень необходимости в свидетельских показаниях и их при оценке принимает во внимание все возможные факторы, которые могут повлиять на достоверность и полноту сведений. Однако, каких-либо ограничений, связанных с возрастом свидетеля, наличием психических или физических заболеваний для дачи показаний не существует. При этом, доказательствами являются сами сведения об относимых к делу обстоятельствах, которые содержатся в показаниях свидетеля. Если свидетель осведомлен об обстоятельствах, которые имеют значение для дела от других лиц, то сведения о таких фактах являются не первоначальными, а производными доказательствами, что тоже учитывается судом при их оценке. В случае, когда свидетель не может указать источник, благодаря которому он осведомлен об обстоятельствах по делу, то такие сведения не являются доказательствами. ГПК РФ предусматривает свидетельский иммунитет - освобождение от обязанности свидетельствовать. Законом предусматриваются две формы свидетельского иммунитета: - запрещение допроса граждан об определенных обстоятельствах; - право граждан отказаться от дачи свидетельских показаний.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей (ч. 3 ст. 69 ГПК РФ):

1. представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении или медиаторы - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2. судьи, присяжные, народные и арбитражные заседатели - о вопросах, возникших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

¹"Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017).

² Гражданский процесс: учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушникова,- Москва; МГУ М.В. Ломоносова, 2013, - с. 175.

3. священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний (ст. 51 Конституции РФ, ч. 4 ст. 69 ГПК РФ):

1. гражданин против самого себя;

2. супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

3. братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;

4. депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5. уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Однако, не смотря на данный перечень лиц, к которым применим свидетельский иммунитет, существуют некоторые вопросы при истребовании доказательств по делу. Например, врачебная тайна или степень родства лиц (гражданский брак или бывшие супруги), участвующих в деле. В ГПК нет четкой регламентации и фактически суд устанавливает, кого освободить от необходимости давать свидетельские показания.

Между тем, в уголовном процессе требования к доказательствам, лицам, их предоставляющим и к свидетельским показаниям в частности, значительно жестче. Согласно ст. 74 Уголовно-процессуального кодекса (далее УПК РФ), доказательствами по уголовному делу могут быть показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля; заключение и показания эксперта; заключение и показания специалиста; вещественные доказательства; протоколы следственных и судебных действий и иные документы³. В соответствии с УПК РФ показаниями свидетеля являются «сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями ст. 187 - 191 и 278 настоящего Кодекса. Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к уголовному делу обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями⁴». Если показания свидетеля основаны на догадке, предположении, слухе, или он не может указать источник своей осведомленности, то такое доказательство будет признано недопустимым. В отличии от гражданского процесса, роль свидетеля в доказывании гораздо значительнее и важнее, так как лицо становится свидетелем в силу случайного стечения обстоятельств, не имеет никакой личной заинтересованности в исходе дела и заменить его невозможно. В связи с тем, что только свидетель располагает имеющейся у него информацией, которая необходима для выяснения обстоятельств делу, закон отдает предпочтение именно этой роли, когда возникает вероятность участия лица в деле в качестве свидетеля и в какой-либо другой

³ "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 07.03.2017, с изм. от 16.03.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.03.2017).

⁴ "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 07.03.2017, с изм. от 16.03.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.03.2017)/ ст. 79 УПК РФ.

процессуальной роли. Поэтому, свидетелями по делу не могут быть судья, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, секретарь судебного заседания, переводчик, эксперт, специалист (ст. 61-71 УПК РФ). Если лицо занимает в деле положение обвиняемого, потерпевшего, то оно допрашивается не в качестве свидетеля, а как тот или иной участник процесса. Ст. 56 УПК РФ устанавливает, что участие в деле законных представителей потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого не исключает возможности допроса этих лиц в качестве свидетелей. В соответствии с УПК РФ не может допрашиваться в качестве свидетеля только:

1. судья, присяжный заседатель – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;

2. адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или связи с ее оказанием;

3. адвокат – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью;

4. священнослужитель – об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;

5. член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известными в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Также у свидетелей есть определённые обязанности. УПК и ГПК закрепляют две обязанности свидетеля: явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания. Согласно ч. 2 ст. 168 ГПК РФ за неявку свидетеля в суд по причинам, признанным судом неуважительными применяются штрафные санкции, а при неявке по вторичному вызову свидетель подлежит принудительному приводу. За дачу заведомо ложных свидетельских показаний и отказ от дачи показаний и в гражданском и уголовном процессе предусмотрена уголовная ответственность, установленная ст. 307-308 УК РФ, за исключением случаев, когда согласно закону, свидетель не может быть допрошен по определённым обстоятельствам (ч. 3 ст. 70 ГПК РФ) или имеет право отказаться от дачи показаний (ч. 4 ст. 69 ГПК РФ). В соответствии со ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого.

Определённые особенности имеет допрос несовершеннолетних свидетелей (ст. 179 ГПК РФ). Они не несут ответственности за отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний. Председательствующий разъясняет такому свидетелю обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу (ч. 2 ст. 176 ГПК РФ). Допрос свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и допрос свидетеля в возрасте от 14 до 16 лет проводится с участием педагогического работника. В случае необходимости вызываются также родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего свидетеля. Чтобы исключить влияние взрослых на несовершеннолетнего свидетеля, которое они могут оказать своим присутствием в зале суда, на время его допроса из зала судебного заседания на основании определения суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или удален кто-либо из присутствующих граждан.

Также к числу обязанностей свидетеля в уголовном процессе относится неразглашение данных предварительного следствия и дознания без разрешения прокурора, следователя или дознавателя. В необходимых случаях ст. 56 УПК предусматривает возможность отобрания у свидетеля подписки о неразглашении данных предварительного следствия или дознания. В случае разглашения данных предварительного расследования свидетель несет уголовную ответственность на основании ст. 310 УК РФ.

Что касается прав свидетеля, то закон гарантирует возмещение понесенных в связи с явкой в суд расходы по проезду, найму помещения и выплачиваются суточные (ч. 1 ст. 95 ГПК РФ). Свидетель имеет право пользоваться услугами переводчика, если не владеет языком, на котором ведётся судопроизводство. При даче показаний свидетель может пользоваться письменными материалами в тех случаях, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти заметки предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда (ст. 178 ГПК РФ). Свидетель в гражданском процессе может воспользоваться и другими предоставленными ему правами, например, просить о допросе в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или иных уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ч. 1 ст. 70 ГПК РФ). В уголовном процессе свидетель имеет следующие права:

1. свободно, без принуждения дать показания по делу. Принуждение свидетеля к даче показаний путем применения угроз или иных незаконных действий является преступлением;
2. заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
3. давать показания на родном языке или на том языке которым он владеет;
4. пользоваться помощью переводчика бесплатно;
5. заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;
6. явиться на допрос с адвокатом;
7. знакомиться с протоколом допроса и требовать дополнения протокола, внесения в него поправок;
8. ходатайствовать о применении мер безопасности

Показания свидетеля тщательно проверяются с учётом обстоятельств, которые могут повлиять на правдивость, добросовестность свидетеля и обстоятельств, которые могут вызвать ошибки в показаниях добросовестного свидетеля. Ложные показания могут быть вызваны личной заинтересованностью в осуждении или оправдании определенного лица, стремлении переложить на обвиняемого свою собственную вину, скрыть собственные незаконные действия, способствовавшие совершению преступления, а также воздействием со стороны обвиняемого, потерпевшего или близких им лиц. Кроме того, на правдивости показаний может оказаться общение потенциальных свидетелей между собой, одновременный их допрос в одном помещении. Даже если свидетель добросовестный, нет гарантии в точности его показаний в том случае, если он не верно воспринял либо запомнил тот или иной факт. Свидетель может ошибаться в силу таких факторов, как плохое зрение, слух, невнимательность, состояние опьянения или испуга и т.д. Ошибки могут быть порождены и внушением со стороны других лиц, обсуждавших события преступления. Неточности в показании добросовестных свидетелей могут

возникнуть вследствие неудачного изложения ими известных фактов или неумелого, неправильного допроса свидетеля.

Таким образом, можно сделать вывод, что и в гражданском и уголовном процессе свидетельские показания признаются допустимыми только после тщательной проверки данных доказательств на достоверность, полноту и допустимость. Общим является то, что свидетель имеет определенные права, обязанности и несёт ответственность за достоверность и полноту предоставляемых сведений. Разница же в значении свидетельских показаний заключается в том, что в уголовном процессе порядок предоставления доказательств и требования к ним более конкретизированы и имеют более чёткие рамки, нежели в гражданском процессе, а сами показания свидетеля имеют больший вес в силу отсутствия какой-либо юридической заинтересованности в исходе дела и незаменимости данного лица.

Список литературы

1. "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 07.03.2017, с изм. от 16.03.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.03.2017)
2. "Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)
3. Гражданский процесс: учебник для юридических вузов / Под ред. М.К. Треушникова, - Москва; МГУ М.В. Ломоносова, 2013.
4. Уголовный процесс: учебник для бакалавриата юридических вузов / О. И. Андреева; под ред. О. И. Андреевой, А. Д. Назарова, Н. Г. Стойко и А. Г. Тузова. — Ростов н/Д : Феникс, 2015.

WITNESS INDICATIONS AS A TYPE OF EVIDENCE IN THE CIVIL AND CRIMINAL PROCEEDINGS

E.I. Trofimova

The article is devoted to the comparative analysis of testimonies in civil and criminal proceedings. The concept of testimony is considered. The requirements for the testimony and the significance of this type of evidence in the civil and criminal proceedings are analyzed.

Key words: *proof, evidence, testimony, civil process, criminal process.*

Об авторе

ТРОФИМОВА Елена Игоревна – бакалавр, студентка первого курса магистратуры направления «Судебная защита прав и законных интересов» юридического факультета Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: lena.trofi2011@yandex.ru

TROFIMOVA Elena Igorevna- bachelor, first year student of magistracy, law faculty, directions: Judicial protection of rights and legitimate interests, Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: lena.trofi2011@yandex.ru

К ВОПРОСУ ОБ ОСОБЕННОСТЯХ МЕХАНИЗМОВ ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА И ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ В СТРАНАХ АНГЛО-САКСОНСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ И РОССИИ

А. А. Фадеев

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Настоящая статья посвящена специфике действующего законодательства Англии и США в области защиты указанных нематериальных благ личности и юридического лица. Целью

работы является сравнительно-правовой анализ законодательства в сфере защиты указанных нематериальных благ России и стран англо-саксонской правовой системы, с последующим определением и формулированием достоинств и недостатков российской законодательной базы в данной сфере. Из этого следует, что данное исследование актуально и обладает достаточной практической значимостью. Основным использованным в данной работе общенаучный метод, - сравнительный анализ.

Ключевые слова: *честь, достоинство, деловая репутация, диффамация, Россия, США, Англия.*

Защита чести, достоинства и деловой репутации, как нематериальных социальных благ является одной из важнейших обязанностей любого демократического государства, в том числе и России. Основным и самым распространенным способом защиты считается опровержение не соответствующих действительности порочащих сведений, умаляющих честь, достоинство и деловую репутацию. Однако механизм регулирования указанных общественных отношений гражданским законодательством находится в состоянии продолжающегося совершенствования, ввиду наличия немалого количества теоретических и более явных практических проблем в данной области. Особую роль в совершенствовании института защиты обозначенных нематериальных благ личности и юридического лица занимают результаты сравнительного анализа механизмов регулирования указанных отношений в различных странах с отличительными признаками их правовых систем. Необходимо сразу отметить, что значимость данных исследований заключается именно в ценности для процесса научных изысканий предшествующих нормотворческой деятельности, т.е. нас интересует не примитивное заимствование удачных практик зарубежных деятелей и их законодательные новации с целью внедрения в нашу правовую систему, а именно осознание и понимание самого процесса работы обозначенных механизмов в целом, носящее характер научного исследования, что обусловлено особой индивидуальностью каждого анализируемого объекта в отдельности (механизмы регулирования защиты указанных нематериальных благ в России, США, Англии) и их особым положением в «родных» правовых системах.

Согласно статье 10 Международной Конвенции о защите прав человека и основных свобод «каждый человек имеет право свободно выражать свое мнение, при этом свободное выражение должно быть сопряжено с определенными условиями, формальностями, санкциями и ограничениями в целях защиты репутации и прав других лиц»¹. Данное положение конвенции (ратифицирована Российской Федерацией) в совокупности с нормами ст. 23 Конституции Российской Федерации и ст. 152 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее «ГК РФ») закрепляют право каждого, в случае распространения в отношении него порочащих сведений, обратиться в суд за защитой чести, достоинства или деловой репутации при соблюдении оговоренных законодателем условий, предусмотренных п. 1 ст. 152 ГК РФ (сведения распространены ответчиком, носят порочащий характер и не соответствуют действительности). Содержание каждого из условий отражено в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О некоторых вопросах, возникших при

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) // Бюллетень международных договоров. 2001. № 3.

рассмотрении судами дел о защите чести, достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

Истцами по данной категории дел являются дееспособные граждане, юридические лица (при защите деловой репутации), несовершеннолетние граждане через своих законных представителей, а также эмансипированные граждане. «Когда порочащие сведения были распространены в отношении организации, прекратившей свою деятельность, или в отношении покойного гражданина, то с исковым заявлением в суд могут обратиться любые заинтересованные лица (например, соавторы), правопреемники (наследники) и прокурор»². В суде истец обязан доказать только факт распространения ответчиком порочащих сведений.

С точки зрения российского законодательства ответчиками по делам данной категории являются лица, распространяющие порочащие сведения. Конкретизация происходит в зависимости от способа распространения, например, если порочащие сведения отражены в служебной характеристике, то ответчиком является организация и лицо подписавшее документ. Если информация опубликована в источнике СМИ, то ответчики - автор и редакция данного средства массовой информации и т.д. Для обнаружения ответственных лиц, распространяющих порочащие сведения в сети Интернет также предусмотрен ряд действенных процедур: просмотр протоколов доступа, проверка учетных записей провайдеров доступа, определение телефонных номеров и их владельцев, просмотр содержимого серверов и т.п. На ответчика возлагается обязанность доказать тот факт, что распространенные им сведения соответствуют действительности.

Наконец сами способы защиты обозначенных нематериальных благ личности и юридического лица в отечественном праве, несмотря на наличие достаточно серьезной недоработки в области компенсации морального вреда юридического лица, определены достаточно конкретно. Кроме квалифицированных способов защиты истец также имеет право требовать по суду возмещение материального (ст. 1064 ГК РФ) и морального вреда (ст. 151 ГК РФ).

Несмотря на наличие определенных проблем в области доказывания и необходимости исправления недоработок в ГК РФ, как видно из вышеизложенного, механизм защиты обозначенных нематериальных благ в России достаточно проработан и эффективен, что также подтверждается судебной практикой. Англо-саксонская правовая система обладает похожим в общих чертах гражданско-правовым институтом защиты чести, достоинства и деловой репутации, который, тем не менее, разительно отличается в деталях конкретизированного правового регулирования.

Законодательство о защите чести, достоинства и деловой репутации в странах англо-саксонской правовой системы (Англия, США) характеризуется достаточным уровнем развития нормативных актов в данной сфере, схожим с российским подходом к решению поставленных задач защиты, при этом с достаточным своеобразием функционирования механизма в деталях.

В англо-саксонской правовой системе, порочащие честь, достоинство и

² Зенин И.А. Гражданское право (Общая и Особенная части): учеб. // Под ред. И.А. Зенина. М.: Норма, 2009. С.256.

деловую репутацию сведения определены общим термином «диффамация». В России данный термин не используется, хотя имеются предложения по принятию отдельного федерального закона. Чаще всего данный термин встречается в Постановлениях Европейского суда по правам человека. Диффамация – «это гражданско-правовой проступок, который направлен на умаление чести, достоинства и деловой репутации потерпевшего в глазах адекватных людей путем распространения о нем порочащих сведений (независимо от их подлинности), которые можно определить, как злоупотребление свободой слова и массовой информации»³. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 года № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» приравнивает термин диффамация к определению распространения порочащих сведений по ст. 152 ГК РФ. В Англии принят отдельный Закон о диффамации, который подразделяет распространенные порочащие сведения на квалифицированную клевету (придает сведениям постоянный характер) и простую клевету (придает сведениям временный характер, например при устном распространении)⁴. Ст. 17 «Толкования» Закона о диффамации 1996 г. под термином «распространение» (высказывание) понимает слова, изображения, визуальные изображения, жесты или иные способы выражения смысла. Основной упор делается на разграничение факта порочащих сведений и простого мнения (в России - оценочное суждение).

Истцы по данной категории дел должны доказать не только факт распространения, но и также то, что сведения были распространены именно ответчиком, являются порочащими и т.д. Данный факт ставит истца в достаточно непростое положение, осложняя реализацию права на защиту своих прав. Также, в отличие от России, где решение согласно ст. 14 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации рассматривается судьей единолично, то в английском праве решение может быть принято и до начала судебного заседания судьей или судом присяжных, например, решение об отклонении иска из-за жалобы ответчика. Здесь снова прослеживается проигрышная позиция именно истца в англо-саксонской правовой системе, что представляется неверным.

Ответчиками по данной категории дел в английском праве, как и в российском являются лица распространившие соответствующие сведения. Однако, как уже было отмечено ответчик не обязан доказывать соответствие действительности распространенных им сведений.

Доминирующим способом защиты обозначенных нематериальных благ в англо-саксонской системе является компенсация морального вреда. Как в российском праве истцу необходимо обязательно испытывать физические и нравственные страдания. В случае удовлетворения требований истца сумма компенсации определяется по специальной тарифной схеме. «Тарифная схема применяется на основе принципа рассмотрения заявления с учетом фактических обстоятельств дела. Одним из основных обстоятельств является субъективная

³ Шабанов Д.С. Понятие диффамации // Вектор науки ТГУ. 2010. № 3. С.226.

⁴ Закон о диффамации (Великобритания). 1996: «Российский правовой портал: constitutions.ru. URL: <http://constitutions.ru/archives/424>.

сторона преступления, т. е. умысел или неосторожность»⁵. Интересно, что именно в России, а не в Англии или США сумма высчитывается в основном на основании судебных прецедентов, хотя именно в англо-саксонской правовой системе это основной источник права. Так или иначе, высчитывание суммы по тарифной схеме не предусматривает учет специфики перенесенных страданий каждого отдельного истца, что также не совсем правильно.

В США компенсация морального вреда также имеет ряд отличительных особенностей. Предусматривается ряд деликтов, по которым компенсация производится без сопряжения нравственных и физических страданий. Например, использование внешности истца без его согласия (компенсируется независимо от того, испытывал ли он физические страдания или претерпел материальный ущерб) и др. Также не стоит забывать о присутствующем разнообразии правового регулирования отношений защиты нематериальных благ в каждом отдельном штате.

Одно из наиболее существенных отличий российской и англо-саксонской традиций регулирования обозначенных отношений, является вопрос течения срока исковой давности. В России, в соответствии со ст. 208 ГК РФ: «Исковая давность не распространяется на: требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом»⁶. В странах же англо-саксонской правовой системы данный срок установлен и начинается с момента распространения порочащих сведений (начала правонарушения), что также ограничивает в правах именно истца, а не ответчика.

Резюмируя вышесказанное, предлагается отметить следующие основополагающие выводы:

- В англо-саксонской правовой системе размер компенсации морального вреда определяется по тарифной схеме, что вряд ли приемлемо для определения размеров компенсации морального вреда, поскольку при этом не учитываются индивидуальные особенности лица и другие обстоятельства.
- В англо-саксонском праве ответчик освобождается от обязанности доказывания соответствия действительности распространенных им сведений.
- Отсутствует гарантия защиты чести и достоинства независимо от времени обращения в суд.
- Согласно законодательству Великобритании, при отсутствии страдания истцом или при отсутствии материального ущерба невозможно взыскать компенсацию морального вреда по делам данной категории. В США же определена отдельная группа деликтов, которая может компенсироваться в чистом виде (без сопряжения с материальным ущербом или физическими страданиями).

Исходя из результатов данного сравнительного исследования следует, что правовое регулирование защиты чести, достоинства и деловой репутации в России (по сравнению с Англией и США) также находится на достаточно проработанном уровне и тщательно регулирует обозначенные отношения.

⁵ О.В. Дорошенко, С.А. Дукарт. Достоинства и недостатки механизмов защиты чести, достоинства и деловой репутации в различных странах. // Вестник науки Сибири. 2014. № 2. С.12.

⁶ Часть 1, раздел I, подраздел 5, глава 12 (ст.208) Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // Российская газета. № 256. 31 декабря.

Очевидно преимущество положения истца в России над ответчиком, в отличии от стран англо-саксонской правовой системы, что верно. Также удачнее решен вопрос об определении суммы компенсации морального вреда с учетом индивидуальных особенностей истца, при этом отсутствует ограничение временными рамками гарантии защиты чести, достоинства и деловой репутации.

Список литературы

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) // Бюллетень международных договоров. 2001. № 3;
2. Конституция Российской Федерации (РФ) от 12.12.1993 // СЗ РФ. 26.01.2009. N4. ст. 445;
3. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // Российская газета. № 256. 31 декабря;
4. Закон о диффамации (Великобритания). 1996: «Российский правовой портал: constitutions.ru. URL: <http://constitutions.ru/archives/424>.
1. О.В. Дорошенко, С.А. Дукарт. Достоинства и недостатки механизмов защиты чести, достоинства и деловой репутации в различных странах. // Вестник науки Сибири. 2014. № 2;
2. Зенин И.А. Гражданское право (Общая и Особенная части): учеб. // Под ред. И.А. Зенина. М.: Норма, 2009;
3. Шабанов Д.С. Понятие диффамации // Вектор науки ТГУ. 2010. № 3.

TO THE QUESTION OF THE PECULIARITIES OF THE MECHANISMS OF PROTECTION OF HONOR, DIGNITY AND BUSINESS REPUTATION IN THE COUNTRIES OF THE ENGLAND-SAXON LEGAL SYSTEM AND RUSSIA

A. A. Fadeev

FGBOU VO «Tver State University»

This article is devoted to the specifics of the current legislation of England and the United States in the field of protection of these intangible personal benefits and legal personality. The purpose of the work is a comparative legal analysis of the legislation in the field of protection of the said intangible goods of Russia and the countries of the Anglo-Saxon legal system, with the subsequent definition and formulation of the advantages and disadvantages of the Russian legislative framework in this field. From this it follows that this research is relevant and has sufficient practical significance. The main scientific method used in this work is a comparative analysis.

Keywords: *honor, dignity, business reputation, defamation, Russia, the United States, England.*

Об авторе

Фадеев Алексей Александрович – бакалавр, студент 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: fadeev.18@bk.ru

Fadeev Alexey - vachelor, the student of 2 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University. E-mail: fadeev.18@bk.ru

ИЗМЕНЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СВЯЗИ С ПРИНЯТИЕМ КОДЕКСА АДМИНИСТРАТИВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

К. И. Федоров

ФГБОУ ВО «Тверской государственной университет»

В статье рассмотрены вопросы изменения гражданского процессуального кодекса в связи с принятием кодекса административного судопроизводства, проводится сравнение правовых норм кодекса административного судопроизводства и гражданского процессуального

кодекса.

Ключевые слова: Судопроизводство, суды общей юрисдикции, административное судопроизводство, административное исковое заявление, изменение законодательства

Федеральным законом от 8 марта 2015 г. № 22-ФЗ с 15 сентября 2015 года в России вступил в силу новый процессуальный закон-Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации (КАС РФ).¹

КАС РФ ввел новый порядок рассмотрения дел, которые вытекают из публичных правоотношений. К примеру, обжалование действий и бездействий государственных органов, их должностных лиц, нормативно-правовых актов.

В связи с принятием КАС РФ, утратил силу подраздел III раздела II ГПК РФ, который регламентировал производство в судах по делам, возникающим из публичных правоотношений

Помимо этого, утратила силу и глава 22.1 ГПК, предусматривавшая порядок производства по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок.

Таким образом, КАС на половину содержит нормы, которые уже действуют в российском законодательстве. Однако в нем есть и ряд совершенно новых норм и положений.

Так, в соответствии со ст. ст. 17-27 КАС РФ административные дела теперь рассматриваются только Верховным Судом РФ и судами общей юрисдикции, за исключением мировых в соответствии с правилами подсудности. Это дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.²

В соответствии с положениями КАС, суды рассматривают дела по административному иску административного истца к административному ответчику. Процессуальное положение сторон в административном судопроизводстве схоже с гражданским судопроизводством, но тем не менее имеет ряд особенностей. Так, в КАС появился институт коллективных административных исков граждан в защиту прав и законных интересов группы лиц, в свою очередь в ГПК предусмотрен институт процессуального соучастия.

Однако подобные дела, в соответствии с ч. 2, ст. 42 КАС РФ, рассматриваются, если ко дню обращения лица в суд к его требованию присоединилось не менее 20 лиц путем подписания административного иска либо подачи отдельного заявления о присоединении к нему.³

При этом если в суд обратится другое лицо с аналогичным административным иском заявлением, то суд, в соответствии с ч.5, ст. 42 КАС РФ предлагает данному лицу присоединиться к указанному исковому заявлению.

¹ Федеральный закон от 08.03.2015 N 22-ФЗ (ред. от 23.06.2016) "О введении в действие Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)

² Герасимов А.В., Данилов Д.Б. Реформирование ГПК РФ в связи с принятием КАС РФ // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. N 7. С. 3 - 7.

³ Шулакова А.А. Проблемы применения Кодекса административного судопроизводства РФ // Администратор суда. 2017. N 2. С. 42 - 44.

Также КАС предусматривает, что лица, участвующие в деле, с их согласия могут получать судебные оповещения по СМС или электронной почте. Согласие лица на извещение в электронной форме должно быть подтверждено распиской.

Одной из дискуссионных и спорных особенностей КАС является требование о наличии высшего юридического образования представителей, если, в свою очередь, ГПК указывал только на дееспособность представителя. Участие в процессе представителям по ряду дел является обязательным. Так, участие представителя обязательно при рассмотрении дел об оспаривании нормативных актов. В случае несоблюдения этого требования заявление может быть оставлено без движения, возвращено, а действующее производство приостановлено. Исключение составляют, когда гражданин имеет высшее юридическое образование и ведет дело самостоятельно.⁴

Исходя из этого требования, можно сделать вывод, что представители общественных правозащитных организаций, которые далеко не всегда имеют юридическое образование, от участия в делах фактически отстраняются.

Также следует отметить, что в отличии от ГПК РФ, в КАС РФ предусмотрен широкий спектр мер процессуального принуждения, который характерен, скорее всего, для уголовного процессуального законодательства, нежели для гражданского.

Это обусловлено тем, что для начала к любому лицу, участие которого в деле обязательно, может быть применено обязательство о явке, то есть письменного обязательство лица своевременно являться по вызову суда в судебное заседание, также сообщать о перемене места жительства или места пребывания.

Следует отметить, что в случае нарушения обязательства о явке, к любому лицу может применяться привод судебных приставов. Ранее ГПК РФ предусматривал привод только к надлежащим образом извещенному лицу, который повторно не явился на заседание.

Из других мер процессуального принуждения, которые предусматривает КАС, можно выделить ограничение выступления или лишения участника процесса слова, предупреждение и удаление из зала судебного заседания, также штрафы. Определение суда о применении меры процессуального принуждения может быть обжаловано отдельно от решения суда. Исключение составляет только ограничение выступления участника или лишение его слова. Такое определение обжалуется только вместе с решением суда. Таким образом, любого участника, который каким-либо образом, нарушает предписанные законом порядки, можно исключить от рассмотрения дела до самого конца разбирательства, и оспорить он это в ходе процесса не сможет.⁵

Кроме того, в некоторых случаях КАС РФ предусматривает сроки подачи и рассмотрения исков по сравнению с ГПК РФ. Например, увеличился срок рассмотрения дела об оспаривании нормативных актов судами общей юрисдикции с одного до двух месяцев. А также общий срок рассмотрения дел об оспаривании действий (бездействий) государственных и муниципальных органов, иных

⁴ Евстигнеева И.С. Полномочия адвоката по новому Кодексу административного судопроизводства Российской Федерации: некоторые проблемы правового регулирования и правоприменения // Адвокатская практика. 2016. N 2. С. 55 - 59.

⁵ Герасимов А.В., Данилов Д.Б. Реформирование ГПК РФ в связи с принятием КАС РФ // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. N 7. С. 3 - 7.

органов и организаций, наделенных отдельными публичными полномочиями, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих-месяц, вместо 10 дней по ГПК РФ.

Однако по некоторым делам сохранены сроки, которые ранее были закреплены в ГПК РФ. Так, иски по вопросам о согласовании места и времени проведения публичного мероприятия и формы его проведения рассматриваются в течение 10 дней. Помимо этого, как и в ГПК РФ по общему правилу обжаловать действие (бездействие) можно в течение трех месяцев с момента, когда лицу стало известно о нарушении его прав или свобод. Однако в КАС данный срок обозначается в 10 дней, когда лицо узнало о нарушении своих прав. Этот же срок установлен для инициирования дел об оспаривании решения представительного органа муниципального образования о самороспуске и об удалении в отставку главы муниципального образования.⁶

Согласно положениям КАС РФ гражданин, как и ранее, имеет право оспаривать действия и бездействия государственных и муниципальных органов избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица. Однако по КАС он может сделать это только в том случае, если были нарушены именно его права. Предъявлять иски по указанной категории дел могут избирательные комиссии и прокурор. Ранее все эти лица имели право оспаривать в суде соответствующие решения, действия (бездействия), если считали, что нарушаются избирательные права граждан России в целом.

Еще одной новеллой КАС РФ является возможность рассмотрения административного дела судом в порядке упрощенного (письменного) производства без проведения устного разбирательства и присутствия сторон в зале заседания. В данном случае судом исследуются только те доказательства, которые представлены в письменном виде, например, отзыв, объяснения и возражения на иск, заключение прокурора и другие.⁷

Для рассмотрения таких заявлений установлен специальный срок, которого в ГПК РФ не было-один месяц со дня принятия административного искового заявления о приостановлении деятельности к производству суда.

Также, глава 25 КАС посвящена вопросу оспаривания результатов определения кадастровой стоимости. Ранее такие споры рассматривались арбитражными судами в соответствии с АПК РФ, а с 06.08.2014 г. были переданы судам общей юрисдикции, затем они разрешались в порядке, предусмотренном ГПК РФ. Данную категорию дел в качестве первой инстанции рассматривают, как и ранее, суды субъектов РФ.

Обращаться с административным иском в соответствии с главой 25 КАС РФ могут как граждане и организации, так и государственные и муниципальные органы. При этом административное исковое заявление об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости может быть подано в суд не позднее пяти лет с даты внесения в государственный кадастр недвижимости оспариваемой кадастровой стоимости. Должно быть соблюдено и

⁶ Шепелин Е.А. Сравнительный анализ апелляционного судопроизводства в нормах ГПК РФ и КАС РФ // Судья. 2015. N 11. С. 9 - 12.

⁷ Афанасьев С.Ф., Ермаков А.Н. О некоторых процессуальных новеллах и их воплощении в цивилистических процессуальных кодексах (на примере ГПК, АПК и КАС России) // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. N 9. С. 7 - 12.

еще одно условие: в момент обращения в суд в государственный кадастр недвижимости не внесены сведения, повлекшие изменение кадастровой стоимости объекта недвижимости.

Также необходимо соблюдать установленный ст. 24.18 Федерального закона от 29 июля 1998 г. №135-ФЗ «Об оценочной деятельности Российской Федерации» досудебного порядка обжалования результатов оценки в комиссию при Росреестре, что не касается граждан. В отличие от ГПК РФ, особенно сложные споры уже в суде первой инстанции рассматриваются коллегиально.⁸

Оценивая КАС РФ в целом, можно сделать вывод, что основная часть его положений заимствована из ГПК РФ с нововведениями. Следует отметить, что КАС обеспечивает судебную систему весьма эффективным механизмом защиты прав и законных интересов, который несомненно повлияет на повышение качества деятельности органов государственной власти и должностных лиц.

С введением КАС в действие возможности административной юстиции значительно возросли, что позволило в большей степени раскрыть потенциал правосудия в сфере публичных отношений и обеспечить надлежащий судебный контроль за качеством государственного управления.

Список литературы

1) Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 29.07.2017)

2) Федеральный закон от 08.03.2015 N 22-ФЗ (ред. от 23.06.2016) "О введении в действие Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)

3) Афанасьев С.Ф., Ермаков А.Н. О некоторых процессуальных новеллах и их воплощении в цивилистических процессуальных кодексах (на примере ГПК, АПК и КАС России) // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. N 9. С. 7 - 12.

4) Герасимов А.В., Данилов Д.Б. Реформирование ГПК РФ в связи с принятием КАС РФ // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. N 7. С. 3 - 7.

5) Евстигнеева И.С. Полномочия адвоката по новому Кодексу административного судопроизводства Российской Федерации: некоторые проблемы правового регулирования и правоприменения // Адвокатская практика. 2016. N 2. С. 55 - 59.

6) Шепелин Е.А. Сравнительный анализ апелляционного судопроизводства в нормах ГПК РФ и КАС РФ // Судья. 2015. N 11. С. 9 - 12.

CHANGE OF CIVIL PROCEDURAL LAW IN CONNECTION WITH THE ADOPTION OF THE CODE OF ADMINISTRATIVE PROCEDURE

K.I. Fedorov

Tver State University

The article considers the questions of the Code of Civil Procedure in connection with the adoption of the Administrative Justice Code, compares legal provisions of the Administrative Justice Code and the Code of Civil Procedure.

Key words: Proceedings, courts of General jurisdiction, administrative procedure, administrative statement of claim, legislation change

Об авторе

Федоров Кирилл Игоревич – студент 2 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: kirillfedoroff1994@mail.ru

Fedorov Kirill Igorevich- the student of 2 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University

⁸ Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации" от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 29.07.2017)

ДОКАЗЫВАНИЕ ФАКТА ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

В. М. Харьков

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

В статье поднимаются вопросы, связанные с доказыванием работником факта пребывания в трудовых отношениях. Обозначен перечень доказательств, которые может предоставить работник для установления судом факта трудовых отношений. Формулируются предложения по совершенствованию действующего законодательства в области защиты трудовых прав граждан.

Ключевые слова: доказательства, факт доказывания трудовых отношений, индивидуальный трудовой спор, трудовые отношения, трудовой договор, судебная защита.

На протяжении последнего десятилетия не решенными остаются проблемы, предопределяющие возникновение индивидуальных трудовых споров, связанных с установлением факта трудовых отношений.

Основной причиной сложившейся ситуации является уклонение некоторых работодателей от предоставления работникам прав, гарантий и компенсаций, предусмотренных трудовым законодательством Российской Федерации.

Такая позиция работодателей грубо нарушает закрепленное в статье 37 Конституции РФ, право граждан на распоряжение своими способностями к труду¹.

В статье 21 Трудового кодекса РФ, закреплены основные права работника, в том числе: право работника на заключение, изменение и расторжение трудового договора; предоставление работы обусловленной трудовым договором; право на рабочее место, соответствующее государственным нормативным требованиям охраны труда².

С целью предотвращения возникновения обязанностей, установленных Трудовым кодексом РФ и другими нормативными правовыми актами, некоторые работодатели предпочитают скрыть наличие пребывания с работником в трудовых отношений посредством применения договоров гражданско-правового характера, или вовсе не заключая какого-либо письменного соглашения.

В свою очередь, трудовыми отношениями являются отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции. В соответствии со статьей 15 Трудового кодекса РФ, заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения между работником и работодателем, не допускается. Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2, если между сторонами заключен договор гражданско-правового характера, однако в ходе судебного разбирательства будет установлено, что этим договором фактически регулируются трудовые отношения между работником и работодателем, к таким отношениям должны применяться положения Трудового

¹ Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с попр. от 21.07.2014 г.) // Российская газета. № 237. 1993. 25 декабря.

² Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (с изм. от 01.01.2017 г. // Российская газета. № 256. 31 декабря.

кодекса РФ³.

С.В. Колобова отмечает, что на практике встречаются случаи смешения трудовых и гражданских отношений, когда работодатель сам не может разобраться, какие же в действительности отношения существуют между ним и гражданином⁴.

В данном случае нельзя согласиться с С.В. Колобовой, так как не только в теории, но и в практике трудового права, выработан ряд отличительных особенностей, позволяющий безошибочно провести разграничение между гражданско-правовыми и трудовыми отношениями. Главными признаками трудовых отношений являются: личное выполнение работником трудовой функции, подчинение правилам внутреннего трудового распорядка и другим локальным нормативным актам работодателя, установленные сроки выплаты заработной платы. Отсутствие в Трудовом кодексе РФ статьи, систематизирующей все признаки трудовых отношений, позволяет включить в приведенный перечень и другие особенности, характеризующие предмет трудового права.

Л.Ю. Бугров пишет: «возможно, из-за отсутствия статьи с подобным содержанием в ТК РФ российские суды нередко почти не мотивируют свое решение о признании формального гражданско-правового договора о труде де-факто трудовым договором»⁵.

Безусловным подтверждением возникновения трудовых отношений, является заключение между работником и работодателем трудового договора, содержание которого должно отвечать требованиям, установленным в статье 57 ТК РФ.

В статье 67 ТК РФ закреплено, что при фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме, в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами не позднее трех рабочих дней со дня фактического допущения работника к работе.

Э.Н. Бондаренко считает, что трудовой договор по сравнению с другими юридическими фактами влечет не просто какие-либо юридические последствия, а возникновение правоотношения, обладающего определенным содержанием⁶.

Соглашаясь с позицией Э.Н. Бондаренко можно обоснованно утверждать, что отказ работодателя в заключении с работником трудового договора, является основанием для обращения работника в суд общей юрисдикции, который является органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Для рассмотрения спора в суде, работнику необходимо подать исковое заявление по правилам, установленным в статьях 131, 132 Гражданского процессуального кодекса РФ, указав обстоятельства на которых он основывает свои требования, а также привести доказательства, подтверждающие эти требования. В силу статьи 393 ТК РФ, истец освобождается от уплаты

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» (с изм. от 24.11.2015) // Российская газета. № 72. 2004. 8 апреля.

⁴ Колобова С.В. Факт трудовых отношений устанавливается в суде. // Гражданин и право. 2016. № 6. С.58.

⁵ Бугров, Л. Ю. Трудовой договор в России и за рубежом: монография / Л. Ю. Бугров. - Пермь: ПГНИУ, 2013. – С.139.

⁶ Бондаренко Э.Н. Основания возникновения трудовых правоотношений: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2014.

государственной пошлины.

Как правило, в просительной части искового заявления требованиями работника являются: установление факта трудовых отношений, возложение обязанности заключить трудовой договор и внести запись в трудовую книжку о приеме на работу. Нередко, рассмотрение спора об установлении факта трудовых отношений взаимосвязано с требованием о взыскании задолженности по выплате заработной платы.

Особым образом следует отметить, что недобросовестный работодатель сам может попасть в ситуацию, когда работник, фактически получая вознаграждение и зная об отсутствии заключенного в письменной форме договора, может обратиться в суд с требованием установления факта трудовых отношений, взыскания заработной платы, тем самым повторно требуя оплаты за выполненную работу. Но на практике такие случаи носят исключительно редкий характер.

Как отмечалось ранее, обращаясь в суд с требованием установления факта трудовых отношений, работник обязан представить доказательства.

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством, факт наличия трудовых отношений можно доказывать с использованием любых доказательств, отвечающих требованиям относимости и допустимости. Это означает, что представленные доказательства должны подтверждать позицию работника и (или) опровергать позицию работодателя и относиться к видам доказательств, определенных законом. В соответствии со статьей 55 Гражданского процессуального кодекса РФ, такими доказательствами могут быть: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, заключения экспертов, аудио- и видеозаписи.

Из перечисленных видов доказательств, одним из самых значимых для установления судом факта трудовых отношений является наличие показаний свидетелей. Именно показания свидетелей способны существенным образом повлиять на вынесение судом законного и обоснованного решения. Вызванные в суд свидетели должны обладать информацией, позволяющей суду не только сделать вывод о наличии договорных отношений между истцом и ответчиком, но и позволить выделить признаки трудовых отношений. Свидетельскими показаниями может быть подтвержден факт выполнения определенной трудовой функции и соблюдение работником режима работы и отдыха, установленного работодателем. Как правило, свидетелями, способными подтвердить указанные факты, являются работники ответчика, поэтому истец не всегда может воспользоваться данным видом доказательств, так как в силу специфики трудовых отношений, действующие работники не всегда готовы выступить свидетелями, не желая осложнять взаимоотношения с работодателем.

Другим распространенным доказательством является предоставление суду фотоматериалов и (или) видеоматериалов. Изначально, данные доказательства не могут служить однозначными доказательствами, подтверждающими выполнение трудовой функции. Поэтому, предоставление фотографий или видеосъемки, на которой зафиксирован факт выполнения работником определенного вида работ предлагается расценивать как факультативные доказательства.

В некоторых случаях, видеоматериалы способны послужить доказательством подчинения работника правилам трудового распорядка. Таким является предоставление видеозаписи, фиксирующей приход и уход работника с работы.

Однако, работодатель навряд ли предоставит работнику такую запись, даже если будет располагать такой возможностью.

Поэтому не возбраняется использовать видеозаписи с ближайших учреждений, находящихся в территориальной близости от места осуществления трудовой деятельности. В случае невозможности предоставить суду данное доказательство, истец имеет право ходатайствовать об его истребовании. Также к видеодоказательствам можно отнести записи с автомобильных регистраторов, если работник осуществлял прибытие на работу с использованием автомобиля.

В качестве доказательств подтверждающих наличие трудовых отношений работники предоставляет жетоны, пропуска, ключи от дверей помещений работодателя, специальную одежду и другие вещи, связанных с осуществлением трудовых отношений.

Но убедительным доказательством при рассмотрении дела являются документы или их копии, изданные работодателем и регулирующие трудовые отношения. Такими документами, как правило, являются: положение о заработной плате, правила внутреннего трудового распорядка, должностные и технологические инструкции, вводные и специальные инструкции по охране труда, приказы о премировании, приказы о наложении дисциплинарной или материальной ответственности, заявления о предоставлении отпуска без сохранения заработной платы другие локальные нормативные акты и документы, утвержденные работодателем.

От «убедительности» перечисленных выше доказательств, напрямую зависит, какое решение примет суд, так как в соответствии с частью 1 статьи 56 ГПК РФ, каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается.

Одним из таких примеров отображающим перечень доказательств, представленный истцом для доказывания факта трудовых отношений является Решение Бежецкого городского суда Тверской области по делу № 2-666/ 2016. по иску Кунаева А.К. к ЗАО «Прометей»⁷. Истец просил суд установить факт трудовых отношений, взыскать с ответчика заработную плату и компенсацию морального вреда. Согласно материалам дела, истец был принят на работу в должности вахтера. Работодатель заключил с ним трудовой договор, однако экземпляр трудового договора, подлежащий передаче работнику, не предоставил. Доказательствами, которые привел истец в обоснование своих требований были: свидетельские показания, журнал приема и сдачи дежурства ЗАО «Прометей», график работы проходной ЗАО «Прометей» с января 2016 года по октябрь 2016 года. Изучив представленные доказательства, суд удовлетворил заявленные исковые требования. В части сходства представленных доказательств, соотносится решение Олонецкого районного суда Республики Карелия от 01 февраля 2016 года по исковому заявлению Виглиевой Н.В. к ОАО «Ильинский лесозавод»⁸. Истец обратилась в суд с требованием признать трудовые отношения, внести в трудовую книжку записи приеме и увольнении, взыскать с работодателя неполученную зарплату и компенсацию за неиспользованный отпуск. В материалах дела указано,

⁷ Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 30 ноября 2016 года, по делу № 2-666/2016 // <https://bezhecky--twr.sudrf.ru>

⁸ Решение Олонецкого районного суда Республики Карелия от 01 февраля 2016 года, по делу № 2-12/2016 2-12/2016 // <http://sudact.ru>

что истец работал у ответчика на должности охранника. Свидетелями, подтверждающими факт трудовых отношений, выступили бывшие работники организации. В качестве документального подтверждения трудовой деятельности, истец предоставил графики дежурств и табеля учета рабочего времени. Ответчик не возражал против представленных доказательств, но заявил ходатайство о применении последствий пропуска срока на обращение истца в суд, предусмотренных ст. 392 ТК РФ. Ответчик заявил, что Виглиева Н.В. знала о нарушении своих прав с момента фактического начала работы. В связи с этим, истец пропустила сроки для обращения в суд.

Суд отказал в удовлетворении ходатайства, так как согласно положениям, содержащимся в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 15.03.2013 № 49-КГ 12-14, на споры об установлении факта трудовых отношений не распространяется правило ст. 392 ТК РФ о трехмесячном сроке для подачи искового заявления по трудовому спору. Суд не может отказать в приеме иска, ссылаясь на эту норму, поскольку указанный специальный срок исковой давности исчисляется только с момента признания отношений трудовыми, тогда как на момент подачи иска они таковыми не признаны.

Вместе с тем, с целью снижения количества судебных дел, связанных с установлением факта трудовых отношений, предлагается внести ряд изменений и дополнений в законодательство.

Изначально следует ужесточить меры административной ответственности, за уклонение от оформления трудового договора либо заключение гражданско-правового договора, фактически регулирующего трудовые отношения между работником и работодателем. Представляется правильным предусмотреть для работодателя административное наказание в виде дисквалификации. Закрепление на уровне Кодекса об административных правонарушениях РФ, данного вида наказания будет способствовать предупреждению нарушений.

В свою очередь, после вступления решения суда об установлении факта трудовых отношений в законную силу, закрепить обязанность суда по направлению копии решения в государственную инспекцию труда. Результатом получения инспекцией судебного решения, должна последовать внеплановая проверка на предмет выявления нарушения работодателем трудового законодательства, в том числе в области охраны труда.

Следует предусмотреть минимальный размер компенсации морального вреда, подлежащий выплате работнику в случае удовлетворения судом требования об установлении факта трудовых отношений. Предлагается на уровне Трудового кодекса РФ, закрепить размер компенсации морального вреда не менее двух величин минимального размера оплаты труда, установленного в субъекте РФ, на день вынесения решения суда. Введение данной нормы будет способствовать гражданам, работающим без заключения трудового договора отстаивать свои трудовые права в суде. В это же время, институт компенсации морального вреда получит возможность качественного развития.

С учетом вышеизложенного следует сделать ряд тезисных выводов:

Во-первых: единственным документом, практически исключаящим возможность возникновения индивидуального трудового спора относительно доказывания факта трудовых отношений, является соответствующий ТК РФ трудовой договор, в котором определены права и обязанности сторон, а также

гарантии и компенсации для работника.

Во-вторых: основными доказательствами, которые использует работник, требуя установления факта трудовых отношений, являются показания свидетелей и предъявление суду локальных нормативных актов работодателя, на основании которых истец осуществлял трудовую деятельность.

В-третьих: по делам, связанным с требованием установления факта трудовых отношений возможно активное применение института компенсации морального вреда. Закрепление на уровне федерального законодательства нормы, устанавливающей минимальный размер компенсации морального вреда, подлежащий удовлетворению должен быть не менее двух величин минимального размера оплаты труда, установленный в субъекте РФ, на день вынесения решения суда. При этом, после вступления решения суда в законную силу, следует обязать государственную инспекцию труда осуществлять внеплановые проверки соблюдения работодателем трудового законодательства РФ.

Список литературы

- 1) Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с попр. от 21.07.2014 г.) // Российская газета. № 237. 1993. 25 декабря;
- 2) Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (с изм. от 01.01.2017 г.) // Российская газета. № 256. 31 декабря;
- 3) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» (с изм. от 24.11.2015 г.) // Российская газета. № 72. 2004. 8 апреля;
- 4) Решение Бежецкого городского суда Тверской области от 30 ноября 2016 года, по делу № 2-666/2016 // <https://bezhecky--twr.sudrf.ru>;
- 5) Решение Олонецкого районного суда Республики Карелия от 01 февраля 2016 года, по делу № 2-12/2016 // <http://sudact.ru>;
- 6) Определение Верховного Суда Российской Федерации от 15.03.2013 № 49-КГ 12-14 // <http://sudact.ru>;
- 7) Бондаренко Э.Н. Основания возникновения трудовых правоотношений: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2008;
- 8) Бугров, Л. Ю. Трудовой договор в России и за рубежом: монография // Л. Ю. Бугров. - Пермь: ПГНИУ, 2013. – С.641;
- 9) Колобова С.В. Факт трудовых отношений устанавливается в суде. // Гражданин и право. 2016. № 6. С.57-62.

THE LEGAL ISSUES OF PROVING THE FACT OF LABOR RELATIONS

V. M. Khar'kov

Tver State University

The article raises issues related to proving the employee's fact of being with the employer in labor relations. A list of evidence that an employee can provide to establish by court the fact of labor relations is indicated. Suggestions are made to improve the current legislation in the field of protecting the labor rights of citizens.

Keywords: *evidence, proof of employment, individual labor dispute, labor relations, labor contract, judicial protection.*

Об авторе

ХАРЬКОВ Владимир Михайлович – студент 1 курса магистратуры юридического факультета Тверского государственного университета. E-mail: v.xarkov@bk.ru

KHAR'KOV Vladimir, the student of 1 course of a magistracy of Law Faculty in Tver State University. E-mail: v.xarkov@bk.ru

ПРОБЛЕМАТИКА ЗАЩИТЫ ПРАВ СТРАХОВАТЕЛЕЙ И ТРЕТЬИХ ЛИЦ ПО ДОГОВОРАМ СТРАХОВАНИЯ

С. С. Цветков

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Исследуются и анализируются общие и частные проблемы защиты прав страхователей и третьих лиц по договорам страхования. На основе анализа данных проблем можно прийти к выводу, что они являются системными и порожденными комплексом пробелов как теоретического, так и правоприменительного характера в сфере страхования.

Ключевые слова: механизм защиты права, страхователь, страхование, третьи лица, договор страхования, потребитель.

Серьезной проблемой, без решения которой станет затруднительным развитие страхования по обозначенным в Стратегии развития страховой деятельности в Российской Федерации до 2020 года¹ направлениям, является недостаточная и одновременно неполная защита прав и интересов страхователей и третьих лиц как потребителей страховых услуг и в то же время низкий уровень доверия с их стороны к так называемому институту страхования.

Вышеуказанная проблема является системной. Стоит отметить, что ее последствия имеют как экономический, так и социальный характер, создавая: убыточность страховой деятельности, и без того постоянно растущую нагрузку на судебные органы, активизируя и оживляя деятельность правозащитных организаций и автоюристов, но в то же время способствуют изменению приоритетов правового регулирования сферы страхования.

Постоянно растущее количество страховых споров говорит нам о том, что существуют явные пробелы правового регулирования рассматриваемой сферы, позволяющие страховщикам нарушать принцип добросовестности практически по каждому договору страхования. Первоначально страхователь в этом договоре – экономически слабая сторона, так как обладает меньшими способами влияния как на формирование условий договора, так и на его исполнение. Как правило, в защите нарушенных прав, вытекающих из договора страхования, нуждаются в результате пренебрежительного отношения к страхователю, включения таких условий в договор страхования, которые априори ставят страхователя в невыгодное положение, затягивания сроков страховых выплат, а также занижения их размеров.

В. Ф. Яковлев отмечает, что государство должно помогать экономически слабой стороне, используя соответствующие приемы правового регулирования², одним из которых является возложение дополнительных обязанностей на более сильного контрагента по договору и, соответственно, предоставление дополнительных прав слабой стороне.

Конституционный суд РФ отметил, что законодатель не вправе ограничиваться формальным признанием юридического равенства сторон и должен предоставлять определенные преимущества экономически слабой стороне с тем, чтобы не

¹ Распоряжение Правительства РФ от 22.07.2013 № 1293-р «Об утверждении Стратегии развития страховой деятельности в Российской Федерации до 2020

² Яковлев В. Ф. О правовом обеспечении экономического развития // Журнал российского права. – 1997. – № 9. – С. 22.

допустить недобросовестную конкуренцию и реально гарантировать в соответствии со статьями 19 и 34 Конституции РФ соблюдение принципа равенства при осуществлении предпринимательской и иной незапрещенной законом экономической деятельности³. Именно по этим обстоятельствам в 2012 году Пленум Верховного суда РФ распространил Закон РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей» на страхование.

По мнению А.А. Диденко: «защита прав страхователей и третьих лиц, являющихся потребителями страховой услуги, требует не только специального регулирования законодательством о защите прав потребителей, но и учет специфики сферы страхования, особенностей его добровольных и обязательных видов»⁴.

Для решения проблемы защиты прав страхователей предлагается внедрить правовое регулирование, которое поспособствовало бы уменьшению дисбаланса прав, который существует между сторонами договора страхования.

Практика показывает, что страхователям и третьим лицам по договору страхования необходима дополнительная защита. Однородные нарушения со стороны страховщиков по договорам страхования, в частности обязательного, могут быть объяснены отсутствием эффективных способов защиты прав другой стороны. Стоит отметить, что на сегодняшний день страховое законодательство не предусматривает специальных средств защиты прав страхователей и третьих лиц в страховании, связанных с использованием альтернативных способов. Как справедливо отмечает Игбаева Г.Р.: «имеющиеся возможности и потенциал примирительных процедур практически не применяются, в то время как обращение к судебной защите и претензионному порядку сопряжены не только с временными потерями, а также с психологическим дискомфортом нахождения в конфликте, поиске и обращении к профильным юристам, необходимости обладания специальными познаниями и материальными затратами и др. Действующее российское законодательство, помимо судебного способа защиты нарушенных гражданских прав, предусматривает возможность применения определенных внесудебных способов, к числу которых могут быть отнесены институты омбудсмена и медиации»⁵.

Стоит отметить, что эффективное правовое регулирование, постоянный государственный надзор способствует гармонизации отношений с участием потребителя. Давно сложилась и образовалась система органов, на которые возложены функции по надзору и контролю в сфере страхования в Российской Федерации. Однако реальная ситуация свидетельствует нам о ее недостаточности и неполноте в сфере страхования.

В последнее время актуализируется проблема страхового мошенничества, проявления которого не сказать, что создают критической ситуации, но уже оказывают немаловажное и весомое влияние на правовое регулирование сферы

³ Постановление Конституционного суда РФ от 23 февраля 1999. № 4-П // Вестник Конституционного суда РФ. – 1999. – № 3.

⁴ См.: Диденко А.А. К вопросу о страховании финансовых и предпринимательских рисков // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. – 2014. – № 96. – С. 215.

⁵ Игбаева Г. Р. Перспективы внесудебных способов защиты в сфере обязательного страхования // Евразийский юридический журнал. – 2014. – № 1 (68). – С. 151–

страхования. А.А. Диденко отмечает: «возрастающее число страховых споров в судах и подаваемых в государственные органы жалоб по договорам страхования связано не только с нарушениями законодательства и прав страхователей со стороны страховых организаций, но и с большим числом случаев страхового мошенничества»⁶.

Таким образом, можно прийти к выводу, что проблема защиты прав страхователей и третьих лиц по договорам страхования является системной и сформированной по своей сути совокупностью пробелов как теоретического, так и правоприменительного характера в области страхования.

Список литературы

1. Диденко А. А. К вопросу о страховании финансовых и предпринимательских рисков // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. -2014. -№ 96.
2. Яковлев В. Ф. О правовом обеспечении экономического развития // Журнал российского права. – 1997. – № 9. – С. 22.
3. Игбаева Г. Р. Перспективы внесудебных способов защиты в сфере обязательного страхования // Евразийский юридический журнал. -2014. -№ 1 (68).

THE PROBLEMS OF PROTECTION OF THE RIGHTS OF POLICYHOLDERS AND THIRD PARTIES UNDER INSURANCE CONTRACTS

S. S. Tsvetkov

Tver State University

Analyzes the general and specific problems of the rights protection of policyholders and third parties under insurance contracts. It is concluded that the problem is systemic and generated by the theoretical character in the insurance industry and practical either.

Keywords: the mechanism of the rights protection, insured, third party insurance, insurance contract, consumer.

Об авторе

Цветков Степан Сергеевич – бакалавр, студент 2 курса магистратуры Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: stepantsvetkov@mail.ru

Tsvetkov Stepan Sergeevich - bachelor, 2-year student of a master of laws Tver State University (170100, Tver, street: Zhelyabova, 33), e-mail: stepantsvetkov@mail.ru.

К ВОПРОСУ О ЗНАЧЕНИИ СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛ О ПРИЧИНЕНИИ ВРЕДА И ЖИЗНИ ЗДОРОВЬЮ ПРИ ОКАЗАНИИ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ

А. В. Чемарина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена проблеме значению судебно-медицинской экспертизы при рассмотрении дел о причинении вреда и жизни здоровью при оказании медицинских услуг.

Ключевые слова: причинение вреда жизни и здоровью, оказание медицинских услуг,

⁶ См.: Диденко А. А. К вопросу о страховании финансовых и предпринимательских рисков // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. – 2014. – № 96. – С. 215.

Судебно-медицинская экспертиза как одна из видов судебной экспертизы- это научно-практическое исследование, производимое в установленном порядке судебно-медицинским экспертом по постановлению судьи, лица, производящего дознание, прокурора, следователя или по определению суда, а также лица, рассматривающего дело об административном правонарушении, для дачи заключения по медицинским и некоторым биологическим вопросам, возникающим в процессе расследования уголовного, рассмотрения гражданского дела, дела об административном правонарушении или в ходе судебного разбирательства. (См.: Судебная медицина. Общая и Особенная части⁷).

Инстанции СМЭ подчиняются не правоохранительным органам, а органам здравоохранения. Структурной единицей СМЭ является бюро. Они могут быть республиканскими, областными и городскими. В бюро имеются подразделения: отдел трупов (морг), отдел потерпевших и других лиц (амбулатория), судебно-медицинская лаборатория и др. (См.: Лихолетов С.М., Ручкин В.А., Чапуркин В.В. Некоторые аспекты проведения судебно-медицинской экспертизы в России. Эксперт-криминалист, 2007, № 4. С.15-16)

Задачи судебно-медицинского эксперта сводятся к тому, чтобы на основе определенных данных, выработанных наукой или накопленных практикой, провести исследование и ответить на вопросы, интересующие лицо (орган), назначившее экспертизу. Доказательное значение заключения сведущего лица является необходимым элементом понятия судебной экспертизы. Этот признак характеризует принципиальное различие юридической природы вывода эксперта и вывода специалиста; последний делается при оказании технической помощи лицу (органу), расследующему (рассматривающему) дело, и имеет лишь оперативное значение (правда, если специалист делает заключение и представляет его в письменном виде, оно также имеет силу доказательства) (Судебная медицина. Общая и Особенная части. Учебник / С.Ф. Щадрин, С.И. Гирько, В.Н. Николаев и др. – М.:Изд-во Эксмо, 2005. С. 37).

Как уже указывалось, судебно-медицинская экспертиза дает заключение по вопросам медицинского и биологического характера, возникающим в правовой практике. Из числа вопросов биологического характера разрешаются только те, которые связаны непосредственно с жизнедеятельностью и функциями человеческого организма.

Для разрешения этих и других вопросов привлекаются эксперты. Судебно-медицинским экспертом может быть только лицо, имеющее звание врача высокой квалификации и опыт в своей специальности. Эксперт должен отвечать на вопросы биологического или медицинского характера, по которым он обладает достаточными знаниями. Немедицинские вопросы юридического характера, не входят в компетенцию эксперта. Он может ходатайствовать о приглашении для участия в экспертизе необходимых специалистов другого профиля.

Необходимость назначения СМЭ возникает по делам об убийствах, самоубийствах, о причинении вреда здоровью, нарушении правил техники

⁷ Учебник / С.Ф. Щадрин, С.И. Гирько, В.Н. Николаев и др. – М.:Изд-во Эксмо, 2005. С. 36).

безопасности, происшествиях на транспорте, самоповреждениях, связанных с уклонением от воинской службы, половых преступлениях, врачебных ошибках, нанесших ущерб здоровью или повлекших за собой смертельный исход, и по ряду других дел. Точно очертить категорию дел, по которым производится такая экспертиза, весьма затруднительно. При расследовании любых уголовных, рассмотрении ряда гражданских дел и дел об административных правонарушениях у лиц, проводивших расследование или рассматривающих дело, может возникнуть необходимость выяснить тот или иной вопрос, требующий специальных медицинских познаний (См.: Кустов А.М., Самищенко С.С. Судебная медицина в расследовании преступлений. Курс лекций. – М.: Московский психолого-социальный институт, 2002. С.103).

Но есть обстоятельства, для установления которых экспертиза назначается в обязательном порядке. Объясняется это важностью данных обстоятельств для разрешения дела, а также тем, что без использования соответствующих специальных знаний они не могут быть установлены. Перечень таких обстоятельств приведен в ст. 196 УПК РФ; согласно которой назначение и производство судебно-медицинской экспертизы обязательно, если необходимо установить:

а) причину смерти;

б) характер и степень вреда, причиненного здоровью;

в) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве;

г) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;

д) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение. (Судебная медицина. Общая и Особенная части. Учебник / С.Ф. Щадрин, С.И. Гирько, В.Н. Николаев и др. – М.:Изд-во Эксмо, 2005. С. 37). В остальных случаях экспертиза назначается по необходимости.

Объектами судебно-медицинской экспертизы являются:

1. Трупы;

2. Живые лица (потерпевшие, подозреваемые, обвиняемые, свидетели, пострадавшие, ответчики, истцы, лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении);

3. Вещественные доказательства биологического происхождения (кровь, волосы, сперма, кости, мышцы, кожа, части внутренних органов, различные выделения человеческого организма);

4. Наряду с трупами, живыми лицами и вещественными доказательствами биологического происхождения к объектам судебно-медицинской экспертизы относятся материалы уголовных, гражданских дел, дел об административных правонарушениях и иные документы (подлинные истории болезни, судебно-медицинские акты, свидетельства и др.). Они могут быть объектами судебно-медицинской экспертизы в тех случаях, когда нет возможности исследовать трупы, живых лиц и вещественные доказательства (См.: Судебная медицина.

Общая и Особенная части. У Предмет судебно-медицинской экспертизы - это фактические данные (обстоятельства), устанавливаемые судебно-медицинскими экспертами на основе специальных познаний и исследования (См. там же. С. 40).

Только судебно-медицинская экспертиза может установить факт причинения повреждений лицу, степень их тяжести и причину его смерти. Кроме того, решение вопроса об относимости вещественного доказательства, а в ряде случаев и о его достоверности, очень часто невозможно без проведения экспертизы. Заключение эксперта подтверждает или опровергает наличие связи между признаками предмета, являющегося вещественным доказательством, и обстоятельствами, подлежащими доказыванию

Методика производства экспертиз - это система методов, способов, технических средств, пригодных для исследования объектов с целью установления фактических данных, относящихся к предмету исследования (См. там же. С.41).

Порядок назначения и производства судебно-медицинской экспертизы регламентируется уголовно-процессуальным, гражданско-процессуальным законодательством, законодательством об административных правонарушениях, законом «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ» и нормативными актами в сфере здравоохранения.

Инициатору экспертизы необходимо соблюдать все установленные требования при назначении экспертизы, иначе судебно-медицинский эксперт не вправе будет проводить дальнейшее исследование. Практика показывает, что в стандартных ситуациях не возникает проблем с оформлением постановлений о назначении судебно-медицинской экспертизы. При нестандартных же объектах, вопросах и обстоятельствах дела проблемы с грамотным оформлением постановления имеются. В таких случаях необходимо прибегать к консультациям специалистов судебных медиков для грамотного составления постановления (См.: См.: Судебная медицина: Учебник для средних специальных учебных заведений МВД России / Под ред. Г.А. Пашияна. – М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002. С. 40).

Результаты судебно-медицинской экспертизы оформляют в соответствии с требованиями законодательства в виде заключения эксперта, в котором должны быть учтены особенности разных видов и объектов экспертизы.

В практике для выяснения отдельных вопросов, требующих специальных знаний, судья, лицо, проводившее дознание, следователь, лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, прокурор или суд иногда не назначают экспертизу, а обращаются в соответствующие учреждения с просьбой провести то или иное исследование и дать справку о его результатах. Получаемые от этих учреждений ответы являются письменными документами, но не могут рассматриваться в качестве экспертных заключений. Заключение компетентного лица приобретает силу доказательства по делу лишь в том случае, когда оно представлено в установленном законом порядке (См.: Судебная медицина. Общая и Особенная части. Учебник / С.Ф. Щадрин, С.И. Гирько, В.Н. Николаев и др. – М.:Изд-во Эксмо, 2005. С. 38).

Заключение эксперта включает вводную, исследовательскую части и выводы (заключительная часть).

В водной части приводятся вопросы, поставленные на разрешение экспертизы без изменений их формулировки, а также сведения, которые необходимы судебно-

медицинскому эксперту при проведении экспертных исследований и составлении выводов - следственные данные, содержание медицинских документов (состояние при поступлении в лечебное учреждение, проведенное лечение, результаты оперативного вмешательства, клинический диагноз и др.), медицинский опрос обследуемого и жалобы (при экспертизе живых лиц).

Исследовательская часть является объективной основой для составления и обоснования выводов. Она включает последовательное описание исследования трупа (обследования живого лица) и всех выявленных при этом фактических данных. Структура (последовательность изложения) исследовательской части определяется экспертом в зависимости от особенности конкретной экспертизы. Не допускается подмена подробного описания повреждений (болезненных изменений) диагнозами. (См.: Там же. С. 41-42)

Выводы судебно-медицинского эксперта представляют собой научно обоснованные мотивированные ответы на поставленные вопросы. Эксперт вправе указать в выводах установленные им при производстве экспертизы обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы. Вопросы, выходящие за пределы своих специальных познаний (компетенции), эксперт оставляет без ответа, отмечая это в выводах.

Сроки проведения экспертиз определяются их видом, объектом и характером экспертных исследований, однако они не должны превышать более одного месяца со дня получения от органов дознания, следователя, прокурора или суда всех необходимых материалов. (См.: Судебная медицина: Учебник для средних специальных учебных заведений МВД России / Под ред. Г.А. Пашиняна. – М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002. С. 42)

Заключение судебно-медицинской экспертизы является доказательством по уголовному делу, гражданскому делу и делу об административном правонарушении. За экспертное заключение отвечает тот эксперт, который произвел экспертизу. Если начальник бюро считает заключение эксперта ошибочным, то он может его опротестовать только через прокурора и требовать повторной экспертизы. Заключение эксперта должно передаваться органам, назначившим экспертизу, не позднее чем через трое суток (за исключением уважительных причин)

Экспертные исследования целесообразно классифицировать по различным основаниям. Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», УПК РФ и ГПК РФ предусматривают следующие виды экспертиз характерные и для судебно-медицинской экспертизы:

- а) первичная ;
- б) дополнительная ;
- в) повторная ;
- г) единоличная ;
- д) комиссионная;
- е) комплексная.

Первичная судебно-медицинская экспертиза назначается в случаях, когда необходимы специальные познания по вопросам медицинского и биологического характера, возникающим при расследовании уголовных, разрешении гражданских дел и дел об административных правонарушениях.

В случае необоснованности заключения эксперта или сомнений в его

правильности может быть назначена повторная экспертиза, а в случае недостаточной ясности или полноты заключения может быть назначена дополнительная экспертиза (ст. 20 Закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ», ст. 207 УПК РФ, ст. 87 ГПК РФ).

Повторной называется экспертиза, проводимая по тем же объектам и для решения тех же вопросов, по которым дано заключение предыдущей экспертизой, признанной неудовлетворительной или вызвавшей сомнения. Повторную экспертизу иногда называют контрольной, поскольку она дает возможность проверить правильность исследований, проведенных ранее (См.: Судебная медицина. Общая и Особенная части. Учебник / С.Ф. Щадрин, С.И. Гирько, В.Н. Николаев и др. – М.:Изд-во Эксмо, 2005. С. 41).

Повторная экспертиза может быть назначена в связи с возникшими у суда (судьи, лица, производящего дознание, следователя, лица, рассматривающего дело об административном правонарушении, прокурора) сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения по тем же вопросам.

Единоличная судебно-медицинская экспертиза – это такая экспертиза, которая производится одним экспертом и требует познаний только в одной области судебной медицины. Это наиболее распространённый вид экспертизы, так как он производится в большинстве случаев.

Комиссионная судебно-медицинская экспертиза производится несколькими сведущими лицами, т.е. комиссией экспертов одной специальности. Основным признаком комиссионной экспертизы является участие в ее производстве нескольких (не менее 2) экспертов.

Специалисты, входящие в экспертную комиссию, исследуют одни и те же объекты с целью решения одних и тех же вопросов. Комиссия экспертов коллегиально определяет характер необходимых исследований, их цели, содержание и последовательность. Но при этом каждый эксперт - член комиссии при проведении исследований и формировании выводов независим и самостоятелен.

Комплексная судебно-медицинская экспертиза – это экспертиза, проводимая несколькими экспертами разных специальностей или одним экспертом с применением знаний из различных областей науки — это экспертиза, при которой тот или иной вопрос решается на основе применения специальных знаний из нескольких областей науки и относящихся к компетенции двух или более видов экспертизы.

Основанием для проведения судебно-медицинской экспертизы в судебном производстве является постановление судьи или определение суда, вынесенное как по их собственной инициативе, так и по ходатайству сторон. При этом председательствующий предлагает сторонам представить вопросы эксперту в письменном виде. Проставленные вопросы он оглашает, и по ним заслушивается мнение участников судебного разбирательства. Рассмотрев указанные вопросы, суд (судья) своим определением (постановлением) отклоняет те из них, которые не относятся к уголовному делу или компетенции эксперта, и формулирует новые вопросы. Председательствующий разъясняет эксперту его права и обязанности, определенные ст. 57 УПК РФ, и ответственность, установленную ст. 307 УК РФ за дачу заведомо ложного заключения, о чем эксперт дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания. Кроме того,

председательствующий разъясняет, что предупреждение эксперта об уголовной ответственности по ст. 310 УК РФ в случае разглашения данных предварительного расследования не распространяется на его показания в судебном заседании.

В заключении необходимо ещё раз отметить, что судебно-медицинская экспертиза является одной из наиболее сложных судебных экспертиз. Это обусловлено прежде всего спецификой исследуемых объектов и разрешаемых вопросов. Несмотря на многообразие рассмотренных мною в работе видов СМЭ, это далеко не исчерпывающий их перечень.

Судебно-медицинская экспертиза осуществляется в уголовном, гражданском судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях. Наибольшее число судебно-медицинских экспертиз проводится по уголовным делам. Причем в соответствии с уголовным и уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации производство судебно-медицинских экспертиз является обязательным по всем делам, связанным с преступлениями против жизни и здоровья личности, а также с преступлениями против половой неприкосновенности и половой свободы личности. Развитие гражданско-правовых отношений обуславливает постоянный рост числа судебно-медицинских экспертиз в гражданском процессе. Однако в каждом указанном процессуальном законе проведение судебно-медицинской экспертизы регламентируется с различной степенью полноты и детализации.

В целом, производство судебно-медицинской экспертизы в настоящее время регламентируется межотраслевым Федеральным законом «О государственной судебно-экспертной деятельности в РФ», в котором изложены правовые основы судебно-экспертной деятельности, предусматривающие единообразное регулирование порядка производства судебной экспертизы в государственных экспертных учреждениях, некоторые организационные аспекты и общие процессуальные нормы, однако не учитывающие специфику судебно-медицинской экспертизы и ряде отраслевых нормативных актах, в том числе и подзаконных актах Минздрава РФ, что делает затруднительным обобщение требований к производству этого вида экспертизы и не способствует полноте, всесторонности и объективности проводимого экспертного исследования.

Список литературы

1. Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России №3 (39) 2008 Гражданское право, гражданский процесс Д.В. Дзьоник.
2. Тихомиров А.В. Проблемы судебного правоприменения в сфере охраны здоровья // Главный врач : хо-во и право .-2010.-№6.-С.36-51
3. Родин О.В. Правовая оценка выводов судебно-медицинской экспертизы по гражданским делам о причинении вреда здоровью при оказании медицинских услуг//Медицинская экспертиза и право.-2010.-№4.-С.4-5.
4. Панов А.В. Проблемы правосудности судебных решений по делам о причинении вреда здоровью при оказании медицинских услуг //Медицинская экспертиза и право. –2010. -№1. – С.18-24.
5. Правовые риски профессиональной медицинской деятельности в условиях нового законодательства : Научно-практический обзор/Ю.Д.Сергеев, Ю.В.Павлова, Н.А.Каменская, С.И.Поспелова.-М.:НИМП, 2012.-208 стр.

THE VALUE OF FORENSIC MEDICAL EXAMINATION IN CASES OF INFLICTION OF HARM OF LIFE AND HEALTH IN THE PROVISION OF MEDICAL SERVICES

A.V. Chemarina

Tver State University

The article is devoted to the problem of procedural features of the consideration of cases of harm and life to health in the provision of medical services.

Keywords: harming life and health, rendering medical services, procedural features.

К ВОПРОСУ О СПОРТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

А. А. Яковлева

Федеральное государственное бюджетное учреждение высшего образования
«Тверской государственный университет»

Статья посвящена спортивной ответственности как самостоятельному виду юридической ответственности. Обозначена проблематика применения к спортсменам-нарушителям мер спортивной ответственности, установленных исключительно внутренними документами той или иной спортивной федерации, с точки зрения соблюдения прав и законных интересов спортсменов. На основании анализа положений действующего законодательства Российской Федерации и Дисциплинарного Регламента Российского Футбольного Союза автором намечено направление совершенствования законодательства Российской Федерации в части правового регулирования института юридической ответственности в спортивной деятельности.

Ключевые слова: спортивная деятельность, спортивная ответственность, спортивная санкция, Дисциплинарный Регламент Российского Футбольного Союза.

На сегодняшний день спорт – это комплексная сфера общественных отношений, которая, как и любая другая, подвержена правовому регулированию как со стороны государства, так и со стороны спортивных и иных организаций. Такое регулирование выражено в установлении различного рода правил поведения, которые обладают обязательным характером для лиц, являющихся субъектами физической культуры и спорта, исчерпывающий и одновременно весьма содержательный перечень которых установлен статьей 5 Федерального закона от 04.12.2007 № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»¹ (далее – ФЗ № 329).

В то же время, к сожалению, не все субъекты физической культуры и спорта соблюдают установленные правила поведения. Так, например, в последнее время популярным нарушением стало употребление спортсменами с целью получения высоких и даже рекордных спортивных результатов допинга – субстанции, запрещенной в спортивном сообществе к использованию. Таким образом, спортсмен, употребляя допинг, становится нарушителем. Именно в подобных ситуациях возникает необходимость применения к нарушителям различного рода мер юридической ответственности, в частности, говоря о нарушении правил в

¹ Федеральный закон от 04.12.2007 № 329-ФЗ (ред. от 17.04.2017) «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

области физической культуры и спорта, следует иметь в виду применение мер спортивной ответственности.

Следует отметить, что на настоящий момент остается дискуссионным вопрос о существовании спортивной ответственности в качестве самостоятельного вида юридической ответственности.

Не вызывает сомнений тот факт, что любая сфера общественных отношений не может обойтись без института юридической ответственности, поскольку если есть правило, обязательное для соблюдения участниками тех или иных правоотношений, то должна быть установлена и мера ответственности за его нарушение, в противном случае правило не будет работать².

К вопросу о спортивной ответственности и ее месте в системе видов юридической ответственности обращались многие научные деятели, среди которых В.Г. Ившин, И.М. Амиров, Ю.В. Зайцев, С.А. Юрлов и многие другие. По результатам их научных исследований можно сделать вывод, что в сфере спорта институт юридической ответственности проявляется со значительной, присущей только данной сфере спецификой.

Во-первых, спортивная ответственность возникает только в сфере спорта, ее основанием выступают те или иные спортивные проступки, а мерой ответственности являются своеобразные спортивные взыскания.

Во-вторых, спортивная ответственность налагается не государством (за исключением административной и уголовной ответственности), а специализированными субъектами, круг которых установлен теми или иными документами спортивной федерации. Так, например, Дисциплинарный Регламент Российского Футбольного Союза³ (далее – РФС) в качестве органов, уполномоченных применять спортивные санкции в отношении нарушителей, устанавливает юрисдикционные органы региональных федераций футбола и межрегиональных объединений региональных федераций футбола, соответственно, на уровне проводимых ими соревнований, а также Контрольно-дисциплинарный комитет РФС, Апелляционный комитет РФС и Спортивный Арбитражный Суд в Лозанне.

В-третьих, меры спортивной ответственности (за исключением административной и уголовной ответственности), а также порядок их применения предусмотрены не федеральным законодательством Российской Федерации, а внутренними документами спортивных федераций в зависимости от того или иного вида спорта.

В-четвертых, исполнение решений о наложении спортивных санкций обеспечивается силами самих спортивных образований, а не государством.

Вышеуказанное, на наш взгляд, позволяет обоснованно говорить о спортивной ответственности как о самостоятельном виде юридической ответственности.

Следует особо обратить внимание на одну из вышеуказанных специфик спортивной ответственности – закрепление ее мер, то есть спортивных санкций,

² Зайцев Ю.В. Спортивная ответственность, спортивные правонарушения и спортивные санкции // Спортивное право: Науч.-практич. журнал. 2013. № 2. С. 19-28.

³ Дисциплинарный Регламент Российского Футбольного Союза, утвержден Постановлением Бюро Исполкома Общероссийской общественной организации «Российский футбольный союз» № 65/2 от «23» декабря 2010 года (с изм. от 22.06.2016г.) // <http://www.rfs.ru/rfs/documents/strategies/>.

исключительно во внутренних документах спортивных федераций. Интерес в данном случае представляет правомерность их применения с точки зрения соблюдения прав и законных интересов спортсменов как физических лиц.

Не вызывает сомнений, что спортивные санкции являются ограничением прав и свобод человека и гражданина, гарантированных Конституцией Российской Федерации⁴. Согласно части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации ограничение прав и свобод человека и гражданина возможно только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты прав и законных интересов других лиц.

Рассмотрим в качестве примера такую меру спортивной ответственности, как запрет на осуществление любой связанной с футболом деятельности, которая предусмотрена, в частности, Дисциплинарным Регламентом РФС. Согласно пункту 1 статьи 18 Дисциплинарного Регламента РФС запрет на осуществление любой связанной с футболом деятельности выражается в запрете лицу на определенный срок либо пожизненно осуществлять любую деятельность, связанную с футболом, в том числе спортивную, административную или любую иную. Таким образом, в случае пожизненного запрета на осуществление любой связанной с футболом деятельности спортсмен-нарушитель лишается права на свободное использование своих способностей в области спортивной деятельности (статья 34 Конституции Российской Федерации), а также права на свободное распоряжение своими способностями к труду и выбор рода деятельности и профессии (статья 37 Конституции Российской Федерации). В представленном случае очевидно реальное ограничение прав и свобод человека и гражданина, однако на сегодняшний день федеральное законодательство Российской Федерации не содержит прямого указания на то, что именно это ограничение устанавливается и что государство делегирует спортивным федерациям право назначения спортсмену-нарушителю пожизненного запрета на осуществление любой связанной с футболом деятельности.

Следует отметить, что подпункт 5 пункта 1 статьи 16 ФЗ № 329 предусматривает право спортивных федераций утверждать нормы, устанавливающие спортивные санкции для признающих такие нормы субъектов физической культуры и спорта. Тем не менее, на наш взгляд, указание на возможность установления спортивными федерациями соответствующих норм нельзя рассматривать в качестве ограничения прав и свобод человека и гражданина, установленного федеральным законодательством.

Кроме того, установление мер спортивной ответственности и их применение исключительно на уровне внутренних документов спортивных федераций имеет и иные негативные аспекты. В частности, на законодательном уровне для спортивных федераций не предусмотрено каких-либо ограничений в части установления и применения спортивных санкций, что может повлечь за собой злоупотребление и установление жестких и даже незаконных в своем роде видов наказаний за нарушение субъектами спортивной деятельности правил

⁴ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС «КонсультантПлюс».

конкретного вида спорта. С другой стороны, отсутствие законодательного регулирования института спортивной ответственности не предполагает мер государственного принуждения, что позволяет лицам избежать последствий своих нарушений.

Таким образом, подводя итог настоящего исследования, следует отметить, что ФЗ № 329, как основополагающий нормативно-правовой документ в области физической культуры и спорта, нуждается в детальной проработке положений, касающихся института юридической ответственности за нарушение субъектами спортивной деятельности норм и правил, установленных в данной области.

По нашему мнению, ФЗ № 329 должен содержать перечень основных спортивных санкций с их дефинициями, причем указанный перечень должен носить открытый характер с целью его возможного дополнения с учетом специфики того или иного вида спорта. Кроме того, необходимо установить минимальные и максимальные пределы спортивной ответственности, поскольку внутренние документы различных спортивных федераций, регулирующие вопросы дисциплины в спортивной деятельности, по-разному подходят к определению размеров той или иной меры ответственности.

Список литературы

1. Зайцев Ю.В. Спортивная ответственность, спортивные правонарушения и спортивные санкции // Спортивное право: Науч.-практич. журнал. 2013. № 2. С. 19-28.
2. Ившин В.Г. Уголовно-правовые и криминологические проблемы охраны жизни и здоровья лиц, занимающихся физической культурой и спортом: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1987. - 15 с.
3. Миронов А.Н., Амиров И.М., Чембарисов Т.И. Спортивное правовое принуждение // Административное и муниципальное право. 2016. N 3. С. 211 – 217.
4. Юрлов С.А. Спортивные санкции, применяемые к субъектам физической культуры и спорта в России // Современное право. 2015. № 2. С. 60 – 63.

REVISITING THE SPORT RESPONSIBILITY

A. Yakovleva

Federal state budgetary institution for higher education “Tver state university”

The article is concerned with the sporting responsibility as the independent type of the legal responsibility. There is represented the problematic of imposition of the sport liabilities established only by the internal documents of some sports federations in regards to the respect of rights and legal interests of the sportspeople. Based on the analysis of the provisions of the current legislation of the Russian Federation and the Disciplinary Regulations of the Russian Football Union, the author outlines the direction of improving the legislation of the Russian Federation with regard to the legal regulation of the institution of legal responsibility in sporting activities.

Key words: *sporting activity, sporting responsibility, sporting sanction, Disciplinary Regulations of the Russian Football Union.*

Об авторе

Яковлева Александра Андреевна – магистр 2 курса по направлению «Судебная защита прав и законных интересов», специализация «Юриспруденция», юридический факультет Федерального государственного бюджетного учреждения высшего образования «Тверской государственный университет», e-mail: aleksandra.yakovleva1@gmail.com.

Yakovleva Aleksandra – magister of 2 course in the line of “Judicial defense of the rights and legitimate interests”, specialist area “Jurisprudence”, law faculty of the Federal state budgetary institution for higher education “Tver state university”, e-mail: aleksandra.yakovleva1@gmail.com.

Научное издание

**СБОРНИК
НАУЧНЫХ СТАТЕЙ
СТУДЕНТОВ МАГИСТРАТУРЫ
НАПРАВЛЕНИЯ
"СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ"**

Издание в электронном виде

Подписано в печать 23.11.2017.
Усл. печ. л. 10,75. Тираж 10. Заказ № 581.
Редакционно-издательское управление
Тверского государственного университета
Адрес: 170100, г. Тверь, Студенческий пер. 12, корпус Б.
Тел. РИУ (4822) 35-60-63.